

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

3ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε την 21-6-2022 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Πρόεδρος και Εισηγητής, Μαρία Βύρρα και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει, την από 27-9-2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1813/28-9-2021 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», νόμιμα εκπροσωπούμενου.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «ΔΗΜΟΣ ...», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Και του από 8-10-2021, κατόπιν της από 28-9-2021 κοινοποίησης της προσφυγής, παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της από 16-9-2021 κοινοποιηθείσας με αριθ. 229/2021 Απόφασης Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος, όσον αφορά το τμήμα 1 (τεχνητού χλοοτάπητα ποδοσφαίρου) επιμέρους εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 254.600 ευρώ, κρίθηκαν δεκτές οι προσφορές του παρεμβαίνοντος και του οικονομικού φορέα ... και αναδείχθηκε ο πρώτος προσωρινός ανάδοχος, στο πλαίσιο της διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΤΕΧΝΗΤΟΥ ΧΛΟΟΤΑΠΗΤΑ ΠΟΔΟΣΦΑΙΡΟΥ ΣΤΟ ΓΗΠΕΔΟ ...», συνολικής προϋπολογισμένης δαπάνης 261.870,97 ευρώ άνευ ΦΠΑ, που απεστάλη για δημοσίευση στην ΕΕΕΕ την 19-5-2021 και δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με Μοναδικό ΑΔΑΜ ... την 25-5-2021 και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α ... Η αναθέτουσα υποβάλλει τις από 4-10-2021 Απόψεις της και ο προσφεύγων το από 11-10-2021 υπόμνημά του, κατά παρέκταση στην αμέσως επόμενη της 9-10-2021, εργάσιμη ημέρα.

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής κατεβλήθη κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. ... και ποσού 1.273 ευρώ.

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαδικασίας εμπίπτουσας στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ λόγω αξίας και χρόνου αποστολής προς δημοσίευση, ασκείται εμπροθέσμως, σε αντίθεση με τις αιτιάσεις της αναθέτουσας, ως και μετ' εννόμου συμφέροντος, η, από 27-9-2021, κατά παρέκταση στην επόμενη εργάσιμη ημέρα, από την 26-9-2022 (Κυριακή), προσφυγή του αποδεκτού στο τμήμα 1, προσφεύγοντος κατά της από 16-9-2021 κοινοποιηθείσας εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίων δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών και οικονομικών προσφορών, καθ' ο μέρος στο τμήμα 1, κρίθηκαν δεκτοί οι δύο καθ' ων και αναδείχθηκε εξ αυτών προσωρινός ανάδοχος ο εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος, παρεμβαίνων. Άρα, η προσφυγή και η παρέμβαση πρέπει να γίνουν τυπικά δεκτές και να εξετασθούν περαιτέρω κατ' ουσία.

3. Επειδή, στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι, κεφ. ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ της διακήρυξης, υποκεφ. 1) ΣΥΝΘΕΤΙΚΟΣ ΧΛΟΟΤΑΠΗΤΑΣ ορίζονται και τα εξής «Η ίνα του χλοοτάπητα θα πρέπει να παρουσιάζει αυξημένη αντοχή στην κάμψη και να έχει υψηλή ελαστικότητα. Οι θύσανοι θα είναι άρρηκτα συνδεδεμένοι με το υπόστρωμα (backing) με αντοχή εφελκυσμού τουλάχιστον 50N....Επιπλέον θα πληρούνται οι παρακάτω ιδιότητες: ΣΥΝΘΕΤΙΚΟΣ ΧΛΟΟΤΑΠΗΤΑΣ ΙΔΙΟΤΗΤΑ ΕΛΑΧΙΣΤΕΣ ΑΠΑΙΤΟΥΜΕΝΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ... Πάχος ίνας 430 micron Πλάτος ίνας 1,6 mm ... Λόγω της σημαντικότητας των αποστραγγιστικών ιδιοτήτων του συστήματος συνθετικού χλοοτάπητα, απαιτείται το υπόστρωμα του χλοοτάπητα να διαθέτει τέτοια δομή ώστε η παροχετευτική ικανότητα να είναι 10.000mm/h, προκειμένου να αντιμετωπιστεί το πρόβλημα της μετανάστευσης του υλικού επίδοσης του χλοοτάπητα προς της πλευρές του γηπέδου λόγω των εδαφικών κλίσεων και κατά συνέπεια να αποφευχθεί η απογύμνωση της ίνας και εν τέλει να περιοριστεί η φθορά του συστήματος σε μεγάλο βαθμό. Για τον λόγο αυτό η πρωτεύουσα βάση θα αποτελείται από διπλό στρώμα πολυπροπυλενίου και η δευτερεύουσα βάση

από πολυαμίδιο ή παρόμοιο υλικό, υψηλής αποστραγγιστικής ικανότητας το οποίο επιπλέον θα καθιστά και το όλο σύστημα 100% ανακυκλώσιμο. Το συνολικό βάρος πρωτεύουσας και δευτερεύουσας βάσης δεν θα πρέπει να ξεπερνάει τα 400gr/m².», όσον αφορά την απόδειξη των ανωτέρω ορίστηκαν στο ίδιο υποκεφάλαιο τα εξής «B) Προς απόδειξη των χαρακτηριστικών του συνθετικού χλοοτάπητα θα κατατεθούν ηλεκτρονικά επί ποινή αποκλεισμού στο φάκελο της τεχνικής προσφοράς: 9. Πλήρη τεχνική Περιγραφή του προσφερόμενου είδους. 14.Αποτελέσματα εργαστηριακού ελέγχου από εγκεκριμένο από την FIFA εργαστήριο το οποίο να προκύπτει ότι το σύστημα συνθετικού χλοοτάπητα με τα υλικά πλήρωσής του κατατάσσεται στην κατηγορία FIFA QUALITY ή FIFA QUALITY PRO. ... Για όλα τα παραπάνω ισχύει η πρόβλεψη περί ισοδυνάμων κατ' άρθ. 82 Ν.4412/2016», ενώ ο όρος 2.4.3.2 της κυρίως διακήρυξης όρισε ότι «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Τεχνική Περιγραφή και Προδιαγραφές” του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα.... Με την τεχνική προσφορά υποβάλλονται και τα προβλεπόμενα δικαιολογητικά βάσει του Παραρτήματος Ι και των σχετικών άρθρων της παρούσας (2.2.6, 2.2.7).». Όπως βάσιμα προβάλλει ο προσφεύγων, οι καθ' ων υπέβαλαν με τις προσφορές τους εκθέσεις δοκιμών, και όσον αφορά τον παρεμβαίνοντα, ο εργαστηριακός έλεγχος κατά EN15330-1 αναφέρει για την υδατοπερατότητα 1.270 χιλ/ώρα και ο εργαστηριακός έλεγχος FIFA LAB αναφέρει ,μεν δήλωση κατασκευαστή για υδατοπερατότητα >2000 χιλ/ώρα, αλλά αποτέλεσμα ελέγχου για όλο το σύστημα 1270 χιλ/ώρα, πάχος στοιβάδας νήματος 1 300 mm και πάχος στοιβάδας νήματος 2 500 mm, όπως και πλάτος στοιβάδας νήματος 1 και 2 1,40 mm, με περαιτέρω αναφορά ίσου αριθμού θυσάνων 1^{ης} και 2^{ης} ίνας (7687 ανά ίνα), αναφέρει δε επιπλέον βάρος δευτερεύουσας υπόσης 600 γρ/τμ . βάρος πρωτεύουσας και δευτερεύουσας βάσης 200 και 600 γρ/τμ αντίστοιχα και 820

γρ/τμ συνολικά, ενώ υπέβαλε και τεχνικό φυλλάδιο/φύλλο τεχνικών δεδομένων του κατασκευαστή που αναφέρει πάχος ίνας 300/550 μm (micron) και βάρος πρωτεύουσας και δευτερεύουσας βάσης 200 και 600 γρ/τμ αντίστοιχα και 820 γρ/τμ συνολικά. Όσον αφορά την προσφορά του ..., προσκομίστηκε εργαστηριακός έλεγχος FIFA LAB TEST REPORT που αναφέρει βάρος δευτερεύουσας υπόβασης 800 γρ/τμ και κατόπιν ελέγχου υδατοπερατότητα του όλου συστήματος 1777 χιλ./ώρα, υπέβαλε δε και φύλλο τεχνικών δεδομένων κατασκευαστή που αναφέρει βάρος πρωτεύουσας και δευτερεύουσας υπόβασης 200 και 1000 αντίστοιχα γρ/τμ, ήτοι 1.200 γρ/τμ. Συνεπώς, επί αμφοτέρων των προσφορών προκύπτουν έλεγχοι που, όπως και η αναθέτουσα συνομολογεί, αποδεικνύουν τιμές υδατοπερατότητας προδήλως υπολειπόμενες από τη σαφώς ορισθείσα ως ελάχιστη τεχνική προδιαγραφή, παροχτευτική ικανότητα ύδατος 10.000mm/h, ενώ είναι αδιάφορο πως ο κατασκευαστής του καθ' ου ... δηλώνει στο φύλλο τεχνικών δεδομένων υδατοπερατότητα μεγαλύτερη των 12000 χιλ/ώρα, όπως και ότι ο κατασκευαστής του παρεμβαίνοντος δηλώνει άνω των 2000 χιλ/ώρα (που πάντως πάλι δεν καλύπτει την προδιαγραφή που ορίστηκε σε τουλάχιστον 10000 χιλ/ώρα), αφού το ζητηθέν αποδεικτικό μέσο, ήτοι ο εργαστηριακός έλεγχος και στις 2 προσφορές απέδειξε υδατοπερατότητα 1.270 και 1.770 χιλ/ώρα για το προϊόν του παρεμβαίνονται και για το προϊόν του ..., αντίστοιχα. Περαιτέρω, προκύπτει και για τις 2 προσφορές, βάρος συνολικής υπόβασης που υπερβαίνει το ανώτατο ως άνω όριο 400 γρ/τμ και ενώ και στις 2 καθ' ων προσφορές, μόνη της η δευτερεύουσα υπόβαση και δη, ακόμη και λαμβανομένου υπόψη του μικρότερου βάρους εκ των περισσοτέρων που προκύπτουν από τα περισσότερα έγγραφα κάθε προσφοράς, υπερβαίνει και δη, κατά πολύ το ως άνω όριο, όπως και η αναθέτουσα συνομολογεί, το οποίο όριο, μάλιστα θεσπίσθηκε για τη συνολική υπόβαση και όχι μόνο για την πρωτεύουσα ή τη δευτερεύουσα. Επιπλέον, όσον αφορά τον παρεμβαίνοντα προκύπτει πλάτος ίνας 1,40 χιλ. που, όπως και η αναθέτουσα συνομολογεί, υπολείπεται του ελάχιστου ορίου των 1,60 χιλ, σύμφωνα μάλιστα με τη δήλωση κατασκευαστή, ενώ προκύπτει ότι οι μισές ίνες του αγαθού του έχουν πάχος

προδήλως μικρότερο των 4300 κατ' ελάχιστον micron και τούτο, ενώ ακόμη και αν ληφθεί υπόψη ως μέγεθος πάχους ίνας ο μέσος όρων των ινών, τότε προκύπτει μέσο πάχος κατά τον εργαστηριακό έλεγχο FIFA της προσφοράς του $300+500/2= 400$ μm και αν ληφθούν τα κατά δήλωση πάντως του κατασκευαστή, στοιχεία φύλλου δεδομένων, προκύπτει μέσο πάχος $300+550/2= 425$ μm. Σημειωτέον, πως η εντός του φύλλου τεχνικών δεδομένων αναφορά «300/550» δεν αναφέρεται σε ένα δυνητικό εύρος, όπως υπολαμβάνει η αναθέτουσα, αλλά σε διαφορετικό πάχος 2 τύπων ινών που κατά ίσο αριθμό συναποτελούν το αγαθό και άρα, η ζητηθείσα τιμή 430 μm πάχους δεν καλύπτεται, αφού δεν ζητήθηκε απλώς κάποιες εκ των ινών, οιοδήποτε δε αριθμού και ποσοστού εντός του αγαθού να την πληρούν, αλλά τέθηκε ως απαιτούμενο χαρακτηριστικό του όλου αγαθού. Άρα, όσον αφορά το πάχος ίνας, ακόμη και αν ευνοϊκά υπέρ του παρεμβαίνοντος, ληφθεί υπόψη το μέσο πάχος των διαφορετικού πάχους νημάτων και ακόμη και αν ληφθεί υπόψη το φύλλο τεχνικών δεδομένων ή ο εργαστηριακός έλεγχος, ούτως ή άλλως εν τέλει, δεν καλύπτει την ελάχιστη προδιαγραφή των 430 μm. Άρα, κατ' αποδοχή των συναφών ισχυρισμών της προσφυγής, αμφότεροι οι καθ' ων είναι απορριπτέοι άνευ ετέρου, δεδομένου ότι εκ των εκ της διακήρυξης ζητούμενων αποδεικτικών μέσων της προσφοράς τους, που όντως προσκόμισαν, προκύπτει με σαφήνεια, ότι τα προσφερόμενα αγαθά τους δεν καλύπτουν τις ανά προσφορά, ανωτέρω ελάχιστες προδιαγραφές και συγκεκριμένα, όσον αφορά τον παρεμβαίνοντα, τις προδιαγραφές πάχους ίνας, πλάτους ίνας, υδατοπερατότητας και βάρους υπόβασης (4 αυτοτελείς προδιαγραφές) και όσον αφορά τον ... τις προδιαγραφές υδατοπερατότητας και βάρους υπόβασης (2 προδιαγραφές), ενώ η παράβαση έστω και μίας εκ των ανωτέρω προδιαγραφών αρκούσε για την άνευ ετέρου απόρριψη κάθε προσφοράς.. Επομένως, αμφότερες οι καθ' ων προσφορές είναι άνευ ετέρου απορριπτέες.

4. Επειδή, επομένως, πρέπει να γίνει δεκτή η Προδικαστική Προσφυγή. Να απορριφθεί η Παρέμβαση. Να ακυρωθεί η προσβαλλομένη, καθ' ο μέρος έκρινε δεκτές στο τμήμα 1 τις προσφορές του παρεμβαίνοντα και του

καθ' ου ... και ανέδειξε τον παρεμβαίνοντα, κατ' αποτέλεσμα της αποδοχής του, ως προσωρινό ανάδοχο.

5. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Απορρίπτει την Παρέμβαση.

Ακυρώνει τη με αριθ. 229/2021 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος, όσον αφορά το τμήμα 1, κρίθηκαν δεκτές οι προσφορές του παρεμβαίνοντος και του οικονομικού φορέα ... και αναδείχθηκε ο παρεμβαίνων στο τμήμα 1, προσωρινός ανάδοχος.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 21-6-2022 και και εκδόθηκε αυθημερόν.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΜΙΧΑΗΛ ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΩΣΤΗ