

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 27 Απριλίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ελένη Σβολοπούλου, Πρόεδρος, Γερασιμούλα – Μαρία Δρακονταειδή, Μέλος και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 17-3-2023 και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 389/22.3.2023 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στην ... , όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του, (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), που εδρεύει στο ... οδός ... αριθ. ... όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «... (εφεξής η «παρεμβαίνουσα»), που εδρεύει στη ... , όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης με αριθμό ... απόφασης της ... Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, στην οποία ενσωματώνεται η ... απόφασή της, καθ' ο μέρος, ως προς το διακριτό Τμήμα – Ομάδα Β (...) της ... έγιναν δεκτές οι προσφορές των οικονομικών φορέων «...» και «...» και κατακυρώθηκε οριστικώς το αποτέλεσμα του διαγωνισμού στην εταιρεία «...».

Υπέρ του κύρους και της διατήρησης της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής άσκησε παρέμβαση η άνω παρεμβαίνουσα, με αίτημα την απόρριψη της προσφυγής, κατά το μέρος που την αφορά.

Η συζήτηση άρχισε, αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, ποσού 600,00€, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν.4412/2016 και 5 του π.δ

Αριθμός απόφασης: 723 /2023

39/2017 και την εκτιμώμενη, χωρίς Φ.Π.Α. αξία του τμήματος, για το οποίο ασκείται η προσφυγή, δηλαδή εν προκειμένω του Τμήματος (Ομάδας) Β- ... , ποσού 60.850,00€, χωρίς Φ.Π.Α. (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...).

2. Ο ..., ως αναθέτουσα αρχή, δυνάμει της με αρ. πρωτ ... Διακήρυξης του προκήρυξε διεθνή ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την «...», ενδεικτικού συνολικού προϋπολογισμού 1.953.813,20€ χωρίς Φ.Π.Α., με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής. Σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της διακήρυξης, η σύμβαση υποδιαιρείται σε δύο Ομάδες και συγκεκριμένα στην Ομάδα Α (...), εκτιμώμενης αξίας 1.892.963,20€, χωρίς Φ.Π.Α. και στην Ομάδα Β (...), εκτιμώμενης αξίας 60.850,00€, χωρίς Φ.Π.Α., ενώ ρητώς ορίστηκε ότι προσφορές υποβάλλονται για το σύνολο των ειδών της κάθε ομάδας. Η προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα προς δημοσίευση στην ... στις 22/11/2022, ενώ το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 25/11/2022 με μοναδικό ΑΔΑΜ ... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, υπό τον συστημικό αριθμό ...

3. Σύμφωνα με τη Διακήρυξη, ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η 27/12/2022 και ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης αυτών η 29/12/2022. Στον διαγωνισμό, και ειδικώς στην διακριτή Ομάδα Β αυτού (...), συμμετείχαν, υποβάλλοντας προσφορά τέσσερις (4) οικονομικοί φορείς, και συγκεκριμένα η προσφεύγουσα, η παρεμβαίνουσα και οι οικονομικοί φορείς «...» και «...». Με το Πρακτικό υπ' αριθ. 1, η Επιτροπή του διαγωνισμού, ως προς την Ομάδα Β, εισηγήθηκε την αποδοχή των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών της προσφεύγουσας, της παρεμβαίνουσας και της εταιρείας «...» και την απόρριψη της τεχνικής προσφοράς του οικονομικού φορέα «...», καθώς οι διευκρινίσεις που υπέβαλε, σε συνέχεια σχετικής πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής, κατ' άρθρο 102 του ν. 4412/2016 και 3.1.2.1 της Διακήρυξης δεν κρίθηκαν επαρκείς. Περαιτέρω, η Επιτροπή του διαγωνισμού με το ανωτέρω Πρακτικό της, εισηγήθηκε την ανάδειξη της παρεμβαίνουσας ως προσωρινής αναδόχου της Ομάδας Β, καθώς προσέφερε τη χαμηλότερη τιμή σύμφωνα με το κριτήριο ανάθεσης. Η προσφεύγουσα κατατάχθηκε δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας και τρίτη η εταιρεία «...». Με την υπ' αριθ. ... απόφαση της ... Επιτροπής επικυρώθηκε το Πρακτικό υπ' αριθ. 1 και

Αριθμός απόφασης: 723 /2023

αναδείχθηκε η παρεμβαίνουσα προσωρινή ανάδοχος της Ομάδας Β. Ακολούθως, με την υπ' αριθ. ... απόφαση της ... Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής επικυρώθηκε το Πρακτικό υπ' αριθ. 2 και κατακυρώθηκε οριστικώς το αποτέλεσμα του διαγωνισμού, και συγκεκριμένα η ... των ειδών της Ομάδας Β' στην παρεμβαίνουσα. Κατά της τελευταίας αυτής απόφασης οριστικής κατακύρωσης, στην οποία ενσωματώνεται κατ' άρθρο 100 του ν. 4412/2016 και 3.3.1 της Διακήρυξης η προηγηθείσα απόφαση ανάδειξης προσωρινού αναδόχου στρέφεται η προσφεύγουσα και ζητά την ακύρωσή της, για τους λόγους και τις αιτίες που αναπτύσσονται στην προσφυγή.

4. Η επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, ως εκ του αντικειμένου της (...), της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α. και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016 σύμφωνα με το άρθρο 345 του ν. 4412/2016, η δε Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

5. Η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, αφού η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 9/3/2023 και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 20/3/2023, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την άνω κοινοποίηση (κατ' ακριβή διατύπωση στην αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα, καθώς η καταληκτική προθεσμία συνέπιπτε με ημέρα εξαιρετέα – αργία, την Κυριακή, 19-3-2023), ενώ επίσης ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 και είναι ψηφιακά υπογεγραμμένη. Επιπλέον, η προσφεύγουσα θεμελιώνει το έννομο συμφέρον της στο γεγονός ότι μη νομίμως έγιναν δεκτές οι προσφορές των προτασόμενων αυτής σε σειρά μειοδοσίας οικονομικών φορέων, επιδιώκοντας ευλόγως την ακύρωση της προσβαλλόμενης ως προς το σκέλος αυτό, και την ανάληψη της ... των ειδών της Ομάδας Β.

6. Η αναθέτουσα αρχή προέβη στις 21/3/2023 στην προβλεπόμενη, από το άρθρο 9 παρ. 1 α του π.δ. 39/2017, κοινοποίηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής στους συμμετέχοντες και θιγόμενους από τυχόν αποδοχή της.

Αριθμός απόφασης: 723 /2023

7. Η παρεμβαίνουσα και αναδειχθείσα οριστική ανάδοχος άσκησε παραδεκτώως και εμπροθέσμως στις 31/3/2023 την με ίδια ημερομηνία Παρέμβασή της, και με πρόδηλο έννομο συμφέρον καθώς με την προσφυγή ζητείται η απόρριψη της προσφοράς της. Ωστόσο, απαραδέκτως η παρεμβαίνουσα προβάλλει λόγους απόρριψης της προσφοράς της προσφεύγουσας και της εταιρείας «...», διότι η παρέμβαση ασκείται υπέρ της διατήρησης της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης και έχει ως αποτέλεσμα την διεύρυνση των υποκειμένων της διαφοράς και όχι του αντικειμένου αυτής.

8. Με την υπ' αριθμό 537/2023 Πράξη της Προέδρου του 6ου Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της προσφυγής και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής. Η αναθέτουσα αρχή διαβίβασε στις 31/3/2023 στην ΕΑΔΗΣΥ τις με αριθ. πρωτ. ... απόψεις της επί της προσφυγής, τις οποίες κοινοποίησε αυθημερόν στους συμμετέχοντες, αιτούμενη παραλλήλως την απόρριψη της προσφυγής στο σύνολό της κατά τα εκεί ειδικώς αναφερόμενα. Επί των απόψεων αυτών και προς αντίκρουσή τους, καθώς και προς αντίκρουση της ασκηθείσας παρέμβασης, η προσφεύγουσα υπέβαλε νόμιμα και εμπρόθεσμα στις 5/4/2023, σύμφωνα με το άρθρο 365 παρ. 1 εδ. τελευταίο του ν. 4412/2016, το με ίδια ημερομηνία συμπληρωματικό Υπόμνημά της.

9. Σε συνέχεια των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6ου Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, και του άρθρου 3 του π.δ. 39/2017, είναι τύποις παραδεκτή και πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

10. Με τον πρώτο λόγο της υπό εξέταση προσφυγής, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της παρεμβαίνουσας, ισχυριζόμενη ότι μη νομίμως έγινε δεκτή η τεχνική προσφορά της, αν και εμφανίζει ελλείψεις, πλημμέλειες και αποκλίσεις που επάγονται τον αποκλεισμό της. Ειδικότερα, υποστηρίζει ότι η παρεμβαίνουσα κατά παράβαση του όρου 2.4.3.2 της Διακήρυξης και των προβλεπόμενων στη με αριθ. ... Μελέτη της Υπηρεσίας, δεν κατέθεσε τα απαιτούμενα επί ποινή αποκλεισμού έγγραφα (τεχνικά φυλλάδια) για την διάρκεια ζωής των ... που προσφέρει με την επωνυμία «...», «...» και «...», τα οποία αφορούν στα ... υπ' αριθ. Β.2 , Β.5. και Β.8 αντίστοιχα της υπ' ...

Αριθμός απόφασης: 723 /2023

μελέτης. Επί των αιτιάσεων αυτών της προσφεύγουσας, λεκτέα τα εξής: Στις Τεχνικές Προδιαγραφές της Μελέτης ... προβλέπεται ότι «*Τα προσφερόμενα ... να είναι πρωτογενή για τα προσφερόμενα ... θα κατατεθούν – επί ποινή αποκλεισμού – σε επίσημο έγγραφο της εταιρείας όλα τα τυπικά ... χαρακτηριστικά, δηλαδή...*». Όπως προκύπτει από την επισκόπηση της τεχνικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας, η τελευταία υπέβαλε στο συνημμένο ηλεκτρονικό αρχείο «...» την από 23/12/2022 βεβαίωση της εταιρείας «...», δηλαδή της κατασκευάστριας των προϊόντων εταιρείας, σχετικά με το τόπο παραγωγής και τη διάρκεια ζωής των τριών παραπάνω Στην εν λόγω βεβαίωση ρητώς αναφέρεται ότι τα προσφερόμενα ... για τα είδη με α/α Β.2., Β.5 και Β.8 της μελέτης, δηλαδή τα ... «...» , «...» και «...» παράγονται από την άνω εταιρεία ... και «...έχουν διάρκεια ζωής 60 μήνες, εφόσον οι συνθήκες αποθήκευσης είναι οι προβλεπόμενες σύμφωνα με το Δελτίο Ασφαλείας του κάθε προϊόντος». Συνεπώς, η παρεμβαίνουσα προσκόμισε ήδη με την προσφορά της την ζητούμενη Βεβαίωση, απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της προσφεύγουσας. Εξάλλου, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας ότι η διάρκεια ζωής των προσφερόμενων ... πρέπει να δηλώνεται υποχρεωτικά σε συνάρτηση με τα ... του ... ή με τις ώρες λειτουργίας του είναι απορριπτέοι ως αβάσιμοι. Τούτο, διότι η Διακήρυξη απαιτεί τη δήλωση, μέσω επίσημου εγγράφου της εταιρείας, της διάρκειας ζωής των προσφερόμενων ..., απαίτηση στην οποία ανταποκρίθηκε προσηκόντως η παρεμβαίνουσα. Η τεθείσα -εντός παρενθέσεως- αναφορά, στις Τεχνικές Προδιαγραφές της Μελέτης ... σε παραμέτρους που αποδεικνύουν την ζητούμενη διάρκεια ζωής των ... (...), δεν σημαίνει ότι η διάρκεια ζωής των ..., προσδιορίζεται αποκλειστικά σε συνάρτηση με τις άνω παραμέτρους, αποκλεισμένης της δυνατότητας της κατασκευάστριας εταιρείας να δηλώνει και να αποδεικνύει την διάρκεια της ζωής των ... με βάση άλλες παραμέτρους ή και συνδυαστικά. Πολλώ δε μάλλον που εν προκειμένω, ως προελέχθη, η παρεμβαίνουσα ανταποκρίθηκε στην ζητούμενη τεχνική απαίτηση, δηλώνοντας με επίσημο έγγραφο της κατασκευάστριας των προϊόντων εταιρείας τη διάρκεια ζωής (60 μήνες) των ... που προσφέρει για τα είδη με Β.2 , Β.5. και Β.8. Ενόψει των ανωτέρω, ο πρώτος λόγος της προσφυγής κατά της παρεμβαίνουσας είναι απορριπτέος ως αβάσιμος.

Αριθμός απόφασης: 723 /2023

11. Με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι μη νομίμως η αναθέτουσα αρχή ζήτησε -κατ' άρθρο 102 του ν. 4412/2016 και 3.1.2.1 της Διακήρυξης- διευκρινίσεις από την παρεμβαίνουσα ως προς το περιεχόμενο της υποβληθείσας από την τελευταία με ημερομηνία 24-12-2022 Υπεύθυνης Δήλωσης. Τούτο, διότι κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας η υποβολή νέας Υπεύθυνης Δήλωσης με διαφορετικό περιεχόμενο συνεπάγεται ανεπίτρεπτη τροποποίηση της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, εν μέσω αξιολόγησης κατά παράβαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης. Επί των άνω αιτιάσεων της προσφεύγουσας, λεκτέα τα εξής: Στο άρθρο 2.4.3.2 της Διακήρυξης, όπου καθορίζεται το επί ποινή αποκλεισμού περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς, προβλέπεται ότι: «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. Επιπλέον στο φάκελο της τεχνικής προσφοράς οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να προσκομίσουν: ...Α) ...Β) ...Γ)Δ) Υπεύθυνη δήλωση Ν. 1599/86 με την οποία ο ανάδοχος δηλώνει ότι έχει λάβει γνώση της μελέτης της υπηρεσίας και κυρίως των τεχνικών προδιαγραφών, των όρων της παρούσας διακήρυξης και των σχετικών με αυτήν διατάξεων και κείμενων νόμων και τους αποδέχεται πλήρως και ανεπιφύλακτα καθώς και ότι εγγυάται ότι τα προσφερόμενα ... και ..., είναι σύμφωνα με τους όρους και τις σχετικές προδιαγραφές που αναλυτικά αναφέρονται στη μελέτη της υπηρεσίας και ειδικότερα στις τεχνικές προδιαγραφές αυτής». Σε συμμόρφωση προς την ανωτέρω απαίτηση, η παρεμβαίνουσα προσκόμισε την με ημερομηνία 24-12-2022 Υπεύθυνη Δήλωση, απευθυνόμενη προς το «...» (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ... ») με το περιεχόμενο που ζητείτο από το άρθρο 2.4.3.2 της Διακήρυξης. Ωστόσο, η Επιτροπή του διαγωνισμού διαπίστωσε λάθη στα αναγραφόμενα στοιχεία της ... που αφορούν στον αριθμό πρωτοκόλλου της Διακήρυξης (παρ. α της...), στα στοιχεία της αναθέτουσας

Αριθμός απόφασης: 723 /2023

αρχής (παρ. β της...) , στον αριθμό μελέτης της ... (παρ. γ) και στην αρίθμηση των ... και αιτήθηκε – δυνάμει του με αριθ. πρωτ. ... εγγράφου της – σχετικές διευκρινίσεις και διορθώσεις από την παρεμβαίνουσα, κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 102 του ν. 4412/2016, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει, και στο άρθρο 3.1.2.1 της Διακήρυξης. Η παρεμβαίνουσα ανταποκρίθηκε εμπροθέσμως στην άνω πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής και προέβη στις διορθώσεις των άνω στοιχείων. Ενόψει των ανωτέρω, από την επισκόπηση των υποβληθέντων εγγράφων της παρεμβαίνουσας γίνεται δεκτό ότι η κλήση της αναθέτουσας αρχής για διευκρινίσεις νομίμως έλαβε χώρα και οι διορθώσεις της παρεμβαίνουσας επί όλως τυπικών στοιχείων της άνω Υπεύθυνης Δήλωσης δεν συνεπάγονται τροποποίηση της προσφοράς της. Τούτο, διότι οι διορθώσεις αφορούν σε διορθώσεις, πρόδηλων εκ παραδρομής αναφορών, σε έγγραφο ήδη υποβληθέν με την προσφορά της παρεμβαίνουσας, που δεν αλλοιώνουν το περιεχόμενό του, ούτε τροποποιούν την ήδη εκπεφρασμένη βούληση της παρεμβαίνουσας, όπως είχε διατυπωθεί στην υποβληθείσα με τον φάκελο της τεχνικής προσφοράς Υπεύθυνη Δήλωση. Συνεπώς, εν προκειμένω, έλαβαν χώρα επουσιώδεις διορθώσεις, ως προς τον αριθμό της διακήρυξης και την ορθή αρίθμηση των ..., χωρίς μεταβολή του περιεχομένου αυτών που εξαρχής υπευθύνως δηλώθηκαν. Ενόψει των ανωτέρω, ο δεύτερος λόγος της προσφυγής είναι απορριπτέος, κατ' αποδοχή των αιτιάσεων της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας.

12. Με τον τρίτο λόγο της υπό εξέταση προσφυγής η προσφεύγουσα βάλλει κατά της αποδοχής της προσφοράς της εταιρείας «...», η οποία κατατάχθηκε δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας. Ειδικότερα, ισχυρίζεται ότι μη νομίμως η αναθέτουσα αρχή αιτήθηκε διευκρινίσεις από την ανωτέρω εταιρεία, που αφορούν στην υποβολή εγγράφων (τεχνικών φυλλαδίων) που απαιτείτο επί ποινή αποκλεισμού να υποβληθούν με τον φάκελο της τεχνικής προσφοράς της. Ειδικότερα, η εταιρεία «...» για τα προσφερόμενα ... με την εμπορική ονομασία «...», «...» και «...», τα οποία αφορούν στα ... υπ' αριθ. Β.11, Β.12 και Β.13 αντίστοιχα της ... μελέτης δεν είχε προσκομίσει τα απαιτούμενα κατά τη Διακήρυξη (άρθρο 2.4.3.2) τεχνικά φυλλάδια, ως τεκμηριωτικό υλικό πλήρωσης των ζητούμενων τεχνικών απαιτήσεων. Η Επιτροπή του διαγωνισμού ζήτησε σχετικές διευκρινίσεις και η άνω εταιρεία προσκόμισε, σε

Αριθμός απόφασης: 723 /2023

συνέχεια της άνω πρόσκλησης τα ελλείποντα τεχνικά φυλλάδια. Όμως, η άνω συμπλήρωση εγγράφων, η προσκόμιση των οποίων απαιτείτο επί ποινή αποκλεισμού από τη Διακήρυξη, δεν είναι επιτρεπτή δια διευκρινίσεων κατ' άρθρο 102 του ν. 4412/2016 και 3.2.1.2 της Διακήρυξης. Τούτο, διότι τα τεχνικά φυλλάδια που προσκομίζονται προς απόδειξη πλήρωσης των ζητούμενων τεχνικών απαιτήσεων, σύμφωνα με τον προπαρατεθέντα όρο 2.4.3.2 της διακήρυξης και τα οριζόμενα στην Μελέτη, έπρεπε να εμπεριέχονται, επί ποινή αποκλεισμού, στον φάκελο της τεχνικής προσφοράς. Η παράλειψη προσκόμισής τους από την εταιρεία «...» με τον αρχικώς υποβληθέντα φάκελο τεχνικής προσφοράς και η υποβολή τους συμπληρωματικά, κατόπιν προσκλήσεως της αναθέτουσας αρχής, συνιστά ανεπίτρεπτη τροποποίηση της τεχνικής προσφοράς, κατά τους βάσιμους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας (βλ. ad hoc ΣτΕ 147/2022). Ενόψει των ανωτέρω, ο τρίτος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος που έκανε δεκτή την τεχνική προσφορά της εταιρείας «...» στην Ομάδα Β του διαγωνισμού.

13. Κατόπιν των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή, κατά το σκεπτικό και δη κατά το μέρος της που βάλλει κατά της αποδοχής της προσφοράς της εταιρείας «...». Η προσβαλλόμενη απόφαση πρέπει να ακυρωθεί κατά το μέρος που έκανε δεκτή, κατ' αποδοχή των παρασχεθεισών διευκρινίσεων την τεχνική προσφορά της άνω εταιρείας «...» στην Ομάδα Β- Η δε παρέμβαση πρέπει να γίνει δεκτή, κατά το μέρος που απορρίπτεται η προσφυγή.

14. Σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα, κατ' άρθρο 363 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προσφυγή, κατά το σκεπτικό.

Δέχεται την παρέμβαση, καθ' ο μέρος απορρίπτεται η προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη με αριθ. ... απόφαση της ... Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, καθώς και την ενσωματωθείσα σ' αυτήν με αριθ. ... απόφαση του ίδιου ως άνω οργάνου της αναθέτουσας αρχής κατά το σκεπτικό, και συγκεκριμένα κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά της εταιρείας «...» στην Ομάδα Β.

Αριθμός απόφασης: 723 /2023

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 27 Απριλίου 2023 και εκδόθηκε στις 17 Μαΐου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΔΕΣΠΟΙΝΑ ΚΥΡΙΑΖΗ