

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ  
4<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 26 Ιανουαρίου 2024 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 18.12.2023 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 2045/19.12.2023 προδικαστική προσφυγή της ατομικής επιχείρησης με την επωνυμία «...», που εδρεύει στα «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του «...» και ειδικότερα, κατά της με αρ. 210/ 2023 απόφασης της ως άνω αναθέτουσας αρχής, η οποία αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της με αρ. 238/2023 απόφασής της, σχετικά με την ανάδειξη μειοδότη του διαγωνισμού, περί έγκρισης των δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικών προσφορών και οικονομικών προσφορών του διαγωνισμού, καθ' ο μέρος, κατ' αποδοχήν του από 12.10.2023 πρακτικού της επιτροπής του διαγωνισμού, απερρίφθη η προσφορά της προσφεύγουσας, για τα τμήματα Α, Γ, Δ, Ε και ΣΤ της υπό ανάθεση σύμβασης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού 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. 39/2017, ποσού 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...» και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, ο ένδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του ν.

## **Αριθμός απόφασης: 293 /2024**

4412/2016 (Α' 147) και η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV αυτού, περί έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

3. Επειδή, όπως προκύπτει από τα μηνύματα που έχουν αναρτηθεί μέσω του συνδέσμου «Επικοινωνία» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (με α/α συστήματος «...»), η προσφυγή ασκήθηκε εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκώς. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκώς, διά του με αριθμ. πρωτ. 23580/22.12.2023 εγγράφου της, διατυπώνει τις απόψεις της επί της προκείμενης προσφυγής, αναρτώντας το εν λόγω έγγραφο, στις 28.12.2023, στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, προς γνώση όλων, αντιστοίχως η προσφεύγουσα, εμπροθέσμως και παραδεκώς υποβάλλει το υπόμνημα της επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής.

4. Επειδή, με την με αριθμ. πρωτ. «...» Διακήρυξη προκηρύχθηκε δημόσιος ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός, κάτω των ορίων για την «...» για τις ανάγκες του «...», με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής, προϋπολογισθείσας δαπάνης 71.564,52 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ο οποίος διαγωνισμός αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 31.08.2023 με Α.Δ.Α.Μ. «...», καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό αριθμό «...». Στον εν λόγω διαγωνισμό έλαβαν μέρος, καταθέτοντας τις προσφορές τους, τρεις οικονομικοί φορείς και συγκεκριμένα η προσφεύγουσα για τα τμήματα Α, Γ, Δ, Ε και ΣΤ της υπό ανάθεση σύμβασης, η εταιρεία με την επωνυμία «...» για το τμήμα Α και η εταιρεία με την επωνυμία «...» με τον διακριτικό τίτλο «...» για το τμήμα Β αυτής. Διά της προσβαλλομένης απόφασης της αναθέτουσας αρχής, και κατ' αποδοχήν του σχετικού πρακτικού της επιτροπής του διαγωνισμού, αποφασίστηκε η απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας για το σύνολο των τμημάτων, για τα οποία υπέβαλε τη προσφορά της. Στο πρακτικό της επιτροπής, το οποίο αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της προσβαλλομένης, διατυπώνονται συναφώς τα εξής: «Από τον έλεγχο των δικαιολογητικών των προσφορών σύμφωνα με τους

## Αριθμός απόφασης: 293 /2024

όρους της υπ' αριθμ. «...» διακήρυξης των εταιρειών «...» (ΤΜΗΜΑ Α, Γ, Δ, Ε, ΣΤ) και «...» (ΤΜΗΜΑ Α) διαπιστώνεται η πληρότητα τους και η Επιτροπή τις κάνει δεκτές. Η Επιτροπή στην συνέχεια προχώρησε στον έλεγχο των Τεχνικών προσφορών των εταιρειών «...» (ΤΜΗΜΑ Α, Γ, Δ, Ε, ΣΤ) και «...» (ΤΜΗΜΑ Α) και διαπίστωσε ότι δεν πληρούνται οι όροι της διακήρυξης και συγκεκριμένα του άρθρου 6.5 Δείγματα – Δειγματοληψία – Εργαστηριακές εξετάσεις: «οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν δείγματα. Τα ως άνω αναφερόμενα δείγματα θα κατατεθούν τουλάχιστον πέντε (5) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, το δε αποδεικτικό παραλαβής θα περιέχεται απαραίτητα στο φάκελο της τεχνικής προσφοράς επί ποινή αποκλεισμού. Η μη εμπρόθεσμη προσκόμιση δειγμάτων αποκλείει αυτομάτως την συμμετοχή στον διαγωνισμό». Οι ως άνω εταιρείες δεν κατέθεσαν με την Τεχνική προσφορά τους αποδεικτικό παραλαβής αλλά ούτε και τα δείγματα σύμφωνα με την απαίτηση του άρθρου 6.5 της υπ' αριθμ. «...» διακήρυξης. Οι προσφορές των εταιρειών «...» (ΤΜΗΜΑ Α, Γ, Δ, Ε, ΣΤ) και «...» (ΤΜΗΜΑ Α) δεν γίνονται δεκτές για την συνέχεια του διαγωνισμού.» Προσέτι, η προσφεύγουσα, μετά προδήλου εννόμου συμφέροντος, ασκεί τη προσφυγή της κατά της ως άνω προσβαλλομένης, καθ' ο μέρος αφορά στην απόρριψη της προσφοράς της, επιδιώκοντας την επανένταξη της στον διαγωνισμό και την ανάθεση της επίμαχης σύμβασης.

5. Επειδή, η προσφεύγουσα αιτείται διά της ασκηθείσας προσφυγής της, την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής, καθ' ο μέρος αφορά στην απόρριψη της προσφοράς της για τα τμήματα Α, Γ, Δ, Ε, ΣΤ της υπό ανάθεση σύμβασης, ισχυριζόμενη ότι πλημμελώς η αναθέτουσα αρχή προέβη στον αποκλεισμό της από την υπόψη διαγωνιστική διαδικασία για τον λόγο της μη προσκόμισης δειγμάτων και αποδεικτικού της προσκόμισης αυτών διά της προσφοράς της αφού η προσκόμιση δειγμάτων, σύμφωνα με τους όρους της υπόψη διακήρυξης, ήταν υποχρεωτική μόνο για το τμήμα Β (: «...») της υπό ανάθεση σύμβασης και δεν ήταν απαιτητή για τα λοιπά τμήματα του διαγωνισμού, για τα οποία υπέβαλε τη προσφορά της.

6. Επειδή, στην οικεία διακήρυξη, που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και δεσμεύει αμφίδρομα, τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και

## **Αριθμός απόφασης: 293 /2024**

τους συμμετέχοντες, προβλέπονται τα εξής, σχετικά με τα ως άνω κρίσιμα ζητήματα: «1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια «...». [...] Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι έξι (6) τμήματα: 1 Τμήμα Α: «...» [...] 2 Τμήμα Β: «...» [...] 3 Τμήμα Γ: «...» [...] 4 Τμήμα Δ: «...» [...] 5 Τμήμα Ε: «...» [...] 6 Τμήμα ΣΤ: «...» [...] Προσφορές υποβάλλονται για ένα ή περισσότερα τμήματα της προμήθειας, για τη συνολική ωστόσο προκηρυχθείσα ποσότητα του κάθε τμήματος. Απόρριψη ενός ή περισσότερων ειδών ενός τμήματος επιφέρει αυτόματα την απόρριψη της προσφοράς ολόκληρου του τμήματος. [...] Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι και ΙΙ της παρούσας διακήρυξης. [...] 2.4 Κατάρτιση - Περιεχόμενο Προσφορών 2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα Ι και ΙΙ της Διακήρυξης, για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας της προμήθειας ανά τμήμα. Δεν επιτρέπονται εναλλακτικές προσφορές. [...] 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 ΙΙ 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. Επίσης, στην τεχνική προσφορά θα πρέπει να συμπεριλαμβάνεται αποδεικτικό αποστολής δειγμάτων στην περίπτωση όπου αυτό απαιτείται, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Παράρτημα ΙΙ της παρούσας.[...] 6.5 Δείγματα – Δειγματοληψία – Εργαστηριακές εξετάσεις Οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν δείγματα. Τα ως άνω αναφερόμενα δείγματα θα κατατεθούν τουλάχιστον πέντε (5) ημέρες πριν από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, το δε αποδεικτικό αποστολής θα περιέχεται απαραίτητα στον φάκελο της τεχνικής προσφοράς επί ποινή αποκλεισμού. Η μη εμπρόθεσμη προσκόμιση δειγμάτων αποκλείει αυτομάτως την συμμετοχή στον διαγωνισμό». Περαιτέρω, στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ

## **Αριθμός απόφασης: 293 /2024**

Η της διακήρυξης υπό τον τίτλο «Απαιτήσεις - Τεχνικές Προδιαγραφές» ορίζεται: «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ Α. Οι κάτωθι τεχνικές προδιαγραφές αφορούν την προμήθεια «...» για τα τμήματα Α, Γ, Δ, Ε, ΣΤ [...] Επιπροσθέτως: Οι δικαιούμενοι συμμετοχής στο διαγωνισμό, πρέπει να υποβάλλουν, μαζί με την προσφορά τους: Τεχνική προσφορά και δελτία δεδομένων ασφαλείας. Στα προϊόντα θα πρέπει στην εσωτερική και εξωτερική συσκευασία τους να αναγράφονται στην Ελληνική γλώσσα τα παρακάτω στοιχεία: [...] Β. Όσο αφορά το Τμήμα Β – «...» 10 Lt CPV: «...» «...» Οι «...» πρέπει να είναι πρόσφατης κατασκευής, όχι πέραν των τριών (3) μηνών, μεγάλης αντοχής, κατάλληλες για ασφαλή και υγιεινή απόρριψη οργανικών αποβλήτων. Οι «...» πρέπει να είναι χωρητικότητας 10 Lt και να έχουν κατάλληλες διαστάσεις ώστε να εφαρμόζουν σε «...» χωρητικότητας 10 Lt. [...] Προκειμένου να διαπιστωθούν και να αξιολογηθούν πληρέστερα όλα τα λειτουργικά και τεχνικά στοιχεία των βιοδιασπώμενων «...» 10 Lt, καθώς και η συμμόρφωσή τους προς τις τεχνικές προδιαγραφές, πρέπει οι διαγωνιζόμενοι να προσκομίσουν δείγμα των προαναφερόμενων ειδών, ήτοι ένα ρολό πολλαπλών τεμαχίων, στις αποθήκες του «...» με σχετική απόδειξη, τουλάχιστον πέντε (5) ημέρες πριν από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών. Το κατατεθέν δείγμα θα φέρει εμφανή εκτύπωση με τον κωδικό πιστοποίησης του κατασκευαστή, με τις απαιτούμενες πιστοποιήσεις, με την εβδομάδα και το έτος παραγωγής του «...», καθώς και ενδεικτική εκτύπωση κειμένου. Το αντίγραφο της απόδειξης παραλαβής των δειγμάτων θα υποβάλλεται μαζί με τα δικαιολογητικά τεχνικής προσφοράς των διαγωνιζόμενων. Προσφορά που δεν περιλαμβάνει τη σχετική απόδειξη παραλαβής των δειγμάτων θα απορρίπτεται.»

7. Επειδή, κατά τα παγίως γεγόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007, 19/2005, 31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του

## Αριθμός απόφασης: 293 /2024

διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Εξάλλου, με βάση την αρχή της τυπικότητας των δημόσιων διαγωνισμών, μόνο όταν έχει τεθεί όρος στη Διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού - είτε ουσιαστικός, είτε τυπικός - κάθε διαγωνιζόμενος έχει δικαίωμα να επικαλεσθεί παράβασή του και να επιδιώξει τον αποκλεισμό των άλλων διαγωνιζόμενων, προς διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ανταγωνισμού και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων (ΣΤΕ 194/2011).

8. Επειδή, από τη γραμματική διατύπωση των διαληφθέντων στη σκέψη 6 της παρούσας όρων της οικείας διακήρυξης συνάγεται ότι οι διαγωνιζόμενοι, προκειμένου για την άρτια και προσήκουσα υποβολή της προσφοράς τους, πρέπει να υποβάλλουν αυτή σε συμμόρφωση με τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος II της διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περαιτέρω, ρητώς ορίζεται στην υπόψη διακήρυξη ότι, στην τεχνική προσφορά θα πρέπει να συμπεριλαμβάνεται αποδεικτικό αποστολής δειγμάτων και δη στην περίπτωση όπου αυτό απαιτείται, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Παράρτημα II της διακήρυξης. Από την επισκόπηση δε του Παραρτήματος II της διακήρυξης προκύπτει ρητώς ότι οι υποψήφιοι θα πρέπει να καταθέσουν δείγματα των προσφερόμενων ειδών και να υποβάλλουν το αντίγραφο της απόδειξης παραλαβής των δειγμάτων μαζί με τα δικαιολογητικά της τεχνικής προσφοράς τους για το τμήμα Β: «...» της υπό ανάθεση σύμβασης, υποχρέωση, η οποία δεν προκύπτει για τα λοιπά τμήματα του διαγωνισμού. Εξάλλου, από τη συνδυαστική εφαρμογή των ως άνω όρων, ήτοι αφενός της διατύπωσης στον όρο 2.4.3.2 της υπόψη διακήρυξης για το περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς («όπου αυτό απαιτείται»), αφετέρου της ρητής αναγραφής στο Παράρτημα II της διακήρυξης της υποχρέωσης συμπερίληψης αντίγραφου της απόδειξης παραλαβής των δειγμάτων στη τεχνική προσφορά των διαγωνιζόμενων για το

## **Αριθμός απόφασης: 293 /2024**

τμήμα Β, προκύπτει ότι η υποχρέωση προσκόμισης δειγμάτων αφορά στο τμήμα Β και μόνο, της υπό ανάθεση σύμβασης, ως βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα. Συνεπεία τούτων και δοθέντος ότι η προσφεύγουσα υπέβαλε τη προσφορά της για τα τμήματα Α, Γ, Δ, Ε και ΣΤ του διαγωνισμού, συνάγεται ότι πλημμελώς απορρίφθηκε η προσφορά της, διά της προσβαλλομένης, για τον λόγο αυτό, ήτοι για τη μη τήρηση υποχρέωσης που αφορά στο τμήμα Β του διαγωνισμού και τούτο επιπλέον διότι η προσφορά της για τα ως άνω τμήματα δεν αποκλίνει από τα εκ της διακηρύξεως αξιωθέντα και σχετικώς ορισθέντα. Προσέτι, στο πλαίσιο τήρησης της αρχής της τυπικότητας των δημοσίων διαγωνισμών και καθόσον, ως γίνεται δεκτό στη προηγούμενη σκέψη, η αναθέτουσα αρχή, διά της θέσπισης των όρων της διακήρυξης, αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, οι προβαλλόμενοι διά της εξεταζόμενης προσφυγής ισχυρισμοί της προσφεύγουσας πρέπει να γίνουν δεκτοί ως βάσιμοι, τα όσα δε περί αντιθέτου διατυπώνει η αναθέτουσα αρχή στο έγγραφο των απόψεων της πρέπει να απορριφθούν.

9. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, και επομένως η προσβαλλομένη υπ' αρ. 210/2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, η οποία και αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της υπ' αρ. 238/2023 όμοιας απόφασής πρέπει να ακυρωθεί καθ' ο μέρος απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας για τα τμήματα Α, Γ, Δ, Ε και ΣΤ της υπό ανάθεση σύμβασης. Τέλος, το κατατεθέν παράβολο πρέπει να επιστραφεί στη προσφεύγουσα, κατά το άρθρο 363 παρ. 5 του ν. 4412/2016.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται τη προσφυγή.

Ακυρώνει την 210/ 2023 προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, η οποία αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της με αρ. 238/2023 όμοιας απόφασής της, κατά τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στη προσφεύγουσα.

**Αριθμός απόφασης: 293 /2024**

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 26 Ιανουαρίου 2024 και εκδόθηκε στις 12 Φεβρουαρίου 2024 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**  
**ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**  
**ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ**