

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 16 Δεκεμβρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Τόλης, Πρόεδρος, Χρήστος Σώκος, Εισηγητής και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μέλη.

Για να αποφασίσει σχετικά με την από 14.11.2022 με ΓΑΚ 1607/15.11.2022 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...», όπως νομίμως εκπροσωπείται.

κατά του «...», όπως νομίμως εκπροσωπείται [εφεξής η αναθέτουσα αρχή].

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθούν οι υπ' αριθμ. .../2022 και .../2022 αποφάσεις της οικονομικής επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, προς το σκοπό να αποκλειστεί ο οικονομικός φορέας «...» από τον διαγωνισμό για το τμήμα 6.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Χρήστο Σώκο
Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε κατ' άρθρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρθρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αριθμ. ...ποσού 600,00 €.

2. Επειδή, με τη με αριθμό πρωτ. διακήρυξη ...-2022 η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ηλεκτρονικό διεθνή ανοικτό διαγωνισμό για την προμήθεια καυσίμων για τις ανάγκες του και των νομικών του προσώπων για τα έτη 2023 και 2024 με δικαίωμα προαίρεσης για ένα επιπλέον έτος (2025), ενδεικτικού προϋπολογισμού για το τμήμα των λιπαντικών 158.025€ πλέον ΦΠΑ για τα έτη 2023, 2024 και 2025 (δικαίωμα προαίρεσης). 3. Επειδή, στον ως άνω διαγωνισμό συμμετείχαν η προσφεύγουσα και η ατομική επιχείρηση «...» μεταξύ άλλων. Στις 03.10.2022 απεστάλη στους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργίας επικοινωνία διαγωνισμού του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. η υπ' αριθμ. ...

Αριθμός απόφασης: 32/2023

απόφαση της οικονομικής επιτροπής της αναθέτουσας αρχής δια της οποίας εγκρίνονται τα πρακτικά αποσφράγισης των δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικών προσφορών και οικονομικών προσφορών της επιτροπής του διαγωνισμού και ακολούθως στις 08.11.2022 απεστάλη με τον ίδιο τρόπο η υπ' αριθμ. ... απόφαση της οικονομικής επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, με την οποία αναδεικνύεται ο «...» ως ανάδοχος της σύμβασης με τιμή 100.486,50 ευρώ με ΦΠΑ.

4. Επειδή, κατά των ως άνω αποφάσεων, των οποίων πλήρη γνώση έλαβαν ηλεκτρονικά οι προσφέροντες στις 03.11.2022 και στις 08.11.2022 αντίστοιχα, ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, νόμιμα και εμπρόθεσμα στις 14.11.2022, ημέρα Δευτέρα, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017 και κοινοποιήθηκε αυθημερόν από την προσφεύγουσα στην ΕΑΔΗΣΥ, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1, 362 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016, 4 παρ. 1 εδ. α και 8 παρ. 2 του ΠΔ 39/2017, και με έννομο συμφέρον καθόσον η προσφεύγουσα προσδοκά την ακύρωση αυτής προς το σκοπό να απορριφθεί η προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας και να της ανατεθεί η σύμβαση.

5. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, κοινοποίησε στις 15.11.2022 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της και απέστειλε στην ΕΑΔΗΣΥ τις υπ' αριθμ. πρωτ. ... απόψεις της σχετικά με αυτήν, τις οποίες απόψεις κοινοποίησε στους συμμετέχοντες αυθημερόν.

6. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ VI Τμήμα Πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η παράβαση ουσιωδών διατάξεων της διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ), αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Επειδή, κατά την ερμηνεία των όρων κάθε διακήρυξης ο ερμηνευτής του δικαίου πρέπει να αναζητεί το πραγματικό νόημα των ενσωματωμένων σε αυτή κανόνων με αφετηρία τη λεκτική, ήτοι γραμματική

Αριθμός απόφασης: 32/2023

διατύπωσή τους (γραμματική ερμηνευτική μέθοδος).

7. Επειδή, η προσφεύγουσα με την υπό κρίση προσφυγή της ισχυρίζεται ότι η προσφορά του «...» πρέπει να απορριφθεί διότι τα προσφερόμενα προϊόντα (λιπαντικά) με α/α 9 και 10 δεν πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές, όπως αυτές τέθηκαν με το υπ' αριθμ. ... διευκρινιστικό έγγραφο της αναθέτουσας αρχής.

8. Επειδή, ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα σχετικά με τον ανωτέρω λόγο της υπό κρίση προσφυγής: Με το υπ' αριθμ. ... διευκρινιστικό έγγραφο της αναθέτουσας αρχής ορίστηκαν οι εξής τεχνικές προδιαγραφές για το ζητούμενο προϊόν με α/α 9: «*Βαλβολίνη ...,*» και για το ζητούμενο προϊόν με α/α 10: «*Βαλβολίνη*». Όπως προκύπτει από την προσφορά του «...» και συνομολογεί η αναθέτουσα αρχή, προσέφερε για το προϊόν με α/α 9 τη βαλβολίνη ... και για το προϊόν με α/α 10 βαλβολίνη Επομένως, ενώ η διακήρυξη απαιτούσε για τη βαλβολίνη με α/α 9 να πληροί την προδιαγραφή ..., ο «...» προσέφερε βαλβολίνη χαμηλότερης ποιότητας με προδιαγραφή Ομοίως, ενώ η διακήρυξη απαιτούσε για τη βαλβολίνη με α/α 10 να πληροί τις προδιαγραφές ..., ο «...» προσέφερε βαλβολίνη με διαφορετική προδιαγραφή Επομένως οι προσφερόμενες βαλβολίνες του ως άνω οικονομικού φορέα παρουσιάζουν ελλείψεις ως προς τις τεχνικές προδιαγραφές, όπως βάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα. Κατόπιν αυτού ο υπό κρίση λόγος πρέπει να γίνει δεκτός και να ακυρωθούν οι προσβαλλόμενες πράξεις κατά το μέρος που έκαναν δεκτή την προσφορά του «...» και τον ανέδειξαν οριστικό ανάδοχο.

9. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, το δε παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί (άρθρο 363 Ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη πράξη κατά το μέρος που έκανε αποδεκτή την προσφορά του οικονομικού φορέα «...», σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό της παρούσης.

Αριθμός απόφασης: 32/2023

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 16 Δεκεμβρίου 2022 και εκδόθηκε στις 04 Ιανουαρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΤΟΛΗΣ

Η Γραμματέας

ΜΑΡΙΑ ΚΑΤΣΑΡΟΥ