

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ...ΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 21 Ιουλίου 2023 στην έδρα της με την εξής σύνθεση: Ελένη Σβολοπούλου, Πρόεδρος, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή, Μέλος και Εισηγήτρια και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 12.06.2023 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ 889/13.06.2023 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία: «... (...)...», εφεξής ο «προσφεύγων», που εδρεύει στα ... , οδός ... αρ ... όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της αναθέτουσας αρχής με την επωνυμία: «...», εφεξής η «αναθέτουσα αρχή», που εδρεύει στην ... οδός ... αρ. ... , όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την ανωτέρω προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της υπ' αρ. ... απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής με την οποία εγκρίθηκε το 1^ο Πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού για την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών και οικονομικών προσφορών, κατά το σκέλος αυτής με το οποίο έγινε δεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» στην Ομάδα 16 του διαγωνισμού, στην οποία εν τέλει ανακηρύχθηκε και οριστικός ανάδοχος. Η εν λόγω απόφαση έχει ενσωματωθεί στην υπ' αριθμ. ... εκτελεστή απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, με την οποία εγκρίθηκε το 2^ο Πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού για την αξιολόγηση των δικαιολογητικών κατακύρωσης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της ανωτέρω προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο συνολικού ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...), βάσει της εκτιμώμενης αξίας της Ομάδας 16 της σύμβασης, στο

πλαίσιο της οποίας ασκείται η προσφυγή (βλ. άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017).

2. Επειδή, δυνάμει της με αρ. πρωτ. ... (αρ. ΕΣΗΔΗΣ ...) Διακήρυξης προκηρύχθηκε διεθνής, ανοικτός, ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την «...» με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Μεταξύ των ζητούμενων ... περιλαμβάνονται και αυτά της Ομάδας 16 «...» με εκτιμώμενη αξία 65.489,00 € χωρίς ΦΠΑ.

3. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα στις 12-06-2023, λαμβανομένου υπόψη ότι ο προσφεύγων έλαβε γνώση της προσβαλλομένης στις 1-06-2023, οπότε αυτή αναρτήθηκε στη λειτουργικότητα «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ. Σημειώνεται ότι η καταληκτική προθεσμία άσκησης της προσφυγής (10-06-2023) συνέπιπτε με ημέρα Σάββατο, ήτοι κατά νόμον εξαιρετέα ημέρα και, επομένως εμπρόθεσμα η προσφυγή ασκήθηκε κατά την αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα (Δευτέρα, 12-06-2023).

4. Επειδή, στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία, στην Ομάδα 16, συμμετείχαν δύο οικονομικοί φορείς, ήτοι ο προσφεύγων και ο οικονομικός φορέας «...». Την 24-02-2023 συνήλθε η Επιτροπή του διαγωνισμού, η οποία συνέταξε το 1^ο πρακτικό σχετικά με την αποσφράγιση των προσφορών, την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και της τεχνικής προσφοράς των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων. Το ανωτέρω πρακτικό, με το οποίο έγιναν δεκτές αμφότερες οι προσφορές, εγκρίθηκε με την υπ' αριθ. ... απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής. Ακολούθως, στις 24-03-2023 απεστάλησαν μέσω της λειτουργικότητας «ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ» του ΕΣΗΔΗΣ οι προσκλήσεις υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης στους προσωρινούς αναδόχους. Ο οικονομικός φορέας «...» υπέβαλλε τα σχετικά δικαιολογητικά στις 28-03-2023. Εν συνεχεία συνήλθε εκ νέου η Επιτροπή του διαγωνισμού προκειμένου να προβεί στον έλεγχο και την αξιολόγηση των δικαιολογητικών κατακύρωσης των προσωρινών αναδόχων και συντάχθηκε το από 15-05-2023 2^ο Πρακτικό, σύμφωνα με το οποίο γίνονται αποδεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης και ανακηρύσσεται οριστικός ανάδοχος για την ΟΜΑΔΑ 16 ο οικονομικός φορέας «...». Το ανωτέρω πρακτικό εγκρίθηκε με

Αριθμός απόφασης: 1228/2023

την υπ' αρ. ... απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, στην οποία ενσωματώθηκε η ανωτέρω, υπ' αριθμ. ... απόφασή της.

5. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, ο προσφεύγων με έννομο συμφέρον ασκεί την υπό κρίση προσφυγή, επικαλούμενος ζημία του από την παράνομη αποδοχή της προσφοράς του έτερου μοναδικού συμμετέχοντος στο διαγωνισμό (Ομάδα 16) οικονομικού φορέα και όφελος από την ανάδειξή του ως αναδόχου.

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την ασκηθείσα προσφυγή στον έχοντα δικαίωμα παρέμβασης στις 13-06-2023.

7. Επειδή, με την υπ' αριθμ. 1078/2023 Πράξη της Προέδρου του 6ου Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία συζήτησης της Προσφυγής και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της, η οποία τις απέστειλε εμπρόθεσμα στην ΕΑΔΗΣΥ στις 23-06-2023.

8. Επειδή, ο προσφεύγων στις 28-06-2023 υπέβαλε εμπρόθεσμα ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ υπόμνημα προς αντίκρουση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής (βλ. άρθρο 365 του ν.4412/2016).

9. Επειδή, με τον πρώτο λόγο της προσφυγής ο προσφεύγων ισχυρίζεται, ότι ο οικονομικός φορέας «...» δεν διέθετε ούτε κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, ούτε κατά το χρόνο της κατακύρωσης το ζητούμενο από τη διακήρυξη πιστοποιητικό OHSAS 18001:2007, που έχει αντικατασταθεί από το πιστοποιητικό ISO 45001. Και τούτο, διότι η βεβαίωση που προσκόμισε ο ανωτέρω φορέας, μετά από αίτημα της αναθέτουσας αρχής προς συμπλήρωση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, εκδόθηκε στις 21/04/2023, δηλαδή μετά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης από τον προσωρινό ανάδοχο οικονομικό φορέα «...» για την ΟΜΑΔΑ 16, η οποία πραγματοποιήθηκε στις 28/03/2023 και, σε κάθε περίπτωση, δεν μπορεί να θεωρηθεί ισοδύναμη με την ύπαρξη και εφαρμογή του πιστοποιητικού ISO 45001.

10. Επειδή, σύμφωνα με τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής αυτή αποδέχθηκε το μεταγενεστέρως προσκομισθέν δικαιολογητικό με βάση την νομολογία, σύμφωνα με την οποία η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται, κατόπιν

ελέγχου των υποβληθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης, να καλέσει τον αναδειχθέντα προσωρινό ανάδοχο να καλύψει εντός της σχετικής τασομένης προθεσμίας τυχόν ελλείψεις των εν λόγω δικαιολογητικών -είτε με την υποβολή αρχικώς μη υποβληθέντος δικαιολογητικού είτε με τη συμπλήρωση αρχικώς μεν υποβληθέντος αλλά μη πληρούντος τις απαιτήσεις της διακηρύξεως δικαιολογητικού- σε περίπτωση κατά την οποία οι ελλείψεις αυτές επάγονται απόρριψη του φακέλου των δικαιολογητικών κατακύρωσεως.

11. Επειδή, σύμφωνα με το υπόμνημα του προσφεύγοντος, οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής κρίνονται και πρέπει να ισχύουν και στις τρεις κατωτέρω χρονικές περιόδους, ήτοι: α) κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς με την υποβολή του ΕΕΕΣ, β) κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80 και γ) κατά την εξέταση της υπεύθυνης δήλωσης, σύμφωνα με όσα ορίζονται στην περ. γ' της παρ. 3 του άρθρου 105, περί κατακύρωσης και σύναψης σύμβασης. Όστε, εν προκειμένω, που δεν αποδείχθηκε η πλήρωση του όρου 2.2.7 της διακήρυξης στο στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών συμμετοχής, η προσφορά του ανωτέρω οικονομικού φορέα έπρεπε να απορριφθεί.

12. Επειδή, σύμφωνα με τη διακήρυξη:

«[...] 2.2.7 : «Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται με: • ISO 9001:2015 ΠΕΡΙ ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΣΗΣ ΤΟΥ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΠΟΙΟΤΗΤΑΣ ΤΗΣ ... • ISO 22000:2005 ΠΕΡΙ ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΣΗΣ ΤΟΥ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ... • ISO14001:2015 ΠΕΡΙ ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΣΗΣ ΤΟΥ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ... • OHSAS 18001:2007 ΠΕΡΙ ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΣΗΣ ΤΟΥ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ... ΚΑΙ ... ΣΤΗΝ ... ή ισοδύναμα αυτών. Η αναθέτουσα αρχή αναγνωρίζει ισοδύναμα πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από φορείς διαπιστευμένους από ισοδύναμους Οργανισμούς διαπίστευσης, εδρεύοντες και σε άλλα κράτη - μέλη. Επίσης, κάνει 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», [...]2.2.9: «Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς δια του ΕΕΕΣ, κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.2.9.1, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παραγράφου 2.2.9.2, και κατά τη σύναψη της σύμβασης δια της υπεύθυνης δήλωσης, της περ. δ΄ της παρ. 3 του άρθρου 105 του ν. 4412/2016.», [...] 2.2.9.2 [...]B.5: «... οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα κάτωθι πιστοποιητικά - ISO 9001:2015 ΠΕΡΙ ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΣΗΣ ΤΟΥ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΠΟΙΟΤΗΤΑΣ ΤΗΣ ... - ISO 22000:2005 ΠΕΡΙ ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΣΗΣ ΤΟΥ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ - ISO14001:2015 ΠΕΡΙ ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΣΗΣ ΤΟΥ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ... ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ - OHSAS18001:2007 ΠΕΡΙ ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΣΗΣ ΤΟΥ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ... ΚΑΙ ... ΣΤΗΝ ...», [...] 2.4.6: «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:... β) η οποία περιέχει ατελείς, ελλιπείς, ασαφείς ή λανθασμένες πληροφορίες ή τεκμηρίωση, συμπεριλαμβανομένων των πληροφοριών που περιέχονται στο ΕΕΕΣ, εφόσον αυτές δεν επιδέχονται συμπλήρωση, διόρθωση, αποσαφήνιση ή διευκρίνιση ή, εφόσον επιδέχονται, δεν έχουν αποκατασταθεί από τον προσφέροντα, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας, σύμφωνα το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 και την παρ. 3.1.2.1 της παρούσας διακήρυξης[...]ι) η οποία παρουσιάζει αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης[...].».

13. Επειδή, όπως προκύπτει από τη μελέτη του φακέλου της υπόθεσης, ο ανωτέρω οικονομικός φορέας προσκόμισε με το ΕΕΕΣ του μια υπεύθυνη δήλωση, σύμφωνα με την οποία: «Βρισκόμαστε σε διαδικασία έκδοσης του ISO 45001. Έχει ολοκληρωθεί η τεκμηρίωση από την εταιρεία ... και τις επόμενες μέρες περιμένουμε την επιθεώρηση για την πιστοποίηση από την». Η Επιτροπή του διαγωνισμού αξιολογώντας τα δικαιολογητικά συμμετοχής, διαπίστωσε ασάφεια αναφορικά με την πλήρωση του κριτηρίου του άρθρου 2.2.7 και στις 2-3-3023 ζήτησε, μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, την αποστολή Υπεύθυνης Δήλωσης στην οποία

Αριθμός απόφασης: 1228/2023

θα αναγράφεται σαφώς ότι: «τα ... θα είναι σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές της με αρ. πρωτ.: ... διακήρυξης και της σχετικής μελέτης». Ο οικονομικός φορέας «...» απέστειλε στις 7-3-2023 την ζητηθείσα υπεύθυνη δήλωση. Με το από 24-2-2023 Πρακτικό Ι, η Επιτροπή του διαγωνισμού εισηγήθηκε την αποδοχή της προσφοράς του. Το εν λόγω Πρακτικό εγκρίθηκε με την υπ' αριθ. ... απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του ... Στη συνέχεια, μετά τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης του ανωτέρω φορέα στην Ομάδα 16, διαπιστώθηκε η έλλειψη της πιστοποίησης του κατά ISO 45001 και η Επιτροπή στις 26-4-2023 ζήτησε διευκρινήσεις μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, ως ακολούθως: «Σας παρακαλούμε για διευκρίνιση εκ μέρους σας σχετικά με την πιστοποίηση του Συστήματος Υγείας και Ασφάλειας στην Εργασία ISO 45001, λόγω του ότι δεν περιλαμβάνεται στα δικαιολογητικά σας, καθώς και για αποδεικτικά στοιχεία εκ μέρους σας για ισοδύναμα μέτρα διασφάλισης ποιότητας σύμφωνα και με το άρθρο 2.2.7. της Διακήρυξης». Στις 27-4-2023 η εταιρεία ... αποστέλλει βεβαίωση της στην οποία βεβαιώνεται η ανάθεση, στον ανωτέρω οργανισμό, της πιστοποίησης του συστήματος υγείας και ασφάλειας στην εργασία, που εφαρμόζει η εταιρεία, σύμφωνα με το πρότυπο ISO 45001:2018 μέσω του ΕΣΗΔΗΣ. Ειδικότερα, στην εν λόγω βεβαίωση, αναγράφονται επί λέξει τα εξής: «Με την παρούσα βεβαιώνεται ότι η εταιρεία ... , ενέκρινε την προσφορά μας και ανέθεσε στον Οργανισμό την πιστοποίηση του συστήματος Ασφάλειας και Υγιεινής στην εργασία, που εφαρμόζει η εταιρεία ,σε συμφωνία με το πρότυπο ISO:45001 2018». Πλην όμως, όπως προκύπτει από τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής, *«η απάντηση του Προσωρινού Αναδόχου βρέθηκε να μην περιέχει αποδεικτικά στοιχεία για ισοδύναμα μέτρα διασφάλισης ποιότητας και δεν ικανοποίησε την Επιτροπή η οποία ενημέρωσε σχετικά την αναθέτουσα αρχή»*. Στις 3-5-2023 κοινοποιήθηκε η αρ.πρωτ. ... Πρόσκληση υποβολής συμπληρωματικών δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου της αναθέτουσας αρχής στην εταιρεία ... μέσω του ΕΣΗΔΗΣ . Στις 12/5/2023 η εταιρεία ... υπέβαλε μέσω, επίσης, του ΕΣΗΔΗΣ το ελλείπον πιστοποιητικό ISO 45001. Μετά την προσκόμιση του ελλείποντος δικαιολογητικού από τον Προσωρινό Ανάδοχο, η Επιτροπή έκρινε αυτή εμπρόθεσμη και τη διαδικασία ελέγχου

ολοκληρωμένη με τη διαπίστωση ότι όλα τα δικαιολογητικά των προσωρινών αναδόχων είναι έγκυρα και σύμφωνα με την διακήρυξη.

14. Επειδή, όπως προκύπτει από τα ανωτέρω και βάσιμα ισχυρίζεται ο προσφεύγων, ο οικονομικός φορέας «...» δεν απέδειξε, ότι διέθετε κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του το ζητούμενο ως άνω πιστοποιητικό ή ισοδύναμο πιστοποιητικό, ή ισοδύναμα μέτρα διασφάλισης ποιότητας. Και τούτο, διότι από την υπεύθυνη δήλωση που προσκόμισε με το ΕΕΕΣ του και στην οποία δήλωνε ότι βρίσκεται στη διαδικασία πιστοποίησης, χωρίς, όμως να αποδεικνύει ότι διαθέτει ισοδύναμο πιστοποιητικό ή ότι εφαρμόζει ισοδύναμα μέτρα για το χρονικό διάστημα που δεν έχει ακόμη εκδοθεί το πιστοποιητικό καθώς, και το ίδιο το προσκομισθέν τελικά πιστοποιητικό της, το οποίο έχει ημερομηνία έκδοσης την 12-05-2023, ήτοι μετά τον χρόνο υποβολής των προσφορών (20-2-2023), αποδεικνύεται ότι κατά τον χρόνο υποβολής της αίτησης συμμετοχής του δεν διέθετε την ζητούμενη πιστοποίηση, ούτε άλλη ισοδύναμη. Επίσης, παρά το γεγονός ότι ζητήθηκαν επανειλημμένως διευκρινίσεις, δεν απέδειξε ότι διέθετε έστω ισοδύναμα μέτρα διασφάλισης ποιότητας για το χρονικό διάστημα που δεν είχε εκδοθεί ακόμη το σχετικό πιστοποιητικό. Συνεπώς, ενόψει της ρητής πρόβλεψης του άρθρου 2.2.9, σύμφωνα με την οποία τα κριτήρια επιλογής και οι προϋποθέσεις συμμετοχής στο διαγωνισμό πρέπει να αποδεικνύεται ότι συντρέχουν σωρευτικά και στα τρία χρονικά σημεία ήτοι: α) κατά την υποβολή της προσφοράς, β) κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης και γ) κατά τη σύναψη της σύμβασης, η προσφορά του οικονομικού φορέα «...», η προσφορά του έπρεπε να απορριφθεί κατά δεσμία αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής. Επιπλέον, αλυσιτελώς και άνευ ερείσματος στη διακήρυξη η αναθέτουσα αρχή επικαλείται την προσκόμιση του πιστοποιητικού στο στάδιο της πιστοποίησης, καθώς από το περιεχόμενο αυτού προκύπτει ότι δεν καλύπτει και το στάδιο της υποβολής των δικαιολογητικών συμμετοχής, στο οποίο, επίσης, έπρεπε να αποδεικνύεται η συνδρομή του κριτηρίου του άρθρου 2.2.5. Συνεπώς, ο πρώτος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

15. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι σύμφωνα με το υποβληθέν αρχείο «...» ο οικονομικός φορέας «...» για τα ... της ΟΜΑΔΑΣ 16: - με Α/Α 9 «...» κατονομάζει ως παραγωγό την εταιρεία «...» και - με Α/Α 12 «...», Α/Α 13 «...» και Α/Α 33 «...» κατονομάζει ως παραγωγό την εταιρεία «...». Ωστόσο, από τις επίσημες ιστοσελίδες των ανωτέρω εταιρειών ([https:// -.../](https://.../)) προκύπτει χωρίς καμία αμφιβολία, ότι δεν είναι παραγωγοί των ανωτέρω ... όπως εσφαλμένα ισχυρίζεται ο οικονομικός φορέας «...». Οι εν λόγω εταιρείες, όπως είναι ευρέως γνωστό, διατηρούν αποκλειστικές και πολυετείς συνεργασίες με εταιρείες του εξωτερικού, ώστε να εισάγουν και να διακινούν τα ... τους στην ... Επομένως, η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» για την ΟΜΑΔΑ 16 περιέχει λανθασμένες πληροφορίες και αποκλίνει από την υποχρέωση των οικονομικών φορέων περί υποβολής προσφορών σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, η οποία αποτελεί πράξη κανονιστική. Συνεπώς προκύπτει ότι ο φάκελος της προσφοράς του οικονομικού φορέα «...» είναι ελλιπής και έπρεπε να έχει απορριφθεί ήδη από το στάδιο αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών.

16. Επειδή, σύμφωνα με τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής, ο δεύτερος λόγος της προσφυγής δεν σχετίζεται με τυχόν πλημμελείς ενέργειες της Υπηρεσίας, η οποία δεν ήταν δυνατόν να ελέγξει την ουσιαστική βασιμότητα των προσκομισθέντων από τον προσωρινό ανάδοχο δικαιολογητικών, αλλά μόνο την τυπική νομιμότητα και επάρκεια αυτών, η οποία εν προκειμένω ήταν αυταπόδεικτη και συνακόλουθα ο ... δεν ήταν δυνατόν να απορρίψει τα συγκεκριμένα δικαιολογητικά, το κύρος των οποίων πλήττεται με την προδικαστική προσφυγή.

17. Επειδή, σύμφωνα με το υπόμνημα του προσφεύγοντος, σχετικά με τον 2ο λόγο της προσφυγής του, η αναθέτουσα αρχή ουσιαστικά παραδέχεται τη βασιμότητα των ισχυρισμών του, δεδομένου ότι επικαλείται αδυναμία και αναρμοδιότητα της Επιτροπής του διαγωνισμού να ελέγξει, εάν οι εταιρείες που αναφέρει ο οικονομικός φορέας «...» είναι ή όχι παραγωγοί των εν λόγω ... Ωστόσο, είναι απορίας άξιον γιατί η αναθέτουσα αρχή απαιτεί δήλωση των επιχειρηματικών μονάδων παραγωγής, εάν δεν σκοπεύει να ελέγξει την ορθότητα τους ως προς την παραγωγή των αντίστοιχων ...

18. Επειδή, σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.3.2 της Διακήρυξης ορίζεται ότι: «*Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ... με βάση το κριτήριο ανάθεσης σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν: ... β) τη χώρα παραγωγής του προσφερόμενου ... και την επιχειρηματική μονάδα στην οποία παράγεται αυτό, καθώς και τον τόπο εγκατάστασής της».* Σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.6 της Διακήρυξης ορίζεται ότι: «*Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: ... β) η οποία περιέχει ατελείς, ελλιπείς, ασαφείς ή λανθασμένες πληροφορίες ή τεκμηρίωση, συμπεριλαμβανομένων των πληροφοριών που περιέχονται στο ΕΕΕΣ ..., ι) η οποία παρουσιάζει αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης...».*

19. Επειδή σύμφωνα με το υποβληθέν αρχείο «...» ο οικονομικός φορέας «...» για τα ... της ΟΜΑΔΑΣ 16: - με Α/Α 9 «...» κατονομάζει ως παραγωγό την εταιρεία «...» και - με Α/Α 12 «...», Α/Α 13 «...» και Α/Α 33 «...» κατονομάζει ως παραγωγό την εταιρεία «... ...». Περαιτέρω, όπως βάσιμα ισχυρίζεται ο προσφεύγων, από τις επίσημες ιστοσελίδες των ανωτέρω φορέων προκύπτει ότι οι ανωτέρω είναι διανομείς των προαναφερόμενων, αντίστοιχα, ... και συνεργάζονται με ... και πάντως δεν παράγουν τα προσφερόμενα ως άνω ... Συνεπώς, ο ως άνω οικονομικός φορέας δεν απέδειξε με την τεχνική προσφορά του τα ζητούμενα στοιχεία, ώστε η προσφορά του έπρεπε να απορριφθεί κατά δεσμία αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής. Ώστε ο δεύτερος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

20. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω η προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να επιστραφεί το καταβληθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός απόφασης: 1228/2023

Δέχεται την προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλομένη, κατά το σκέλος αυτής με το οποίο έγινε δεκτή στην Ομάδα 16 του διαγωνισμού η προσφορά του οικονομικού φορέα «...», σύμφωνα με το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 21-07-2023 και εκδόθηκε στις 6-09-2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΔΕΣΠΟΙΝΑ ΚΥΡΙΑΖΗ