

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 13.12.2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης Λαμπρόπουλος, Πρόεδρος, Αγγελική Πουλοπούλου, Εισηγήτρια και Βικτωρία Πισμύρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 03-11-2023 προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1718/06-11-2023 της ... (εφεξής η «προσφεύγουσα»).

Κατά του ... (εφεξής η «Αναθέτουσα Αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Επί της προδικαστικής προσφυγής άσκησε παρέμβαση ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «...» (εφεξής η «παρεμβαίνουσα»).

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της υπ' αριθμ. 226/2023 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της, καθ' ο μέρος έγινε δεκτή και βαθμολογήθηκε η προσφορά της παρεμβαίνουσας και καθ' ο μέρος βαθμολογήθηκε εσφαλμένα η προσφορά της ίδιας (προσφεύγουσας) για το τμήμα 6 του διαγωνισμού με τίτλο: «...».

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Αγγελική Πουλοπούλου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και την

Αριθμός απόφασης : 7/2024

εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, με τη με αρ. 9507/26-07-2023 διακήρυξη της Αναθέτουσας Αρχής προκηρύχθηκε ανοικτός δημόσιος ηλεκτρονικός διαγωνισμός, με τίτλο «...» εκτιμώμενης αξίας 1.452.511,20€ χωρίς ΦΠΑ (ΤΜΗΜΑ 6: 49.600,00€ χωρίς ΦΠΑ), με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής. Ο διαγωνισμός αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό αριθμό ...

3. Επειδή, ο ένδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 (Α' 147) και η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV αυτού, περί έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

4. Επειδή, η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στις 24.10.2023, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία», η δε υπό κρίση προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε εμπροθέσμως στις 3.11.2023, ομοίως μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017.

5. Επειδή, εμπροθέσμως στις 15-11-2023, μετ' εννόμου συμφέροντος και εν γένει παραδεκτώς, η παρεμβαίνουσα υπέβαλε μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» την παρεμβάσή της επί της κρινόμενης προσφυγής (η οποία της κοινοποιήθηκε στις 6-11-2023), αιτούμενη την απόρριψή της.

6. Επειδή, στον επίμαχο διαγωνισμό για το εν λόγω τμήμα υπέβαλαν προσφορά έξι διαγωνιζόμενοι οικονομικοί φορείς. Η Επιτροπή Διαγωνισμού προέβη στην ηλεκτρονική αποσφράγιση, έλεγχο και βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών των διαγωνιζομένων, κατατάσσοντας στην πρώτη θέση την προσφορά της παρεμβαίνουσας με βαθμολογία 134,51 και στη δεύτερη θέση την προσφορά της προσφεύγουσας με βαθμολογία 132,28.

Αριθμός απόφασης : 7/2024

7. Επειδή, στους κρίσιμους για την εξέταση της προσφυγής όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι «6.2. **ΤΕΧΝΙΚΑ ΧΑΡΑΚΤΗΡΙΣΤΙΚΑ** Ο ανάδοχος θα ..., με δύο ... AC εναλλασσόμενης τάσης με τη μέθοδο 3 (Mode 3 AC Charging), ανά σταθμό (ή ένα διπλό ...), όπως αυτή καθορίζεται από το πρότυπο IEC 61851-1 (ισοδύναμο αυτού), ελάχιστης ονομαστικής ισχύος 22kW ανά ... (ή αντίστοιχα 44kW για την περίπτωση του), κατάλληλο για τη των ... των υπό ..., οι οποίοι θα εγκατασταθούν επιτοίχια ή επιδαπέδια, σε χώρο επιλογής του Οι ... θα έχουν τα παρακάτω χαρακτηριστικά: [...] **Ενσωματωμένες προστασίες για μέγιστη ασφάλεια:** • Προστασία διαρροής προς γη με ενσωματωμένη ανίχνευση ... απευθείας από τον ... χωρίς ανάγκη χρήσης εξωτερικού ρελέ διαρροής τύπου B εκτός αν απαιτείται διαφορετικά από τον πάροχο ηλεκτρικής ενέργειας. • Ενσωματωμένη προστασία υπερ... του ... με αυτόματη διακοπή της διαδικασίας ... σε περίπτωση σφάλματος. • Ενσωματωμένη προστασία υπέρτασης & υπότασης με αυτόματη διακοπή της διαδικασίας ... σε περίπτωση σφάλματος. • Ενσωματωμένη αντικεραυνική προστασία από κρουστικές υπερτάσεις • Προστασία σφάλματος προς γη μέσω συνεχούς επιτήρησης του αγωγού γείωσης. Πρόταση για πρόσθετες ενσωματωμένες προστασίες, θα αξιολογείται θετικά. Ο προμηθευτής, στην προσφορά του, θα συνοποβάλλει φυλλάδιο του κατασκευαστή του προσφερόμενου ... με τις αναλυτικές τεχνικές προδιαγραφές του. 6.3. **ΤΟΠΟΘΕΤΗΣΗ** Οι ... είναι κατάλληλοι για επιτοίχια τοποθέτηση. Σε περίπτωση επιδαπέδιας τοποθέτησης, οι σταθμοί ... θα πρέπει να έχουν την δυνατότητα εγκατάστασης σε μεταλλικές βάσεις, κατάλληλες για στήριξη στο δάπεδο. Η μεταλλική βάση θα είναι κατάλληλη για στήριξη δύο τεμαχίων (ή ενός διπλού) σταθμού Τα παροχικά καλώδια τροφοδοσίας των ... θα είναι ανεξάρτητα και η διέλευση τους θα πραγματοποιείται από το εσωτερικό της βάσης. Η βάση θα πρέπει να έχει την δυνατότητα τοποθέτηση ... υλικού σε 5 ράγες με δυνατότητα έως οκτώ θέσεων η κάθε μία. Η τροφοδοσία του ... υλικού και των σταθμών ... θα πραγματοποιείται με κατάλληλη εσωτερική καλωδίωση.»

8. Επειδή, σε απάντηση διευκρινιστικού ερωτήματος συμμετέχοντος οικονομικού φορέα, δόθηκε από την Αναθέτουσα Αρχή η εξής απάντηση:

«Σας διευκρινίζουμε τα ακόλουθα: Ερώτηση 1: Β. ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ – ΤΕΧΝΙΚΑ ΧΑΡΑΚΤΗΡΙΣΤΙΚΑ Παρ. 6.3 ΤΟΠΟΘΕΤΗΣΗ Στη σελ. 140 της Διακήρυξης αναφέρεται για το Τμήμα των Σταθμών ... : « Η (μεταλλική) βάση στήριξης να έχει την δυνατότητα τοποθέτησης ... υλικού σε 5 ράγες με δυνατότητα έως οκτώ θέσεων η κάθε μία. Η τροφοδοσία του ... υλικού και των σταθμών ... θα πραγματοποιείται με κατάλληλη εσωτερική καλωδίωση». Ο λόγος που η διακήρυξη απαιτεί αυτό τον χώρο (δυνατότητα τοποθέτησης ηλεκτρ/κού υλικού) στη μεταλλική βάση του ..., έγκειται στο γεγονός ότι υπάρχουν σταθμοί ... οι οποίοι δεν φέρουν ενσωματωμένες τις προστασίες, και χρειάζεται επιπλέον υπο-πίνακας με ραγοϋλικό προστασίας (ανά σταθμό ...); Γιατί, εφόσον υπάρχουν Σταθμοί ... οι οποίοι ήδη φέρουν ενσωματωμένες στο σώμα του ... όλες τις προστασίες (αντικεραυνική, υπέρτασης/υπότασης, υπερ..., ρελέ διαρροής τύπου Β', βιομηχανικό ρελέ, και όλα αυτά σε κάθε έξοδο στους διπλούς ...), θεωρούνται ήδη πίνακες έτοιμοι, δεν χρειάζονται επιπλέον εξωτερικό πίνακα χώρου 40 θέσεων όπως αναγράφεται στην προδιαγραφή. Κατά συνέπεια, μπορεί να δοθεί επιδαπέδια μεταλλική βάση χωρίς το χώρο 40 θέσεων για ραγοϋλικό, αφού οι ως άνω προστασίες ήδη ενσωματώνονται στον ίδιο τον ...; Απάντηση 1: Γίνεται δεκτή επιδαπέδια μεταλλική βάση χωρίς το χώρο 40 θέσεων για ραγοϋλικό, εφόσον οι προσφερόμενοι ... φέρουν ...».

9. Επειδή, κατά τα παγίως γεγόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού, αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (Ολ. ΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

10. Επειδή, η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να

Αριθμός απόφασης : 7/2024

διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, Επιτροπή κατά Δανίας, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, SIAC Construction, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, Μηχανική, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μάιου 2016, MT Højgaard και ZCiblin, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, UniversaleBau, C- 470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

11. Επειδή, η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, Β' Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

Αριθμός απόφασης : 7/2024

12. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον πρώτο της προσφυγής της προβάλλει τα εξής: «Η εταιρία με την επωνυμία) ... , στο αρχείο που κατέθεσε στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ με την ονομασία: Fyllo_Symmorfosis_Tmima 6_..._signed, αναφέρει στον Πίνακα Συμμόρφωσης, (παραπομπή στην σελ.2 της παράγραφο 6.3 Τεχνικά Χαρακτηριστικά), προσφέρει στην μεταλλική βάση που φιλοξενεί δύο μονούς ... ένα ηλεκτρολογικό πίνακα με διακοπτικό υλικό προστασίας. Το διακοπτικό υλικό προστασίας, όπως φαίνεται στο ίδιο αρχείο με την ονομασία: Fyllo_Symmorfosis_Tmima 6_..._signed (παραπομπή στην σελ.5 έως σελ.6 της παράγραφο 6.9/Προστασία γραμμής εισόδου (τροφοδοσίας) ...), αναφέρει: "... θα εμπεριέχεται σε ηλεκτρολογικό πίνακα στην βάση των ... και δεν θα είναι ενσωματωμένα στους". Περαιτέρω υποστηρίζει ότι «η εταιρεία ... πρότεινε αντίστοιχα μοντέλα ... τα οποία συμπεριλαμβάνουν μόνο την ανίχνευση DC ρευμάτων διαρροής και καμία άλλη προστασία στο αρχείο με την ονομασία: (παραπομπή Fyllo_Symmorfosis_Tmima 6_..._signed, στην σελ. 5 και σελ.6 παράγραφος 6.9 Προστασία γραμμής εισόδου (τροφοδοσίας) ...), όλες τοποθετούνται σε ηλεκτρολογικό πίνακα στην επιδαπέδια βάση τοποθέτησης των μονών Αυτό είναι σαφές και βάσει του υποβεβλημένου τεχνικού φυλλαδίου προτεινόμενου σταθμού ... (παραπομπή στην σελ. 26 & 27, έγγραφο...), όπου όπως αναφέρεται εφόσον οι διαθέτουν ενσωματωμένο τον, τότε καμία άλλη προστασία δεν συμπεριλαμβάνεται στο σώμα του ... και όλα πρέπει να τοποθετηθούν σε εξωτερικό ηλεκτρολογικό πίνακα (προστασία υπέρτασης, προστασία υπερέντασης ... Type C, προστασία διαρροής ηλεκτρικού ρεύματος ..., αντικεραυνική προστασία). Μια τέτοια λύση δεν μπορεί να είναι αποδεκτή, εφόσον βάσει προδιαγραφών του διαγωνισμού ρητά αναφέρεται ότι οι προτεινόμενοι σταθμοί θα πρέπει να διαθέτουν ενσωματωμένες στο σώμα των ... όλες τις αναγραφόμενες προστασίες [...]».

13. Επειδή, η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι από την προαναφερόμενη ως άνω διευκρίνιση της Αναθέτουσας Αρχής προκύπτει εξ αντιδιαστολής ότι η Αναθέτουσα Αρχή κάνει αποδεκτούς και τους δύο εναλλακτικούς τρόπους τοποθέτησης του υλικού, προστασίας, δηλαδή, είτε

Αριθμός απόφασης : 7/2024

ενσωματωμένου εντός του σταθμού ..., είτε τοποθέτησης τους στην μεταλλική βάση επιδαπέδιας στήριξης και σε ειδικό χώρο 40 θέσεων για ραγούλικό.

14. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται από την παρεμβαίνουσα, η τελευταία προσέφερε ... χωρίς ενσωματωμένες ασφάλειες. Περαιτέρω, από τη γραμματική διατύπωση των ως άνω ρητών όρων της διακήρυξης και του από 4 Σεπτεμβρίου 2023 διευκρινιστικού εγγράφου του ... με αριθμό πρωτοκόλλου 10893 προς τους (α) ... και (β) Οικονομικούς φορείς, δεν προκύπτει ότι αναιρείται η απαίτηση της διακήρυξης περί ενσωματωμένων στους ... ασφαλειών, απλώς και μόνο διευκρινίζεται ότι γίνεται δεκτή επιδαπέδια μεταλλική βάση, χωρίς το χώρο 40 θέσεων για ραγούλικό, εφόσον οι προσφερόμενοι ... φέρουν ενσωματωμένη αντικεραυνική προστασία, προστασία υπέρτασης/υπότασης και υπερ..., ρελέ διαρροής τύπου Β', και βιομηχανικό ρελέ. Το δε επιχείρημα της παρεμβαίνουσας ότι εξ αντιδιαστολής από το περιεχόμενο της διευκρινιστικής απάντησης συνάγεται ότι γίνονται δεκτοί και ... χωρίς ενσωματωμένες ασφάλειες -παρά το ρητό σχετικό όρο- δεν μπορεί να γίνει δεκτό, αφού από κανένα σημείο της διευκρίνισης δεν συνάγεται ότι δεν ισχύει ως υποχρεωτική η απαίτηση για ενσωματωμένες ασφάλειες κατά παρέκκλιση των ρητών όρων της διακήρυξης. Πολλώ δε μάλλον, που στην ίδια τη διακήρυξη απαριθμούνται συγκεκριμένες ενσωματωμένες ασφάλειες ως υποχρεωτικές, αναφέρεται δε ότι τυχόν πρόσθετες θα αξιολογηθούν θετικά. Συνεπώς ο σχετικός λόγος πρέπει να γίνει δεκτός.

15. Επειδή, όσα έγιναν δεκτά στην προηγούμενη σκέψη, παρέχουν αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την ακύρωση της προσβαλλόμενης κατά το σκέλος που αφορά την αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, παρέλκει δε ως αλυσιτελής η εξέταση των έτερων προβαλλόμενων λόγων κατά της αποδοχής της προσφοράς της, αλλά και ο λόγος που αφορά στη βελτίωση της βαθμολογίας της προσφεύγουσας. (πρβλ. Ε.Α. ΣΤΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007).

16. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, να απορριφθεί η παρέμβαση, να ακυρωθεί η υπ' αριθμ.

Αριθμός απόφασης : 7/2024

226/2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, καθ' ο μέρος έγινε δεκτή και βαθμολογήθηκε η προσφορά της παρεμβαίνουσας και να επιστραφεί το παράβολο που κατατέθηκε για την προσφυγή.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 226/2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής, καθ' ο μέρος έγινε δεκτή και βαθμολογήθηκε η προσφορά της παρεμβαίνουσας

Διατάσσει την επιστροφή του παραβόλου που κατέβαλε η προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 13-12-2023 και εκδόθηκε στις 2-1-2024 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος
Ιωάννης Λαμπρόπουλος

Η γραμματέας
Φωτεινή Μαραντίδου