

**Η**

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**5<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 21 Απριλίου 2023 με την εξής σύνθεση: Γαρυφαλλιά Σκιάνη, Πρόεδρος, Μαρία Βύρρα, Μέλος- Εισηγήτρια, Μιχαήλ Οικονόμου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 13.03.2023 και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 323/14.03.2023 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα «...» (εφ' εξής ο «προσφεύγων») όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του «ΔΗΜΟΥ ...» (εφ' εξής η «αναθέτουσα Αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του οικονομικού φορέα «...» (εφ' εξής η «παρεμβαίνουσα»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή του, ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης, υπ' αριθμό 40/2023, απόφασης (Πρακτικό της 7ης/21-2-2023 Συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ..., περί έγκρισης του 3ου Πρακτικού (Δικαιολογητικά Κατακύρωσης) της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του ανωτέρω διαγωνισμού, ως προς το σκέλος, κατά το οποίο εγκρίθηκαν τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της προσωρινής αναδόχου, εταιρείας «...», για τα Υποτμήματα 1.1, 3.1 και 6.1 του «ΤΟΜΕΑ Β' - ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΩΝ» του διαγωνισμού, καθώς και της υπ' αριθμό 681/2022 απόφασης (Πρακτικό της 63ης/6-12-2022 Συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ..., περί έγκρισης του 1ου και 2ου Πρακτικού (Δικαιολογητικά συμμετοχής, τεχνικές και οικονομικές προσφορές).

Με την παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα ζητεί την απόρριψη της προσφυγής.

## **Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια**

### **Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα**

#### **Σκέφθηκε κατά το Νόμο**

1. Επειδή, για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής προκύπτει, ότι καταβλήθηκε και δεσμεύθηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, 1.200,00 ευρώ, το οποίο υπολογίζεται με βάση την αξία άνευ Φ.Π.Α των επίδικων Υπομημάτων, 239.516,13€ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2.Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή (α) ασκήθηκε εμπροθέσμως στις 13.03.2023, καθ' όσον οι προσβαλλόμενες αποφάσεις κοινοποιήθηκαν στους συμμετέχοντες μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 03.03.2023 (β) ασκήθηκε με την χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017, και (γ) έχει ασκηθεί μετ' εννόμου συμφέροντος, καθώς ο προσφεύγων βάλλει κατά της νομιμότητας της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η σύμβαση.

3.Επειδή η αναθέτουσα Αρχή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 365 της παρ. 1 του Ν. 4412/2016, κοινοποίησε μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την προσφυγή στις 15.03.2023 στους συμμετέχοντες και θιγόμενους από τυχόν αποδοχή της, προκειμένου να λάβουν γνώση και ν' ασκήσουν ενδεχομένως το δικαίωμα παρέμβασής τους.

4.Επειδή, η αναθέτουσα Αρχή υπέβαλε τις από 27-3-2023 απόψεις της επί της κρινόμενης προσφυγής.

5.Επειδή, η παρεμβαίνουσα άσκησε εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως στις 26.03.2023 την παρέμβασή της (δεδομένου ότι η τελευταία ημέρα της προθεσμίας προς άσκηση της παρέμβασης έληγε, κατά παρέκταση, στις 27.03.2023, καθ' όσον η 25<sup>η</sup>.03.2023 ήταν Σάββατο, η δε 26<sup>η</sup>.03.2023 Κυριακή, και άρα ημέρες εξαιρετές) δεδομένου ότι έλαβε γνώση της προσφυγής στις 15.03.2023. Η δε παρεμβαίνουσα έχει πρόδηλο προς

παρέμβαση έννομο συμφέρον, αφού έχει αναδειχθεί οριστική ανάδοχος στα επίδικα Υποτμήματα.

6.Επειδή, με την υπό Α.Δ.Α.Μ. ... διακήρυξη, προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την «Παροχή υπηρεσιών και την προμήθεια ανταλλακτικών για την επισκευή και συντήρηση των μεταφορικών μέσων και μηχανημάτων του Δήμου ..., από εξειδικευμένα εξωτερικά συνεργεία και το δημοτικό συνεργείο με Συμφωνία Πλαίσιο για τρία (3) έτη προϋπολογισμού 2.001.000,00 Ευρώ με ΦΠΑ με σφραγισμένες προσφορές και κριτήριο κατακύρωσης τη συμφερότερη προσφορά βάση τιμής για τα έτη 2022-2024». Σημειωτέον ότι η συνολική εκτιμώμενη αξία της σύμβασης άνευ Φ.Π.Α είναι 1.613.709,68 €. Η ως άνω διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 03.08.2022 υπό Α.Δ.Α.Μ. ..., καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό 169936. Ο διαγωνισμός αποτελείται από τους εξής δύο βασικούς τομείς: Τομέας Α΄ ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ-Τμήματα και Υποτμήματα, Τομέας Β΄: ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΩΝ -Τμήματα και Υποτμήματα.

7.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 την σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

8.Επειδή, στα επίδικα Υποτμήματα του διαγωνισμού, ήτοι Υποτμήματα 1.1, 3.1 και 6.1 του «ΤΟΜΕΑ Β΄- ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΩΝ», πρώτη σε σειρά μειοδοσίας ήταν η παρεμβαίνουσα και δεύτερος ο προσφεύγων. Με την προσβαλλόμενη, υπ΄ αριθμό 40/2023, απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ..., οριστική ανάδοχος των επίδικων Υποτμημάτων αναδείχθηκε η παρεμβαίνουσα. Είχε προηγηθεί η υπ΄ αριθμό 681/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ..., περί έγκρισης των 1ου και 2ου Πρακτικών (Δικαιολογητικά συμμετοχής, τεχνικές και οικονομικές προσφορές). Κατά των ανωτέρω προσβαλλόμενων στρέφεται ο προσφεύγων για τους ειδικότερους λόγους, που αναφέρονται στην προσφυγή.

9.Επειδή, με την προσφυγή του, ο προσφεύγων ισχυρίζεται, ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας ήταν απορριπτέα. Και τούτο, διότι, κατά τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος: «...6. Σύμφωνα με τις σαφείς διατάξεις του υπο-όρου 5.3.1. του όρου 5.3. της Διακήρυξης, «Παραλαβή υλικών - Χρόνος και τρόπος παραλαβής υλικών»: «Για την παραλαβή των υπό προμήθεια ανταλλακτικών ισχύουν τα ακόλουθα: Η παραλαβή των υλικών γίνεται εντός 3 ημερών από την έγγραφη διατακτική του τμήματος προμηθειών και η παρούσα υποχρέωση δηλώνεται με ΥΔ του νόμου 1599/86 που κατατίθεται με την προσφορά του προμηθευτή ως δικαιολογητικό συμμετοχής (επί ποινή αποκλεισμού), από επιτροπές, πρωτοβάθμιες ή και δευτεροβάθμιες, που συγκροτούνται σύμφωνα με την παρ. 11 εδ. β του άρθρου 221 του Ν.4412/16 σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 208 του ως άνω». 7. Ωστόσο, παρά την ως άνω σαφή απαίτηση του όρου αυτού της Διακήρυξης, που, όπως ρητώς προβλέπεται, τίθεται επί ποινή αποκλεισμού του εκάστοτε υποψηφίου σε περίπτωση μη τήρησής του, η ως άνω εταιρεία «... Α.Β.Ε.Ε.» υπέβαλε με τον φάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής της στο διαγωνισμό την από 1-9-2022 υπεύθυνη δήλωσή της, με την οποία δηλώνει ως προς τον χρόνο-Τόπο-Τρόπο παράδοσης των εκ μέρους της προσφερόμενων υλικών, ότι «Ο χρόνος παράδοσης των ανταλλακτικών ορίζεται με μέγιστο τις δέκα (10) ημέρες από την έγγραφη παραγγελία της Υπηρεσίας». 8. Με το περιεχόμενο αυτό η δήλωση της ως άνω διαγωνιζομένης σχετικά με τον χρόνο παράδοσης των προσφερόμενων από αυτήν ανταλλακτικών είναι, ασφαλώς, ποιοτικά διάφορη και έρχεται ευθέως σε αντίθεση με το σαφές περιεχόμενο του παραπάνω όρου της διακήρυξης, καθόσον, σε αντίθεση με αυτόν, η προσφέρουσα δεσμεύεται να παραδώσει τα ανταλλακτικά της όχι εντός του ελάχιστου χρόνου των 3 ημερών από την έγγραφη διατακτική του τμήματος προμηθειών του Δήμου, όπως προβλέπει ο συγκεκριμένος επί ποινή αποκλεισμού όρος της διακήρυξης, αλλά σε μεγαλύτερο από αυτόν χρόνο που μπορεί να φθάνει ακόμη και τις 10 ημέρες από την έγγραφη παραγγελία της Υπηρεσίας του Δήμου. 9. Περαιτέρω, δεν είναι εν προκειμένω δυνατή η διόρθωση ή η συμπλήρωση της προσφοράς της άνω επιχείρησης και δη κατόπιν προσκλήσεώς της από την Αναθέτουσα Αρχή, κατ' εφαρμογή του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, όπως αυτό έχει τροποποιηθεί και ισχύει, δεδομένου ότι με τον τρόπο αυτό θα τροποποιούνταν η προσφορά του εν λόγω οικονομικού φορέα με τέτοιο τρόπο ώστε να του δίνεται αθέμιτο

πλεονέκτημα έναντι των λοιπών συμμετεχόντων στη διαδικασία ανάθεσης της σύμβασης...».

10.Επειδή, στην διακήρυξη, εν σχέσει προς τα τιθέμενα ζητήματα, ορίζονται τα εξής: Στο Παράρτημα I (ως ψηφιακό αρχείο, τιτλοφορείται: «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α-ΜΕΛΕΤΗ\_signed.pdf»), το οποίο αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της επίδικης διακήρυξης (βλ. σελ. 6 του Παραρτήματος), και δη **στο Παράρτημα I-3 «ΕΙΔΙΚΗ ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ (Ε.Σ.Υ.)»** ορίζονται τα εξής (σελ. 53 επ.): **«2. ΤΟΜΕΑΣ Β΄ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΩΝ (CPV) : 34330000-9 (Ανταλλακτικά για οχήματα μεταφοράς αγαθών, μικρά φορτηγά και αυτοκίνητα) (CPV) : 34913000-0 (Διάφορα ανταλλακτικά) 2.1. Γενικά... 2.3. Στοιχεία Τεχνικής Προσφοράς** Με την προσφορά κάθε διαγωνιζόμενος Οικονομικός Φορέας θα πρέπει υποχρεωτικά να υποβάλλει Τεχνική Προσφορά η οποία θα περιλαμβάνει (εκτός εάν αναφέρεται ως επιθυμητό) τουλάχιστον τα εξής στοιχεία: 1. Υπεύθυνη δήλωση (του ν.1599/86) όπου θα δηλώνεται ο τομέας, το/τα τμήμα/τα & υποτμήμα/τα συμμετοχής στον διαγωνισμό. 2. Υπεύθυνη δήλωση (του ν.1599/86) ότι κατά την υποβολή της προσφοράς έχουν κατατεθεί μαζί με το τιμολόγιο προσφοράς (οικονομική προσφορά) και οι αντίστοιχοι τιμοκατάλογοι ανταλλακτικών για τα οχήματα – μηχ/τα κτλ του τμήματος & υποτμήματος συμμετοχής στον διαγωνισμό. 3. Υπεύθυνη δήλωση (του ν.1599/86) ότι, εγγυού[ώ]νται για την ποιότητα των προσφερόμενων ανταλλακτικών και ότι αυτά θα καλύπτονται με εγγύηση τουλάχιστον δώδεκα (12) μηνών από την παραλαβή τους. 4. Υπεύθυνη δήλωση (του ν.1599/86) για τον χρόνο και τόπο παράδοσης των παρεχόμενων ανταλλακτικών σύμφωνα με το άρθρο 14 της Γ.Σ.Υ της παρούσας μελέτης. 5. Υπεύθυνη δήλωση (του Ν.1599/86) ότι τα ανταλλακτικά που προσφέρονται είναι τα γνήσια που χρησιμοποιεί ο κατασκευαστής του οχήματος ή εφάμιλλα αυτών κατά την έννοια του κανονισμού ΕΚ αριθ.1400/2002 ή της αναθεώρησής του (ΕΚ 461/2010) και θα είναι άριστης ποιότητας (όχι διαλογής). 6. .... **2.5.2. Ειδικοί όροι συμφωνίας πλαίσιο...Ο ανάδοχος παραδίδει τα ανταλλακτικά με δελτίο αποστολής στην αποθήκη του δήμου (Εργοτάξιο ...) τα οποία θα παραλαμβάνονται από την αρμόδια επιτροπή παραλαβής....2.5.4. Χρόνος και τόπος παράδοσης** Οι παραδόσεις θα γίνονται τμηματικά ανάλογα με τις ανάγκες της υπηρεσίας. **Ο χρόνος και ο τόπος παράδοσης των παρεχόμενων**

ανταλλακτικών της συμφωνίας πλαίσιο θα είναι σύμφωνος με τα αναφερόμενα στο άρθρο 14 της Γ.Σ.Υ της παρούσας.». Περαιτέρω, στο Παράρτημα Ι -2 «ΓΕΝΙΚΗ ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ (Γ.Σ.Υ) (βλ. σελ. 7 επ., και σελ. 12) ορίζονται τα εξής: (σελ.12)«**2. Τομέας Β΄ Προμήθειας Ανταλλακτικών** - Η χρονική διάρκεια της σύμβασης (συμφωνίας πλαίσιο) θα είναι **τρία (3) έτη**. - Οι παραδόσεις θα γίνονται τμηματικά ανάλογα με τις ανάγκες της υπηρεσίας. - **Ο χρόνος παράδοσης των παρεχόμενων ανταλλακτικών δεν δύναται να είναι μεγαλύτερος των δέκα (10) ημερών από την παραγγελία της Υπηρεσίας**. - Ως τόπος παράδοσης ορίζεται **το εργοτάξιο του Δήμου ... ..**». Περαιτέρω, στο άρθρο 5.2 της διακήρυξης, με τίτλο «Χρόνος παράδοσης υλικών», και δη στην παρ. 5.2.1. ορίζεται ότι: «**Ο ανάδοχος υποχρεούται να παραδώσει τα υλικά και τις παρεχόμενες υπηρεσίες σε χρονικό διάστημα όπως ορίζεται στην μελέτη ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α...**»:(ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι -βλ. ανωτέρω, αρχή παρ. 10) Τέλος, στο άρθρο 5.3 της διακήρυξης, με τίτλο «Παραλαβή υλικών -Χρόνος και τρόπος παραλαβής υλικών», και δη στην παρ. 5.3.1. ορίζεται ότι: «**Η παραλαβή των παρεχόμενων υπηρεσιών ή/και παραδοτέων γίνεται από επιτροπή παραλαβής που συγκροτείται, σύμφωνα με την παράγραφο 11 εδάφιο δ΄ του άρθρου 221 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στην παρούσα και την μελέτη του Δήμου. Κατά τη διαδικασία παραλαβής διενεργείται ο ως άνω έλεγχος, μπορεί δε να καλείται να παραστεί και ο ανάδοχος....**Για την παραλαβή των υπό προμήθεια ανταλλακτικών ισχύουν τα ακόλουθα: **Η παραλαβή των υλικών γίνεται εντός 3 ημερών από την έγγραφη διατακτική του τμήματος προμηθειών και η παρούσα υποχρέωση δηλώνεται με ΥΔ του νόμου 1599/86 που κατατίθεται με την προσφορά του προμηθευτή ως δικαιολογητικό συμμετοχής (επί ποινή αποκλεισμού), από επιτροπές, πρωτοβάθμιες ή και δευτεροβάθμιες, που συγκροτούνται σύμφωνα με την παρ. 11 εδ. β του άρθρου 221 του Ν.4412/16 σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 208 του ως άνω. Κατά την διαδικασία παραλαβής των υλικών διενεργείται ποσοτικός και ποιοτικός έλεγχος και εφόσον το επιθυμεί μπορεί να παραστεί και ο ανάδοχος. Το κόστος της διενέργειας των ελέγχων βαρύνει τον ανάδοχο..... Η παραπάνω επιτροπή παραλαβής προβαίνει σε όλες τις διαδικασίες παραλαβής που προβλέπονται από την ως άνω παράγραφο**

**1 και το άρθρο 208 του ν. 4412/2016 και συντάσσει τα σχετικά πρωτόκολλα.**  
.....»

11.Επειδή, αναφορικά με τους λόγους της προσφυγής, λεκτέα τα κάτωθι. Κατ' αρχάς, ως προς την παράδοση και την παραλαβή - δύο διακριτές έννοιες, όχι μόνο γλωσσολογικά αλλά και βάσει των οριζόμενων στον ν. 4412/2016- στον νόμο αυτόν ορίζεται, αφ' ενός στο άρθρο 206 παρ. 1, με τίτλο «Χρόνος παράδοσης υλικών», ότι: «1. Ο προμηθευτής υποχρεούται να παραδίδει το υλικό μέσα στα χρονικά όρια και με τον τρόπο που ορίζει η σύμβαση...», αφ' ετέρου στο άρθρο 208 παρ. 1 παρ. 1, ότι: «Η παραλαβή των υλικών γίνεται από τις επιτροπές της παρ. 3 του άρθρου 221 περί οργάνων διενέργειας διαδικασιών ανάθεσης και εκτέλεσης δημόσιων συμβάσεων». Περαιτέρω, στο Παράρτημα Ι -2.ΤΟΜΕΑΣ Β΄ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΩΝ της διακήρυξης, αναφορικά με τα επίδικα Υποτμήματα του Τομέα Β, ορίζεται, στο άρθρο 2.3 (Στοιχεία Τεχνικής Προσφοράς), ότι με την τεχνική προσφορά κατατίθεται «4. Υπεύθυνη δήλωση (του ν.1599/86) για τον χρόνο και τόπο παράδοσης των παρεχόμενων ανταλλακτικών σύμφωνα με το άρθρο 14 της Γ.Σ.Υ της παρούσας μελέτης». Περαιτέρω, και στο Παράρτημα Ι-2 της διακήρυξης [«ΓΕΝΙΚΗ ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ (Γ.Σ.Υ), αναφορικά με τα επίδικα Υποτμήματα, (άρθρο 14<sup>ο</sup> -Διάρκεια σύμβασης, χρόνος και τόπος παράδοσης, 2.Τομέας Β΄ Προμήθειας Ανταλλακτικών) ορίζεται ότι: «...Ο χρόνος παράδοσης των παρεχόμενων ανταλλακτικών **δεν δύναται να είναι μεγαλύτερος των δέκα (10) ημερών** από την παραγγελία της Υπηρεσίας...». Τέλος, στο άρθρο 5.2.1 της ένδικης διακήρυξης ορίζεται, ότι: «Ο ανάδοχος υποχρεούται να παραδώσει τα υλικά και τις παρεχόμενες υπηρεσίες σε χρονικό διάστημα όπως ορίζεται στην μελέτη ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α...». Εν προκειμένω, η παρεμβαίνουσα, με την προσφορά της, κατέθεσε την από 01.09.2022 υπεύθυνη δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου της, στο «σώμα» της οποίας, και δη στην παρ. «Υ.Δ ΧΡΟΝΟΣ-ΤΟΠΟΣ-ΤΡΟΠΟΣ ΠΑΡΑΔΟΣΗΣ», ανεγράφη επί λέξει τα εξής: «Ο χρόνος παράδοσης των ανταλλακτικών ορίζεται με μέγιστο τις δέκα (10) ημέρες από την έγγραφη παραγγελία της Υπηρεσίας. Ως τόπος παράδοσης ορίζεται το εργοτάξιο του Δήμου ... ..» (βλ. προσφορά παρεμβαίνουσας, αρχείο «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ-ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ (1).zip», όπου εμπεριέχεται το ψηφιακό αρχείο «13. Υ.Δ.

ΑΠΑΙΤΗΣΕΩΝ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΓΙΑ ΑΝΤΑΛ.ΚΑ ΟΧΗΜΑΤΩΝ\_signed»). Επομένως, η επίμαχη δήλωση της παρεμβαίνουσας είναι απολύτως σύμφωνη με τα οριζόμενα στην διακήρυξη και στο Παράρτημα Ι αυτής, που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της, όπως προαναφέρθηκε στην σκέψη 10. Οι δε ισχυρισμοί της προσφεύγουσας, οι οποίοι εδράζονται στο άρθρο 5.3 της διακήρυξης, τυγχάνουν απορριπτέοι ως αβάσιμοι. Και τούτο, διότι, πρώτον, το άρθρο 5.3 αφορά στην παραλαβή, όπως καθίσταται σαφές και από τον τίτλο του, ήτοι «Παραλαβή υλικών», και από το περιεχόμενό του, αφού ορίζεται ρητώς: (α) ότι η παραλαβή των παρεχόμενων υπηρεσιών ή/και παραδοτέων γίνεται από επιτροπή παραλαβής που συγκροτείται, σύμφωνα με την παράγραφο 11 εδάφιο δ' του άρθρου 221 του ν. 4412/2016, και (β) ότι η επιτροπή παραλαβής προβαίνει σε όλες τις διαδικασίες παραλαβής, που προβλέπονται στο άρθρο 5.3 αλλά και στο άρθρο 208 του ν. 4412/2016 (το οποίο αφορά στην παραλαβή, όπως προαναφέρθηκε στην παρούσα σκέψη). Σημειωτέον δε, ότι στο επίμαχο άρθρο της διακήρυξης, για την παραλαβή, ορίζεται, ότι κατά την διαδικασία παραλαβής δεν είναι υποχρεωτική η παρουσία του αναδόχου (:«*μπορεί δε να καλείται να παραστεί και ο ανάδοχος*»). Περαιτέρω, όπως προαναφέρθηκε στην παρούσα σκέψη, το άρθρο 5.2.1 της διακήρυξης παραπέμπει στο Παράρτημα Ι, στο οποίο ορίζεται, και δη στο Παράρτημα Ι-2 της διακήρυξης [*«ΓΕΝΙΚΗ ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ (Γ.Σ.Υ)*], ότι: «...*Ο χρόνος παράδοσης των παρεχόμενων ανταλλακτικών δεν δύναται να είναι μεγαλύτερος των δέκα (10) ημερών από την παραγγελία της Υπηρεσίας...*». Τέλος, στο Παράρτημα Ι-3 της διακήρυξης, και δη στο άρθρο 2.3, ορίζεται, ότι με την τεχνική προσφορά κατατίθεται «*4. Υπεύθυνη δήλωση (του ν.1599/86) για τον χρόνο και τόπο παράδοσης των παρεχόμενων ανταλλακτικών σύμφωνα με το άρθρο 14 της Γ.Σ.Υ της παρούσας μελέτης*». Επομένως, η επίμαχη υπεύθυνη δήλωση αφορούσε στην παράδοση και όχι στην παραλαβή, η οποία (τελευταία) διενεργείται από την επιτροπή παραλαβής. Η δε αναφορά στο άρθρο 5.3 της διακήρυξης, «*Παραλαβή υλικών -Χρόνος και τρόπος παραλαβής υλικών*», και δη στην παρ. 5.3.1, ότι «*...η παρούσα υποχρέωση δηλώνεται με ΥΔ του νόμου 1599/86 που κατατίθεται με την προσφορά του προμηθευτή ως δικαιολογητικό συμμετοχής (επί ποινή αποκλεισμού)...*», κατά τα διδάγματα της κοινής πείρας και λογικής, έχει τεθεί εκ παραδρομής, αφού σε άρθρο, που δεν άπτεται των υποχρεώσεων του



αναδόχου αλλ' άπτεται των κατά νόμο ενεργειών της επιτροπής παραλαβής, δεν νοείται αναγραφή υποχρέωσης (προσκόμιση υπεύθυνης δήλωσης) του αναδόχου, ότι θα εκτελεσθεί υποχρεωτική εκ του νόμου ενέργεια αυτής ταύτης της αναθέτουσας. Όμως, τυχόν ασάφειες ή πλημμέλειες των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορούν να ερμηνεύονται εις βάρος των διαγωνιζομένων. Τούτο, διότι η ερμηνεία των όρων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται σε βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφ' όσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφρασθεί σαφέστερα (ΕΑΔΗΣΥ 526/2022, ΑΕΠΠ 1532/2021, 1706/2021). Περαιτέρω, η αυστηρότητα της εφαρμογής της διακήρυξης προϋποθέτει την σαφήνεια των όρων αυτής, καθώς η παραβίαση αμφίσημων όρων δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζόμενου, εάν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεων του (ΑΕΠΠ 1374/2021). Επομένως, εν όψει των ανωτέρω, η ανωτέρω ασάφεια και αμφισημία στο άρθρο 5.3.1 της διακήρυξης δεν μπορεί να ερμηνευθεί εις βάρος της παρεμβαίνουσας και να οδηγήσει στον αποκλεισμό της, απορριπτομένων των ισχυρισμών της προσφεύγουσας. Άρα οι λόγοι της προσφυγής τυγχάνουν απορριπτέοι.

12. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, πρέπει η προδικαστική προσφυγή ν' απορριφθεί και να γίνει δεκτή η παρέμβαση.

13. Επειδή, κατόπιν της προηγούμενης σκέψης, πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέβαλε η προσφεύγουσα, κατά τις διατάξεις των άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017.

#### **Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 21 Απριλίου 2023 και εκδόθηκε στις 11 Μαΐου 2023 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ  
ΓΑΡΥΦΑΛΛΙΑ ΣΚΙΑΝΗ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ  
ΗΛΕΚΤΡΑ ΝΙΚΟΛΑΚΟΠΟΥΛΟΥ**