

Η

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στις 31-10-2023 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 21.09.2023 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ 1429/21.09.2023 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 στην ... οδός ... αρ. ... όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την ανωτέρω προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της ... απόφασης της αναθέτουσας αρχής, στην οποία ενσωματώθηκε η ... απόφαση της, κατά το σκέλος αυτής με το οποίο έγιναν δεκτές για το ... με α/α ... του διαγωνισμού οι προσφορές των οικονομικών φορέων: «...» και «...», στην οποία κατακυρώθηκε η ... του με α/α ... του διαγωνισμού.

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 του τμήματος ... 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 της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε διαγωνισμός με αντικείμενο τη σύναψη συμφωνίας-πλαίσιο, με

εκτιμώμενη αξία 118.000,00€ χωρίς ΦΠΑ, για την ... .., ήτοι του με α/α ... ..: ... και του με α/α ... ..: ... Σύμφωνα με τη διακήρυξη προσφορά μπορούσε να υποβληθεί είτε για το ένα είτε και για τα δύο είδη. Ως κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής.

3. Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα στις 21-09-2023, δηλαδή εντός δεκαημέρου από την πλήρη γνώση της προσβαλλόμενης πράξης την 11-09-2023, οπότε αυτή κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ.

4. Επειδή, στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία στο τμήμα ... συμμετείχαν τρεις οικονομικοί φορείς, δηλαδή, ο προσφεύγων και οι οικονομικοί φορείς «...» και «...». Κατόπιν αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών προσφορών και οικονομικών προσφορών, έγιναν δεκτές όλες οι προσφορές και προσωρινός ανάδοχος αναδείχθηκε ο οικονομικός φορέας «...», που υπέβαλε την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά. Δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας κατατάχθηκε ο οικονομικός φορέας «...» και τρίτος ο προσφεύγων. Τα σχετικά Πρακτικά της Επιτροπής του διαγωνισμού εγκρίθηκαν με την ... απόφαση της αναθέτουσας αρχής. Στη συνέχεια, μετά την αξιολόγηση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, η Επιτροπή του διαγωνισμού εισηγήθηκε την αποδοχή τους. Προς έγκριση του σχετικού Πρακτικού εκδόθηκε η νυν προσβαλλόμενη, στην οποία ενσωματώθηκε η προηγούμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής.

5.Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, ο προσφεύγων με πρόδηλο έννομο συμφέρον ασκεί την προσφυγή, επικαλούμενος ζημία του από την παράνομη αποδοχή των λοιπών προσφορών που υποβλήθηκαν στο διαγωνισμό και όφελος από την ανάδειξή του ως αναδόχου.

6. Επειδή, στις 21-09-2023 η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την ασκηθείσα προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο να ασκήσει παρέμβαση.

7. Επειδή, με την με αριθμ. 1726/2023 Πράξη της Προέδρου του 6<sup>ου</sup> Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ ορίστηκε ημερομηνία συζήτησης της προσφυγής και

εισηγήτρια και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της, τις οποίες υπέβαλε εμπρόθεσμα στις 6-10-2023.

8. Επειδή, ο προσφεύγων με τον πρώτο λόγο της προσφυγής ισχυρίζεται ότι: «*Η εταιρία ... για να αποδείξει, ότι το ... από αυτήν ... (...) με ενσωματωμένο ... του ... συμμορφώνεται με τις απαιτούμενες τεχνικές ..., κατέθεσε από κοινού με την τεχνική της προσφορά φύλλο συμμόρφωσης (με τίτλο «ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ\_...»)* μόνο για τη μία από τις δύο ζητούμενες κατηγορίες τεχνικών προδιαγραφών. Με λίγα λόγια κατέθεσε φύλλο συμμόρφωσης μόνο για τις «... τεχνικές ...» (τις οποίες μάλιστα αυθαίρετα αναφέρει στο φύλλο συμμόρφωσής της ως «...») και δεν κατέθεσε φύλλο συμμόρφωσης για τις ... κατά παράβαση του σχετικού ουσιώδους όρου της διακήρυξης. Το γεγονός ότι στο κείμενο της διακήρυξης γίνεται ρητή αναφορά στις ... αποδεικνύει ότι το περιεχόμενο αυτών ενσωματώνεται πλήρως στο κανονιστικό πλαίσιο της διαγωνιστικής διαδικασίας. Επιπλέον, εκτός του ότι στο κείμενο της διακήρυξης ρητώς προβλέπεται η υποχρέωση του συμμετέχοντος οικονομικού φορέα να καταθέσει φύλλο συμμόρφωσης τόσο για τις ... , όσο και για τις ... τεχνικές ..., υπάρχει κι ένα ακόμη σημείο στο οποίο υποδεικνύεται πως υφίσταται υποχρέωση κατάθεσης φύλλου συμμόρφωσης αναφορικά με τις ... Αναλυτικότερα στο αρχείο των ... για τα ... ..., το οποίο είναι αναρτημένο στον ιστότοπο του ..., όπως ανωτέρω επισημάνθηκε, υπάρχει υπόδειγμα με τίτλο «Έντυπο Συμμόρφωσης», το οποίο θα πρέπει να συμπληρώνεται και φυσικά να κατατίθεται από τον εκάστοτε οικονομικό φορέα που σκοπεύει να μετέχει σε διαγωνιστικές διαδικασίες, οι οποίες προκηρύσσονται από τις ... .. Μάλιστα στο έντυπο αυτό υπάρχουν και σχετικές οδηγίες προς τους οικονομικούς φορείς για την ορθή συμπλήρωση του».

9. Επειδή, σύμφωνα με τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής ο λόγος αυτός της προσφυγής δεν βρίσκει έρεισμα στη διακήρυξη, αφού πουθενά δεν προβλέπεται η υποχρέωση υποβολής φύλλου συμμόρφωσης. Σε κάθε περίπτωση, από το υποβληθέν φύλλο συμμόρφωσης προκύπτει η πλήρωση των ειδικών τεχνικών προδιαγραφών οι οποίες κατισχύουν των γενικών.

10. Επειδή, σύμφωνα με τη διακήρυξη: «2.4.3.2 Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις ..., που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές ...” του Παραρτήματος «II» της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς, πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και ... 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». Περαιτέρω στο Παράρτημα II - Τεχνικές Απαιτήσεις – ... της διακήρυξης (βλ. σελίδα 53 αυτής) αναφέρεται ότι: «Η ... των ... θα εκτελεστεί σύμφωνα με την Προδιαγραφή ... (... ) ... (α/α... )». Αμέσως παρακάτω παρατίθενται αριθμητικά, μεταξύ άλλων, οι ... (α/α ... ..., βλ. σελίδα 53 και 54 της διακήρυξης). Η Προδιαγραφή ... καλύπτει τις απαιτήσεις ... Οι συγκεκριμένες τεχνικές ... (... ) εγκρίθηκαν το έτος 2016 και το σχετικό αρχείο με αυτές υπάρχει αναρτημένο στον ιστότοπο του ... <https://...>

11. Επειδή, όπως βάσιμα ισχυρίζεται ο προσφεύγων, σύμφωνα με όσα αναφέρονται στο κείμενο της διακήρυξης η τεχνική προσφορά των συμμετεχόντων στη συγκεκριμένη διαγωνιστική διαδικασία οικονομικών φορέων θα πρέπει να πληροί δύο κατηγορίες τεχνικών προδιαγραφών: α) Τις ... και β) Τις ... Πλην όμως, στη διακήρυξη, πέραν της υποχρέωσης των συμμετεχόντων να αποδεικνύουν την πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών με κατάλληλα αποδεικτικά έγγραφα, τα οποία δεν προσδιορίζονται με συγκεκριμένο τρόπο, δεν προκύπτει η υποχρέωσή τους να συμπληρώνουν και να υποβάλλουν φύλλο συμμόρφωσης ούτε για τις ... ούτε για τις ... Επίσης, τέτοια υποχρέωση δεν μπορεί να συναχθεί από το γεγονός ότι στην ... στην οποία παραπέμπει η διακήρυξη για την πλήρωση των προβλεπόμενων σε αυτήν τεχνικών προδιαγραφών, περιλαμβάνεται και υπόδειγμα φύλλου συμμόρφωσης. Εάν αυτό ήθελε η αναθέτουσα αρχή, θα το είχε προβλέψει ρητά. Άλλωστε η αναθέτουσα αρχή στη διακήρυξη παραπέμπει σε συγκεκριμένο σημείο του εν λόγω εγγράφου, δηλαδή εκεί όπου προβλέπονται οι ... για το ... με α/α ... («βλ. σελ. 53 της διακήρυξης) που συμπίπτει με το ζητούμενο .... Στο εν λόγω σημείο προβλέπονται 32 ..., αλλά όχι η υποχρέωση συμπλήρωσης του φύλλου συμμόρφωσης.

Σημειώνεται ακόμη, ότι ο προσφεύγων με τον υπό κρίση λόγο, πέραν της ανωτέρω πλημμέλειας, δηλαδή της μη υποβολής φύλλου συμμόρφωσης για τις ... .., δεν προβάλλει ότι αυτές δεν πληρούνται ή δεν αποδεικνύονται από τα έγγραφα της προσφοράς. Όστε, δεν είναι δυνατή η απόρριψη προσφοράς για λόγο, που δεν προβλέπεται στη διακήρυξη, και επομένως οι σχετικοί ισχυρισμοί του προσφεύγοντος είναι απορριπτέοι ως άνευ ερείσματος στη διακήρυξη.

12. Επειδή, ο προσφεύγων με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής ισχυρίζεται ότι η προσφορά της εταιρείας ... δεν πληροί την υπ' αριθμ. ... προδιαγραφή (βλ. σελίδα...), στην οποία ζητείται το ... .. «...».

13. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι η ανωτέρω απαίτηση δεν προβλέπεται στη διακήρυξη και ότι σε κάθε περίπτωση καλύπτεται από τη βεβαίωση του ...

14. Επειδή, όπως εκτέθηκε κατά την εξέταση του πρώτου λόγου της προσφυγής, από τη συνδυασμένη ερμηνεία και εφαρμογή του άρθρου 2.4.3.2 της διακήρυξης και του Παραρτήματος II στο οποίο αυτό παραπέμπει, το ... .. πρέπει να καλύπτει τις τεχνικές ... της ... Μεταξύ αυτών, είναι και η με α/α ... στην οποία προβλέπεται ότι: «...». Συνεπώς, όπως βάσιμα ισχυρίζεται ο προσφεύγων και σε αντίθεση με όσα αβάσιμα ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή, προσφορά, η οποία δεν πληροί την ανωτέρω προδιαγραφή, είναι απορριπτέα σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2.4.6 (ι) της διακήρυξης («2.4.6 Η αναθέτουσα αρχή[...]απορρίπτει σε κάθε περίπτωση προσφορά: [...] ι. η οποία δεν είναι σύμφωνη με τους όρους και τις τεχνικές ... της διακήρυξης»).

15. Επειδή, ακόμη, από την επισκόπηση των στοιχείων της τεχνικής προσφοράς, την τεχνική περιγραφή, το φύλλο συμμόρφωσης και τα τεχνικά φυλλάδια δεν προκύπτει καταρχήν η πλήρωση της τεχνικής προδιαγραφής, δηλαδή δεν προκύπτει ότι σε κάθε ... υπάρχουν τα ανωτέρω στοιχεία. Επί του ανωτέρω ισχυρισμού δεν αντιλέγει η αναθέτουσα αρχή, η οποία απλώς επισημαίνει-αβασίμως όπως εκτέθηκε-ότι δεν απαιτείται η συγκεκριμένη προδιαγραφή και, επιπλέον ότι αρκεί η βεβαίωση του ... που προσκομίστηκε με την προσφορά. Πράγματι, ο ανωτέρω οικονομικός φορέας έχει προσκομίσει μία βεβαίωση του έτους 2012 του ... (βλ. έγγραφο official

statement PRS.pdf) σύμφωνα με την οποία: «Composelect blood bags system, we manufacture is a complete system composed by the filter and the blood bags. The manufacturer's details, the reference number, the lot number and the product description are indicated on all labels of the system. Information can be used in case of treacability purposes», δηλαδή «Το ... που κατασκευάζουμε είναι ένα ... που αποτελείται από το ... Τα στοιχεία του ... Η πληροφόρηση μπορεί να χρησιμοποιηθεί σε περιπτώσεις ...». Πλην όμως, από την ανωτέρω βεβαίωση δεν προκύπτει με σαφήνεια ότι κάθε ... θα φέρει τα συγκεκριμένα ζητούμενα στοιχεία, αφού πρόκειται για παλαιά βεβαίωση που είχε εκδοθεί επί ισχύος άλλων, προγενέστερων τεχνικών προδιαγραφών. Μάλιστα, επί των παλαιότερων από 18-01-2012 τεχνικών προδιαγραφών είχε εκδοθεί η υπ' αριθ. ... συμπληρωματική απόφαση του Δ.Σ του... με θέμα «...», σύμφωνα με την οποία «...», η οποία όμως δεν ενσωματώθηκε στις νυν τεχνικές ... και δεν γίνεται δεκτή ως αποδεικτικό μέσο της τεχνικής προδιαγραφής (βλ. ΕΑΔΗΣΥ 1103/2023). Υπό τα ανωτέρω δεδομένα, υπάρχει ασάφεια σχετικά με το αν σε ... υπάρχουν τα ζητούμενα στοιχεία ..., η οποία πρέπει να διευκρινιστεί. Ωστε, ο λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτός και η υπόθεση να αναπεμφθεί στην αναθέτουσα αρχή προκειμένου να ζητήσει διευκρινίσεις από τον συμμετέχοντα, σύμφωνα με το άρθρο 102 του Ν.4412/2016, ώστε να διευκρινισθεί το περιεχόμενο της προσφοράς, αν δηλαδή απάνω στο ... αναφέρονται τα στοιχεία της τεχνικής προδιαγραφής με αριθμ. ... το οποίο δεν μπορεί να συναχθεί με ασφάλεια από τα ως άνω προσκομιζόμενα έγγραφα. Σημειώνεται, ότι εν προκειμένω είναι δυνατή η προσφυγή στην ανωτέρω διαδικασία, καθώς ήδη έχουν κατατεθεί με την τεχνική προσφορά τα ζητούμενα αποδεικτικά έγγραφα, τα οποία χρήζουν απλής διευκρίνησης, ώστε εν προκειμένω δεν παραβιάζεται η αρχή της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων.

16. Επειδή, με τον τρίτο λόγο της προσφυγής ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι «Η αναθέτουσα αρχή μη νόμιμα έκανε δεκτή την τεχνική προσφορά της εταιρίας «...» για το ένδικο ...[...] Πιο συγκεκριμένα, κατέθεσε την προσφορά της για ... Ωστόσο, και η συγκεκριμένη εταιρία, κατά παρέκκλιση απaráβατου όρου της διακήρυξης, κατέθεσε φύλλο συμμόρφωσης (με τίτλο

«ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ») μόνο για τις ... όπως ρητά προβλέπει η διακήρυξη».

17. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της για την αντίκρουση του συγκεκριμένου λόγου παραπέμπει σε όσα εξέθεσε σχετικά με τον πρώτο λόγο της προσφυγής.

18. Επειδή, όπως ήδη εκτέθηκε κατά την εξέταση του πρώτου λόγου της προσφυγής, εν προκειμένω ούτε προβλέπεται στη διακήρυξη, ούτε μπορεί να συναχθεί από την παραπομπή με αυτήν στην ... (...από α/α...) ότι οι προσφέροντες όφειλαν να συμπληρώσουν φύλλο συμμόρφωσης για τις ... τεχνικές ... Ειδικότερα, από το άρθρο 2.4.3.2 της διακήρυξης, σε συνδυασμό με το παράρτημα II, προκύπτει ότι αυτές πρέπει να αποδεικνύεται ότι πληρούνται, χωρίς όμως να συγκεκριμενοποιούνται τα σχετικά αποδεικτικά έγγραφα. Είναι άλλο το ζήτημα, αν αυτές αποδεικνύονται από τα αποδεικτικά έγγραφα της προσφοράς, για το οποίο, ωστόσο, ουδέν προβάλλεται με την προσφυγή. Συνεπώς, ο λόγος αυτός της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

19. Επειδή, η προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή, να ακυρωθεί η προσβαλλομένη, κατά το σκέλος αυτής με το οποίο έγινε δεκτή η προσφορά του αναδόχου και η υπόθεση να αναπεμφθεί στην αναθέτουσα αρχή για διευκρινήσεις, σύμφωνα με το σκεπτικό. Επίσης, να απορριφθεί η παρέμβαση, αντιστοίχως.

20. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω πρέπει να επιστραφεί το καταβληθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλομένη, κατά το σκέλος αυτής με το οποίο έγινε δεκτή η προσφορά του αναδόχου, ... Αναπέμπει την υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή για διευκρινήσεις, σύμφωνα με το σκεπτικό.

**Αριθμός απόφασης: 1695/2023**

Απορρίπτει την παρέμβαση κατά το μέρος που δέχεται την προσφυγή.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 31-10-2023 και εκδόθηκε στις 20-11-2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΔΕΣΠΟΙΝΑ ΚΥΡΙΑΖΗ**