

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 19 Οκτωβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ελένη Σβολοπούλου, Πρόεδρος, Γερασιμούλα - Μαρία Δρακονταειδή, Μέλος και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 10-9-2023 και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1368/11.9.2023 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που διατηρεί ... με έδρα την ..., επί της οδού ... αριθ.

Κατά του ... (...), ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), που εδρεύει στην ..., οδός ... αριθ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «παρεμβαίνων»), που διατηρεί ... με έδρα την ..., ... αριθ.

Με την προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση των με αριθ. .../2023 και .../2023 αποφάσεων της ... Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής περί οριστικής και προσωρινής κατακύρωσης αντίστοιχα, κατά το μέρος που με τις αποφάσεις αυτές, ως προς το Τμήμα Α΄ της δημοπρατούμενης σύμβασης, έγινε δεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» και αναδείχθηκε αυτός ανάδοχος του επίμαχου Τμήματος Α΄.

Υπέρ του κύρους και της διατήρησης της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης άσκησε παρέμβαση ο άνω παρεμβαίνων οικονομικός φορέας, με αίτημα την απόρριψη της προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, ποσού 735,00€, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017 και με βάση την εκτιμώμενη αξία του Τμήματος της σύμβασης για το οποίο ασκείται η προσφυγή, δηλαδή εν προκειμένω του Τμήματος Α΄, ποσού ...€ χωρίς Φ.Π.Α. (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...).

2. Δυνάμει της με αριθ. πρωτ. .../... .2023 Διακήρυξης της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάθεση της σύμβασης με τίτλο «...», συνολικού προϋπολογισμού ...€, χωρίς Φ.Π.Α. (και ...€, με ΦΠΑ), με κριτήριο ανάθεσης τη χαμηλότερη τιμή. Η σύμβαση υποδιαιρείται σε δύο διακριτά τμήματα, ως εξής: **Μέρος Α΄** «...» προϋπολογισμού ...€ χωρίς Φ.Π.Α και **Μέρος Β΄** «...». Σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της Διακήρυξης, προσφορές υποβάλλονται για το σύνολο (Α΄ και Β΄) ή για μέρος (Α΄ ή Β΄) των υπηρεσιών. Η αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίνεται στο Παράρτημα Α΄ (Τεχνικές Προδιαγραφές) και στο Παράρτημα Γ΄ (Ενδεικτικός Προϋπολογισμός) της Διακήρυξης, που αποτελούν αναπόσπαστα τμήματα αυτής. Η προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για προδημοσίευση στις ...-...-2023 και δημοσιεύτηκε στις ...-...-2023 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, το δε πλήρες κείμενο της Διακήρυξης καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις ...-...-2023 με μοναδικό ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ όπου ο προκείμενος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό

3. Στον διαγωνισμό, και ειδικώς στο Τμήμα Α΄ για το οποίο ασκείται η προσφυγή, συμμετείχαν υποβάλλοντας προσφορά δύο (2) οικονομικοί φορείς και συγκεκριμένα ο προσφεύγων και ο παρεμβαίνων. Με την με αριθμό .../2023 απόφαση της ... Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής επικυρώθηκαν τα με ημερομηνία ...-...-2023 1^ο και 2^ο Πρακτικά της Επιτροπής του διαγωνισμού περί ελέγχου και αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών, έγιναν δεκτές οι προσφορές αμφοτέρων των συμμετεχόντων ως σύμφωνες με τους όρους της Διακήρυξης

Αριθμός απόφασης: 1632 / 2023

και αναδείχθηκε στο Τμήμα Α΄ του διαγωνισμού προσωρινός ανάδοχος ο παρεμβαίνων, καθώς προσέφερε τη χαμηλότερη τιμή σύμφωνα με το ορισθέν κριτήριο ανάθεσης. Ακολούθως, με την με αριθ. .../2023 απόφαση της ... Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής επικυρώθηκε το με ημερομηνία ...-...-2023 Πρακτικό 3 της Επιτροπής του διαγωνισμού και ο παρεμβαίνων αναδείχθηκε οριστικός ανάδοχος του Τμήματος Α΄. Κατά της τελευταίας αυτής απόφασης οριστικής κατακύρωσης, στην οποία ενσωματώνεται κατ' άρθρο 100 του ν. 4412/2016 και 3.3.1 της Διακήρυξης η προηγηθείσα απόφαση ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, στρέφεται ο προσφεύγων και ζητά την ακύρωσή της καθ' ο μέρος έγινε δεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος, για τους λόγους και τις αιτίες που αναπτύσσονται στην προσφυγή.

4. Η επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, ως εκ του αντικειμένου της, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α. και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016 σύμφωνα με το άρθρο 345 του ν. 4412/2016, η δε Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

5. Η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, αφού η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ την 1^η-9-2023 και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 10-9-2023, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την άνω κοινοποίηση, ενώ επίσης ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 και είναι ψηφιακά υπογεγραμμένη. Επιπλέον, ο προσφεύγων θεμελιώνει το έννομο συμφέρον του στο γεγονός, ότι μη νομίμως έγινε δεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος και αναδείχθηκε αυτός οριστικός ανάδοχος του Τμήματος Α΄ της υπό ανάθεση σύμβασης, επιδιώκοντας ευλόγως την απόρριψη της προσφοράς του και την ανάληψη της σύμβασης.

6. Η αναθέτουσα αρχή προέβη στις ...-...-2023 στην προβλεπόμενη, από το άρθρο 9 παρ. 1 α του π.δ. 39/2017, κοινοποίηση της υπό εξέταση

Αριθμός απόφασης: 1632 / 2023

προδικαστικής προσφυγής στον έτερο συμμετέχοντα και θιγόμενο από τυχόν αποδοχή της.

7. Ο παρεμβαίνων και αναδειχθείς οριστικός ανάδοχος κατέθεσε εν γένει παραδεκτώ και εμπροθέσμως, στις ...-...-2023, στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την με ίδια ημερομηνία παρέμβασή του και με προφανές έννομο συμφέρον, καθώς με την προσφυγή ζητείται η απόρριψη της προσφοράς του.

8. Με την υπ' αριθμό ../2023 Πράξη της Προέδρου του 6ου Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της προσφυγής και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής. Η αναθέτουσα αρχή διαβίβασε στην ΕΑΔΗΣΥ εμπρόθεσμα, στις ...-...-2023, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης στο άρθρο 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016 δεκαπενθήμερης προθεσμίας από την κατάθεση της προσφυγής, τις με αριθ. πρωτ. ../...-...-2023 απόψεις της, τις οποίες κοινοποίησε αυθημερόν στους συμμετέχοντες. Στις απόψεις της αυτές η αναθέτουσα αρχή παραθέτει το ιστορικό του διαγωνισμού, χωρίς να εισφέρει κρίση επί των προβαλλόμενων λόγων της προσφυγής. Τέλος, προς αντίκρουση της ασκηθείσας παρέμβασης, ο προσφεύγων υπέβαλε νόμιμα και εμπρόθεσμα στις ...-...-2023, σύμφωνα με το άρθρο 365 παρ. 1 εδ. τελευταίο του ν. 4412/2016, το με ίδια ημερομηνία συμπληρωματικό Υπόμνημά του.

9. Σε συνέχεια των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6ου Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, και του άρθρου 3 του π.δ. 39/2017, είναι τύποις παραδεκτή και πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

10. Με τον **πρώτο** λόγο της προσφυγής ο προσφεύγων, επικαλούμενος το άρθρο 2.4.2.3 της Διακήρυξης, υποστηρίζει ότι μη νομίμως έγινε δεκτή η οικονομική προσφορά του παρεμβαίνοντος και αναδείχθηκε αυτός προσωρινός και εν συνεχεία οριστικός ανάδοχος του Τμήματος Α'. Ειδικότερα, προβάλλει ότι η «οικονομική προσφορά ...» που ο ίδιος υπέβαλε, ανερχόμενη σε ...€, είναι χαμηλότερη από αυτήν του παρεμβαίνοντος η οποία

Αριθμός απόφασης: 1632 / 2023

ανέρχεται σε ...€. Ως εκ τούτου, μη νομίμως κρίθηκε η οικονομική προσφορά του παρεμβαίνοντος ως η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά (χαμηλότερη τιμή). Επίσης, κατά τον προσφεύγοντα εσφαλμένως και κατά παράβαση των οικείων προβλέψεων της Διακήρυξης η αναθέτουσα αρχή έκρινε, ότι για τη σύγκριση των προσφορών ληπτέα υπ' όψιν δεν είναι η «οικονομική προσφορά ...», αλλά το συμπληρωμένο από τους οικονομικούς φορείς «ΤΙΜΟΛΟΓΙΟ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ» που ενσωματώνεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ε΄ της Διακήρυξης. Σε κάθε περίπτωση, ο προσφεύγων υποστηρίζει ότι η αναθέτουσα αρχή όφειλε να απορρίψει ως απαράδεκτη την οικονομική προσφορά του παρεμβαίνοντος, διότι η τελευταία ενέχει ασάφεια λόγω της διάστασης των ποσών, που ο παρεμβαίνων δήλωσε αφενός στην οικονομική προσφορά του συστήματος και αφετέρου στο έντυπο της οικονομικής προσφοράς που υπέβαλε κατά το υπόδειγμα του Παραρτήματος Ε΄ της Διακήρυξης. Η ασάφεια αυτή, κατά τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος δεν είναι δεκτική διευκρινίσεων, καθώς κάτι τέτοιο ισοδυναμεί με χορήγηση αθέμιτου ανταγωνιστικού πλεονεκτήματος στον άνω οικονομικό φορέα.

Ο **παρεμβαίνων** αντιτάσσει ότι υπέβαλε την με ημερομηνία ...-...-2023 αναλυτική οικονομική προσφορά για το Τμήμα Α΄, σύμφωνα με το Παράρτημα Ε΄ της Διακήρυξης και το εκεί τιθέμενο Τιμολόγιο προσφοράς. Επισημαίνει δε, ότι έχει υπολογίσει την οικονομική προσφορά του όπως ακριβώς έχει υπολογιστεί και ο εκτιμώμενος προϋπολογισμός. Ειδικότερα, αναφέρει ότι η οικονομική προσφορά του για το Μέρος Α΄ ανέρχεται συνολικά στο ποσό των ...€ πλέον Φ.Π.Α και προκύπτει από το άθροισμα των ακόλουθων ποσών: α) ποσό €... πλέον Φ.Π.Α. που είναι το σύνολο του πίνακα τιμολόγησης ..., β) ποσό €... πλέον Φ.Π.Α. που είναι το σύνολο του πίνακα τιμολόγησης ... με χρέωση τεμαχίου ανά ημέρα και γ) ποσό €... πλέον Φ.Π.Α. που είναι το σύνολο του πίνακα τιμολόγησης ... με χρέωση τεμαχίου ανά εβδομάδα. Με βάση τα ανωτέρω, υποστηρίζει ότι η οικονομική προσφορά του είναι απολύτως σαφής και ορθώς έγινε αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή ως η πλέον συμφέρουσα σύμφωνα με το ορισθέν κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης (χαμηλότερη τιμή).

Αριθμός απόφασης: 1632 / 2023

11. Στη Διακήρυξη, η οποία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και δεσμεύει αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους συμμετέχοντες, σε σχέση με το τιθέμενο εν προκειμένω ζήτημα προβλέπονται τα ακόλουθα:

«2.4.2 Χρόνος και Τρόπος υποβολής προσφορών. 2.4.2.1. Οι προσφορές υποβάλλονται από τους ενδιαφερόμενους ηλεκτρονικά, μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζει η παρούσα διακήρυξη, στην Ελληνική Γλώσσα, σε ηλεκτρονικό φάκελο, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στον ν.4412/2016, ιδίως στα άρθρα 36 και 37 και στην κατ' εξουσιοδότηση της παρ. 5 του άρθρου 36 του ν.4412/2016 εκδοθείσα υπ' αριθ. 64233/08.06.2021 (Β'2453/ 09.06.2021) Κοινή Απόφαση των Υπουργών Ανάπτυξης και Επενδύσεων και Ψηφιακής Διακυβέρνησης.....

2.4.2.3. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 της Κ.Υ.Α. ΕΣΗΔΗΣ Προμήθειες και Υπηρεσίες: (α)**(β)** έναν ηλεκτρονικό (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά», στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα και το σύνολο των κατά περίπτωση απαιτούμενων δικαιολογητικών.

2.4.2.4. Εφόσον οι Οικονομικοί Φορείς καταχωρίσουν τα στοιχεία, μεταδεδομένα και συνημμένα ηλεκτρονικά αρχεία, που αφορούν δικαιολογητικά συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς και οικονομικής προσφοράς τους στις αντίστοιχες ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του ΕΣΗΔΗΣ, στην συνέχεια, μέσω σχετικής λειτουργικότητας, εξάγουν αναφορές (εκτυπώσεις) σε μορφή ηλεκτρονικών αρχείων με μορφότυπο PDF, τα οποία αποτελούν συνοπτική αποτύπωση των καταχωρισμένων στοιχείων. Τα ηλεκτρονικά αρχεία των εν λόγω αναφορών (εκτυπώσεων) υπογράφονται ψηφιακά, σύμφωνα με τις προβλεπόμενες διατάξεις (περ. β της παρ. 2 του άρθρου 37) και επισυνάπτονται από τον Οικονομικό Φορέα στους αντίστοιχους υποφακέλους. Επισημαίνεται ότι η εξαγωγή και η επισύναψη των προαναφερθέντων αναφορών (εκτυπώσεων) δύναται να πραγματοποιείται για κάθε υποφακέλο ξεχωριστά, από τη στιγμή που έχει ολοκληρωθεί η καταχώριση των στοιχείων σε αυτόν».

2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου Οικονομική Προσφορά / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών: Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης, όπως ορίζεται

Αριθμός απόφασης: 1632 / 2023

σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Παράρτημα Ε΄-ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ της διακήρυξης. Επίσης πρέπει να αναφέρονται τα δεδομένα που πρέπει να υποβάλουν οι προσφέροντες για το κόστος ανθρωποωρών που περιλαμβάνονται στην οικονομική προσφορά (επισυναπτόμενο έγγραφο) για το άρθρο 5 των παραρτημάτων Γ΄ και Ε΄».

Τέλος, στο Παράρτημα Γ΄ της Διακήρυξης τίθεται ο ενδεικτικός προϋπολογισμός και στο Παράρτημα Ε΄ τίθεται το Τιμολόγιο προσφοράς, ως υπόδειγμα Οικονομικής προσφοράς, το οποίο καλούνται να συμπληρώσουν και να υποβάλλουν οι συμμετέχοντες για την παραδεκτή συμμετοχή τους.

Από τους ανωτέρω όρους της Διακήρυξης προκύπτει, ότι οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς οφείλουν να συμπληρώσουν και να υποβάλουν ηλεκτρονικώς υπογεγραμμένη την οικονομική προσφορά του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ, όπως ρητώς προβλέπεται στο άρθρο 2.4.2.3 της Διακήρυξης, καθώς επίσης και το Έντυπο οικονομικής προσφοράς τους σύμφωνα με το Παράρτημα Ε΄, κατά τις οικείες προβλέψεις του άρθρου 2.4.4 της Διακήρυξης. Στις αντίστοιχες στήλες του εντύπου οικονομικής προσφοράς, που συμπληρώνεται κατά το Υπόδειγμα του Παραρτήματος Ε΄, οι συμμετέχοντες καλούνται να συμπληρώσουν τον Πίνακα Τιμολόγησης ..., καθώς και τον Πίνακα Τιμολόγησης ... (ανά ημέρα και ανά εβδομάδα), παραθέτοντας το συνολικό ποσό της προσφοράς τους προ Φ.Π.Α. καθώς και μετά του αναλογούντος Φ.Π.Α.

12. Από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα: **Ο παρεμβαίνων** συμπλήρωσε στην ηλεκτρονική φόρμα της οικονομικής προσφοράς του ΕΣΗΔΗΣ (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «..._signed-1.pdf») ως προσφερόμενη τιμή για το Τμήμα Α΄ το ποσό των **...€ χωρίς Φ.Π.Α.** Επιπλέον, υπέβαλε το έντυπο οικονομικής προσφοράς του για το Τμήμα Α΄, σύμφωνα με το υπόδειγμα του Παραρτήματος Ε΄ της Διακήρυξης. Από την επισκόπηση της αναλυτικής οικονομικής προσφοράς του προκύπτουν τα ακόλουθα: Στον Πίνακα Τιμολόγησης ... ο παρεμβαίνων δήλωσε συνολικά το ποσό των ... € χωρίς Φ.Π.Α. (και ... € με Φ.Π.Α.), στο Πίνακα Τιμολόγησης ... δήλωσε συνολικά το ποσό των ...€ χωρίς Φ.Π.Α. που αφορά στις χρεώσεις ανά ημέρα και το ποσό των ...€ χωρίς Φ.Π.Α., που αφορά στις χρεώσεις ανά εβδομάδα. Επομένως, η συνολική οικονομική προσφορά του, η οποία

Αριθμός απόφασης: 1632 / 2023

συντίθεται από το άθροισμα των ανωτέρω ποσών όπως έχουν συμπληρωθεί στους αντίστοιχους Πίνακες, ανέρχεται σε (...€ + ...€ + ...€=) ...€, χωρίς Φ.Π.Α., δηλαδή ποσό, που συμπίπτει με αυτό που δηλώθηκε στην οικονομική προσφορά του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ, απορριπτομένων των ισχυρισμών του προσφεύγοντος περί ασάφειας στην οικονομική προσφορά του. Περαιτέρω, απορριπτέος είναι ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι η οικονομική προσφορά του ίδιου είναι χαμηλότερη, διότι, όπως υποστηρίζει, στην οικονομική προσφορά του ΕΣΗΔΗΣ δηλώθηκε από τον ίδιο το ποσό των ... ευρώ έναντι των ... ευρώ του παρεμβαίνοντος. Τούτο, διότι, όπως προκύπτει από το Παράρτημα Γ΄ σε συνδυασμό με το Παράρτημα Ε΄ της Διακήρυξης, η συνολική οικονομική προσφορά συντίθεται από τρεις (3) επιμέρους τιμές και συγκεκριμένα από το συνολικό ποσό του Πίνακα ..., από το συνολικό ποσό του Πίνακα ... ανά ημέρα χρέωσης, και από το συνολικό ποσό του Πίνακα ... ανά εβδομάδα χρέωσης. Από την επισκόπηση του εντύπου οικονομικής προσφοράς του προσφεύγοντος προκύπτει, ότι η συνολική οικονομική προσφορά του ανέρχεται στο ποσό των (...€ + ...€ + ...€=) ...€, δηλαδή είναι υψηλότερη έναντι της προσφερόμενης τιμής του παρεμβαίνοντος (...€). Κατόπιν των ανωτέρω, ο πρώτος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος, κατ' αποδοχή των αντίθετων αιτιάσεων του παρεμβαίνοντος.

13. Με τον **δεύτερο λόγο** της προσφυγής προβάλλεται ότι η προσφορά του παρεμβαίνοντος είναι πλημμελής, διότι η εκ μέρους του υποβληθείσα ... μελέτη δεν είναι σύμφωνη με τις ρητές απαιτήσεις της Διακήρυξης, αφού δεν έχει εκπονηθεί/παραχθεί με βάση το σχέδιο του Επιπλέον, ο προσφεύγων υποστηρίζει ότι, σε κάθε περίπτωση, από τη μελέτη του ..., που περιέχεται στο αρχείο του παρεμβαίνοντος με τίτλο «... _signed», προκύπτει ότι στο οικείο ... δεν υπάρχει καμία αναφορά στην ... των ... και συνεπώς το ως άνω ... δεν είναι πλήρες.

Ο **παρεμβαίνων** αντιτάσσει ότι το ..., που υπέβαλε με την προσφορά του, είναι πλήρες και σύμφωνο με τις Τεχνικές Προδιαγραφές του Παραρτήματος Α΄ της Διακήρυξης. Ειδικότερα, υποστηρίζει ότι η υποβληθείσα ... μελέτη έγινε βάσει σχεδίων, που είχε στην κατοχή του από την συμμετοχή του σε ίδιο διαγωνισμό του προηγούμενου έτους και επιπλέον πρόβη ο ίδιος σε

Αριθμός απόφασης: 1632 / 2023

μετρήσεις, καθώς σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης για την υποβολή της μελέτης ζητείτο στους ... του

Στο άρθρο 2.4.3.2 της Διακήρυξης καθορίζεται το επί ποινή αποκλεισμού περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς ως εξής: «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 βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, κεφάλαιο “ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ” - Παράρτημα Α΄ της παρούσας Διακήρυξης*».

Ακολούθως, στο **Παράρτημα Α΄** της Διακήρυξης τίθενται οι επί ποινή αποκλεισμού τεχνικές προδιαγραφές του προς προμήθεια Μεταξύ άλλων αναφέρεται ότι «...•*Η προσφορά θα πρέπει να είναι αναλυτική και για κάθε περιγραφόμενο είδος του τεχνικού ... θα πρέπει να αναγράφεται η εταιρεία ... και το συγκεκριμένο μοντέλο που πληροί τις προδιαγραφές της Υπηρεσίας, επί ποινή αποκλεισμού. • Πριν την υποβολή της προσφοράς ο ανάδοχος θα πρέπει να επισκεφτεί το ... του ... προκειμένου να παραλάβει τα σχέδια του ... και να λάβει γνώση των ... που επικρατούν εκεί και να λάβει αντίστοιχη Βεβαίωση από τον υπεύθυνο του ..., την οποία και θα καταθέσει μαζί με την προσφορά του, επί ποινή αποκλεισμού*».

Από την επισκόπηση της τεχνικής προσφοράς του παρεμβαίνοντος προκύπτει, ότι αυτός υπέβαλε το ηλεκτρονικό αρχείο «... _signed.pdf» στο οποίο παρατίθεται αναλυτικά ο ..., που θα διατεθεί, σύμφωνα με την τεχνική μελέτη της Διακήρυξης και επιπλέον παρατίθεται λίστα του προσφερόμενου ... με στοιχεία της εταιρείας ... και των συγκεκριμένων μοντέλων που προσφέρονται. Επίσης, ο παρεμβαίνων υπέβαλε με την προσφορά του το ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «... _signed.pdf» στο οποίο αναφέρεται ότι «...*Η μελέτη βασίζεται σε δικές μας επιτόπιες μετρήσεις, καθώς το ... δεν μας έδωσε ... του ... διότι δεν είχε και ο ... μας ενημέρωσε ότι ... μπορεί να μας το δώσει*». Τέλος, προσκόμισε με τον φάκελο της προσφοράς του το ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «..._signed.pdf» στο οποίο εμπεριέχεται η ζητούμενη, επί ποινή αποκλεισμού, από το Παράρτημα Α΄ της Διακήρυξης, βεβαίωση των ... του Ενόψει των ανωτέρω, από τις προβλέψεις του Παραρτήματος Α΄, σε συνδυασμό με τα προσκομισθέντα έγγραφα και στοιχεία του παρεμβαίνοντος, προκύπτει ότι η προσφορά του τελευταίου και συγκεκριμένα

Αριθμός απόφασης: 1632 / 2023

η υποβληθείσα ... μελέτη του (ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «... _signed.pdf») συμμορφώνεται με τις επί ποινή αποκλεισμού απαιτήσεις της Διακήρυξης, αφού υπέβαλε τη ζητούμενη Βεβαίωση Η μη χορήγηση από την Υπηρεσία των ... του ... δεν ανάγεται στην σφαίρα ευθύνης και επιρροής του παρεμβαίνοντος, ο οποίος σε κάθε περίπτωση προέβη σε όλες τις απαιτούμενες ενέργειες και συνέταξε την ... μελέτη επί τη βάσει σχεδίων του ..., που είχε στην κατοχή του, καθώς και επί τη βάσει των μετρήσεων από την ... του στους ... του ... (η οποία ... επιβεβαιώνεται από το προαναφερθέν ηλεκτρονικό αρχείο «..._signed.pdf»). Τέλος, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι η υποβληθείσα ... μελέτη είναι πλημμελής, διότι στο οικείο ... δεν υπάρχει καμία αναφορά στην ... των ..., είναι απορριπτέος πρωτίστως, ως αορίστως προβαλλόμενος, καθότι δεν προσδιορίζεται ποιά συγκεκριμένα απαίτηση των τεχνικών προδιαγραφών παραβιάζεται. Επιπλέον, είναι και ουσία αβάσιμος, καθώς σύμφωνα με το Παράρτημα Α' της Διακήρυξης το ... αφορά στο ... σύστημα και όχι στους Κατά τους βάσιμους ισχυρισμούς του παρεμβαίνοντος το ... για τους ... περιγράφεται σε έτερη διακριτή παράγραφο του Παραρτήματος Α' με τίτλο «...». Κατόπιν των ανωτέρω, ο δεύτερος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως νόμω αβάσιμος και ως μη ερειδόμενος στην Διακήρυξη, αλλά και ως ουσία αβάσιμος.

14. Με τον **τρίτο** λόγο της προσφυγής προβάλλεται ότι μη νομίμως έγινε δεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος, διότι δεν προσκόμισε τεχνικά φυλλάδια για την απόδειξη της καταλληλότητας του προσφερόμενου Επιπλέον, ο προσφεύγων υποστηρίζει ότι η τεχνική προσφορά του παρεμβαίνοντος δεν είναι «αναλυτική» κατά τις απαιτήσεις της Διακήρυξης. Τέλος, προβάλλει ότι από την υποβληθείσα τεχνική προσφορά του παρεμβαίνοντος δεν προκύπτει η **εταιρεία** ... και το **συγκεκριμένο μοντέλο** για πλήθος προσφερόμενων στοιχείων και συγκεκριμένα: **α)** αναφορικά με το ... «...» δεν προκύπτει το μοντέλο των ..., **β)** αναφορικά με το σύστημα ... ελλείπει κάθε αναφορά στον κατασκευαστή του σχετικού ... και το ..., **γ)** αναφορικά με τις ... ελλείπει, ομοίως, κάθε αναφορά στον κατασκευαστή του ... και στο μοντέλο, **δ)** αναφορικά με τη ... το αναφερόμενο από τον παρεμβαίνοντα «...» δεν συνιστά μοντέλο αλλά σειρά προϊόντων της εταιρείας Η παραπάνω πλημμέλεια αφορά και στα ..., ... και ..., και **ε)**

Αριθμός απόφασης: 1632 / 2023

αναφορικά με τη ... αναφέρεται μόνο στο ... εδάφιο της παρ. Α.2 ότι «... για την ενίσχυση καθώς και ... για τον ... του ...».

Όπως προαναφέρθηκε, στο άρθρο 2.4.3.2 της Διακήρυξης καθορίζεται το επί ποινή αποκλεισμού περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς, ως εξής: «*Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, κεφάλαιο “ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ” - Παράρτημα Α΄ της παρούσας Διακήρυξης*». Ακολούθως, στο Παράρτημα Α΄ της Διακήρυξης τίθενται οι τεχνικές προδιαγραφές του προσφερόμενου ... και, μεταξύ άλλων, ζητείται επί ποινή αποκλεισμού να αναγράφεται στην τεχνική προσφορά «...**η εταιρεία ... και το συγκεκριμένο μοντέλο που πληροί τις προδιαγραφές της Υπηρεσίας, επί ποινή αποκλεισμού**». Συνεπώς, από κανέναν όρο της Διακήρυξης δεν τίθεται, και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού, απαίτηση προσκόμισης τεχνικών φυλλαδίων για την απόδειξη της καταλληλότητας του προσφερόμενου Αντιθέτως, η καταλληλότητά του θα πρέπει να αποδεικνύεται από την αναλυτική τεχνική προσφορά των συμμετεχόντων, στην οποία θα πρέπει επιπροσθέτως να αναγράφεται, επί ποινή αποκλεισμού, η εταιρεία ... του προσφερόμενου ... και τα συγκεκριμένα μοντέλα που θα διατεθούν. Ενόψει των ανωτέρω, η αιτίαση του προσφεύγοντος ότι, η προσφορά του παρεμβαίνοντος έπρεπε να απορριφθεί, λόγω μη προσκόμισης τεχνικών φυλλαδίων, είναι απορριπτέα ως νόμω αβάσιμη και ως μη ερειδόμενη στη Διακήρυξη. Δεδομένου δε, ότι οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να υποβάλλουν μόνο τα προβλεπόμενα από τη Διακήρυξη δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιοτήτων κρίσιμων για τη συμμετοχή τους στο διαγωνισμό, η αναθέτουσα αρχή δεν δύναται να προβεί σε αποκλεισμό διαγωνιζομένου για το λόγο ότι δεν προσκομίστηκαν επιπλέον από τα προβλεπόμενα δικαιολογητικά συμμετοχής (βλ. Ολ.ΣΤΕ 1819/2020, ΣΤΕ 2643/2022 ΕΑ 384/2015, 747/2010, 79/2010). Κατόπιν τούτου, η τεχνική προσφορά του παρεμβαίνοντος περιείχε το απαιτούμενο από τη Διακήρυξη ελάχιστο περιεχόμενο και ορθώς έγινε δεκτή από την αναθέτουσα αρχή, ενώ είναι άνευ νομικής επιρροής το γεγονός ότι η τελευταία ζήτησε από τον παρεμβαίνοντα να υποβάλλει τεχνικά φυλλάδια, καθόσον η προσκόμιση των τελευταίων δεν ζητείται σε κανένα σημείο της Διακήρυξης.

Αριθμός απόφασης: 1632 / 2023

Περαιτέρω, αναφορικά με τις αιτιάσεις της προσφεύγουσας για τη μη αναγραφή της εταιρείας ... και του μοντέλου των προσφερόμενων ..., λεκτέα τα εξής: **α)** Αναφορικά με το σύστημα «...»: Στην τεχνική προσφορά του παρεμβαίνοντος (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «... .pdf») αναφέρεται ότι «... .. αποτελούμενο από ..., κατάλληλα για χρήση ..., με ..., ..., τα οποία θα λειτουργούν σε ..., Τα ... θα συνοδεύονται από ..., ... για τουλάχιστον ... και τα κατάλληλα Στο ... περιλαμβάνονται όλα τα απαραίτητα ... κλπ. καθώς και τα ... τους για την πλήρη και σωστή λειτουργία όλου του ..., τα οποία θα πρέπει να ... (... ..)». Περαιτέρω, στη σελίδα ... του υπόψη εγγράφου του παρεμβαίνοντος περιέχεται λίστα του προσφερόμενου ..., όπου αναγράφεται η εταιρεία ... και το μοντέλο των προσφερόμενων ... ως εξής «... ..». Άρα, κατά τους βάσιμους ισχυρισμούς του παρεμβαίνοντος αναγράφεται το συγκεκριμένο μοντέλο και η εταιρεία ... των προσφερόμενων ... για το

Β - Γ) Αναφορικά με το σύστημα ... και το σύστημα ..., ο παρεμβαίνων στην τεχνική προσφορά του αναφέρει τα ακόλουθα: **α. σύστημα ... αποτελούμενο από μία ... με δυνατότητα Το σύστημα θα περιλαμβάνει τουλάχιστον 4 ... και 8 ... (...) με δυνατότητα επέκτασης για τουλάχιστον Το σύστημα θα συνοδεύεται από όλα τα απαραίτητα ..., όπως ... κλπ** **β. σύστημα ... έτσι ώστε να εξασφαλίζεται η ... των ... της ... μέσω τεσσάρων (4) ... (με τις ...) και ... η οποία θα ... και οι Το σύστημα θα περιλαμβάνει όλες τις απαραίτητες ... (...) για τη μεταφορά και ...». Κατά τους βάσιμους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος, ο παρεμβαίνων στην υποβληθείσα τεχνική προσφορά του αρκείται στην αναπαραγωγή των οικείων απαιτήσεων του Παραρτήματος Α΄ της Διακήρυξης, χωρίς να αναφέρει ούτε την εταιρεία ... ούτε το συγκεκριμένο μοντέλο που προσφέρει για τον προσφερόμενο ... του συστήματος ... και του συστήματος Τούτο, μάλιστα, επιβεβαιώνεται και από τον ίδιο τον παρεμβαίνοντα, ο οποίος στην παρέμβασή του αναφέρει ότι, αφενός δεν απαιτείται η αναφορά σε ... και αφετέρου για το σύστημα ... αρκεί η αναφορά ότι προσφέρει “ ...”. Όμως, κατά τη ρητή απαίτηση του Παραρτήματος Α΄ πρέπει στην τεχνική προσφορά να αναγράφεται η εταιρεία ... και το μοντέλο του προσφερόμενου Ενόψει των ανωτέρω, ο λόγος αυτός της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος που έκανε δεκτή την τεχνική προσφορά του παρεμβαίνοντος, παρά τις άνω ουσιώδεις**

Αριθμός απόφασης: 1632 / 2023

αποκλίσεις και ελλείψεις ως προς την αναφορά της εταιρείας ... και του προσφερόμενου μοντέλου.

Δ) Ως προς τη ...: Ο παρεμβαίνων στην υποβληθείσα τεχνική προσφορά του αναφέρει επί λέξει τα ακόλουθα:

*«... (...), όπως αναλυτικά περιγράφεται πιο κάτω: ...: ... (...) ενσωματωμένες και την δυνατότητα να στείλει ... (με ...) ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., τουλάχιστον ..., δυνατότητα για ..., απομνημόνευση ..., δυνατότητα ..., δυνατότητα ..., δυνατότητα για ..., δυνατότητα ..., 2 **Παρεχεται ...** Όλος ο εξοπλισμός διαθέτει δήλωση συμμόρφωσης και πιστοποίηση ... του ... με τις πιο κάτω αναφερόμενες ελάχιστες προδιαγραφές: ... (...) ενσωματωμένες, τουλάχιστον ..., **Ο** ... θα έχει εγκατεστημένα: α. ... και β. **Ο** ... θα συνοδεύεται από μία ... και κατάλληλη μονάδα **Η** ... θα συνοδεύεται από ... σε παράλληλη σύνδεση για την περίπτωση που Το ... σύστημα θα ... από ανεξάρτητο».* Εκ των ανωτέρω προκύπτει, ότι ο παρεμβαίνων δήλωσε τη ..., δηλαδή το προσφερόμενο μοντέλο και τον κατασκευαστή "...", ωστόσο παρέλειψε να δηλώσει την εταιρεία κατασκευής και το μοντέλο των προσφερόμενων ειδών «..., ...», κατά τους βάσιμους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος. Η παράλειψη αυτή επιβεβαιώνεται και από τον ίδιο τον παρεμβαίνοντα, ο οποίος στην παρέμβασή του δεν υποδεικνύει τα στοιχεία αυτά στην προσφορά του, αλλά μόνον αναφέρει ότι *«...Αναφορικά με την ... (...), παγκοσμίως η ... ονομάζεται ... και χαρακτηρίζεται από το ... (...). Για να λειτουργήσει αυτή η ..., όπως είναι κοινώς γνωστό στους επαγγελματίες του είδους, απαιτείται ..., ... και ... σύστημα. Όλα τα ανωτέρω, περιλαμβάνονται στην τεχνική μου προσφορά και είναι σύμφωνα με τις προδιαγραφές της Διακήρυξης».* Όμως, κατά τους βάσιμους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος στην τεχνική προσφορά του παρεμβαίνοντος δεν αναγράφεται η εταιρεία κατασκευής και το μοντέλο των ..., που συνοδεύουν την ... και συγκεκριμένα του εξοπλισμού «...», ούτε ο παρεμβαίνων υποστηρίζει το αντίθετο. Κατόπιν τούτου, ο λόγος αυτός της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση, κατά το μέρος που έκανε δεκτή την προσφορά του παρεμβαίνοντος ως πλήρη και σύμφωνη με τους όρους της Διακήρυξης. Τα παραπάνω αναφερόμενα παρέχουν αυτοτελές, επαρκές και νόμιμο έρεισμα απόρριψης της προσφοράς του παρεμβαίνοντος και αποδοχής της προσφυγής, και άρα,

Αριθμός απόφασης: 1632 / 2023

η εξέταση των λοιπών λόγων της προσφυγής παρέλκει ως αλυσιτελής, καθόσον ανεξαρτήτως αποδοχής ή απόρριψης αυτών, ως έχει κριθεί ανωτέρω σε κάθε περίπτωση έσφαλε η προσβαλλομένη απόφαση και θα πρέπει να απορριφθεί η προσφορά του παρεμβαίνοντος (πρβλ. Ε.Α. ΣΤΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007).

15. Κατόπιν των ανωτέρω, η προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη με αριθ. .../2023 απόφαση της ... Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, καθώς και η ενσωματωθείσα σε αυτήν με αριθ. .../2023 απόφαση, κατά το μέρος που έγινε δεκτή η τεχνική προσφορά του παρεμβαίνοντος και αναδείχθηκε αυτός οριστικός ανάδοχος του Τμήματος Α΄. Η παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί. Να οριστεί η επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου της προσφεύγουσας, κατ' άρθρο 363 του ν. 4421/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή, κατά το σκεπτικό.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την με αριθ. .../2023 απόφαση της ... Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, καθώς και την ενσωματωθείσα σε αυτήν με αριθ. .../2023 απόφαση, κατά το μέρος που έγινε δεκτή η τεχνική προσφορά του παρεμβαίνοντος και αναδείχθηκε αυτός οριστικός ανάδοχος του Τμήματος Α΄.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 19 Οκτωβρίου 2023 και εκδόθηκε στις 8 Νοεμβρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ

ΔΕΣΠΟΙΝΑ ΚΥΡΙΑΖΗ