

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

Συνήλθε στην έδρα της στις 3 Φεβρουαρίου 2023 με την εξής σύνθεση:
Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη- Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 27.12.2022 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1875/29.12.2022 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...» με τον διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στο «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της «...», που εδρεύει στην «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα και δη κατά της προσβαλλόμενης με αριθμ. πρωτ.5163/07.12.2022 (από το πρακτικό με αριθμ. 314 της από 07.12.2022 συνεδρίασης) απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της ως άνω αναθέτουσας αρχής, διά της οποίας αναδείχθηκε οριστική ανάδοχος για τα τμήματα 2 και 3 (κατηγορίες 2, 3, 4 και 5) της υπό ανάθεση σύμβασης η εταιρία με την επωνυμία «...».

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...», η οποία εδρεύει στο «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα, η οποία άσκησε την από 05.01.2023 παρέμβασή της, επί σκοπώ απόρριψης της ως άνω προσφυγής και διατήρησης ισχύος της προσβαλλομένης απόφασης.

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 1.310,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...» και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

Αριθμός απόφασης: 301 /2023

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.

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. Επέκεινα, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκώς, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 7 του Π.Δ. 39/2017 και του άρθρου 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 ασκεί την παρέμβαση της, η ανωτέρω διαγωνιζόμενη εταιρεία, δοθέντος ότι διά της προσβαλλομένης αναδείχθηκε οριστική ανάδοχος της υπό ανάθεση σύμβασης και δη για τα τμήματα 2 και 3 αυτής, συνεπώς ευλόγως επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος αυτής, επί σκοπώ σύναψης της επίμαχης σύμβασης. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκώς, διά του από 10.01.23 εγγράφου της διατυπώνει τις απόψεις της επί της προκείμενης προσφυγής, αναρτώντας το σχετικό έγγραφο στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, προς γνώση όλων.

4. Επειδή, με την με αριθμ. πρωτ. «...» Διακήρυξη προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός ανοικτός δημόσιος διεθνής διαγωνισμός για την σύναψη συμφωνίας – πλαίσιο προμήθειας «...», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 705.750,00 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 03.05.2022 με Α.Δ.Α.Μ. «...», καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό «...». Η εν λόγω συμφωνία-πλαίσιο υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα: ΤΜΗΜΑ 1: «...», εκτιμώμενης αξίας 443.750,00 πλέον ΦΠΑ 24%, ΤΜΗΜΑ 2: «... », εκτιμώμενης αξίας 126.000,00€ πλέον ΦΠΑ 24% και ΤΜΗΜΑ 3: «...» εκτιμώμενης αξίας 110.000,00€ πλέον ΦΠΑ 24%, «...» εκτιμώμενης αξίας

Αριθμός απόφασης: 301 /2023

12.000,00€ πλέον ΦΠΑ 24% και, «...» εκτιμώμενης αξίας 14.000,00€ πλέον ΦΠΑ 24%, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 136.000€ πλέον ΦΠΑ 24%. Στον επίδικο διαγωνισμό υπέβαλλαν προσφορά οι εξής εταιρείες: 1. «...» 2. «...» και 3. «...». Διά της προσβαλλομένης δε και κατ' αποδοχών των σχετικών πρακτικών, αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος, για τις κατηγορίες 1,2 και 3,4,5 η ώδε παρεμβαίνουσα εταιρεία, ως έχουσα τη πλέον συμφέρουσα προσφορά από οικονομική άποψη βάσει τιμής. Προσέτι, η προσφεύγουσα, μετ' εννόμου συμφέροντος, στρέφεται διά της υπό εξέταση προσφυγής της κατά της προσβαλλομένης, αιτούμενη την ακύρωσή της, δοθέντος ότι η προσφορά της ώδε προσφεύγουσας είναι δεύτερη στη σειρά μειοδοσίας και συνεπώς στην περίπτωση απόρριψης της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, εύλογα προσδοκά ότι θα αναδειχθεί προσωρινή ανάδοχος της υπό ανάθεση σύμβασης για τα τμήματα 2 και 3, για τα οποία υπέβαλε προσφορά.

5. Επειδή, πιο συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα παραπονείται ότι πλημμελώς έγινε αποδεκτή η προσφορά της ώδε παρεμβαίνουσας εταιρείας καθώς έχει υποβάλει ελλιπή φάκελο τεχνικής προσφοράς λόγω της μη υποβολής με την προσφορά της των απαιτούμενων αποδεικτικών εγγράφων και επίσημων τεχνικών φυλλαδίων του κατασκευαστή. Αιτείται δε η προσφεύγουσα, διά της υπό κρίση προσφυγής της την ακύρωση της προσβαλλομένης καθ' ό μέρος ανακήρυξε την εταιρία «...» ως οριστική ανάδοχο στα τμήματα 2 και 3 (κατηγορίες 2, 3, 4 και 5) καθώς και την απόρριψη της προσφοράς της εταιρείας «...», χωρίς ωστόσο να προβάλλει λόγο για τη τελευταία. Από την επισκόπηση του περιεχομένου της προσφυγής, προκύπτει αντιθέτως ότι η προσφεύγουσα δεν βάλλει κατά της αποδοχής της προσφοράς της εταιρίας «...», αντιθέτως αναφέρει ότι υπέβαλε με την τεχνική της προσφορά τα απαιτούμενα αποδεικτικά έγγραφα και τεχνικά φυλλάδια προκειμένου να τεκμηριώσει τις απαντήσεις της στις τεχνικές προδιαγραφές και τον πίνακα συμμόρφωσης.

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

Αριθμός απόφασης: 301 /2023

αντίθετων διατάξεων (ΔΕφΑθ 279/2019) του Νόμου, ορίζονται τα εξής αναφορικά με τα τιθέμενα ζητήματα: «Αντικείμενο της συμφωνίας-πλαίσιο είναι προμήθεια των «...»: [...] 2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης, για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας της προμήθειας κάθε Τμήματος. Δεν επιτρέπονται εναλλακτικές προσφορές [...] 2.4.2.3. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 της ΚΥΑ ΕΣΗΔΗΣ Προμήθειες και Υπηρεσίες: (α) έναν ηλεκτρονικό (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», στον οποίο περιλαμβάνεται το σύνολο των κατά περίπτωση απαιτούμενων δικαιολογητικών και η τεχνική προσφορά, σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα. [...] 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 προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Οι τεχνικές προσφορές να περιλαμβάνουν κατ’ ελάχιστο τα παρακάτω στοιχεία: Σαφείς και αναλυτικές, κατά παράγραφο, απαντήσεις στις απαιτήσεις των τεχνικών προδιαγραφών και των πινάκων συμμόρφωσης για την συμφωνία των τεχνικών χαρακτηριστικών του προσφερόμενου εξοπλισμού με τους αντίστοιχους όρους. Οι απαντήσεις θα πρέπει να τεκμηριώνονται με παραπομπές στα έντυπα ή τις δηλώσεις του κατασκευαστή Συγκρότηση του υλικού των προσφερόμενων μονάδων και υλικών σύμφωνα με τον πίνακα του Παραρτήματος Ι της παρούσας. Πλήρεις τεχνικές περιγραφές κάθε συσκευής, βάσει επίσημων τεχνικών φυλλαδίων του κατασκευαστή.» Περαιτέρω στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ-ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ προβλέπεται: «1. Σκοπός της προμήθειας Σκοπός του παρόντος διαγωνισμού είναι α) η «...» και β) η «...». 2. Γενικές παρατηρήσεις 2.1. Αξιολόγηση 2.1.1. Όλοι οι όροι είναι απαραίτατοι και η μη τήρηση έστω

Αριθμός απόφασης: 301 /2023

και ενός από τους όρους αυτούς επισύρει τον αυτόματο αποκλεισμό του συμμετέχοντος στον διαγωνισμό. [...] 5. Στοιχεία προσφορών 5.1. Τεχνικές προσφορές Οι τεχνικές προσφορές πρέπει να περιλαμβάνουν τα παρακάτω στοιχεία: 5.1.1. Συγκρότηση του υλικού των προσφερόμενων μονάδων και υλικών. 5.1.2. Πλήρεις τεχνικές περιγραφές κάθε συσκευής, βάσει επίσημων τεχνικών φυλλαδίων του κατασκευαστή. [...]».

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 συνολογηση 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, 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 μεταχείρισεως 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

Αριθμός απόφασης: 301 /2023

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 διακήρυξη και δη στο Παράρτημα Ι αυτής, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να περιλαμβάνει ιδίως τα στοιχεία, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, βάσει του κριτηρίου ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Ως δε ειδικώς ορίζεται, η τεχνική προσφορά θα πρέπει να περιλαμβάνει σαφείς και αναλυτικές, κατά παράγραφο, απαντήσεις στις απαιτήσεις των προσδιορισθεισών εν προκειμένω τεχνικών προδιαγραφών και των πινάκων συμμόρφωσης για την συμφωνία των τεχνικών χαρακτηριστικών του προσφερόμενου εξοπλισμού με τους αντίστοιχους όρους, ήτοι η συγκρότηση του υλικού των προσφερόμενων μονάδων και υλικών θα πρέπει να γίνεται σύμφωνα με τον πίνακα του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης. Επιπλέον, ρητώς συνάγεται από τους προδιαληφθέντες στη σκέψη 6 της παρούσας όρους ότι οι απαντήσεις όσον αφορά τις τεχνικές προδιαγραφές θα πρέπει να τεκμηριώνονται με παραπομπές στα έντυπα ή τις δηλώσεις του κατασκευαστή, απαιτούνται δε, πλήρεις τεχνικές περιγραφές κάθε συσκευής, βάσει επίσημων τεχνικών φυλλαδίων του κατασκευαστή. Από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου της προκείμενης υπόθεσης και δη της προσφοράς της ώδε παρεμβαίνουσας εταιρείας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αρ. «...») εμφανίζεται ότι έχει υποβάλει με τη προσφορά της το αρχείο «Δικαιολογητικά συμμετοχής-Τεχνική

Αριθμός απόφασης: 301 /2023

προσφορά.signed.pdf» όπου δηλώνει ότι υποβάλλει συνημμένως: 1. Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), 2. Πίνακα εξοπλισμού, 3. Φύλλο Συμμόρφωσης του Παραρτήματος Ι, 4. Δήλωση για την Εγγύηση, 5. Δήλωση, 6. Τεχνικά Φυλλάδια. Περαιτέρω, από την επισκόπηση του περιεχομένου του αρχείου Φύλλο Συμμόρφωσης-Τεχνικές Προδιαγραφές, όπου εμπεριέχεται ο Πίνακας συμμόρφωσης εμφανίζεται ότι συμπληρώνονται τα πεδία «Απαίτηση», «Απάντηση» του κάθε πεδίου που αφορά στην εκάστοτε τεχνική προδιαγραφή και στο πεδίο «Παραπομπή» δηλώνεται αντιστοίχως το τεκμηριωτικό φυλλάδιο ή στοιχείο, όπως λ.χ. αναγράφεται «Τεχνικό Φυλλάδιο 1 σελ. 2». Από το σύνολο των υποβληθέντων με τη προσφορά της παρεμβαίνουσας στοιχείων, ωστόσο, ελλείπουν τα τεχνικά φυλλάδια τα οποία η ίδια δηλώνει ότι συνυποβάλλει και στα οποία παραπέμπει στο φύλλο συμμόρφωσης της. Ενόψει των ανωτέρω πρέπει να γίνει δεκτό ότι βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα πως ούτως δεν τεκμηριώνεται η προσφορά της, ως απαιτείται κατά τους σχετικούς κανονιστικού περιεχομένου όρους της υπόψη διακήρυξης, αντιθέτως παρουσιάζει απόκλιση από τα εν προκειμένω αξιωθέντα, όπερ θα έπρεπε να οδηγήσει την αναθέτουσα αρχή, κατά δέσμια αρμοδιότητα αυτής, στην απόρριψη της προσφοράς της ώδε παρεμβαίνουσας. Επέκεινα, αβασίμως και αλυσιτελώς ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα ότι είναι εξαιρετικά ευχερής η πρόσβαση στα σχετικά τεχνικά φυλλάδια μέσω αναζήτησης στο διαδίκτυο των χαρακτηριστικών και των τεχνικών προδιαγραφών των μηχανημάτων, ως επίσης ότι η αναθέτουσα αρχή είχε πρόσβαση στα τεχνικά φυλλάδια του κύριου/ βασικού εξοπλισμού μέσω των τεχνικών προσφορών των δύο άλλων συμμετεχουσών, όπερ καθιστά την ενδεχόμενη πλημμέλεια της επουσιώδη, διότι το κρίσιμο ζήτημα εν προκειμένω δεν είναι η δυνατότητα πρόσβασης της αναθέτουσας αρχής στα τεχνικά φυλλάδια και τεκμηριωτικά στοιχεία του προσφερόμενου εξοπλισμού αλλά η αξιολόγηση από την αναθέτουσα αρχή των υποβληθεισών τεχνικών προσφορών σε εφαρμογή των ορισθέντων από την ίδια διά της διακήρυξης, στο πλαίσιο τήρησης των αρχών, ως αναφέρονται στη σκέψη 7 της παρούσας και ιδίως της αρχής της τυπικότητας των δημόσιων διαγωνισμών και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων. Επιπροσθέτως, αβασίμως ισχυρίζεται η ώδε παρεμβαίνουσα εταιρεία ότι από

Αριθμός απόφασης: 301 /2023

τη γραμματική διατύπωση των σχετικών όρων της διακήρυξης δεν προκύπτει η υποχρέωση προσκόμισης τεχνικών φυλλαδίων, διότι, ως συνάγεται από τα προλεχθέντα, τούτο ρητώς προκύπτει, κατά δεύτερον βασίμως δύναται να υποστηριχθεί εν προκειμένω ότι εάν όντως υπολάμβανε η παρεμβαίνουσα ότι δεν είναι υποχρεωτική η κατά τα ως άνω υποβολή τεχνικών φυλλαδίων, δεν θα δήλωνε τούτο στη τεχνική της προσφορά, ότι δηλαδή υποβάλλει τεχνικά φυλλάδια, καθώς και στις σχετικές παραπομπές του πίνακα συμμόρφωσης. Τα ανωτέρω ωστόσο συνιστούν παράλειψη που επισύρει την απόρριψη της προσφοράς της, χωρίς η παράλειψη αυτή να εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016, ως αβασίμως υποστηρίζουν αμφότερες αναθέτουσα αρχή και παρεμβαίνουσα, διότι δεν πρόκειται για επουσιώδη πλημμέλεια που χρήζει διευκρίνησης ή συμπλήρωσης ούτε δύναται άλλωστε βασίμως να υποστηριχθεί ότι το γεγονός πως πρόκειται για εξακριβώσιμα στοιχεία υφιστάμενα πριν την υποβολή της προσφοράς δύναται να καταλύσει τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ως οι προρρηθείσες διατάξεις προτάσσουν.

9. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και επομένως η προσβαλλομένη πρέπει να ακυρωθεί καθ' ο μέρος έγινε αποδεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας εταιρείας για τα τμήματα 2 και 3 της υπό ανάθεση σύμβασης. Αντιστοίχως, η παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί και να επιστραφεί στη προσφεύγουσα το κατατεθέν παράβολο, κατ' άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή.

Ακυρώνει την με αριθμ. πρωτ. 5163/07.12.2022 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά το σκεπτικό.

Απορρίπτει τη παρέμβαση.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στην προσφεύγουσα.

Αριθμός απόφασης: 301 /2023

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 3 Φεβρουαρίου 2023 και εκδόθηκε στις 23 Φεβρουαρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος
Βασιλική Καραδήμα**

**Η Γραμματέας
Αναστασία Ρουμελιώτη**