

**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΔΗΜΟΣ ΠΡΕΒΕΖΑΣ
ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ**

Αριθ.Αποφ.548/2017

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

**Από το Πρακτικό 34/2017 της συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής
του Δήμου Πρέβεζας**

ΘΕΜΑ: Εξέταση κ' αξιολόγηση της προδικαστικής προσφυγής του οικονομικού φορέα ΗΦΑΙΣΤΟΣ ΣΤΕΦΑΝΟΥ ΑΒΕ ΥΠΕΡΚΑΤΑΣΚΕΥΕΣ ΟΧΗΜΑΤΩΝ κατά της αρ.453/2017 ΑΟΕ.

Στην Πρέβεζα, σήμερα Πέμπτη 24 Αυγούστου 2017 και ώρα 13:00 μ.μ. στο Δημοτικό Κατάστημα του Δήμου Πρέβεζας συνήλθε σε τακτική συνεδρίαση η Οικονομική Επιτροπή Πρέβεζας, ύστερα από την αρ.πρωτ.23523/18-08-2017 πρόσκληση του Προέδρου, που επιδόθηκε νόμιμα με αποδεικτικό στα μέλη, σύμφωνα με το άρθρο 75 του Ν.3852/10.

Αφού διαπιστώθηκε νόμιμη απαρτία, δηλαδή σε σύνολο εννέα (9) μελών βρέθηκαν παρόντα τα παρακάτω μέλη:

ΠΑΡΟΝΤΕΣ	ΑΠΟΝΤΕΣ
1. Πιπιλίδης Λάζαρος Πρόεδρος	1. Ροπόκης Ευάγγελος
2. Κατσαούνος Θεόδωρος	2. Ματέρης Κωνσταντίνος
3. Νέσσερης Χρήστος	3. Κατέρης Κωνσταντίνος
4. Γιαννουλάτος Ευάγγελος	
5. Παππάς Δημήτριος	
6. Κωστούλας Βασίλειος	

Τα πρακτικά τηρήθηκαν από τον Σταύρο Μπόμπορη, δημοτικό υπάλληλο.

Ο Πρόεδρος εισηγούμενος το **16^ο θέμα**, παρουσίασε την εισήγηση της Επιτροπής Εξέτασης κ' αξιολόγησης ενστάσεων κ' προσφυγών, του Δήμου Πρέβεζας (αρμ. υπάλ.ΗΛ.Τσάγκας), που έχει ως εξής:

«...Σας διαβιβάζουμε το πρακτικό Εξέτασης και αξιολόγησης της Προδικαστικής Προσφυγής κατά της 453/2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Πρέβεζας.

Π Ρ Α Κ Τ Ι Κ Ο

Εξέτασης και αξιολόγησης της Προδικαστικής Προσφυγής κατά της 453/2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Πρέβεζας.

Στο Δημοτικό Κατάστημα του Δήμου Πρέβεζας σήμερα 27/07/2017, ημέρα Πέμπτη, συνήλθε η Επιτροπή εξέτασης - αξιολόγησης ενστάσεων & προσφυγών, στα πλαίσια των διαδικασιών σύναψης δημόσιων συμβάσεων προμηθειών και γενικών υπηρεσιών Δ/σης Αγροτικής ανάπτυξης, περιβάλλοντος, καθαριότητας & πρασίνου για το **έτος 2017**, βάσει του Ν. 4412/2016,αποτελούμενη από τους:

Ονοματεπώνυμο	Ειδικότητα	Ιδιότητα
Τσάγκας Ηλίας		Πρόεδρος
Τζόκας Κων/νος		Τακτικό μέλος
Σταματέλος Παναγιώτης		Αναπληρωματικό μέλος

προκειμένου να εξετάσει και να αξιολογήσει την από 19/7/2017 Προδικαστική Προσφυγή κατά της 453/2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Πρέβεζας, που κατέθεσε ο Οικονομικός φορέας με την επωνυμία ΗΦΑΙΣΤΟΣ ΣΤΕΦΑΝΟΥ ΑΒΕ ΥΠΕΡΚΑΤΑΣΚΕΥΕΣ ΟΧΗΜΑΤΩΝ που έλαβε μέρος στο διαγωνισμό για την «Προμήθεια 2 απορριματοφόρων

οχημάτων τύπου πρέσας 16 μ³» του Δήμου Πρέβεζας με κωδικό συστήματος στο ΕΣΗΔΗΣ 39990.

Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου με την αριθμ.453/2017 απόφασή της με θέμα: < Έγκριση του πρακτικού Ν. 1 Ελέγχου δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς του διαγωνισμού που αφορά στην «Προμήθεια 2 απορριμματοφόρων οχημάτων τύπου πρέσας 16 μ³» > ενέκρινε το πρακτικό Ν.1 Ελέγχου δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς του διαγωνισμού της αρμόδιας επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού και απέκλεισε από τα επόμενα στάδια του διαγωνισμού μεταξύ άλλων και την προσφορά του Οικονομικού Φορέα “ΗΦΑΙΣΤΟΣ ΣΤΕΦΑΝΟΥ ΑΒΕ ΥΠΕΡΚΑΤΑΣΚΕΥΕΣ ΟΧΗΜΑΤΩΝ” για τους κάτωθι λόγους:

Β. Από τον έλεγχο των δικαιολογητικών προέκυψε ότι για τις εταιρίες :

1. “ΗΦΑΙΣΤΟΣ ΣΤΕΦΑΝΟΥ ΑΒΕ ΥΠΕΡΚΑΤΑΣΚΕΥΕΣ ΟΧΗΜΑΤΩΝ”

2. Σχετικά με την Τεχνική Προσφορά

2.1. Δεν έχει προσκομίσει το απαιτούμενο σύμφωνα με τις Τεχνικές Προδιαγραφές, στα σημεία **11.2.1 και 12.2**, Πιστοποιητικό Εξέτασης Τύπου ΕΚ από διεθνώς Κοινοποιημένο φορέα.

Το επικαλούμενο ως ισότιμο της ανωτέρω απαίτησης σύμφωνα με το ΠΔ 57/2010, προσκομιζόμενο δικαιολογητικό (Ως συνημμένο με α/α 3: Δήλωση συμμόρφωσης ΕΚ με αναλυτική δήλωση συμμόρφωσης για 1501) δεν μπορεί να γίνει αποδεκτό καθώς αφενός **δεν προβλέπεται από τη διακήρυξη η δυνατότητα εναλλακτικού αποδεικτικού μέσου**, αφετέρου στο σχετικό ΠΔ 57/2010 η περιγραφόμενη στο άρθρο 10 παρ. 3α διαδικασία πιστοποίησης της συμμόρφωσης της κατασκευής με εσωτερικό έλεγχο, παραπέμπει στην σύνταξη πλήρους Τεχνικού Φακέλου (κατά το Παράρτημα VII), γεγονός που δεν μπορεί να εξακριβωθεί και αξιολογηθεί με την προσκόμιση του προαναφερθέντος δικαιολογητικού.

Επιπλέον η αντίστοιχη υπό προϋποθέσεις δυνατότητα που δίνεται προς την αναθέτουσα σύμφωνα με το άρθρο 56 του Ν. 4412/2016 για την αποδοχή άλλων κατάλληλων αποδεικτικών μέσων, αντίστοιχων των πιστοποιητικών που εκδίδονται από οργανισμούς αξιολόγησης, μνημονεύει επίσης τον τεχνικό φάκελο του κατασκευαστή, ο οποίος στον παρόντα διαγωνισμό δεν έχει προσκομιστεί.

2.2. Στην Τεχνική Προσφορά δηλώνεται η συμμόρφωση με τις απαιτήσεις των σημείων 13.2.2, 13.2.3, 13.2.4 των Τεχνικών Προδιαγραφών σχετικά με το χρόνο παράδοσης των ανταλλακτικών, τη διάρκεια που δεσμεύεται για παροχή ανταλλακτικών και το ύψος της έκπτωσης των παρεχόμενων ανταλλακτικών. Δεν προσκομίζεται όμως σχετική Υπεύθυνη Δήλωση, όπως σαφώς απαιτείται στα ανωτέρω αναφερόμενα σημεία των Τεχνικών Προδιαγραφών.

Η αριθμ. 453/2017 απόφαση της Ο.Ε. Κοινοποιήθηκε στον εν λόγω Οικονομικό Φορέα μέσω της Επικοινωνίας της πλατφόρμας διενέργειας του διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ) στις **10/07/2017**.

Ο Οικονομικός φορέας εμπρόθεσμα (εντός 10 ημερών από την γνώση της απόφασης 453/2017 της Ο.Ε.) κατέθεσε μέσω της πλατφόρμας διενέργειας του διαγωνισμού στις 19/07/2017 την Προδικαστική Προσφυγή σύμφωνα με το άρθρο 4 του Ν. 3886/2010 όπως αυτός εξακολουθεί να ισχύει σύμφωνα με το άρθρο 87 παραγρ.4 του Ν. 4487/2017, με την οποία αιτείται την ακύρωση της 453/2017 απόφασης της Ο.Ε. κατά το μέρος που αφορά τον αποκλεισμό του από την συνέχιση της διαδικασίας του διαγωνισμού.

Στο κείμενο της προσφυγής αναφέρεται μεταξύ άλλων ότι : η διατύπωση της παρ.

Β1 περίπτωση **2.1**, της παραπάνω αναφερόμενης απόφασης όσο και η συγκεκριμένη απαίτηση των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης

“ ... **πιστοποιητικό εξέτασης τύπου ΕΚ** κατά το παράρτημα ΙΧ της οδηγίας **2006/42/ΕΚ** πρωτότυπου όμοιο με το προσφερόμενο είδος από διεθνώς κοινοποιημένο φορέα.” με τον συγκεκριμένο τρόπο που διατυπώνεται, **έρχεται σε πλήρη αντίθεση με τις διατάξεις του ν.4412/2016 και το ΠΔ 57/2010** σύμφωνα με όσα αναλυτικά περιγράφουμε στη συνέχεια.

Ειδικότερα αντίκειται, αφού οι απαιτήσεις των τεχνικών προδιαγραφών του σε προμήθεια είδους παραπέμπουν τόσο στην οδηγία 2006/42/ΕΕ όσο και στο πρότυπο 1501 :

πρώτον, στο άρθρο **10** παρ. **1, 3** και το **Παράρτημα ΙΧ** του **ΠΔ 57/2010** (αντίστοιχα άρθρο 12 και Παράρτημα ΙΧ της 2006/42/ΕΚ) που **προβλέπει ότι εφαρμόζεται μια από τις αναφερόμενες** ως (α, β, γ) διαδικασίες – και όχι μόνο η (β).

δεύτερον, στο άρθρο **54** παρ. **2** του ν. **4412/2016** που προβλέπει ότι : “ **Οι τεχνικές προδιαγραφές εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων στη διαδικασία σύναψης σύμβασης και δεν έχουν ως αποτέλεσμα τη δημιουργία αδικαιολόγητων εμποδίων στο άνοιγμα των δημόσιων συμβάσεων στον ανταγωνισμό.**”

τρίτον, στις αποφάσεις **491/2009** και **573/2009** ΕΑ ΣΤΕ όπως αυτές σημειώνονται στην με αριθμό **13** κατευθυντήρια οδηγία της **ΕΑΑΔΗΣΥ** (σελίδα **19**) : "... έχει κριθεί ότι, όταν οι τεχνικές προδιαγραφές διατυπώνονται με παραπομπή σε τεχνικές εγκρίσεις ή τεχνικά συστήματα αναφοράς που εκπονούνται από οργανισμούς τυποποίησης, η επιπρόσθετη απαίτηση της διακηρύξεως να κατατεθεί επί ποινή αποκλεισμού ... προκαλεί αδικαιολόγητα εμπόδια στον ανταγωνισμό, εφόσον με αυτήν αποκλείονται φορείς που προσφέρουν είδη *πληρούντα όλες τις τεχνικές προδιαγραφές.*"

τέταρτον, στην επίκληση του άρθρου **56** του ν. **4412/2016**, διότι η αναφορά περί δυνατότητας προσκόμισης του τεχνικού φακέλου, του προσφερόμενου είδους δεν μπορεί να απαιτείται σύμφωνα με όλα τα παραπάνω, αφού οι τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης παραπέμπουν τόσο στην οδηγία **2006/42/ΕΕ** όσο και στο ευρωπαϊκό πρότυπο **1501** η τήρηση των οποίων νόμιμα τεκμαίρεται με την υποβολή/προσκόμιση της δήλωσης συμμόρφωσης ΕΚ αλλά και της αναλυτικής δήλωσης συμμόρφωσης με το πρότυπο 1501. Οι τελευταίες ήταν απαιτήσεις των σημείων **12.2** και **11.2.3** των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης και καλύφθηκαν απόλυτα με το με α/α **3** συνημμένο της τεχνικής προσφοράς. Τέλος, η διατύπωση της παρ. **B1** περίπτωση **2.2**, της παραπάνω αναφερόμενης απόφασης, περί μη προσκόμισης υπεύθυνων δηλώσεων δεν ευσταθεί, διότι συμπληρώθηκε το φύλλο συμμόρφωσης στα σημεία 13.2.2, -3, -4 και φέρει παραπομπή σε συγκεκριμένες παραγράφους της τεχνικής προσφοράς σύμφωνα με τις απαιτήσεις των σημείων. Η τεχνική προσφορά φέρει όνομα, σφραγίδα και υπογραφή του εκπροσώπου του προσφέροντος δηλαδή όλα τα στοιχεία που θα έφερε και όποια υπεύθυνη δήλωση. Επιπλέον, η προσκόμιση όμοιου κειμένου σε έντυπο υπεύθυνης δήλωσης θα ήταν πλεονασμός (αφού δεν υπήρχε απαίτηση προσκόμισης έντυπου υπεύθυνης δήλωσης σύμφωνα με το ν. 1599/86) και η απόρριψη της προσφοράς για το λόγο αυτό είναι υπέρμετρη των απαιτήσεων και στρέφεται ενάντια στην ανάπτυξη του ανταγωνισμού προς όφελος του δημοσίου συμφέροντος.

Η επιτροπή μετά από διαλογική συζήτηση αφού μελέτησε την αριθμ. 453/2017 απόφαση της Ο.Ε. και την εν λόγω Προδικαστική προσφυγή, λαμβάνοντας υπόψη τους όρους της διακήρυξης ,τις Τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης τον Ν.4412/2016 και τις προαναφερθέντες ισχύουσες διατάξεις διαπιστώνει τα εξής:

Στο άρθρο 13 της διακήρυξης στην παρ. Α.2 ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ αναφέρεται ότι ο Οικονομικός φορέας πρέπει να καταθέσει ηλεκτρονικά τα προβλεπόμενα πιστοποιητικά

διασφάλισης ποιότητας τα οποία απαιτούνται από τις Τεχνικές προδιαγραφές και το Φύλλο

Συμμόρφωσης της παρούσας διακήρυξης. Ένα από αυτά τα δικαιολογητικά είναι το αντίστοιχο

Πιστοποιητικό Εξέτασης Τύπου ΕΚ κατά το παράρτημα ΙΧ της οδηγίας 2006/42/ΕΚ πρωτοτύπου όμοιο με το προσφερόμενο είδος από διεθνώς Κοινοποιημένο Φορέα.

Στο άρθρο 18 του Ν.4412 μεταξύ άλλων αναφέρεται ότι οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους **οικονομικούς φορείς ισότιμα** και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της Προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της Προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της Προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης. **Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων.**

Στο άρθρο 54 του Ν.4412 αναφέρεται ότι οι τεχνικές προδιαγραφές **εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση** των οικονομικών φορέων στη διαδικασία σύναψης σύμβασης **και δεν έχουν ως αποτέλεσμα τη δημιουργία αδικαιολόγητων εμποδίων στο άνοιγμα των δημόσιων συμβάσεων στον ανταγωνισμό.**

Στο άρθρο 56 του Ν.4412 αναφέρεται ότι οι αναθέτουσες αρχές **μπορούν να απαιτούν** από τους οικονομικούς φορείς να προσκομίζουν έκθεση δοκιμών από οργανισμό αξιολόγησης της συμμόρφωσης ή πιστοποιητικό που έχει εκδοθεί από τέτοιο οργανισμό ως αποδεικτικό μέσο συμμόρφωσης με απαιτήσεις ή κριτήρια που αναφέρονται στις τεχνικές προδιαγραφές, τα κριτήρια ανάθεσης ή τους όρους εκτέλεσης της σύμβασης.

Οι αναθέτουσες αρχές **δέχονται και άλλα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, όπως τον τεχνικό φάκελο του κατασκευαστή**, εφόσον ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας δεν έχει πρόσβαση στα πιστοποιητικά ή στις εκθέσεις δοκιμών που αναφέρονται στην παράγραφος 1 ή δεν έχει τη δυνατότητα να τα αποκτήσει εντός των σχετικών προθεσμιών, υπό τους όρους ότι για την αδυναμία πρόσβασης δεν ευθύνεται ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας και ότι ο

ίδιος αποδεικνύει ότι τα προς παροχή έργα, αγαθά και υπηρεσίες πληρούν τις απαιτήσεις ή τα κριτήρια που ορίζονται στις τεχνικές προδιαγραφές, τα κριτήρια ανάθεσης ή τους όρους εκτέλεσης της σύμβασης.

Στο άρθρο 82 του Ν.4412 μεταξύ άλλων αναφέρεται ότι οι αναθέτουσες αρχές, **εάν απαιτούν την προσκόμιση πιστοποιητικών εκδιδόμενων από ανεξάρτητους οργανισμούς που βεβαιώνουν ότι ο οικονομικός φορέας συμμορφώνεται με ορισμένα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας.....**, παραπέμπουν σε συστήματα διασφάλισης ποιότητας τα οποία βασίζονται στη σχετική σειρά ευρωπαϊκών προτύπων και έχουν πιστοποιηθεί από διαπιστευμένους οργανισμούς..... **Επίσης, κάνουν δεκτά άλλα αποδεικτικά στοιχεία για ισοδύναμα μέτρα διασφάλισης ποιότητας, εφόσον ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας δεν είχε τη δυνατότητα να αποκτήσει τα εν λόγω πιστοποιητικά εντός των σχετικών προθεσμιών για λόγους για τους οποίους δεν ευθύνεται ο ίδιος, υπό την προϋπόθεση ότι ο οικονομικός φορέας αποδεικνύει ότι τα προτεινόμενα μέτρα διασφάλισης ποιότητας πληρούν τα απαιτούμενα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας.**

Επίσης σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 10 του Π.Δ.57/2010 ο κατασκευαστής για να πιστοποιήσει τη συμμόρφωση του μηχανήματος, εφαρμόζει **μία** από τις παρακάτω διαδικασίες αξιολόγησης της συμμόρφωσης για τα μηχανήματα που μνημονεύονται στο παράρτημα IV

- α) τη διαδικασία του παραρτήματος VIII για την αξιολόγηση της συμμόρφωσης των μηχανημάτων με εσωτερικό έλεγχο της κατασκευής·
- β) τη διαδικασία εξέτασης τύπου ΕΚ κατά το παράρτημα IX και τον εσωτερικό έλεγχο της κατασκευής μηχανήματος κατά το παράρτημα VIII σημείο 3·
- γ) τη διαδικασία πλήρους διασφάλισης της ποιότητας κατά το παράρτημα Χ.

Στο άρθρο 91 του Ν.4412 αναφέρεται ότι μεταξύ άλλων η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, **απορρίπτει**, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:

- α)
- β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, **εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση** ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102.
- γ)

Στο άρθρο 102 του Ν.4412 μεταξύ άλλων αναφέρεται ότι κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους **να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει.**

Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση, κατά το πρώτο εδάφιο, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή **συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί.**

Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 έως 4, **είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του** από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς.

Στο άρθρο 94 του Ν.4412 μεταξύ άλλων αναφέρεται ότιΣτις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων προμηθειών και γενικών υπηρεσιών **ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς περιέχει ιδίως τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια**, χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών και περιγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης.

Συνοψίζοντας τα παραπάνω εκτεθέντα :

Α. Ο εν λόγω Οικονομικός φορέας εφάρμοσε την **α)** διαδικασία αξιολόγησης της συμμόρφωσης του άρθρου 10 του Π.Δ.57/2010 και προσκόμισε Δήλωση συμμόρφωσης ΕΚ για μηχανήματα σύμφωνα με το παράρτημα II του Π.Δ. 57/10.

Όμως ο Οικονομικός φορέας (Ο.Φ.) εφόσον κατά τη γνώμη του η συγκεκριμένη απαίτηση τον περιόριζε σε συγκεκριμένη διαδικασία εκτίμησης της συμμόρφωσης του μηχανήματος και του στερούσε την δυνατότητα επιλογής που του παρέχει η σχετική νομοθεσία, **έπρεπε να υποβάλει ένσταση κατά της διακήρυξης** σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις του

N.4412/2017. **Σχετική ένσταση δεν υποβλήθηκε συνεπώς ο Ο.Φ. τυπικά έχει αποδεχθεί τους όρους της διακήρυξης.**

Β. Οι υπεύθυνες δηλώσεις που αναφέρονται στις περιπτώσεις 13.2.2,13.2.3 & 13.2.4 των Τεχνικών προδιαγραφών της μελέτης για να προσκομιστούν με ποινή αποκλεισμού από τους οικονομικούς φορείς **έπρεπε να μνημονεύονται στο άρθρο 13 περιπτ. Α.2 ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ,της διακήρυξης ,το οποίο δεν συμβαίνει.**

Επίσης σύμφωνα με το άρθρο 6 της διακήρυξης τα τεύχη του διαγωνισμού αλληλοσυμπληρώνονται, είναι δε κατά σειρά ισχύος τους (σε περίπτωση ασυμφωνίας μεταξύ των όρων που περιέχουν) ως εξής :

- Η διακήρυξη του διαγωνισμού και το Ευρωπαϊκό Ενιαίο έγγραφο Σύμβασης (ESPD) ως αναπόσπαστο μέρος αυτής.
- Η μελέτη [Τεχνική έκθεση – Τεχνικές προδιαγραφές-Γενική Συγγραφή υποχρεώσεων].
-

Επιπλέον σύμφωνα και με το πρακτικό της επιτροπής διαγωνισμού στην Τεχνική Προσφορά του Ο.Φ. **δηλώνεται η συμμόρφωση** με τις απαιτήσεις των σημείων 13.2.2,13.2.3, 13.2.4 των Τεχνικών Προδιαγραφών σχετικά με το χρόνο παράδοσης των ανταλλακτικών, τη διάρκεια που δεσμεύεται για παροχή ανταλλακτικών και το ύψος της έκπτωσης των παρεχόμενων ανταλλακτικών.

Συνεπώς η μη προσκόμιση των προαναφερθέντων υπεύθυνων δηλώσεων δεν είναι λόγος αποκλεισμού από την συνέχιση της διαδικασίας.

Γ. Η μη αναγραφή στις παραγρ. 11.2.1 και 12.2 των Τεχνικών χαρακτηριστικών,των άλλων δύο διαδικασιών αξιολόγησης της συμμόρφωσης τύπου ΕΚ **έπρεπε να τεκμηριωθεί ειδικά**, διότι ο νόμος παρέχει την δυνατότητα επιλογής της διαδικασίας πιστοποίησης της συμμόρφωσης τύπου ΕΚ.

Δ. Με βάση σχετικές διατάξεις του Ν.4412/2016 η αναθέτουσα αρχή μπορεί να απαιτεί από τους οικονομικούς φορείς να προσκομίζουν έκθεση δοκιμών από **οργανισμό αξιολόγησης της συμμόρφωσης** ή πιστοποιητικό που έχει εκδοθεί από τέτοιο οργανισμό ως αποδεικτικό μέσο συμμόρφωσης με απαιτήσεις ή κριτήρια που αναφέρονται στις τεχνικές προδιαγραφές, τα κριτήρια ανάθεσης ή τους όρους εκτέλεσης της σύμβασης, αλλά **δέχονται και άλλα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, όπως τον τεχνικό φάκελο του κατασκευαστή.**

Στην παρούσα περίπτωση το ισοδύναμο εναλλακτικό μέσο Συμμόρφωσης ΕΚ για μηχανήματα που κατέθεσε ο Ο.Φ. προβλέπεται και από διάταξη νόμου.

Επίσης σε κάθε περίπτωση όταν επίκειται αποκλεισμός του Ο.Φ. Η αναθέτουσα αρχή είναι υποχρεωμένη να ζητήσει συμπλήρωση ακόμη και με νέα έγγραφα εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν υποβληθεί. Θα μπορούσε δηλαδή στην συγκεκριμένη περίπτωση να ζητήσει τον Τεχνικό φάκελο που προβλέπεται στο παράρτημα VII μέρος Α, του Π.Δ.57/2010, η μη υποβολή του οποίου μπορεί να αποτελέσει επαρκή λόγο αμφισβήτησης του τεκμηρίου συμμόρφωσης του εν λόγω μηχανήματος προς τις βασικές απαιτήσεις υγείας και ασφάλειας.

Με βάση τα ανωτέρω η γνώμη της επιτροπής είναι ότι:

Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης και της μελέτης εφόσον ο Ο.Φ. "ΗΦΑΙΣΤΟΣ ΣΤΕΦΑΝΟΥ ΑΒΕ ΥΠΕΡΚΑΤΑΣΚΕΥΕΣ ΟΧΗΜΑΤΩΝ" **δεν προσέφυγε κατά των όρων της διακήρυξης και της μελέτης τυπικά τους έχει αποδεχθεί και η προδικαστική προσφυγή που κατέθεσε θα πρέπει να απορριφθεί**, για το λόγο ότι δεν προσκόμισε το Πιστοποιητικό Εξέτασης Τύπου ΕΚ από διεθνώς Κοινοποιημένο φορέα.

Σύμφωνα όμως με τις διατάξεις του Ν.4412/2017, με τις οποίες οι τεχνικές προδιαγραφές πρέπει να εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση των Οικονομικών Φορέων,η αναθέτουσα αρχή πρέπει να δέχεται και άλλα ισοδύναμα αποδεικτικά μέσα και ειδικότερα όταν **επίκειται αποκλεισμός είναι υποχρεωμένη να ζητά από τον Ο.Φ. συμπλήρωση ακόμη και με νέα έγγραφα εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν υποβληθεί,η προδικαστική προσφυγή που κατέθεσε ο Ο.Φ. "ΗΦΑΙΣΤΟΣ ΣΤΕΦΑΝΟΥ ΑΒΕ ΥΠΕΡΚΑΤΑΣΚΕΥΕΣ ΟΧΗΜΑΤΩΝ" θα πρέπει να γίνει δεκτή.**

Η επιτροπή διαπιστώνει ότι η αποδοχή ή η απόρριψη της Προδικαστικής προσφυγής είναι ζήτημα νομικής ερμηνείας του τι υπερσχύει ανάμεσα σε όρο της διακήρυξης που δεν έχει προσβληθεί από τον Ο.Φ. και των γενικότερων διατάξεων του Ν.4412/2016 και εισηγείται στην Οικονομική Επιτροπή να επιληφθεί του θέματος η Νομική Υπηρεσία του Δήμου.

Σε συνέχεια του υπ'αριθμ. 23301/16-8-2017 εγγράφου του Τμήματος Υπ. Αιρετών Οργάνων του Δήμου Πρέβεζας, σας διαβιβάζουμε το πρακτικό που ακολουθεί:

Π Ρ Α Κ Τ Ι Κ Ο

Εξέτασης και αξιολόγησης της προδικαστικής προσφυγής του οικονομικού φορέα «ΗΦΑΙΣΤΟΣ ΣΤΕΦΑΝΟΥ ΑΒΕ ΥΠΕΡΚΑΤΑΣΚΕΥΕΣ ΟΧΗΜΑΤΩΝ» κατά της υπ' αριθμ. 453/2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Πρέβεζας.

Στο Δημοτικό Κατάστημα του Δήμου Πρέβεζας σήμερα στις 17 Αυγούστου 2017, ημέρα Πέμπτη συνήλθε η Επιτροπή εξέτασης και αξιολόγησης ενστάσεων και προσφυγών στα πλαίσια των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων προμηθειών και γενικών υπηρεσιών Δ/σης Αγροτικής ανάπτυξης, περιβάλλοντος, καθαριότητας και πρασίνου για το έτος 2017 βάσει του Ν. 4412/2016 αποτελούμενη από τους :1)Ηλία Τσάγκα, Πρόεδρο, 2) Κωνσταντίνο Τζόκα και 3) Παναγιώτη Σταματέλο, μέλη, προκειμένου να αποφανθεί επί της προδικαστικής προσφυγής του οικονομικού φορέα «ΗΦΑΙΣΤΟΣ ΣΤΕΦΑΝΟΥ ΑΒΕ ΥΠΕΡΚΑΤΑΣΚΕΥΕΣ ΟΧΗΜΑΤΩΝ» κατά της υπ' αριθμ. 453/2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Πρέβεζας, **σε συνέχεια του από 27-7-2017 Πρακτικού μας, το οποίο αποτελεί ενιαίο και αναπόσπαστο τμήμα με το παρόν πρακτικό και κατόπιν της μη γνωμοδότησης- απάντησης της Νομικής Υπηρεσίας του Δήμου Πρέβεζας επί του ανακύπτοντος νομικού θέματος που αναλυτικά αναφέρεται στο ως άνω πρακτικό.**

Επειδή την Επιτροπή απασχόλησε το νομικό θέμα που αναλυτικά περιγράφεται στο από 27-7-2017 πρακτικό μας και μη έχοντας λάβει απάντηση από την Νομική Υπηρεσία του Δήμου και κατόπιν του υπ'αριθμ. 23301/16-8-2017 εγγράφου του Τμήματος Υπ. Αιρετών Οργάνων του Δήμου Πρέβεζας, **η γνώμη της επιτροπής είναι να γίνει δεκτή η προδικαστική προσφυγή** του οικονομικού φορέα «ΗΦΑΙΣΤΟΣ ΣΤΕΦΑΝΟΥ ΑΒΕ ΥΠΕΡΚΑΤΑΣΚΕΥΕΣ ΟΧΗΜΑΤΩΝ» κατά της υπ' αριθμ. 453/2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Πρέβεζας, γνώμη στηριζόμενη περισσότερο στο πνεύμα του νόμου, των γενικών και νομίμων διατάξεων και κυρίως των διατάξεων του Ν. 4412/2016, λαμβανομένου υπόψη και του δημοσίου συμφέροντος....».

Ο Πρόεδρος κάλεσε τα μέλη της Ο.Ε. να αποφασίσουν σχετικά.

Η Οικονομική Επιτροπή αφού άκουσε τον Πρόεδρο και έλαβε υπόψη της,

- τις διατάξεις του άρθρου 72 του Ν. 3852/2010
- την γνωμοδότηση της Επιτροπής Ενστάσεων (το από 27/7/2017 Πρακτικό και το από 17/8/2017 Πρακτικό
- την προφορική άποψη της Νομικής Υπηρεσίας
- την αρ.50/2017 ΑΔΣ (ΑΔΑ 6Ζ0ΑΩΞΧ-ΙΦΩ)

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ (ΟΜΟΦΩΝΑ)

Μετά την εισήγηση της Επιτροπής ενστάσεων όπου εκφράζει την γνώμη ότι πρέπει να γίνει δεκτή η ένσταση της εταιρείας ΗΦΑΙΣΤΟΣ ΣΤΕΦΑΝΟΥ ΑΒΕ ΥΠΕΡΚΑΤΑΣΚΕΥΕΣ ΟΧΗΜΑΤΩΝ και την άποψη της Νομικής Υπηρεσίας η οποία εκφράστηκε ενώπιον της Οικονομικής Επιτροπής είναι ότι ο ενιστάμενος νομιμοποιείται να συμμετέχει στην δημοπρασία σύμφωνα με την νομοθεσία. Αποφασίζει ομόφωνα και κάνει δεκτή την προδικαστική προσφυγή της εταιρείας ΗΦΑΙΣΤΟΣ ΣΤΕΦΑΝΟΥ ΑΒΕ ΥΠΕΡΚΑΤΑΣΚΕΥΕΣ ΟΧΗΜΑΤΩΝ κατά της αρ.453/2017 ΑΟΕ.

Η απόφαση αυτή πήρε αύξοντα αριθμό **548/2017.**

Αφού αναγνώστηκε το πρακτικό αυτό υπογράφεται ως ακολούθως.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ	ΤΑ ΜΕΛΗ
------------	---------

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΛΑΖΑΡΟΣ ΠΙΠΙΛΙΔΗΣ

ΑΝΤΙΔΗΜΑΡΧΟΣ