

**Η**  
**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**  
**2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 14 Μαρτίου 2023 με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Τόλης, Πρόεδρος, Χρήστος Σώκος, Εισηγητής και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μέλη.

Για να αποφασίσει σχετικά με την από 27.06.2022 με ΓΑΚ 905/28.06.2022 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...», όπως νομίμως εκπροσωπείται.

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

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατέθεσε την από 06.07.2022 παρέμβασή της.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθούν οι προσβαλλόμενες υπ' αριθ. .../3-3-2022 (θέμα 6ο) και .../3-6-2022 (θέμα 3ο) αποφάσεις του διοικητικού συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής καθ' ο μέρος απέρριψαν την προσφορά της και έκαναν δεκτή την προσφορά της παρεμβαίνουσας.

Με την παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της υπό κρίση προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Χρήστο Σώκο

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον 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 € 944,00.

2. Επειδή, με την υπ' αριθμ. ... διακήρυξη (ΑΔΑΜ: ...) η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ανοικτό δημόσιο ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την προμήθεια και εγκατάσταση δύο (2) πλυντηρίων ιματισμού υγειονομικού χαρακτήρα, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 188.709,68 € (πλέον του αναλογούντος ΦΠΑ), με

## Αριθμός απόφασης:Σ 506/2023

κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 19-11-2021.

3. Επειδή, στον διαγωνισμό συμμετείχαν η προσφεύγουσα, η παρεμβαίνουσα και η εταιρεία «...». Μετά την αποσφράγιση των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής/τεχνικών προσφορών, με το υπ' αριθμ. πρωτ. ...29-12-2021 έγγραφο της αναθέτουσας αρχής, ζητήθηκε από την παρεμβαίνουσα να διευκρινίσει, κατ' άρθρα 102 του ν. 4412/2016 και 3.1.2 της διακήρυξης, εάν η σύμβαση «ΔΗΜΙΟΥΡΓΙΑ ΝΕΑΣ ΜΟΝΑΔΑΣ ΠΛΥΝΤΗΡΙΩΝ ... ΚΑΙ ...» που επικαλέστηκε στο ΕΕΕΣ ως προαπόδειξη της απαιτούμενης κατ' άρθρο 2.2.5 περ. 1 της διακήρυξης τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας αφορούσε εγκατάσταση πλυντηρίου ιματισμού υγειονομικού χαρακτήρα 140 κιλών και άνω. Σε απάντηση του ανωτέρω εγγράφου, η παρεμβαίνουσα υπέβαλε, μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, την υπ' αριθ. πρωτ. .../31-12-2021 επιστολή διευκρινίσεων, με την οποία δήλωσε τον αριθμό και τα ονόματα του τεχνικού προσωπικού που διέθετε για την πλήρωση, κατ' άρθρο 2.2.5 περ. 2 της διακήρυξης, τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας. Κατόπιν τούτου, η επιτροπή αποσφράγισης προσφορών και ελέγχου δικαιολογητικών συμμετοχής, με το από 18-1-2022 πρακτικό της, εισηγήθηκε, αφενός, την αποδοχή των προσφορών της προσφεύγουσας και της παρεμβαίνουσας, διότι έκρινε νόμιμα τα υποβληθέντα δικαιολογητικά συμμετοχής στον διαγωνισμό, αφετέρου δε, την απόρριψη της προσφοράς του οικονομικού φορέα «...», διότι έκρινε πως ο τελευταίος δεν προαπέδειξε, διά του ΕΕΕΣ, την πλήρωση της απαιτούμενης κατ' άρθρο 2.2.5 της διακήρυξης τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας.

Ακολούθως, η επιτροπή διαγωνισμού προέβη στην αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών της προσφεύγουσας και της παρεμβαίνουσας, διαπιστώνοντας ότι (α) η τεχνική προσφορά της προσφεύγουσας παρουσιάζει αποκλίσεις από ορισμένες τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης και (β) η τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης. Για τον λόγο αυτό, με το από 16-2-2022 πρακτικό της επιτροπής Διαγωνισμού, προτάθηκε, η απόρριψη της τεχνικής προσφοράς της προσφεύγουσας και η αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας. Στη συνέχεια, η επιτροπή διαγωνισμού, με το από 28-2-2022 πρακτικό της,

## **Αριθμός απόφασης:Σ 506/2023**

εισηγήθηκε την ανάδειξη της παρεμβαίνουσας ως προσωρινής αναδόχου του διαγωνισμού, με ποσό προσφοράς 187.400,00 ευρώ (πλέον του αναλογούντος ΦΠΑ 24%). Τα ως άνω αποτελέσματα των σταδίων αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής, των τεχνικών προσφορών ως και των οικονομικών προσφορών εγκρίθηκαν με την προσβαλλόμενη υπ' αριθ. .../3-3-2022 (θέμα 6ο) απόφαση του διοικητικού συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής, η οποία (απόφαση) δεν κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους, αλλά ενσωματώθηκε, κατά ρητή πρόβλεψη του άρθρου 3.1.2 της διακήρυξης, στην, επίσης, προσβαλλόμενη απόφαση κατακύρωσης. Με το από 2-6-2022 πρακτικό της επιτροπής διαγωνισμού, προτάθηκε η κατακύρωση του διαγωνισμού στην παρεμβαίνουσα. Το ανωτέρω πρακτικό της επιτροπής διαγωνισμού εγκρίθηκε με την προσβαλλόμενη υπ' αριθ. .../3-6-2022 (θέμα 3ο) απόφαση του διοικητικού συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής.

4. Επειδή, κατά των ως άνω αποφάσεων, οι οποίες κοινοποιήθηκαν ηλεκτρονικά στους προσφέροντες στις 16.06.2022 ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, νόμιμα και εμπρόθεσμα στις 27.06.2022, με κατάθεση μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017, και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΕΑΔΗΣΥ από την προσφεύγουσα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1, 362 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016, 4 παρ. 1 εδάφ. α' και 8 παρ. 2 του ΠΔ 39/2017.

5. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, κοινοποίησε στις 28.06.2022 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. 14535/04.07.2022 απόψεις της σχετικά με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, τις οποίες απόψεις κοινοποίησε στην προσφεύγουσα αυθημερόν, ενώ προς αντίκρουση αυτών η προσφεύγουσα κατέθεσε νομίμως και παραδεκτώς το από 11.07.2022 υπόμνημά της.

6. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017 παρεμβαίνει η παρεμβαίνουσα εταιρεία, καθόσον η υπό κρίση προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή σε αυτή μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. στις 28.06.2022, οπότε και εκκινεί η σχετική 10ήμερη προθεσμία προς άσκηση παρέμβασης και η εν λόγω

## **Αριθμός απόφασης:Σ 506/2023**

παρέμβαση ασκήθηκε με κατάθεση μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ εντός της προβλεπόμενης 10ήμερης προθεσμίας, η παρεμβαίνουσα δε, έχει προφανές έννομο συμφέρον να παρέμβει, αφού επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης με την οποία έχει γίνει δεκτή η προσφορά της.

7. 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 ουσιαδών 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 διατύπωσή τους (γραμματική ερμηνευτική μέθοδος).

8. Επειδή, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή απορρίφθηκε σιωπηρά από το κρίνον κλιμάκιο της ΕΑΔΗΣΥ.

9. Επειδή, η ως άνω σιωπηρή απόρριψη ακυρώθηκε με την υπ' αριθμ. Α621/2023 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Πειραιά και η υπόθεση αναπέμφθηκε στην ΕΑΔΗΣΥ προκειμένου να ασκήσει εκ νέου την αρμοδιότητά της και να προβεί σε κρίση των αιτιάσεων της προδικαστικής προσφυγής.

10. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο της υπό κρίση προσφυγής ισχυρίζεται ότι παρανόμως απορρίφθηκε η προσφορά της για τους λόγους ότι: α) το προσφερόμενο προϊόν δεν πληροί την προδιαγραφή για παροχή των απαραίτητων ποσοτήτων απορρυπαντικών με αυτόματο προσδιορισμό σε σχέση με το εκάστοτε βάρος των ρούχων και δεν πληροί την προδιαγραφή να διαθέτει παροχή ατμού με διατομή σωλήνα DN40. Ειδικότερα η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι από το τεχνικό φυλλάδιο του προσφερόμενου προϊόντος προκύπτει ότι χαρακτηριστικό αυτού είναι η αυτόματη προσαρμογή της παροχής νερού (και της παροχής υγρού σαπουνιού) σε σχέση με το ενεργό μετρημένο βάρος των λευκών ειδών και ως εκ τούτου αποδεικνύεται εναργώς

## **Αριθμός απόφασης:Σ 506/2023**

και με τον προσήκοντα κατά τη διακήρυξη τρόπο η πλήρωση της επίμαχης προδιαγραφής. β) η αναφορά των διατομών σωληνώσεων στο επίμαχο τεχνικό φύλλο δεν αφορά τις υδραυλικές συνδέσεις που σχετίζονται με τη φάση της εγκατάστασης του μηχανήματος. Αντιθέτως, το θέμα των υδραυλικών συνδέσεων με τα ήδη υπάρχοντα δίκτυα αφορά τον προμηθευτή, καθώς το εργοστάσιο κατασκευής δεν αναλαμβάνει την εγκατάσταση και την σύνδεση των μηχανημάτων. Η σχετική προδιαγραφή της διακήρυξης αναφέρεται στη διατομή του συνδέσμου παροχής ατμού, ήτοι στη διατομή του συνδέσμου (υδραυλικού υλικού) που θα χρησιμοποιηθεί για τη σύνδεση του προσφερόμενου μηχανήματος στις ήδη υπάρχουσες εγκαταστάσεις του Νοσοκομείου, και όχι στη διατομή των σωληνώσεων των υδραυλικών του ίδιου του μηχανήματος. Επομένως, το προσφερόμενο από αυτή προϊόν με την προσθήκη ενός υδραυλικού εξαρτήματος που μετατρέπει την διατομή του πλυντηρίου της που είναι 1" σε 1<sup>1/2</sup>" (ίντσες) [ή από DN25 σε DN40] είναι σύμφωνο με την απαίτηση της διακήρυξης.

11. Επειδή, ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα σχετικά με τους ως άνω δύο λόγους: Όσον αφορά τον πρώτο λόγο λεκτέα τα εξής: Η προσφεύγουσα προς πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών του πλυντηρίου, όπως αυτές ορίζονται στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης, κατέθεσε το αρχείο με τίτλο «1. ΤΕΧΝΙΚΟ ΦΥΛΛΑΔΙΟ .....pdf». Στον υποβληθέντα πίνακα συμμόρφωσης παρέπεμψε στην σελίδα 24 του τεχνικού φυλλαδίου, από την οποία ξεκινάει η ενότητα «Weighing system» που συνεχίζει και στη σελίδα 25. Στην εν λόγω ενότητα περιγράφεται ότι ένα χαρακτηριστικό του προσφερόμενου πλυντηρίου είναι η αυτόματη προσαρμογή της παροχής νερού (και της παροχής υγρού σαπουνιού) σε σχέση με το ενεργό μετρημένο βάρος των λευκών ειδών. Επομένως, ορθώς η προσφεύγουσα παρέπεμψε στη συγκεκριμένη σελίδα του τεχνικού φυλλαδίου, από την οποία αποδεικνύεται ότι πληροί την απαίτηση της επίμαχης τεχνικής προδιαγραφής της διακήρυξης, απορριπτομένων ως αβάσιμων των αντίθετων ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή με τις υποβληθείσες απόψεις της προβαίνει σε πρόσθετους ισχυρισμούς απόρριψης της προσφοράς της προσφεύγουσας αναφέροντας ότι στο προσφερόμενο πλυντήριο δεν είναι δυνατός ο προγραμματισμός και, συνακόλουθα, ο άμεσος έλεγχος της παροχής απορρυπαντικού, σύμφωνα με το

## **Αριθμός απόφασης:Σ 506/2023**

πρόγραμμα πλύσης. Όμως, ο ισχυρισμός αυτός είναι αβάσιμος, διότι στη σελίδα 20 του τεχνικού φυλλαδίου του προσφερόμενου πλυντηρίου αναφέρεται ότι κάθε παράμετρος του προγραμματιστή είναι ρυθμιζόμενη, όπως ο τύπος πλύσης, η κίνηση κάδου, οι στροφές, το επίπεδο νερού και η δοσολογία υγρών απορρυπαντικών. Επομένως, ο προγραμματισμός και ο άμεσος έλεγχος της παροχής απορρυπαντικού, σύμφωνα με το πρόγραμμα πλύσης, είναι δυνατός μέσω του προγραμματιστή του προσφερόμενου πλυντηρίου. Κατόπιν των ανωτέρω συνάγεται ότι ο πρώτος λόγος είναι βάσιμος και πρέπει να γίνει δεκτός.

Όσον αφορά τον δεύτερο λόγο λεκτέα τα εξής: Στο παράρτημα Ι («Απαιτήσεις – Τεχνικές Προδιαγραφές») της διακήρυξης απαιτείται ότι το προσφερόμενο πλυντήριο *«θα διαθέτει τις παρακάτω συνδέσεις...παροχή ατμού DN40»*. Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η ως άνω απαίτηση δεν αναφέρεται σε τεχνικό χαρακτηριστικό του προσφερόμενου πλυντηρίου αλλά αρκεί αυτό να μπορεί να συνδεθεί στην παροχή ατμού των εγκαταστάσεων του νοσοκομείου με σύνδεσμο DN40, όπως εν προκειμένω μπορεί να γίνει από αυτήν. Οι σχετικοί ισχυρισμοί της όμως είναι αβάσιμοι διότι στις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης ορίζονται συγκεκριμένα τεχνικά χαρακτηριστικά που πρέπει να έχει το προσφερόμενο πλυντήριο. Τα χαρακτηριστικά αυτά πρέπει να υπάρχουν από το εργοστάσιο κατασκευής και όχι να τροποποιούνται εκ των υστέρων κατά το δοκούν από τον εκάστοτε οικονομικό φορέα. Εν προκειμένω η απαίτηση της διακήρυξης είναι το προσφερόμενο πλυντήριο να διαθέτει σύνδεση παροχής ατμού DN40. Το πλυντήριο που προσφέρει η προσφεύγουσα δεν διαθέτει σύνδεση παροχής ατμού DN40 και για να επιτευχθεί η επιθυμητή διατομή της σύνδεσης πρέπει να τοποθετηθεί εκ των υστέρων κατάλληλος προσαρμογέας από την αγορά. Επομένως προκύπτει σαφώς ότι το εν λόγω πλυντήριο δεν πληροί την απαίτηση της διακήρυξης, απορριπτομένων ως αβάσιμων των αντίθετων ισχυρισμών της προσφεύγουσας. Επίσης, η εφαρμογή του άρθρου 102 του Ν.4412/2016 εν προκειμένω δεν μπορεί να βρει νόμιμο έρεισμα διότι η τεχνική αυτή έλλειψη του προσφερόμενου πλυντηρίου είναι αδύνατο να θεραπευθεί. Κατόπιν των ανωτέρω συνάγεται ότι ο δεύτερος λόγος είναι αβάσιμος στο σύνολό του και πρέπει να απορριφθεί με αποτέλεσμα η προσφορά της προσφεύγουσας να καθίσταται απορριπτέα εξ αυτού.

12. Επειδή, εν συνεχεία η προσφεύγουσα με τους υπόλοιπους λόγους της υπό κρίση προσφυγής στρέφεται κατά της προσφοράς της παρεμβαίνουσας και

## Αριθμός απόφασης:Σ 506/2023

με τον πρώτο λόγο ισχυρίζεται ότι πρέπει να απορριφθεί διότι αντί να παραθέσει το τεχνικό προσωπικό που πρότεινε προς κάλυψη της απαίτησης τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας της περ. 2 του άρθρου 2.2.5 της διακήρυξης, προέβη σε μία γενικόλογη και, σε κάθε περίπτωση, μη προσήκουσα απάντηση, δια της οποίας δεν παρασχέθηκαν οι πληροφορίες που απαιτούνταν προς προκαταρκτική απόδειξη πλήρωσης του εν λόγω κριτηρίου ποιοτικής επιλογής.

13. Επειδή, ύστερα από τη μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα σχετικά με τον ως άνω δεύτερο λόγο κατά της παρεμβαίνουσας: Στην περίπτωση 2 του άρθρου 2.2.5 «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» της διακήρυξης, ορίζεται ότι κάθε διαγωνιζόμενος οικονομικός φορέας απαιτείται *«να διαθέτει στην Ελλάδα, μόνιμο και κατάλληλα εκπαιδευμένο τεχνικό προσωπικό τουλάχιστον δύο (2) ατόμων, με σχετικές ειδικότητες, όπως προκύπτει από τις καταστάσεις προσωπικού θεωρημένες από τις αρμόδιες υπηρεσίες, με πιστοποιητικό εκπαίδευσης και εξουσιοδότησης αυτού από τον κατασκευαστικό οίκο ή τον εξουσιοδοτημένο αντιπρόσωπό του στην Ευρωπαϊκή Ένωση για τη συντήρηση των προσφερόμενων πλυντηρίων»*. Στο μέρος IV ενότητα Γ' του ΕΕΕΣ, προς προκαταρκτική απόδειξη της πλήρωσης του ανωτέρω κριτηρίου ποιοτικής επιλογής, υπήρχε η ερώτηση *«Τεχνικό προσωπικό ή τεχνικές υπηρεσίες για τον έλεγχο της ποιότητας. Ο οικονομικός φορέας μπορεί να χρησιμοποιήσει το ακόλουθο τεχνικό προσωπικό ή τις ακόλουθες τεχνικές υπηρεσίες, ιδίως τους υπεύθυνους για τον έλεγχο της ποιότητας. Όσον αφορά το τεχνικό προσωπικό ή τις τεχνικές υπηρεσίες που δεν ανήκουν άμεσα στην επιχείρηση του οικονομικού φορέα, αλλά στων οποίων τις ικανότητες στηρίζεται ο οικονομικός φορέας, όπως καθορίζεται στο μέρος II, ενότητα Γ, πρέπει να συμπληρώνονται χωριστά έντυπα ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ»*. Η παρεμβαίνουσα στην ερώτηση αυτή απάντησε ότι *«εφόσον η εταιρεία μας αναδειχθεί ανάδοχος της σύμβασης, θα διαθέτει το κατάλληλα καταρτισμένο τεχνικό προσωπικό το οποίο είναι εκπαιδευμένο για την υποστήριξη και ορθή εκτέλεση της σύμβασης. Τα ανωτέρω προκύπτουν και από τα συνημμένα έγγραφα και δικαιολογητικά στο φάκελο της προσφοράς μας όπως αυτός έχει κατατεθεί ηλεκτρονικά στο ΕΣΗΔΗΣ, σύμφωνα με τους όρους της παρούσας διακήρυξης»*. Αυτή η απάντηση όμως δεν είναι ορθή διότι η παρεμβαίνουσα όφειλε να παραθέσει το τεχνικό προσωπικό συγκεκριμένα με ονόματα, που πρότεινε προς κάλυψη της ανωτέρω απαίτησης τεχνικής και επαγγελματικής

## **Αριθμός απόφασης:Σ 506/2023**

ικανότητας. Η αναθέτουσα αρχή στις 25.11.2021 απηύθυνε διευκρινιστικό ερώτημα προς την παρεμβαίνουσα σχετικά με διαφορετικό κεφάλαιο του υποβληθέντος από αυτήν ΕΕΕΣ, πλην όμως η τελευταία παρέθεσε από μόνη της επιπροσθέτως και τα στοιχεία του τεχνικού προσωπικού, παρότι δεν της είχε ζητηθεί κάτι τέτοιο. Επομένως, αυτή η εκ των υστέρων παράθεση στοιχείων δεν μπορεί σε καμία περίπτωση να ληφθεί υπόψη από την αναθέτουσα αρχή ως νόμιμη συμπλήρωση του ΕΕΕΣ. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή και η παρεμβαίνουσα αβάσιμα υποστηρίζουν ότι τα στοιχεία του τεχνικού προσωπικού, που δεν ανέφερε αρχικά η τελευταία στο ΕΕΕΣ της, μπορούν να αναπληρωθούν από άλλα έγγραφα τα οποία υπέβαλε με δική της πρωτοβουλία και τούτο διότι, όπως έχει κριθεί νομολογιακά (ΔΕφΧαν 8/2019, ΔΕφΘΕσ 166/2018), το ΕΕΕΣ κατά την υποβολή του πρέπει να είναι συμπληρωμένο σε όλα τα πεδία που έχει θέσει η αναθέτουσα αρχή, ενώ δεν είναι επιτρεπτή η υποκατάστασή του από άλλα στοιχεία που υποβάλλονται από τον διαγωνιζόμενο. Ως εκ τούτου, το ΕΕΕΣ που υπέβαλε η παρεμβαίνουσα, το οποίο έφερε ελλείψεις και δεν είχε συμπληρωθεί στο ερώτημα που αφορούσε την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, ήτοι το τεχνικό προσωπικό, δεν πληρούσε τους όρους της διακήρυξης και μη νομίμως έγινε αποδεκτό από την αναθέτουσα αρχή. Εξάλλου, το πεδίο αυτό του ΕΕΕΣ που παρέλειψε να συμπληρώσει η παρεμβαίνουσα δεν μπορούσε να συμπληρωθεί κατόπιν κλήσης αυτής κατά τη διαδικασία του άρθρου 102 του ν, 4412/2016, καθόσον δεν αφορούν σε ασάφεια των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς, αλλά αποτελούσαν ουσιώδεις ελλείψεις της προσφοράς της. Κατόπιν των ανωτέρω συνάγεται ότι ο υπό κρίση λόγος είναι βάσιμος, πρέπει να γίνει δεκτός και να απορριφθεί η προσφορά της παρεμβαίνουσας.

14. Επειδή, εν συνεχεία η προσφεύγουσα με τους υπόλοιπους λόγους της υπό κρίση προσφυγής στρέφεται κατά της τεχνικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας, πλην όμως η εξέταση αυτών παρέλκει ως αλυσιτελής διότι η προσφορά της τελευταίας έχει ήδη κριθεί απορριπτέα όπως εκτέθηκε στην ως άνω σκέψη.

15. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή.

16. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί (άρθρο 363 Ν. 4412/2016).



**Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται εν μέρει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη απόφαση, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό της παρούσης.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 14 Μαρτίου 2023 και εκδόθηκε στις 03 Απριλίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΤΟΛΗΣ**

**ΜΑΡΙΑ ΚΑΤΣΑΡΟΥ**