

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 19 Σεπτεμβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 11.07.2023 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1043/11.07.2023 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...», που εδρεύει στις «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του «...» (εφεξής «αναθέτουσα αρχή») και δη κατά της με αριθμ. 98/2023 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του «...» διά της οποίας απορρίφθηκε η προσφορά της και αναδείχθηκε οριστική ανάδοχος της σύμβασης η εταιρεία «...».

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,
σκέφτηκε κατά τον 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 1.209,30 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...» και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. 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.

Αριθμός απόφασης: 1350 /2023

3. Επειδή, όπως προκύπτει από τα μηνύματα που έχουν αναρτηθεί μέσω του συνδέσμου «Επικοινωνία» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (με α/α συστήματος «...»), η προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 361 παρ. 1 περ. α΄ του ν. 4412/2016 και 4 παρ.1 περ. α΄ του π.δ. 39/2017. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς, διά του με αριθμ. πρωτ. 6477/21.07.23 εγγράφου της διατυπώνει τις απόψεις της επί της προκείμενης προσφυγής, αναρτώντας το σχετικό έγγραφο στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ. Η δε προσφεύγουσα, εκπροθέσμως και επομένως απαραδέκτως, υποβάλλει το υπόμνημα της, στις 31.07.2023 επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, δοθέντος ότι σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 365 του ν.4412/2016: «Συμπληρωματικά υπομνήματα κατατίθενται από οποιοδήποτε από τα μέρη μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ ή, αν αυτό δεν είναι εφικτό ή αν ο διαγωνισμός δεν διενεργείται μέσω ΕΣΗΔΗΣ, με οποιοδήποτε πρόσφορο μέσο, το αργότερο εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής.»

4. Επειδή, με την με αριθμ. πρωτ. «...» Διακήρυξη προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός ανοικτός, άνω των ορίων, διαγωνισμός για την σύναψη σύμβασης με αντικείμενο τη «...», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει τιμής, εκτιμώμενης αξίας 241.859,00 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 18.04.2023 με Α.Δ.Α.Μ. «...», καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό «...». Στον εν λόγω διαγωνισμό υπέβαλαν τις προσφορές τους η προσφεύγουσα εταιρεία και η εταιρεία με την επωνυμία «...», διά της προσβαλλομένης δε και κατ' αποδοχήν των σχετικών πρακτικών, αναδείχθηκε οριστική ανάδοχος, η εταιρεία με την επωνυμία «...», ως έχουσα την πλέον συμφέρουσα προσφορά από οικονομική άποψη, βάσει τιμής. Προσέτι, στην εν λόγω απόφαση ενσωματώνεται και η με αριθμ. 77/2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, περί ελέγχου και αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικής προσφοράς, επομένως αποτελεί αναπόσπαστο μέρος αυτής. Περαιτέρω, διά της προσβαλλομένης και, κατ'

Αριθμός απόφασης: 1350 /2023

αποδοχήν του πρακτικού 2 της επιτροπής, απορρίπτεται η προσφορά της προσφεύγουσας, με την εξής αιτιολογία: «Από τα παραπάνω προκύπτει ότι η εταιρεία «...» δεν κατέθεσε τα Πιστοποιητικά ISO 9001:2015, ISO 14001:2015 & ISO 45001 από την κατασκευάστρια εταιρεία των «...». Κατέθεσε μόνο τα αντίστοιχα ISO της προμηθεύτριας εταιρείας «...» και με διακριτικό τίτλο «...» η οποία δεν είναι κατασκευάστρια αλλά ο διανομέας του αντίστοιχου προϊόντος, σύμφωνα και με την από 18/05/2023 δήλωση της εταιρείας «...», στην Ελλάδα. Σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3.2 της διακήρυξης του διαγωνισμού (δικαιολογητικά με αριθμό 3) «Στην περίπτωση που ο προσφέρων δεν θα κατασκευάσει ο ίδιος το προσφερόμενο προϊόν τα ανωτέρω πιστοποιητικά ISO 9001:2015, ISO 14001:2015 & ISO 45001, απαιτούνται και για τον κατασκευαστή...». Επίσης, στο ίδιο άρθρο της διακήρυξης ρητά αναφέρεται ότι «Τα ανωτέρω δικαιολογητικά με αριθμούς 2,3,4,5 θα υποβληθούν στο στάδιο υποβολής προσφοράς επί ποινή αποκλεισμού.» Εν προκειμένω η προσφεύγουσα, μετά προδήλου εννόμου συμφέροντος, στρέφεται διά της υπό εξέταση προσφυγής της κατά της προσβαλλομένης, αιτούμενη την ακύρωσή της, καθ' ο μέρος απερρίφθη η προσφορά της.

5. Επειδή, πιο συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα παραπονείται ότι πλημμελώς απερρίφθη η προσφορά της και κατά παράβαση των όρων 2.4.3.2., 2.2.6. και 2.4.3.2. της υπόψη διακήρυξης και των σχετικών όρων της Μελέτης, επιπλέον δε ισχυρίζεται ότι είναι εσφαλμένη και πεπλανημένη η κρίση της αναθέτουσας αρχής ως προς την κατασκευάστρια εταιρία των «...» και επομένως μη νόμιμη η απόρριψη της προσφοράς της. Στην προκειμένη περίπτωση, υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι στον επίμαχο διαγωνισμό προσφέρει «...» με κωδικό «...», το οποίο κατασκευάζει η ίδια, όπερ δηλώνεται στην προσφορά της στο έγγραφο με τίτλο «Τεχνικές Περιγραφές» αλλά και στο έγγραφο με τίτλο «Brochure» που συμπεριλαμβάνεται στην προσφορά της. Με βάση τα ανωτέρω, ως κατασκευάστρια του προσφερόμενου «...», συμπεριέλαβε στην προσφορά της τα απαιτούμενα πιστοποιητικά ISO που αφορούν στην ίδια και ως εκ περισσού, συμπεριέλαβε στην προσφορά της πιστοποιητικά ISO της εταιρίας «...», που αποτελεί προμηθεύτρια της, σχετικά με το απαιτούμενο για την εκ μέρους της κατασκευή του «...» εξάρτημα. Επομένως και κατά τα ιστορούμενα στη

Αριθμός απόφασης: 1350 /2023

προσφυγή, αφού, η ίδια, ως κατασκευάστρια του «...», συμπεριέλαβε στην προσφορά της τα απαιτούμενα πιστοποιητικά ISO, δεν συνέτρεχε κανένας λόγος απόρριψης της προσφοράς της. Υποστηρίζει συναφώς η προσφεύγουσα ότι η μόνη απαίτηση που ρητώς τέθηκε στη διακήρυξη είναι να προσκομισθούν πιστοποιητικά του τελικού κατασκευαστή του «...». Εφόσον, δηλαδή, το τελικό προϊόν της υπό ανάθεση προμήθειας είναι το «...», η προσφεύγουσα δεν υποχρεούνταν να υποβάλει, επιπλέον των δικών της πιστοποιητικών και πιστοποιητικά ISO της εταιρίας που κατασκευάζει ένα από τα εξαρτήματα που χρησιμοποιούνται για την κατασκευή του υπό προμήθεια είδους και σε κάθε περίπτωση, και κατά τα ιστορούμενα στη προσφυγή, η προσβαλλόμενη απόφαση μη νομίμως και κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 απέρριψε την προσφορά της.

6. Επειδή, στην διακήρυξη, η οποία αποτελεί κανονιστική πράξη, διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (βλ. ενδεικτικά ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007, 19/2005, 31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους, ως ειδικότερη μάλιστα διάταξη κατισχύει τυχόν αντίθετων διατάξεων (ΔΕφΑθ 279/2019) του Νόμου, ορίζονται τα εξής αναφορικά με τα κρίσιμα ζητήματα: «2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο υπ' αριθμ. 1/2023 τεύχος μελέτης της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών, για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας της προμήθειας ανά είδος. Δεν επιτρέπονται εναλλακτικές προσφορές. [...] 2.4.3.2 Τεχνική προσφορά 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 υπ' αριθμ.1/2023 τεύχους μελέτης της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Ειδικότερα, θα πρέπει να περιλαμβάνει τα κάτωθι: 1. Έντυπο τεχνικής προσφοράς (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II της παρούσης) στο οποίο θα απαριθμούνται τα τεχνικά φυλλάδια, πιστοποιητικά κλπ, που αποδεικνύουν τη συμμόρφωση με τις ελάχιστες τεχνικές προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την υπ' αριθμ. 1/2023 μελέτη της «...». 2. πιστοποιητικά ISO 9001:2015, ISO 14001:2015 & ISO 45001, σχετικά με την εμπορία/κατασκευή, εγκατάσταση και τεχνική

Αριθμός απόφασης: 1350 /2023

υποστήριξη εξοπλισμού «...» του συμμετέχοντα φορέα 3. Στην περίπτωση που ο προσφέρων δεν θα κατασκευάσει ο ίδιος το προσφερόμενο προϊόν τα ανωτέρω πιστοποιητικά ISO 9001:2015, ISO 14001:2015 & ISO 45001, απαιτούνται και για τον κατασκευαστή. Επίσης απαιτείται δήλωση του κατασκευαστή ή του εξουσιοδοτημένου αντιπροσώπου στην Ελλάδα, ότι έχει αποδεχθεί έναντι του προσφέροντος την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας σε περίπτωση κατακύρωσης στον προμηθευτή υπέρ του οποίου έγινε η αποδοχή. Στη δήλωση αυτή θα περιλαμβάνονται τα στοιχεία του διαγωνισμού και η επωνυμία του «...», καθώς και τα στοιχεία του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου γίνεται η αποδοχή της προμήθειας, επί ποινή αποκλεισμού. Σε περίπτωση που η δήλωση προέρχεται από τον εξουσιοδοτημένο αντιπρόσωπο στην Ελλάδα, αυτή θα συνοδεύεται υποχρεωτικά και από την σχετική εξουσιοδότηση του κατασκευαστή για τον συγκεκριμένο διαγωνισμό (ήτοι και η εξουσιοδότηση θα πρέπει να αναφέρει τα στοιχεία διαγωνισμού και τη επωνυμία του «...») ... Όλα τα τεχνικά φυλλάδια και πιστοποιητικά που αναφέρονται/μνημονεύονται στο ανωτέρω υπ' αριθμ.1 ΕΝΤΥΠΟ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ το οποίο θα υποβάλουν οι συμμετέχοντες θα πρέπει να είναι σε ισχύ κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς. Η προσκόμιση αυτών (προς απόδειξη των απαιτούμενων χαρακτηριστικών) θα ζητηθεί μόνο από τον προσωρινό ανάδοχο και μετά από ειδική πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής (πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών μειοδότη). Τα ανωτέρω δικαιολογητικά με αριθμούς 2,3,4,5 θα υποβληθούν στο στάδιο υποβολής προσφοράς επί ποινή αποκλεισμού.»

7. Επειδή, ως γίνεται δεκτό, η παράβαση των διατάξεων της διακήρυξης, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνολολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Περαιτέρω, η αρχή της διαφάνειας, προϋποθέτει ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στη Διακήρυξη του Διαγωνισμού ή στη Συγγραφή Υποχρεώσεων,

Αριθμός απόφασης: 1350 /2023

κατά τρόπο 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 έλεγχος του εάν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (ΔΕΕ C-496/1999, CAS Succhi di Frutta SpA, σκέψη 111 κ.λπ.). Εξάλλου, οι αρχές της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και του υγιούς και αποτελεσματικού ανταγωνισμού, οι οποίες διέπουν τις διαδικασίες συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων, είτε διέπονται από το εθνικό δίκαιο είτε από το δίκαιο της Ευρωπαϊκής Ένωσης, επιβάλλουν σαφή και ακριβή μνεία των απαιτούμενων, προς συμμετοχή στους διαγωνισμούς, προσόντων και των υποβλητέων, κατά την κατάθεση της προσφοράς, δικαιολογητικών και λοιπών στοιχείων (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 382/2015, ΕΑ ΣΤΕ 53/2011, 3703/2010). Συνεπώς, οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να υποβάλουν μόνον τα αξιούμενα από την διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς και ειδικώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιοτήτων ή γεγονότων κρίσιμων για την συμμετοχή στον διαγωνισμό. Προσέτι, με βάση την αρχή της τυπικότητας των δημόσιων διαγωνισμών, μόνο όταν έχει τεθεί όρος στη Διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού - είτε ουσιαστικός, είτε τυπικός - κάθε διαγωνιζόμενος έχει δικαίωμα να επικαλεσθεί παράβασή του και να επιδιώξει τον αποκλεισμό των άλλων διαγωνιζόμενων, προς διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ανταγωνισμού και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων (ΣΤΕ 194/2011).

8. Επειδή, από τη γραμματική διατύπωση των παρατεθέντων στη σκέψη 6 της παρούσας όρων της οικείας διακήρυξης, συνάγεται ρητώς ότι οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς, για την επίμαχη διαδικασία σύναψης σύμβασης, οφείλουν να υποβάλλουν τεχνική προσφορά που να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στην οικεία μελέτη. Ειδικότερα ορίζεται ότι, θα πρέπει να περιλαμβάνονται στη τεχνική προσφορά, μεταξύ άλλων, πιστοποιητικά ISO 9001:2015, ISO 14001:2015 και ISO 45001, σχετικά με την εμπορία/ κατασκευή, εγκατάσταση και τεχνική υποστήριξη εξοπλισμού «...» του

Αριθμός απόφασης: 1350 /2023

συμμετέχοντα φορέα και στην περίπτωση που ο προσφέρων δεν είναι ο κατασκευαστής του προσφερόμενου προϊόντος, τα ως άνω αναφερθέντα πιστοποιητικά ISO 9001:2015, ISO 14001:2015 & ISO 45001, απαιτούνται και για τον κατασκευαστή. Από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου της προκείμενης υπόθεσης και δη της προσφοράς της ώδε προσφεύγουσας εταιρείας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αρ. «...») εμφανίζεται ότι έχει υποβάλει με τη τεχνική της προσφορά το αρχείο με την ονομασία «17. ISO οικονομικού φορέα «...»_scan» όπου περιλαμβάνονται τα εξής πιστοποιητικά: α) το πιστοποιητικό συμμόρφωσης της προσφεύγουσας εταιρείας με τις απαιτήσεις του ΕΛΟΤ EN ISO 9001:2015 και λήξη ισχύος αυτού την 21.04.2024, β) το πιστοποιητικό συμμόρφωσης της προσφεύγουσας εταιρείας με τις απαιτήσεις του ΕΛΟΤ EN ISO 14001:2015 και λήξη ισχύος αυτού την 21.04.2024 καθώς και γ) το πιστοποιητικό συμμόρφωσης της προσφεύγουσας εταιρείας με τις απαιτήσεις του ΕΛΟΤ ISO 45001:2018 και λήξη ισχύος αυτού, ομοίως, την 21.04.2024. Εξάλλου στο έντυπο της τεχνικής της προσφοράς, κατά το υπόδειγμα του Παραρτήματος ΙΙ της οικείας διακήρυξης, εμφανίζεται ότι δηλώνεται στο πεδίο «εταιρεία κατασκευής» ανά προσφερόμενο είδος και στη συντριπτική πλειοψηφία αυτών, η ίδια η προσφεύγουσα εταιρεία. Επιπλέον δε, στο υποβληθέν με τη τεχνική της προσφορά έγγραφο με τίτλο «Τεχνικές Περιγραφές», αναφέρονται, μεταξύ άλλων και ως προς το προσφερόμενο «...» τα ακόλουθα: «...Τελικός κατασκευαστής του τελικού προϊόντος είναι η «...» «...», Ελλάδα. Το «...» εξάρτημα με κωδικό «...», είναι της εταιρείας «...» «...», Ελλάδα, ως αντιπρόσωπος για την Ελλάδα του οίκου «...», «...»...». Επιπροσθέτως, στο αρχείο με τίτλο «Brochure», που συμπεριέλαβε στην προσφορά της διαλαμβάνονται μεταξύ άλλων ως προς το προσφερόμενο «...» τα εξής: «...Τελικός κατασκευαστής είναι η «...», «...», Ελλάδα. ...». Επομένως και βάσει των ανωτέρω προκύπτει καταρχήν ότι η προσφεύγουσα εταιρεία, ως κατασκευάστρια εταιρεία, συμμορφώνεται με τις απαιτήσεις της υπόψη διακήρυξης περί προσκομιδής με την τεχνική της προσφορά των αντίστοιχων πιστοποιητικών ISO. Παράλληλα δε και για τα είδη (ενδεικτικά «...», «...» κ.ο.κ.) που έχει δηλώσει στην τεχνική της προσφορά ότι κατασκευαστές είναι έτερες εταιρείες («...», «...») εμφανίζεται

Αριθμός απόφασης: 1350 /2023

ότι έχει συμπεριλάβει στην τεχνική της προσφορά τα απαιτούμενα πιστοποιητικά. Τούτων δοθέντων, βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι, εν προκειμένω, εσφαλμένως η αναθέτουσα αρχή, διά της προσβαλλομένης, απέρριψε την προσφορά της με την αιτιολογία ότι δεν κατέθεσε τα απαιτούμενα πιστοποιητικά ISO της εταιρίας «...», υπολαμβάνοντας πλημμελώς ότι πρόκειται για την κατασκευάστρια εταιρεία των «...». Αλυσιτελώς, ωστόσο, προβάλλει η προσφεύγουσα ισχυρισμούς σχετικά με την προμήθεια από την εταιρία «...» συγκεκριμένου εξαρτήματος του «...» με κωδικό «...» προκειμένου να προβεί στις αναγκαίες προσθήκες και τροποποιήσεις και στις διαστάσεις της μεταλλικής βάσης του κελύφους του που θα συνδεθεί με τον ιστό, τοποθετώντας επιπρόσθετα και ένα ειδικό εξάρτημα σύνδεσης και να κατασκευαστεί το τελικό προϊόν, δοθέντος ότι, από το σύνολο των στοιχείων της τεχνικής της προσφοράς, προκύπτει ότι είναι η κατασκευάστρια εταιρεία για το είδος «20. «...», υπό αυτή την ιδιότητα δε, συμμορφώνεται πλήρως με τα αξιωθέντα από το κανονιστικό πλαίσιο της διακήρυξης. Εξάλλου, ως γίνεται δεκτό, οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να υποβάλουν μόνον τα αξιούμενα από την διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς και ειδικώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιοτήτων ή γεγονότων κρίσιμων για την συμμετοχή στον διαγωνισμό, η δε αναθέτουσα αρχή δύναται (και οφείλει) να προβεί σε αποκλεισμό διαγωνιζομένου λόγω μη προσκομίσεως των ανωτέρω και ουχί διαφορετικών ή και επιπλέον από τα προβλεπόμενα δικαιολογητικών συμμετοχής (ΣτΕ 1819/2020 Ολομ., ΕΑ ΣτΕ 72/2020 Ολομ., 1647/2022 σκέψη 14). Υπό αυτά τα δεδομένα και καθόσον η προσφορά της προσφεύγουσας δεν ενέχει την πλημμέλεια ή παράλειψη που της αποδίδεται διά της προσβαλλομένης, αλυσιτελώς προβάλλει η προσφεύγουσα ισχυρισμούς περί της δυνατότητας κλήσης της από την αναθέτουσα αρχή προς διευκρινήσεις, βάσει του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, δοθέντος ότι, ως προελέχθη, η προσφορά της δεν παρουσιάζει τοιαύτη απόκλιση ή ασάφεια χρήζουσας θεραπείας, αντιθέτως, ως συμμορφούμενη στα της οικείας διακήρυξης αξιωθέντα, πρέπει να γίνει δεκτό ότι εσφαλμένως διά της προσβαλλομένης απερρίφθη. Τα όσα δε περί αντιθέτου ισχυρίζεται η

Αριθμός απόφασης: 1350 /2023

αναθέτουσα αρχή στη συμπληρωματική της αιτιολογία, διά του εγγράφου των απόψεων της, πρέπει να απορριφθούν ως νόμω και ουσία αβάσιμα.

9. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και επομένως η προσβαλλομένη πρέπει να ακυρωθεί καθ' ο μέρος απέρριψε τη προσφορά της προσφεύγουσας εταιρείας. Τέλος, το παράβολο πρέπει να επιστραφεί στη προσφεύγουσα, κατ' άρθρο 363 παρ. 5 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή.

Ακυρώνει την με αριθμ. 98/2023 προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στην προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 19 Σεπτεμβρίου 2023 και εκδόθηκε στις 2 Οκτωβρίου Σεπτεμβρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ