

Η

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στις 20-10-2023 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 11.09.2023 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ 1371/11.09.2023 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία: «...», στο εξής ο «προσφεύγων», που εδρεύει στη ... , όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της αναθέτουσας αρχής: «... .. «...», στο εξής η «αναθέτουσα αρχή», που εδρεύει στη ... οδός ... αρ. ... όπως νόμιμα εκπροσωπείται και

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «... .. (...), στο εξής «ο παρεμβαίνων», που εδρεύει στο ... , οδός ... αρ. ... όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την ανωτέρω προσφυγή ο προσφεύγων επιδιώκει να ακυρωθεί η εκτελεστή απόφαση της υπ' αριθ. ... (Θέμα...) της αναθέτουσας αρχής, στην οποία ενσωματώθηκε η υπ' αρ. ... απόφασή της, κατά το σκέλος αυτής με το οποίο απορρίφθηκε η τεχνική προσφορά του προσφεύγοντος ως απαράδεκτη.

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 το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, ποσού 600 € (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... καθώς και την εκτύπωση από τη σελίδα

της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»).

2. Επειδή, με την με α/α ... διακήρυξη προκηρύχθηκε δημόσιος ηλεκτρονικός ανοικτός διαγωνισμός για την ... με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής και προϋπολογισμό 120.000,00 € συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

3. Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα στις 11-09-2023, δηλαδή εντός δεκαημέρου από την πλήρη γνώση της προσβαλλόμενης πράξης την 1-09-2023, οπότε αυτή κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ.

4. Επειδή, στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία συμμετείχαν τέσσερις οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων ο προσφεύγων και ο παρεμβαίνων. Μετά την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών προσφορών, η Επιτροπή του διαγωνισμού με το υπ' αριθμ. ... Πρακτικό της, εισηγήθηκε, μεταξύ άλλων, την απόρριψη της τεχνικής προσφοράς του προσφεύγοντος και την αποδοχή των λοιπών, αναδεικνύοντας τον παρεμβαίνοντα ως προσωρινό ανάδοχο του διαγωνισμού. Το Δ.Σ της αναθέτουσας αρχής με την υπ' αρ. ... απόφαση του ενέκρινε το ανωτέρω Πρακτικό. Στη συνέχεια, μετά τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, η Επιτροπή του διαγωνισμού με το υπ' αριθμ. ... Πρακτικό της, εισηγήθηκε την αποδοχή αυτών, αναδεικνύοντας τον παρεμβαίνοντα ανάδοχο του διαγωνισμού. Το εν λόγω Πρακτικό εγκρίθηκε με την προσβαλλομένη, στην οποία ενσωματώθηκε η προηγούμενη απόφαση του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής.

5. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, ο προσφεύγων με πρόδηλο έννομο συμφέρον ασκεί την προσφυγή, επικαλούμενος ζημία του από την παράνομη απόρριψη της προσφοράς του και όφελος από την ανάδειξή του ως αναδόχου. Άνευ νομίμου ερείσματος ισχυρίζονται ο παρεμβαίνων και η αναθέτουσα αρχή ότι η προσφυγή είναι απορριπτέα ως άνευ εννόμου συμφέροντος ασκηθείσα, διότι, με δεδομένο ότι ο αποκλεισμός του προσφεύγοντος επήλθε με την υπ' αρ. ... απόφαση, αυτός όφειλε να προσβάλλει και την εν λόγω πράξη, αφού με αφετηρία αυτή την απόφαση γεννάται το έννομο συμφέρον του να βάλλει κατά του αποκλεισμού του. Και

### Αριθμός απόφασης: 1633/2023

τούτο, διότι σύμφωνα με το άρθρο 100 του ν. 4412/2016, όπως αυτό τροποποιήθηκε από το άρθρ. από το άρθρο 40 του ν. 4782/2021, η μόνη εκτελεστή απόφαση είναι η κατακυρωτική υπ αρ. ... στην οποία ενσωματώθηκε η υπ' αρ. ... απόφαση της αναθέτουσας αρχής (συμπεριλαμβανομένου και του υπ' αριθ. ... πρακτικού που επικύρωσε), με την οποία απορρίφθηκε η τεχνική προσφορά του προσφεύγοντος. Συνεπώς, ορθώς ο προσφεύγων στρέφεται κατά της εκτελεστής απόφασης της υπ' αρ. ... Συνεδρίασης/29.08.2023 (Θέμα...) της αναθέτουσας αρχής.

6. Επειδή, στις 11-09-2023 η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την ασκηθείσα προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο να ασκήσει παρέμβαση.

7. Επειδή, στις 21-09-2023 ο παρεμβαίνων άσκησε νόμιμα και εμπρόθεσμα την παρέμβασή του, δηλαδή εντός δέκα ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν της ασκηθείσας προσφυγής, έχοντας πρόδηλο έννομο συμφέρον, καθώς ήδη αναδείχθηκε ανάδοχος του διαγωνισμού και τα έννομα συμφέροντά του θίγονται σε περίπτωση ευδοκίμησης της προσφυγής.

8. Επειδή, με την υπ' αριθμ. 1639/2023 Πράξη της Προέδρου του 6<sup>ου</sup> Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ ορίσθηκε ημερομηνία συζήτησης της προσφυγής και Εισηγήτρια και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της, τις οποίες υπέβαλε εμπρόθεσμα στις 22-09-2023, οπότε και κοινοποιήθηκαν στους ενδιαφερόμενους.

9. Επειδή ο προσφεύγων υπέβαλε στις 27-09-2023 εμπρόθεσμα ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ υπόμνημα προς αντίκρουση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, δηλαδή εντός πενθημέρου από την κοινοποίηση σε αυτόν των απόψεων της αναθέτουσας αρχής.

10. Επειδή, ο προσφεύγων με την προσφυγή του ισχυρίζεται ότι η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφυγή του με την πλημμελή αιτιολογία ότι, εφόσον δεν συμπλήρωσε ορθά το υπόδειγμα του Φύλλου Συμμόρφωσης (σημείο...), δεν απέδειξε ότι ο ... που ... ανταποκρίνεται στην απαίτηση για την ... Και τούτο, διότι η εν λόγω απαίτηση δεν διατυπώθηκε στις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης, με βάση τις οποίες ο προσφεύγων συνέταξε την προσφορά του αλλά μόνο στο υπόδειγμα της διακήρυξης, ώστε δεν είναι

δυνατή η απόρριψη της προσφοράς του δυνάμει αμφίσημου όρου. Σε κάθε περίπτωση, από τα κατατεθειμένα φυλλάδια αποδεικνύεται πλήρως ότι ο ...ς από τον προσφεύγοντα ... πληροί την υπ' αριθμ. Α5 τεχνική προδιαγραφή για την αξιολόγηση των αποτελεσμάτων, παρουσιάζοντας την ... 11. Επειδή ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι ορθώς και με πλήρη αιτιολογία απορρίφθηκε η προσφορά του προσφεύγοντος. Και τούτο, διότι αφενός στη σελίδα 24 της διακήρυξης, δηλαδή στο υπόδειγμα του Πίνακα Συμμόρφωσης, σαφώς καταγράφονται τα ... μεταξύ των ... για τα οποία απαιτείται να παρουσιάζεται ... η κατά τα ανωτέρω δυνατότητα του ... και αφετέρου, στο Παράρτημα Ι, εκ παραδρομής παραλείπεται η αναφορά στο συγκεκριμένο ... Άλλωστε ο προσφεύγων, ως συνετός και επιμελής διαγωνιζόμενος, όφειλε να ζητήσει διευκρινίσεις, ενώ απαραδέκτως στο παρόν στάδιο στρέφεται κατά των όρων της διακήρυξης.

12. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι ο ανωτέρω όρος της διακήρυξης δεν διατυπώθηκε πλημμελώς, αλλά ήταν απολύτως κατανοητός από όλους τους συμμετέχοντες, πλην του προσφεύγοντος, ο οποίος ασκεί παρελκυστικώς την προσφυγή καθώς δεν διαθέτει την ζητούμενη προδιαγραφή. Ωστε, ακόμα και αν κριθεί ότι όντως ο όρος, ως έχει διατυπωθεί, ενέχει αμφισημία, και πάλι η προσφορά του προσφεύγοντος θα απορριφθεί λόγω μη πλήρωσης της τεχνικής προδιαγραφής, αφού το ... δεν διαθέτει αυτήν.

13. Επειδή, ο προσφεύγων με το υπόμνημά του ισχυρίζεται ότι ο ισχυρισμός του παρεμβαίνοντος, περί μη προσβολής της διακήρυξης και μη υποβολής αιτήματος διευκρινίσεων από την εταιρία του θα πρέπει να απορριφθεί, διότι τούτο ουδόλως καταδεικνύει τη σαφήνεια της συγκεκριμένης τεχνικής προδιαγραφής – όρου της διακήρυξης. Σε κάθε περίπτωση αποτελεί ευθύνη της αναθέτουσας αρχής να μεριμνά για την ορθότητα και σαφήνεια των όρων της διακήρυξης. Περαιτέρω, το ότι το ... πληροί την απαίτηση Α5 της διακήρυξης προκύπτει από, όσα αναλύονται με την προσφυγή, όπου γίνεται παραπομπή στα σχετικά τεχνικά φυλλάδια.

14. Επειδή, σύμφωνα με τη διακήρυξη: «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 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 ... ..., με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Συγκεκριμένα, η Τεχνική Προσφορά θα πρέπει να περιλαμβάνει τα ακόλουθα:

□ Οι προσφέροντες απαραίτητως, θα συμπληρώνουν το σχετικό Φύλλο Συμμόρφωσης, ψηφιακά υπογεγραμμένο, στη διαδικτυακή πύλη [www...](http://www...) του ΕΣΗΔΗΣ και συγκεκριμένα τις στήλες «Απάντηση» και «Παραπομπή». Στη στήλη παραπομπή θα πρέπει να αναγράφεται με σαφήνεια (π.χ. αριθμός ενότητας ή σελίδας ή συνημμένα αρχεία) το σημείο στο κυρίως κείμενο της τεχνικής προσφοράς που περιγράφονται λεπτομερώς και επαρκώς οι απαντήσεις της εταιρίας. □ Εφόσον οι τεχνικές προδιαγραφές δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία (ιδίως την ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ του). □ Απαραίτητο στοιχείο της τεχνικής προσφοράς θα είναι ο «πίνακας συμμόρφωσης - τεκμηρίωσης» της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ, ψηφιακά υπογεγραμμένο από τον προσφέροντα, στο οποίο θα απαντώνται μία προς μία και με την ίδια σειρά όλες οι προδιαγραφές της παρούσης. Προσφορές οι οποίες θα απαντούν μονολεκτικά, χωρίς τεκμηρίωση και παραπομπές θα απορρίπτονται. □ Έτσι, στον (υπό) φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά», υποβάλλεται ηλεκτρονικά πλήρης τεχνική περιγραφή στην ελληνική γλώσσα, σε πλήρη ανταπόκριση - παραπομπή τόσο με τις τεχνικές προδιαγραφές και τους λοιπούς όρους της διακήρυξης, η οποία θα φέρει και ψηφιακή υπογραφή. Προς τούτο συντάσσεται και υποβάλλεται ψηφιακά υπογεγραμμένος ο ΠΙΝΑΚΑΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ[...]. ΠΙΝΑΚΑΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ □ Για να τεκμηριωθεί η συμφωνία με τις τεχνικές προδιαγραφές που προβλέπονται στο Παράρτημα της παρούσας διακήρυξης θα πρέπει να συμπληρωθεί από τον υποψήφιο ανάδοχο σχετικός «Πίνακας Συμμόρφωσης» συμπληρωμένος σύμφωνα με τις παρακάτω επεξηγήσεις και οδηγίες τις οποίες ο υποψήφιος είναι υποχρεωμένος να ακολουθήσει. □ Ο

Πίνακας Συμμόρφωσης δύναται να διαθέτει την εξής ενδεικτική μορφή και θα συμπληρωθεί μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. : □

Επεξήγηση των στηλών των πινάκων:

□ 1. Στήλη ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗ

□ Στα κελιά της στήλης αυτής περιγράφονται ... οι αντίστοιχοι τεχνικοί όροι, υποχρεώσεις ή επεξηγήσεις, για τα οποία θα πρέπει να δοθούν αντίστοιχες απαντήσεις.

□ 2. Στήλη ΑΠΑΙΤΗΣΗ

□ Στα κελιά της στήλης αυτής έχουν συμπληρωθεί:

□ - Η λέξη “ΝΑΙ”, που σημαίνει ότι η αντίστοιχη προδιαγραφή είναι υποχρεωτική για τον ... Για τις περιπτώσεις όπου υπάρχει «ΝΑΙ» σε τίτλο απαιτήσεων ο οποίος αναλύεται σε επιμέρους χαρακτηριστικά θεωρείται ότι η απαίτηση περιλαμβάνει όλα τα επιμέρους χαρακτηριστικά και πρέπει να δοθεί απάντηση για το καθένα χωριστά. Η συγκεκριμένη επισήμανση δεν ισχύει όταν υπάρχει επιμέρους ανάλυση για την απαίτηση του κάθε ειδικού χαρακτηριστικού.

□ 3. Στήλη ΑΠΑΝΤΗΣΗ

□ Στα κελιά της στήλης αυτής σημειώνεται υποχρεωτικά η απάντηση του ... που θα έχει:

□ Την ένδειξη “ΝΑΙ” εάν από την προσφορά πληρούται η αντίστοιχη προδιαγραφή ή αναλαμβάνεται η συγκεκριμένη υποχρέωση ή την ένδειξη “ΟΧΙ” σε αντίθετη περίπτωση.

□ 4. Στήλη ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ

□ Στη στήλη αυτή αναγράφονται υποχρεωτικά οι παραπομπές ανά κελί, σε άλλα σημεία της προσφοράς, τεχνικά φυλλάδια, εγχειρίδια ή φωτοτυπίες τμημάτων τους, δημοσιεύματα κ.λ.π. από τα οποία τεκμηριώνονται και αιτιολογούνται πλήρως οι απαντήσεις της προηγούμενης στήλης της προσφοράς. Ανάλογα φαίνεται οτιδήποτε άλλο ζητείται από την Υπηρεσία (Βεβαίωση, μελέτη, δήλωση ,πρόγραμμα πιστοποίηση κ.λ.π.). Επισημαίνεται

ότι απλή κατάφαση ή επεξήγηση δεν αποτελεί απόδειξη εκπλήρωσης της προδιαγραφής και η επιτροπή αξιολόγησης κατά την κρίση της μπορεί να τη δεχθεί ή όχι. Οι παραπομπές θα γίνονται σε συγκεκριμένη σελίδα ή σελίδες της τεχνικής προσφοράς. Γενικές αναφορές ή ασαφείς παραπομπές δύναται να αποτελέσουν λόγο απόρριψης της προσφοράς. Τονίζεται ότι είναι υποχρεωτική η απάντηση και η αντίστοιχη παραπομπή, σε όλα τα σημεία των πινάκων και η παροχή όλων των πληροφοριών που ζητούνται[...]

**ΠΙΝΑΚΑΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΗ ΦΟΡΜΑ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ[...]**A.5  
Να παρέχει αυξημένες δυνατότητες στην ... [...]2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών: Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους [...]2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς)[...] θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης». Περαιτέρω, στη σελίδα 44 της διακήρυξης «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης» απαριθμούνται μεταξύ άλλων οι ζητούμενες τεχνικές προδιαγραφές του ... ... Πιο συγκεκριμένα στην υπ' αριθμ. Α5 τεχνική προδιαγραφεί ζητείται: « ... [...]».

15. Επειδή, όπως παγίως γίνεται δεκτό, οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης στους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν στις αναθέτουσες αρχές, να διατυπώνουν τους όρους διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης στην προκήρυξη του διαγωνισμού με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία, κατά τρόπο ώστε, αφενός να παρέχουν σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιδεικνύοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους τη δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο των όρων αυτών και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και αφετέρου να καθιστούν δυνατό τον αποτελεσματικό έλεγχο του αν οι προσφορές των ... ανταποκρίνονται στα τιθέμενα κριτήρια (βλ. ΔΕΚ απόφαση της 18.10.2001, C-19/2000, SIAC Construcion Ltd, σκέψεις 41 έως 44, απόφαση της 29.4.2004, C-496/1999

Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, σκέψη 111, απόφαση της 10.5.2012, C-368/10, Επιτροπή κατά Κάτω Χωρών σκ. 109 επ., ΣτΕ 1347/2023, 2646-7/2022, 1552-1553/2022, 753-4/2020, Ε.Σ Κλ.Ε 157/2017, Τμ. VI, 261/2017,6869/2015,1643/2014). Συνεπώς τυχόν ασάφειες ή πλημμέλειες των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορούν να ερμηνεύονται εις βάρος των καλόπιστων διαγωνιζομένων, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών, η δε παραβίαση αμφίσημων όρων της διακήρυξης δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζομένου, αν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεων του (ΔΕΦΑΘ 147/2018).

16. Επειδή η έννοια του ευλόγως ενημερωμένου και κανονικά επιμελούς διαγωνιζομένου αποτελεί ένα αντικειμενικό κριτήριο για την αξιολόγηση της σαφήνειας και της ακρίβειας των πληροφοριών που παρέχει η αναθέτουσα αρχή στους οικονομικούς φορείς. Η έννοια αυτή δεν αναφέρεται υποκειμενικά στους συμμετέχοντες στην εκάστοτε διαγωνιστική διαδικασία, εξετάζοντας τις προσωπικές τους συνθήκες και ιδιαιτερότητες, αλλά ο όρος αυτός αναφέρεται στο απρόσωπο και αντικειμενικό μέτρο για τον προσδιορισμό των στοιχείων της διαδικασίας της ανάθεσης που εμφανίζονται ως αντικειμενικώς ικανά να παραπλανήσουν τους διαγωνιζομένους ως προς τις υποχρεώσεις τους (ΕΠΑΝ ΣτΕ 31/2016). Συνεπώς, το εξεταστέο είναι εάν οι οικονομικοί φορείς είχαν ή όχι αντικειμενικά τη δυνατότητα να κατανοήσουν τους όρους της διαδικασίας ανάθεσης βάσει του κριτηρίου του ευλόγως ενημερωμένου διαγωνιζομένου που επιδεικνύει τη συνήθη επιμέλεια και όχι βάσει των υποκειμενικών τους συνθηκών (πρβλ απόφαση της 12.3.2015, Vigiiot 11, C-538-13, σκ. 55)

17. Επειδή, όπως προκύπτει από τους ανωτέρω όρους της διακήρυξης (σκ. 14) και δεν αρνούνται η αναθέτουσα αρχή και ο παρεμβαίνων, στο υπόδειγμα του πίνακα συμμόρφωσης, που επισυνάπτεται στο σώμα της διακήρυξης (βλ. σελ. 24 αυτής), το οποίο επικαλείται η αναθέτουσα αρχή για τον αποκλεισμό του προσφεύγοντος, αναφέρονται τα ..., ως ανήκοντα στην κατηγορία ... για τα οποία ζητείται ο υπό ... .. να ... αυξημένες δυνατότητες, ως προς την αξιολόγηση ..., ενώ στο Παράρτημα I της ίδιας διακήρυξης (βλ. σελ. 44 αυτής) δεν αναφέρεται σε κανένα σημείο της επίμαχης τεχνικής



προδιαγραφής-η οποία κατά τα λοιπά είναι ταυτόσημη με αυτή της σελίδας 24- η συγκεκριμένη κατηγορία ... (...). Ωστε, η αναθέτουσα αρχή, αν και ήταν υποχρεωμένη προς τούτο (βλ. άρθρο 53 του ν.4412/2016: «Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης - Εξουσιοδοτική διάταξη» 1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις, ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών», δεν διατύπωσε με σαφήνεια τον όρο της διακήρυξης, με αποτέλεσμα, όπως βάσιμα ισχυρίζεται ο προσφεύγων, τη μη νόμιμη απόρριψη της τεχνικής προσφοράς του δυνάμει ασαφούς όρου, ο οποίος μπορούσε αντικειμενικά να οδηγήσει στην υποβολή διαφορετικών προσφορών. Και τούτο, διότι το υπόδειγμα του φύλλου συμμόρφωσης, το οποίο περιέχει τον όρο «...» στο σημείο Α5, αποτελεί τμήμα του άρθρου 2.4.3.2 της διακήρυξης αναφορικά με το περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς, το οποίο ωστόσο, για την πληρότητα της τεχνικής προσφοράς, ως προς τις επί ποινή αποκλεισμού απαιτήσεις, ρητώς παραπέμπει στους όρους του Παραρτήματος Ι, που περιέχονται οι τεχνικές προδιαγραφές, από τις οποίες όμως και ειδικότερα από το σημείο με ίδιο αριθμό Α5, έχει απαλειφθεί ο ως άνω όρος, ενώ κατά τα λοιπά οι τεχνικές προδιαγραφές παραμένουν και στις δύο περιπτώσεις ταυτόσημες.

18. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά του προσφεύγοντος, με την ακόλουθη αιτιολογία: «Ο οικονομικός φορέας ... συμμετείχε στο διαγωνισμό προσφέροντας τους ... Από την μελέτη του φύλλου συμμόρφωσης που αναρτήθηκε στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ και περιλαμβάνονταν στο τεύχος της διακήρυξης στις σελίδες 24 έως 28, ήταν απαραίτητο στοιχείο στην κατάθεση της τεχνικής προσφοράς των ..., να συμπληρώνεται ο «πίνακας συμμόρφωσης - τεκμηρίωσης» να υπογράφεται ψηφιακά και να απαντώνται μία προς μία και με την ίδια σειρά όλες οι προδιαγραφές που ζητούνταν. Προσφορές οι οποίες θα απαντούσαν μονολεκτικά, χωρίς τεκμηρίωση και παραπομπές θα απορρίπτονταν. Η ανωτέρω εταιρεία στον πίνακα που συμπλήρωσε δεν τεκμηρίωσε την προδιαγραφή που ζητούνταν στον πίνακα και στην σειρά Α5 (σελίδα 25) του τεύχους όπου ζητούνταν ο ... συγκεκριμένα: α ... [...] Συνεπώς απορρίπτεται από την συνέχεια του διαγωνισμού διότι ο ... δεν ανταποκρίνεται στην απαίτηση για την ...». Συνεπώς, σύμφωνα με όσα εκτέθηκαν στην

προηγούμενη σκέψη, η απόρριψη της προσφοράς του προσφεύγοντος με την ανωτέρω αιτιολογία είναι μη νόμιμη. Αλυσιτελώς δε, ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι ο προσφεύγων όφειλε να αιτηθεί διευκρινίσεις, καθώς η αναθέτουσα αρχή ήταν αυτή, που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα, ώστε να υποβληθούν συγκρίσιμες προσφορές. Περαιτέρω, απορριπτέοι είναι και οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής ότι, ακόμα και αν γίνει δεκτή η παρούσα προσφυγή, η προσφορά του προσφεύγοντος είναι ούτως ή άλλως απορριπτέα, καθώς δεν πληροί την τεχνική προδιαγραφή. Και τούτο, διότι, αν και στις απόψεις της αναθέτουσας αρχής μπορεί νομίμως να περιέχεται συμπληρωματική αιτιολογία, η αναθέτουσα αρχή δεν απαλλάσσεται από την υποχρέωση να αιτιολογεί τις απόψεις τις, αρχικές και συμπληρωματικές. Εν προκειμένω, η προσφορά του προσφεύγοντος απορρίφθηκε με την αιτιολογία της μη ορθής συμπλήρωσης του πίνακα συμμόρφωσης, ο οποίος αποτελεί υποχρεωτικό περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς. Η απόρριψη, ωστόσο, της προσφοράς του προσφεύγοντος και για τον πρόσθετο λόγο ότι εν τέλει δεν πληροί την τεχνική προδιαγραφή, όπως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της, προβάλλει αυθαίρετη και αναίτιολόγητη, αφού καταρχήν δεν προκύπτει ότι το ζήτημα αυτό εξετάστηκε από την Επιτροπή του διαγωνισμού και επιπλέον δεν παρέχονται στοιχεία ικανά να τεκμηριώσουν αυτή τη θέση. Αντιθέτως, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της αρκείται στη γενική και αόριστη διατύπωση της θέσης ότι δεν πληρούται η συγκεκριμένη προδιαγραφή, χωρίς καμία αναφορά και εξειδίκευση των στοιχείων που το αποδεικνύουν λ.χ των επιμέρους τεχνικών χαρακτηριστικών, των τεχνικών φυλλαδίων κλπ. Ωστε, οι εν λόγω ισχυρισμοί της είναι απορριπτέοι ως αόριστοι και αναπόδεικτοι. Συνεπώς, η προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, απορριπτομένων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και της αναθέτουσας αρχής.

19. Επειδή, η προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να απορριφθεί η παρέμβαση. Περαιτέρω, πρέπει να επιστραφεί το καταβληθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή

**Αριθμός απόφασης: 1633/2023**

Ακυρώνει την προσβαλλομένη απόφαση της υπ' αριθ. ... Συνεδρίασης/29.08.2023 (Θέμα...) της αναθέτουσας αρχής κατά το σκέλος αυτής με το οποίο απορρίφθηκε η προσφορά του προσφεύγοντος, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 20-10-2023 και εκδόθηκε στις 08-11-2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΔΕΣΠΟΙΝΑ ΚΥΡΙΑΖΗ**