

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 25 Απριλίου 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 16.03.2023 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ 357/20.03.2023 προδικαστική προσφυγή του ... φορέα με την επωνυμία: «...», (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στη ... Κατά της αναθέτουσας αρχής με την επωνυμία: «...», (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), που εδρεύει στη ... , οδός ... αρ. ... , νόμιμα εκπροσωπούμενης και

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

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων επιδιώκει να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. ... απόφαση της ... Επιτροπής του ... (πρακτικό ... / συνεδρίαση 22.02.2023), με την οποία εγκρίθηκε το από 25.01.2023 Πρακτικό αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης, καθώς και η ενσωματωθείσα σε αυτήν υπ' αριθμ. ... απόφαση της ίδιας ... Επιτροπής, με την οποία εγκρίθηκαν τα από 14.12.2022 πρακτικά αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς και ... προσφοράς, κατά το σκέλος αυτής με το οποίο αποφασίστηκε η κατακύρωση του Τμήματος 1 του διαγωνισμού στην εταιρία «...».

Η συζήτηση άρχισε, αφού το Κλιμάκιο 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.

Αριθμός Απόφασης: 658/2023

39/2017, 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 υπ' αριθμ. ... (αρ. ΕΣΗΔΗΣ...) διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε δημόσιος ηλεκτρονικός διαγωνισμός με αντικείμενο την ... Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται σε πέντε τμήματα. Προσφορές υποβάλλονται για ένα ή περισσότερα Τμήματα του ενδεικτικού προϋπολογισμού, αλλά για το σύνολο των ειδών και ποσοτήτων του κάθε Τμήματος (1,2,3,4,5). Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 104.730,10 €, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24 % (εκτιμώμενη αξία συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ: € 129.865,32, ΦΠΑ 24%: 25.135,22€) Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε 12 μήνες από την υπογραφή της. Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει της τιμής, ανά Τμήμα του ενδεικτικού προϋπολογισμού.

3. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης, της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της χωρίς ΦΠΑ, του χρόνου έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης, καθώς επίσης και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής υπάγεται στις διατάξεις του ν. 4412/2016 και δη του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέταση της.

4. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα την 16-03-2023 λαμβανομένου υπόψη ότι, όπως προκύπτει από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα στις 7-03-2023, μέσω της ανάρτησής της στη λειτουργικότητα «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ. Περαιτέρω, η προσφυγή ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 και κοινοποιήθηκε στην ΕΑΔΗΣΥ από τον προσφεύγοντα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του π.δ. 39/2017.

Αριθμός Απόφασης: 658/2023

5. Επειδή, στον υπό κρίση διαγωνισμό, στο Τμήμα 1, συμμετείχαν δύο οικονομικοί φορείς, ήτοι ο προσφεύγων και ο οικονομικός φορέας «...», ο οποίος, κατόπιν αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς, ... και στη συνέχεια των δικαιολογητικών κατακύρωσης, αναδείχθηκε ανάδοχος του διαγωνισμού.

6. Επειδή, ο προσφεύγων με έννομο συμφέρον στρέφεται κατά της ως άνω προσβαλλόμενης πράξης, επικαλούμενος ζημία του από την παράνομη αποδοχή της προσφοράς του έτερου μοναδικού συμμετέχοντος στο Τμήμα ... του διαγωνισμού και όφελος από την ανάδειξη του ίδιου ως αναδόχου.

7. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή στις 16-03-2023 κοινοποίησε την προσφυγή στον ενδιαφερόμενο να ασκήσει παρέμβαση.

8. Επειδή, στις 18-03-2023 ο παρεμβαίνων εμπρόθεσμα, ήτοι εντός δεκαήμερου από την κοινοποίηση σε αυτόν της ασκηθείσας προσφυγής, άσκησε την υπό κρίση παρέμβαση, έχοντας προς τούτο έννομο συμφέρον καθώς προδήλως τα έννομα συμφέροντα του θίγονται σε περίπτωση ευδοκίμησης της προσφυγής.

9. Επειδή, με την υπ' αριθμ. 494/2023 Πράξη της Προέδρου του 6ου Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της ανωτέρω προσφυγής.

10. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή στις 30-03-2023, απέστειλε εμπρόθεσμα (βλ. άρθρο 365 παρ.1β του ν.4412/2016) στην ΕΑΔΗΣΥ τις απόψεις της επί της προσφυγής, τις οποίες αυθημερόν κοινοποίησε στον προσφεύγοντα.

11. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι απαραδέκτως ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή από μη νομιμοποιούμενο πρόσωπο και δη από την μετασχηματισθείσα ... επιχείρηση με την επωνυμία: «...» και όχι από τη συσταθείσα, κατόπιν του μετασχηματισμού, ... εταιρεία με την επωνυμία: «...». Αναφορικά με τον εν λόγω ισχυρισμό σημειώνονται τα ακόλουθα: Σύμφωνα με το άρθρο 360 «Δικαίωμα άσκησης προσφυγής»: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας,

Αριθμός Απόφασης: 658/2023

υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής[...]». Περαιτέρω, σύμφωνα με τις θεμελιώδεις αρχές του εμπορικού δικαίου, μετατροπή υπάρχει όταν μια εταιρεία με νομική προσωπικότητα μεταβάλει την μορφή, τον εταιρικό τύπο, υπό τον οποίο υφίστατο μέχρι το χρονικό σημείο της μεταβολής, χωρίς να επέρχεται καμιά μεταβολή στη νομική της προσωπικότητα (Εφ. Αθηνών 2268/2005, Δελτίο Συνδέσμου Α.Ε. και Ε.Π.Ε. 2006 σελ. 350). Με την έννοια αυτή της «μετατροπής», η μεταβολή εταιρικού τύπου με μετατροπή αναγνωρίζεται μόνο σε ορισμένες περιπτώσεις, οι οποίες ορίζονται ρητά στο νόμο, και ιδιαίτερα στο μέρος Δ περί μετατροπών άρθρα 104 έως 139 του Ν. 4601/2019 (περί εταιρικών μετασχηματισμών). Απαραίτητο εννοιολογικό στοιχείο της μετατροπής είναι η νομική προσωπικότητα της μετατροπόμενης εταιρείας. Έτσι, δεν είναι νοητή η μετατροπή εταιρείας χωρίς νομική προσωπικότητα σε (άλλη) εταιρεία με νομική προσωπικότητα. Στις περιπτώσεις αυτές δεν πρόκειται για μετατροπή, αλλά για ίδρυση νέας εταιρείας. Κατά μείζονα, λοιπόν, λόγο δε νοείται μετατροπή ... επιχείρησης σε ... εταιρεία, αλλά πρόκειται στην περίπτωση αυτή για ίδρυση νέας εταιρείας (Εφ. Αθηνών 2268/2005, Δελτίο Συνδέσμου Α.Ε. και Ε.Π.Ε. 2006 σελ. 350 και Γ. Αληφαντή «Μετατροπή ... επιχείρησης σε ... εταιρεία ή σε ...» Ναυτεμπορική 9.1.2014 και Λογιστής 2014 σελ. 275). Σε συμφωνία με τα ανωτέρω στην ΠΟΛ.1042/2017 ρητά αναφέρεται μεταξύ άλλων ότι: «*όπως γίνεται δεκτό από τη θεωρία του εμπορικού δικαίου, κατά τη «μετατροπή» της ... επιχείρησης σε κεφαλαιουχική εταιρεία γίνεται εισφορά εις είδος του ενεργητικού και παθητικού της ... επιχείρησης σε νεοϊδρυόμενο νομικό πρόσωπο. Κατόπιν των ανωτέρω διευκρινίζεται ότι κατά τη «μετατροπή» ... επιχείρησης σε κεφαλαιουχική εταιρεία δεν επιβάλλεται φόρος συγκέντρωσης κεφαλαίου κατ' εφαρμογή των οριζόμενων στις προαναφερθείσες διατάξεις του ν. 4254/2014 από τον χρόνο έναρξης ισχύος του νόμου αυτού, διότι η μετατροπή εν προκειμένω διενεργείται με σύσταση εταιρείας και όχι με μεταβολή του νομικού τύπου υφιστάμενης εταιρείας*».

12. Επειδή, ακόμη, σύμφωνα με τη νομοθεσία για τους εταιρικούς μετασχηματισμούς του ν. 4601/2019, στους μετασχηματισμούς του ν. 4601/2019 δεν εμπíπτον, εκτός των άλλων, η ... εμπορική επιχείρηση ενός

Αριθμός Απόφασης: 658/2023

φυσικού προσώπου. Επομένως, η μετατροπή ... επιχείρησης σε ... εταιρεία (ή Ε.Π.Ε. ή Ι.Κ.Ε) δεν αποτελεί μετατροπή κατά την έννοια των διατάξεων των άρθρων 118 έως 133 του Ν. 4601/2019, οι οποίες ρυθμίζουν τα της μετατροπής προσωπικών και κεφαλαιουχικών εταιρειών, αλλά εισφορά σε είδος σε περίπτωση ίδρυσης ή αύξησης κεφαλαίου ... εταιρείας ή ... ή Ι.Κ.Ε. η οποία ρυθμίζεται επαρκώς από τις κοινές διατάξεις του εταιρικού και του αστικού δικαίου, ενώ, όπου κρίνεται αναγκαία η παροχή φορολογικών κινήτρων σε αυτήν, ο φορολογικός νομοθέτης δεν εμποδίζεται να θεσπίσει τέτοια κίνητρα, χωρίς να παραβλάπτεται το σύστημα του ιδιωτικού δικαίου (αιτιολογική έκθεση, άρθρου 2, Ν. 4601/2019, και ΑΑΔΕ Ε 2048/2019 , Β 5).

13. Επειδή, στην υπό κρίση περίπτωση με την από 3-01-2023 επιστολή της προς την αναθέτουσα αρχή, η οποία είναι αναρτημένη στη λειτουργικότητα «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, η συμμετέχουσα στο διαγωνισμό ... επιχείρηση «...» με Α.Φ.Μ ... γνωστοποίησε σε αυτήν τη σύσταση της ... εταιρείας με την επωνυμία «...» και το διακριτικό τίτλο «...», με ΑΦΜ ... προερχόμενης από μετασχηματισμό-εισφορά σε είδος της ανωτέρω ... επιχείρησης. Ειδικότερα, ορίστηκε ότι «Ο ... (έναντι των μετοχών που λαμβάνει), χωρίς καμιά άλλη αποζημίωση ή αντάλλαγμα, όλα τα περιγραφόμενα κατωτέρω, ... καθώς και όλα τα υπόλοιπα περιουσιακά στοιχεία (... , απαιτήσεις, υποχρεώσεις κλπ.), που αναγράφονται και περιγράφονται στην προαναφερόμενη έκθεση εκτιμήσεως, με όλα τα οποιασδήποτε φύσεως δικαιώματά του σ' αυτά, προσωπικά και εμπράγματα και τις συναφείς αγωγές και ενστάσεις του, εισφέρει, εκχωρεί, παραχωρεί, μεταβιβάζει και παραδίδει προς την ... Εταιρία που συνιστάται με το παρόν, η οποία αποκαθίσταται τέλεια και αποκλειστική κυρία, νομέας και κάτοχος όλων των στοιχείων, που περιλαμβάνονται στο ενεργητικό της μετατρεπόμενης ... επιχείρησης, δυνάμενη και δικαιούμενη στο εξής να τα διακατέχει, νέμεται και διαθέτει, όπως θέλει κατά πλήρες και απόλυτο δικαίωμα ιδιοκτησίας». Όστε, σύμφωνα με τα ρητώς οριζόμενα στο Καταστατικό-σύσταση της ανωτέρω ... εταιρείας: «Επειδή πρόθεση των συμβαλλομένων είναι η εισφορά των περιουσιακών στοιχείων του ενεργητικού και του παθητικού της ... επιχείρησης στην ... Εταιρία που συνιστάται με το παρόν, η τελευταία υπεισέρχεται σε όλα τα δικαιώματα και τις υποχρεώσεις της πρώτης και σε όλες τις έννομες σχέσεις

Αριθμός Απόφασης: 658/2023

της με οποιοδήποτε φυσικό ή νομικό πρόσωπο, δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου, δημόσιες, δημοτικές, κοινοτικές ή άλλες Αρχές και Οργανισμούς, οι οποιασδήποτε δε φύσεως και μορφής συμβάσεις με κάθε τρίτο συνεχίζονται από την ... Εταιρία με τους ίδιους όρους και συμφωνίες, όπως στο όνομα της ... Εταιρίας συνεχίζονται και οι δίκες, που εκκρεμούν τυχόν ενώπιον παντός είδους δικαστηρίου. Συνεπεία των ανωτέρω οριζόμενων, οι ενδεχόμενες μέχρι τώρα επ' ονόματι της μετατρεπόμενης ... επιχειρήσεως πάσης φύσεως συμφωνίες μετά τρίτων και των υποχρεώσεων που απορρέουν από αυτές, συμπεριλαμβανομένων των ενδεχόμενων μισθωτικών συμβάσεων, συμπεριλαμβανομένων των επιδοτούμενων και αναπτυξιακών προγραμμάτων, εκχωρούνται και μεταβιβάζονται στην συνιστώμενης εκ μετατροπής ... ως και κάθε δικαιοπραξία με κάθε νομικό ή φυσικό πρόσωπο και πιστωτικές συμβάσεις μετά Τραπεζών συνεχίζονται από την συνιστώμενη εκ μετατροπής ... με τους ίδιους όρους και συμφωνίες, δικαιούμενης αυτής να κινεί, να διαχειρίζεται και να κλείνει όλους τους σχετικούς λογαριασμούς της σε Τράπεζες κατά συνέχεια της μετατρεπόμενης ... επιχειρήσεως. Όλες οι συναλλακτικές πράξεις που έχουν ενεργηθεί από την 01-01-2022 και εφεξής ή θα ενεργηθούν από τη εισφερόμενη «εις είδος» ... επιχείρηση μέχρι τη νόμιμη σύσταση της ... Εταιρίας θεωρούνται ότι γίνονται για λογαριασμό και προς όφελος της τελευταίας, θα μεταφερθούν δε συγκεντρωτικά στα βιβλία που θα τηρήσει η ... Εταιρία.».

14. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, από τις 2-12-2022, οπότε συστάθηκε η ως άνω ... εταιρεία «...», μόνο αυτή νομιμοποιείτο ενεργητικά στην άσκηση της υπό κρίση προσφυγής, ως πλήρως υπεισερχόμενη στα δικαιώματα της μετασχηματισθείσας ... επιχείρησης «...». Περαιτέρω, σύμφωνα με το Καταστατικό της ανωτέρω ... εταιρείας, νόμιμος εκπρόσωπος αυτής είναι ο ... , πρόεδρος και διευθύνων σύμβουλος, ο οποίος με μόνη την υπογραφή του, υπό την εταιρική σφραγίδα, δεσμεύει την εταιρεία απέναντι σε τρίτους, μεταξύ άλλων, και ενώπιον κάθε δικαστικής ή/και διοικητικής αρχής. Στη συγκεκριμένη περίπτωση, η προσφυγή ασκήθηκε από τον ... , όχι ατομικά ενεργώντας, αλλά υπό την ιδιότητά του ως νομίμου εκπροσώπου της ... εταιρείας, ήτοι υπογράφοντας με το όνομα και την υπογραφή του και με τη θέση της εταιρικής σφραγίδας κάτωθι της Προσφυγής. Συνεπώς, η υπό κρίση

Αριθμός Απόφασης: 658/2023

προσφυγή δεν υποβλήθηκε από την μετασηματισθείσα και μη υφιστάμενη πλέον, κατά τον χρόνο άσκησης της υπό κρίση προσφυγής, ... επιχείρηση, ως αβάσιμα ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή αλλά από την συσταθείσα, κατόπιν του μετασηματισμού, ... εταιρεία. Συνεπώς, υποβλήθηκε παραδεκτώς από νομιμοποιούμενο ενεργητικά πρόσωπο και ο σχετικός ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

15. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6ου Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ.

16. Επειδή, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος: 1. Ο παρεμβαίνων δε υπέβαλε ως όφειλε την προβλεπόμενη, με ποινή αποκλεισμού στον όρο «2.4.3.2 Τεχνική Προσφορά», Υπεύθυνη δήλωση του ν. 1599/86 στην οποία θα δηλώνεται από τον κατασκευαστή ή τον προσφέροντα ότι η προσφερόμενη ... αποτελεί επιλογή ... (σελ. 28 Διακήρυξης). 2. Επίσης, ο παρεμβαίνων δεν υπέβαλε, το αναφερόμενο στον όρο «2. ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ – ΟΜΑΔΑ ... » έγγραφο ... περί του ότι η προσφερόμενη μάρκα ... θα αποτελεί επιλογή ... (σελ. 57 Διακήρυξης).

17. Επειδή, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του παρεμβαίνοντα: 1. Το έγγραφο της Υπεύθυνης Δήλωσης αρχικού εξοπλισμού της παραγράφου 2.4.3.2. συμπεριλαμβάνεται στην προσφορά/απάντησή του με αριθμό ... Είναι το τέταρτο έγγραφο κατά σειρά κατάθεσης, φέρει τίτλο "...". 2. Παρομοίως και για τον δεύτερο λόγο της Προσφυγής, τα ζητούμενα έγγραφα περιλαμβάνονται στην προσφορά του παρεμβαίνοντος με αρ. ... και φέρουν τους παρακάτω τίτλους και περιγραφές: «7. Τεύχος Τεχνικής Περιγραφής», «...», «18...».

18. Επειδή, σύμφωνα με τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής: Αμφότεροι οι λόγοι της προσφυγής είναι αβάσιμοι στην ουσία τους, όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και συγκεκριμένα τα έγγραφα της προσφοράς του παρεμβαίνοντος.

19. 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*

Αριθμός Απόφασης: 658/2023

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. Καθώς οι τεχνικές προδιαγραφές δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του ΕΣΗΔΗΣ, οι Οικονομικοί Φορείς θα επισυνάψουν ηλεκτρονικά υπογεγραμμένα πρόσθετα, σε σχέση με τις αναφορές (εκτυπώσεις) της παραγράφου 2.4.2.4, σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία με τα αποδεικτικά στοιχεία που τεκμηριώνουν την τεχνική καταλληλότητα των προσφερομένων ειδών βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η τεχνική προσφορά. Με την Τεχνική Προσφορά θα πρέπει να υποβληθούν επιπλέον των ανωτέρω και επί ποινή αποκλεισμού: ΓΙΑ ΤΟ ΤΜΗΜΑ 1 – ... : - Υπεύθυνη δήλωση του Ν. 1599/86 στην οποία θα δηλώνεται ότι σε περιπτώσεις αδυναμίας ... ο οικονομικός φορέας υποχρεούται να παρέχει ... εξυπηρέτησης για την ... χωρίς επιπλέον χρέωση. - Πιστοποιητικό ποιότητας ISO 9001 ή ισοδύναμο, του κατασκευαστή των προσφερόμενων ... (στην περίπτωση που ο προσφέρων δεν είναι και ο κατασκευαστής). - Υπεύθυνη δήλωση του Ν. 1599/86 στην οποία θα δηλώνεται από τον κατασκευαστή ή τον προσφέροντα ότι η προσφερόμενη μάρκα ... αποτελεί επιλογή ...», «[...] 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 αποκλίνει από απαραίτους όρους περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, ή δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παρούσα και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς)[...] θ) η οποία παρουσιάζει αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης[...][...]ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης[...][...]2.[...][...]ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ[...][...]ΟΜΑΔΑ 1 – ... [...]Η προσφερόμενη μάρκα ... θα αποτελεί επιλογή... Το παρόν θα πιστοποιείται από έγγραφο του κατασκευαστή ή της εταιρίας ...[...]

20. Επειδή, επί του πρώτου λόγου της προσφυγής σημειώνονται τα ακόλουθα: Όπως προκύπτει από τη συνδυασμένη ερμηνεία και εφαρμογή των

Αριθμός Απόφασης: 658/2023

άρθρων 2.4.3.2 και 2.4.6 της διακήρυξης, ο προσφέρων για το Τμήμα 1 – ... οφείλει, επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς του, να προσκομίζει με την τεχνική του προσφορά υπεύθυνη δήλωση του ν. 1599/86 στην οποία θα δηλώνεται από τον κατασκευαστή ή τον προσφέροντα ότι η προσφερόμενη μάρκα ... αποτελεί επιλογή ... 21. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, όπως προκύπτει από την επισκόπηση της τεχνικής προσφοράς του παρεμβαίνοντος, ο τελευταίος υπέβαλε, μεταξύ άλλων, την από 29-06-2022 υπεύθυνη δήλωση (βλ. αρχείο «ΥΔ πρώτης τοποθέτησης») στην οποία δηλώνονται τα ακόλουθα: «Ως νόμιμος εκπρόσωπος της εταιρίας ... δηλώνω ότι οι προσφερόμενες μάρκες ... αποτελούν επιλογή...», ήτοι, όπως βάσιμα ισχυρίζονται τόσο η αναθέτουσα αρχή όσο και ο προσφεύγων, έχει υποβληθεί η ζητούμενη από το άρθρο 2.4.3.2 της διακήρυξης υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντα. Συνεπώς, ο πρώτος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος στην ουσία του.

22. Επειδή, επί του δεύτερου λόγου της προσφυγής σημειώνονται τα ακόλουθα: Όπως προκύπτει από τη συνδυασμένη ερμηνεία και εφαρμογή των άρθρων 2.4.3.2 και 2.4.6 και τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης για το Τμήμα 1, ο προσφέρων για το Τμήμα 1 – ..., οφείλει, επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς του, να προσκομίζει με την τεχνική του προσφορά έγγραφο από τον κατασκευαστή ή τον προσφέροντα ότι η προσφερόμενη μάρκα ... αποτελεί επιλογή ... 23. Επειδή, όπως προκύπτει από την επισκόπηση της τεχνικής προσφοράς του παρεμβαίνοντος και βάσιμα ισχυρίζονται ο παρεμβαίνων και η αναθέτουσα αρχή, (ο παρεμβαίνων) έχει υποβάλλει τα ακόλουθα έγγραφα από τα οποία με σαφήνεια προκύπτει η πλήρωση της ανωτέρω τεχνικής προδιαγραφής: «7. Τεύχος Τεχνικής Περιγραφής», «14...», «18...». Ειδικότερα, από την τεχνική περιγραφή προκύπτει ότι τα είδη του Τμήματος 1 θα προμηθεύσουν οι εταιρείες ... Για την μεν πρώτη ως άνω εταιρεία (...) προσκομίστηκε έγγραφο της που αναφέρει ότι αποτελεί επίσημο προμηθευτή για τους κατασκευαστές ... Για τη δεύτερη (...), επίσης προσκομίστηκε έγγραφο της που αναφέρει ότι αποτελεί επίσημο προμηθευτή για τους κατασκευαστές ... Συνεπώς, και ο δεύτερος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως ουσία αβάσιμος.

Αριθμός Απόφασης: 658/2023

24. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω η προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και να γίνει δεκτή η παρέμβαση. Επομένως, πρέπει να καταπέσει το καταβληθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προσφυγή, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 25-04-2023 και εκδόθηκε στις 04-05-2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΔΕΣΠΟΙΝΑ ΚΥΡΙΑΖΗ