

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 15 Δεκεμβρίου 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 6-11-2023 και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1742/7-11-2023 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία “...” (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στη ...(...), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

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

Με την προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της με αριθμό 236/2023 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής περί οριστικής κατακύρωσης, στην οποία ενσωματώθηκε η προηγηθείσα με αριθμό 192/2023 απόφαση περί ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, καθώς και η με αριθμό 170/2023 απόφαση επικύρωσης του Πρακτικού Ι της Επιτροπής του διαγωνισμού, κατά το μέρος που με την απόφαση αυτή έγινε δεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» και αναδείχθηκε αυτός οριστικός ανάδοχος για την προμήθεια του είδους της Ομάδας Α΄ της δημοπρατούμενης σύμβασης.

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 670,00 ευρώ, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 2 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017 και με βάση την εκτιμώμενη αξία του τμήματος της σύμβασης για το οποίο ασκείται η προσφυγή, δηλαδή εν προκειμένω της

Αριθμός απόφασης: 14 /2024

διακριτής Ομάδας Α΄ ποσού 133.870,97€ χωρίς Φ.Π.Α. (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...).

2. Δυνάμει της υπ' αριθμό .../26-5-2023 Διακήρυξης της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε διεθνής ηλεκτρονικός ανοικτός διαγωνισμός για την «...», συνολικού προϋπολογισμού 242.741,94€ χωρίς Φ.Π.Α. (και 301.000,00€ με Φ.Π.Α.). Ως κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής. Η σύμβαση υποδιαιρείται σε δύο διακριτά Τμήματα/Ομάδες, ως εξής: **α)** Ομάδα Α΄: «...»: Ένα (1) , συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 166.000,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., και **β)** Ομάδα Β΄ «...»: Ένα (1) , συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 135.000,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. Προσφορές υποβάλλονται για το σύνολο των προς προμήθεια ποσοτήτων/ ειδών του προϋπολογισμού της κάθε ομάδας, είτε αυτές υποβάλλονται για το σύνολο των ομάδων, ή για μία ομάδα μεμονωμένα. Η αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίνεται στα Παραρτήματα II, III και IV της Διακήρυξης. Η προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα στις 02/05/2023 για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, το δε πλήρες κείμενο της Διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ 26/05/2023 με ΑΔΑΜ ... καθώς και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό αριθμό ...

3. Στον διαγωνισμό, και ειδικώς στην Ομάδα Α΄ αυτού που ενδιαφέρει εν προκειμένω, συμμετείχαν, υποβάλλοντας προσφορά, τρεις (3) οικονομικοί φορείς και συγκεκριμένα η προσφεύγουσα και οι οικονομικοί φορείς «...» και «...». Με την υπ' αριθμό 170/2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής επικυρώθηκε το Πρακτικό I περί ελέγχου εγγυητικών επιστολών, δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών και έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά συμμετοχής και οι τεχνικές προσφορές του συνόλου των συμμετεχόντων. Ακολούθως, με την υπ' αριθμό 192/2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής επικυρώθηκε το Πρακτικό II περί αξιολόγησης οικονομικών προσφορών και αναδείχθηκε, ως προς την Ομάδα Α΄, προσωρινός ανάδοχος ο οικονομικός φορέας «...», καθώς προσέφερε τη χαμηλότερη τιμή, η δε προσφεύγουσα κατατάχθηκε δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας. Τέλος, με την υπ' αριθμό 236/2023 απόφαση της Οικονομικής

Αριθμός απόφασης: 14 /2024

Επιτροπής επικυρώθηκε το Πρακτικό ΙΙΙ περί αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης και ο άνω οικονομικός φορέας «...» αναδείχθηκε οριστικός ανάδοχος της Ομάδας Α΄. Κατά της τελευταίας αυτής απόφασης οριστικής κατακύρωσης στην οποία ενσωματώθηκαν, κατ' άρθρο 100 του ν. 4412/2016 και 3.3.1 της Διακήρυξης, οι προηγηθείσες αποφάσεις περάτωσης σταδίων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών, στρέφεται η προσφεύγουσα και ζητά την ακύρωσή της, κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» και αναδείχθηκε αυτός οριστικός ανάδοχος για την ... του είδους της Ομάδας Α΄ 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 ΙV του ν. 4412/2016 σύμφωνα με το άρθρο 345 του ίδιου νόμου, 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, μετά των Πρακτικών που επικύρωσε, κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 26-10-2023 και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 6-11-2023, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την άνω κοινοποίηση (κατ' ακριβή διατύπωση κατά παρέκταση στην αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα, καθώς η καταληκτική προθεσμία συνέπιπτε με την Κυριακή 5-11-2023), ενώ επίσης έχει ασκηθεί με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 και είναι νομίμως υπογεγραμμένη. Επιπλέον, η προσφεύγουσα, η οποία κατατάχθηκε δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας μετά την οριστική ανάδοχο, ασκεί την προσφυγή με πρόδηλο έννομο συμφέρον, επιδιώκοντας την απόρριψη της προσφοράς της αναδόχου και την ανάληψη της σύμβασης ως προς την επίμαχη Ομάδα Α΄.

6. Η αναθέτουσα αρχή προέβη στις 7-11-2023 στην προβλεπόμενη στο άρθρο 9 παρ. 1α του π.δ. 39/2017 κοινοποίηση της προδικαστικής προσφυγής στους συμμετέχοντες και θιγόμενους από τυχόν αποδοχή της, προκειμένου να ασκήσουν ενδεχομένως το δικαίωμα παρέμβασής τους.

Αριθμός απόφασης: 14 /2024

7. Με την υπ' αριθ. 2073/2023 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.

8. Η αναθέτουσα αρχή διαβίβασε στην ΕΑΔΗΣΥ στις 29-11-2023 τις απόψεις της επί της προσφυγής, τις οποίες κοινοποίησε αυθημερόν (29-11-2023) στους συμμετέχοντες. Ωστόσο, οι άνω απόψεις κοινοποιήθηκαν εκπρόθεσμα, δηλαδή μετά την προβλεπόμενη στο άρθρο 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016 αποκλειστική δεκαπενθήμερη προθεσμία από την κατάθεση της προσφυγής (6-11-2023) και ως εκ τούτου δεν λαμβάνονται υπόψη.

9. Σε συνέχεια των ανωτέρω, η 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 προσφυγής προβάλλεται ότι μη νομίμως έγινε δεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «...», διότι η εγγυητική επιστολή, που υπέβαλε, είχε χρόνο ισχύος μικρότερο από τον προβλεπόμενο στην Διακήρυξη. Συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα, επικαλούμενη τα άρθρα 2.2.2 και 2.4.5 της Διακήρυξης, ισχυρίζεται ότι μη νομίμως έγινε αποδεκτή η με αριθ. ε - 181446 εγγυητική επιστολή που προσκόμισε ο άνω οικονομικός φορέας, εκδόσεως του ΤΜΕΔΕ, με ημερομηνία έκδοσης 30-6-2023 και χρόνο ισχύος 160 ημέρες από την ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού. Αυτό, διότι ο αναγραφόμενος χρόνος ισχύος της (160 ημέρες) υπολείπεται του οριζόμενου στη Διακήρυξη χρόνου (12 μήνες και 30 ημέρες από την επομένη της καταληκτικής προθεσμίας υποβολής των προσφορών).

11. Στην Διακήρυξη, η οποία συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού δεσμεύοντας αμφίδρομα τους συμμετέχοντες και την αναθέτουσα αρχή (βλ. ΕΑ ΣτΕ 241/2020), σε σχέση με το τιθέμενο εν προκειμένω ζήτημα προβλέπονται τα ακόλουθα:

«2.1.5. Οι εγγυητικές επιστολές των παραγράφων 2.2.2 και 4.1 εκδίδονται από πιστωτικά ιδρύματα ή χρηματοδοτικά ιδρύματα ή ασφαλιστικές επιχειρήσειςΜπορούν, επίσης, να εκδίδονται από το Τ.Μ.Ε.Δ.Ε. ή να παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με παρακατάθεση σε

Αριθμός απόφασης: 14 /2024

αυτό του αντίστοιχου χρηματικού ποσού....Οι εγγυητικές επιστολές εκδίδονται κατ' επιλογή των οικονομικών φορέων από έναν ή περισσότερους εκδότες της παραπάνω παραγράφου. Οι εγγυήσεις αυτές περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία:(θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης. **2.2.2. Εγγύηση Συμμετοχής. 2.2.2.1** Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής, ποσού τεσσάρων χιλιάδων οκτακοσίων πενήντα τεσσάρων ευρώ και ογδόντα τεσσάρων λεπτών (4.854,84€), για το σύνολο των ομάδων, ήτοι ίση με ποσοστό 2% επί του προϋπολογισμού της παρούσας, χωρίς το Φ.Π.Α. Λόγω υποδιαίρεσης της σύμβασης σε ομάδες, αναγράφεται το ύψος της εγγύησης συμμετοχής 2% υπολογιζόμενη επί της εκτιμώμενης αξίας, εκτός ΦΠΑ, της κάθε ομάδας, η οποία παρουσιάζεται αναλυτικά παρακάτω υπό μορφή πίνακα:

Α/Α	ΕΙΔΟΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ	ΚΑΘΑΡΗ ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗ ΑΞΙΑ	Εγγύηση συμμετοχής 2% (ολογράφως)	Εγγυητική συμμετοχής 2% (αριθμητικώς)
ΟΜΑΔΑ Α		133.870,97€	Δύο χιλιάδες εξακόσια εβδομήντα επτά ευρώ και σαράντα δύο λεπτά	2.677,42€
ΟΜΑΔΑ Β		108.870,97€	Δύο χιλιάδες εκατόν εβδομήντα επτά ευρώ και σαράντα δύο λεπτά	2.177,42€
	ΣΥΝΟΛΙΚΗ	242.741,94€	Τέσσερις χιλιάδες οκτακόσια πενήντα τέσσερα ευρώ και ογδόντα τεσσάρα λεπτά	4.854,84€

.....[....] Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς του άρθρου 2.4.5 της παρούσας, άλλως η προσφορά απορρίπτεται. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν από τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τους προσφέροντες να παρατείνουν, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής. **2.4.5. Χρόνος ισχύος των προσφορών.** Οι υποβαλλόμενες προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για διάστημα δώδεκα (12) μηνών από την επόμενη της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών».

Αριθμός απόφασης: 14 /2024

12. Από τη συνδυαστική ερμηνεία και εφαρμογή των ανωτέρω όρων της Διακήρυξης προκύπτει, ότι οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους εγγυητική επιστολή συμμετοχής σύμφωνα με τις προβλέψεις των άρθρων 2.1.5 και 2.2.2.1 της Διακήρυξης. Κατά τη ρητή πρόβλεψη του άρθρου 2.2.2.1 η εγγυητική επιστολή συμμετοχής πρέπει να ισχύει για τουλάχιστον τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος των προσφορών, όπως αυτή καθορίζεται στο άρθρο 2.4.5 της Διακήρυξης, άλλως η προσφορά απορρίπτεται. Δεδομένου ότι α) στο άρθρο 2.4.5 προβλέπεται ότι η προσφορά πρέπει να ισχύει για χρονικό διάστημα 12 μηνών από την επομένη της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών και β) στο άρθρο 1.5 της Διακήρυξης προβλέπεται ως καταληκτική προθεσμία υποβολής των προσφορών η 02^α/07/2023, καθίσταται σαφές ότι η εγγυητική επιστολή συμμετοχής πρέπει να ισχύει έως την 01/08/2024, άλλως να αναφέρεται σε αυτήν ως χρόνος ισχύος της το χρονικό διάστημα των 12 μηνών και 30 ημερών από την επομένη της 02ας/07/2023 (προθεσμίας υποβολής των προσφορών).

13. Όπως έχει συναφώς κριθεί (βλ. ΣτΕ Ολ 72/2020, 1819/2020), η αναγραφή στο σώμα της εγγυητικής επιστολής του, κατά την Διακήρυξη, ελάχιστου απαιτούμενου χρόνου ισχύος της αποτελεί στοιχείο του κύρους της και κατά συνέπεια προϋπόθεση του κύρους της υποβαλλόμενης προσφοράς, ή άλλως ουσιώδη τυπική προϋπόθεση για τη συμμετοχή μιας επιχείρησης σε διαγωνισμό δημόσιας σύμβασης. Περαιτέρω, η παράλειψη ή πλημμελής συμπλήρωση του χρόνου ισχύος της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής δεν μπορεί να θεωρηθεί, ότι συνιστά έλλειψη «επουσιώδους τυπικής προϋπόθεσης» δεκτική συμπληρώσεως εκ των υστέρων. Και τούτο, διότι με τη μνεία του προβλεπόμενου στην Διακήρυξη χρόνου ισχύος της διασφαλίζεται η εξυπηρέτηση του σκοπού, στον οποίο αποβλέπει ο νομοθέτης και ο οποίος συνίσταται στην άμεση και απρόσκοπτη καταβολή στην αναθέτουσα αρχή του ποσού της εγγυητικής επιστολής σε περίπτωση αθέτησης από τον συμμετέχοντα στον διαγωνισμό των συναφών υποχρεώσεών του. Ως εκ τούτου, ενόψει και της αρχής της τυπικότητας των δημοσίων διαγωνισμών, η εγγυητική επιστολή συμμετοχής με χρόνο ισχύος τον κατά την Διακήρυξη απαιτούμενο πρέπει να υποβάλλεται εντός των

Αριθμός απόφασης: 14 /2024

χρονικών ορίων που τάσσει η Διακήρυξη για την κατάθεση των προσφορών (βλ. ΣΤΕ ΟΛ 72/2020, 1819/2020). Η δε μη υποβολή, εντός της ως άνω προθεσμίας, (καταθέσεως των προσφορών) εγγυητικής επιστολής με τον ανωτέρω χρόνο ισχύος συνεπάγεται τον αποκλεισμό της επιχειρήσεως από τον διαγωνισμό, μη επιτρεπομένης της εκ των υστέρων αντικαταστάσεως ή συμπληρώσεως της ήδη υποβληθείσας - αντικανονικής ως προς τον χρόνο ισχύος της- εγγυητικής επιστολής (βλ. ΣΤΕ 1400/2007, ΕΑ ΣΤΕ 311/2012, 428/2011, 512/2005). Εξάλλου, δυνατότητα θεραπείας της ως άνω πλημμέλειας χωρεί μόνον σε περίπτωση προφανούς παραδρομής, οφειλομένης στην ίδια την εγγυήτρια τράπεζα η οποία και αναλαμβάνει την σχετική ευθύνη (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 433/2010).

14. Κατόπιν των ανωτέρω, από την επισκόπηση των εγγράφων του φακέλου γίνονται δεκτά τα ακόλουθα: Ο οικονομικός φορέας «...» υπέβαλε με την προσφορά του την με στοιχεία e -181446 Εγγυητική Επιστολή, εκδόσεως του ΤΜΕΔΕ, με ημερομηνία έκδοσης 30-6-2023 και χρόνο ισχύος 160 ημέρες από την ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού στην οποία αναφέρεται επί λέξει ότι «...*Η παρούσα εγγυητική επιστολή ισχύει 160 ημέρες από την ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού και καλύπτει μόνο τις από τη συμμετοχή στο διαγωνισμό απορρέουσες υποχρεώσεις του υπέρ ου η εγγύηση καθ' όλο το χρόνο ισχύος της. Αποδεχόμαστε να παρατείνουμε την ισχύ της εγγύησης ύστερα από έγγραφό σας, συνοδευόμενο από συναίνεση του υπέρ ου, με την προϋπόθεση ότι το αίτημα θα μας υποβληθεί πριν την ημερομηνία λήξης της εγγυητικής*». Συνεπώς, η προσκομισθείσα εγγυητική επιστολή συμμετοχής του άνω οικονομικού φορέα όριζε χρόνο ισχύος μικρότερο από τον κατά την Διακήρυξη προβλεπόμενο και η αναθέτουσα αρχή όφειλε κατά δέσμια αρμοδιότητα να απορρίψει την προσφορά του. Εξάλλου, η εν λόγω πλημμέλεια της εγγυητικής επιστολής, όπως προαναφέρθηκε, δεν συνιστά επουσιώδη τυπική πλημμέλεια, δυνάμενη να διορθωθεί, ούτε δύναται η αναθέτουσα αρχή, όπως μη νομίμως έπραξε με τη μεταγενέστερη με αριθμό 256/2023 απόφασή της, να καλέσει τον άνω οικονομικό φορέα να παρατείνει την ισχύ της ήδη υποβληθείσας εγγυητικής επιστολής συμμετοχής. Η προβλεπόμενη στο άρθρο 2.2.2.1 δυνατότητα της αναθέτουσας αρχής να ζητά την παράταση της ισχύος των προσφορών και των εγγυητικών

Αριθμός απόφασης: 14 /2024

επιστολών συμμετοχής προϋποθέτει καταρχήν νομότυπα υποβληθείσες προσφορές και εγγυητικές επιστολές συμμετοχής (ως προς τον προβλεπόμενο χρόνο ισχύος τους). Δεδομένης δε της υποβολής αντικανονικής – ως προς τον χρόνο ισχύος – εγγυητικής επιστολής συμμετοχής του άνω οικονομικού φορέα «...», η αναθέτουσα αρχή όφειλε κατά δέσμια αρμοδιότητα να απορρίψει την προσφορά του. Κατόπιν των ανωτέρω, ο **πρώτος** λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά του άνω οικονομικού φορέα.

15. Ανεξαρτήτως της αποδοχής του πρώτου λόγου της προσφυγής, που καθιστά άνευ ετέρου απορριπτέα την προσφορά του αναδόχου, με τον **δεύτερο** λόγο προβάλλεται ότι μη νομίμως έγινε δεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «...», διότι δεν υπέβαλε τεχνική προσφορά για το προσφερόμενο ΦΙΧ όχημα, παρά μόνο Φυλλάδια του κατασκευαστή του πλαισίου και της υπερκατασκευής και τις σχετικές υπεύθυνες δηλώσεις για το έτος κατασκευής του οχήματος, τα χιλιόμετρα που θα διαθέτει και την αποδοχή των όρων της Διακήρυξης.

16. Στο άρθρο 2.4.2 της Διακήρυξης με τίτλο «Χρόνος και τρόπος υποβολής των προσφορών» προβλέπεται ότι «2.4.2.3. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 της ΚΥΑ ΕΣΗΔΗΣ Προμήθειες και Υπηρεσίες: (α) έναν ηλεκτρονικό (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», στον οποίο περιλαμβάνεται το σύνολο των κατά περίπτωση απαιτούμενων δικαιολογητικών και η τεχνική προσφορά, σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα. Συνίσταται οι Οικονομικοί Φορείς να υποβάλλουν στον (υπο)φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» ξεχωριστούς υποφακέλους ως δικαιολογητικά και τεχνική προσφορά ΑΝΑ ΟΜΑΔΑ, και οι οποίοι θα περιλαμβάνουν, αντίστοιχα, τα απαραίτητα έγγραφα, βάσει της παρ. 2.4.3.1 και 2.4.3.2 και των Παραρτημάτων II – III, και σε μορφή συμπιεσμένων υποφακέλων...[...]. Ακολούθως, στο **άρθρο 2.4.3.2** της Διακήρυξης καθορίζεται το επί ποινή αποκλεισμού περιεχόμενο του φακέλου της Τεχνικής

Αριθμός απόφασης: 14 /2024

Προσφοράς ως εξής: «2.4.3.2. ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ. 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» των Παραρτημάτων II - III 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 στα άνω Παραρτήματα. Επειδή οι τεχνικές προδιαγραφές δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του ΕΣΗΔΗΣ, οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να επισυνάψουν στην προσφορά τους τα ηλεκτρονικά υπογεγραμμένα πρόσθετα, σε σχέση με τις αναφορές (εκτυπώσεις) της παρ. 2.4.2.4, σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία (ιδίως τεχνική προσφορά), καθώς και τα ακόλουθα: 1) Τα έγγραφα/δικαιολογητικά των παραγράφων 2.2.4, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσας, 2) τα έγγραφα νόμιμης σύστασης και εκπροσώπησης (όπως καταστατικά, πιστοποιητικά μεταβολών, αντίστοιχα ΦΕΚ, συγκρότηση ΔΣ σε σώμα, σε περίπτωση ΑΕ κλπ, ανάλογα με τη νομική μορφή του διαγωνιζόμενου), σύμφωνα με το Παράρτημα II....., 3) Τα δικαιολογητικά / πιστοποιητικά με τις προδιαγραφές και πλήρη τεχνικά στοιχεία και πληροφορίες που ορίζονται ανά ομάδα, τις Υπεύθυνες Δηλώσεις που απαιτούνται, εγγυήσεις, καθώς και τα Εργοστασιακά Εγχειρίδια, καταλόγους, βεβαιώσεις, συνοδευτικά έντυπα των προς προμήθεια ειδών, των παρελκόμενων και των ανταλλακτικών, την τεχνική υποστήριξη και εκπαίδευση προσωπικού, και την υλοποίηση της προμήθειας, σύμφωνα με όσα απαιτούνται στο Παράρτημα II – ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ και III – ΓΕΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΙΔΙΚΗ ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ (άρθ. 4, 12), 4) Υπεύθυνη δήλωση, στην οποία να δηλώνεται ότι «Οι τεχνικές προδιαγραφές των προσφερόμενων ειδών είναι σύμφωνες και πληρούν τα οριζόμενα της αριθ. 02/2023 Μελέτης και τα όσα ορίζονται στα Παραρτήματα ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ και ΓΕΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΙΔΙΚΗ ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ, 5) Υπεύθυνη Δήλωση ότι έλαβε/αν γνώση των όρων της Διακήρυξης και των Παραρτημάτων αυτής, και τους αποδέχεται/ονται πλήρως και ανεπιφύλακτα, 6) Υπεύθυνη δήλωση περί του χρόνου ισχύος προσφορών και τυχόν παράταση αυτών σύμφωνα με το άρθρο 2.4.5 της Διακήρυξης, 7) Υπεύθυνη δήλωση, όπου οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν.....».

17. Από τους προπαρατεθέντες όρους της Διακήρυξης προκύπτει ότι οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς πρέπει να υποβάλλουν με την προσφορά τους διακριτούς υποφακέλους «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική προσφορά». Στο άρθρο 2.4.3.2 της Διακήρυξης, όπου καθορίζεται το επί ποινή αποκλεισμού περιεχόμενο του φακέλου της τεχνικής προσφοράς, ρητώς προβλέπεται ότι οι συμμετέχοντες οφείλουν να υποβάλλουν εκτός από την φόρμα τεχνικής προσφοράς του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ και διακριτό υποφάκελο «ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ». Στον υποφάκελο αυτόν εμπεριέχεται υποχρεωτικά η υπογεγραμμένη Τεχνική προσφορά στην οποία δηλώνεται η πλήρωση όλων των ζητούμενων στο Παράρτημα II και III τεχνικών προδιαγραφών και απαιτήσεων, καθώς και κάθε έγγραφο που αποδεικνύει την πλήρωση των απαιτήσεων αυτών. Επιπλέον, στον υποφάκελο της τεχνικής προσφοράς τους πρέπει να συμπεριληφθούν όλες οι Υπεύθυνες Δηλώσεις που αναφέρονται στο υπόψη άρθρο 2.4.3.2 της Διακήρυξης.

18. Από την επισκόπηση των εγγράφων του φακέλου σε σχέση με τον προκείμενο λόγο της προσφυγής γίνονται δεκτά τα ακόλουθα: Ο οικονομικός φορέας «...» υπέβαλε την τεχνική προσφορά του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ, δηλαδή το ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ_signed.pdf». Ωστόσο, κατά τους βάσιμους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, δεν υπέβαλε έγγραφο Τεχνικής προσφοράς, κατά παράβαση της οικείας απαίτησης του άρθρου 2.4.3.2 της Διακήρυξης. Ειδικότερα, δεν προκύπτει η υποβολή του εγγράφου της τεχνικής προσφοράς στο οποίο να αναφέρεται η πλήρωση και ο τρόπος πλήρωσης των τεχνικών απαιτήσεων και προδιαγραφών των Παραρτημάτων II και III της Διακήρυξης. Ο άνω οικονομικός φορέας προσκόμισε με την προσφορά του μόνο τα Τεχνικά Φυλλάδια για το προσφερόμενο από αυτόν είδος, καθώς και τις Υπεύθυνες Δηλώσεις που ζητούνται στο άρθρο 2.4.3.2 της Διακήρυξης, ωστόσο παρέλειψε να υποβάλλει το έγγραφο της Τεχνικής Προσφοράς, που ομοίως ζητείται στο ανωτέρω άρθρο, προκειμένου να προσδιορίσει το είδος που προσφέρει και να τεκμηριώσει τον τρόπο πλήρωσης των αξιούμενων τεχνικών απαιτήσεων και προδιαγραφών. Κατόπιν των ανωτέρω, ο δεύτερος 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 του οικονομικού φορέα «...».

Αριθμός απόφασης: 14 /2024

19. Δεδομένης της αποδοχής των πρώτου και δεύτερου λόγων της προσφυγής, η προσφορά του οριστικού αναδόχου «...» είναι άνευ ετέρου απορριπτέα. Συνεπώς, παρέλκει η εξέταση του τρίτου λόγου της προσφυγής, που αφορά σε έλλειψη/πλημμελή υποβολή δικαιολογητικού εγγράφου κατακύρωσης και τούτο, διότι, ανεξαρτήτως της αποδοχής ή μη του λόγου αυτού, η προσφορά του άνω οικονομικού φορέα μη νομίμως έγινε δεκτή (βλ. Ε.Α. ΣΤΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010).

20. Κατόπιν των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή ως βάσιμη και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας, κατά το μέρος που έκανε δεκτή, ως προς την Ομάδα Α΄, την προσφορά του οικονομικού φορέα «...». Να οριστεί η επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου της προσφεύγουσας (άρθρο 363 του ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή, κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη με αριθμό 236/2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής περί οριστικής κατακύρωσης, στην οποία ενσωματώθηκε η προηγηθείσα με αριθμό 192/2023 απόφαση περί ανάδειξης προσωρινού αναδόχου καθώς και η με αριθμό 170/2023 απόφαση επικύρωσης του Πρακτικού Ι της Επιτροπής του διαγωνισμού, κατά το μέρος που με την απόφαση αυτή έγινε δεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» και αναδείχθηκε αυτός οριστικός ανάδοχος για την προμήθεια του είδους της Ομάδας Α΄ της δημοπρατούμενης σύμβασης.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου της προσφεύγουσας.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 15 Δεκεμβρίου 2023 και εκδόθηκε στις 3 Ιανουαρίου 2024 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ

ΔΕΣΠΟΙΝΑ ΚΥΡΙΑΖΗ