

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 11 Μαρτίου 2024 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 01.02.2024 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 157/01.02.2024 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στη «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του «...» και δη κατά της με αριθμ. 1/15.01.2024 (θέμα 2ο Α) απόφασης του διοικητικού συμβουλίου της ως άνω αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος που έκρινε αποδεκτή την τεχνική προσφορά της εταιρείας «...» για το είδος με α/α 41. “...” 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 ποσό παραβόλου, 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. 4412/2016 (Α' 147) και η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου ΙV αυτού, περί έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

Αριθμός απόφασης: 529/2024

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 εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 361 παρ. 1 περ. α' του ν. 4412/2016 και 4 παρ.1 περ. α' του π.δ. 39/2017. Επέκρινε, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκώς, η αναθέτουσα αρχή, διά του με αριθμ. πρωτ. 2226/15.02.2024 εγγράφου της διατυπώνει τις απόψεις της επί της προσφυγής, αναρτώντας το σχετικό έγγραφο στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, στις 15.02.2024, προς γνώση όλων, η δε προσφεύγουσα υποβάλλει εμπροθέσμως έγγραφο τιτλοφορούμενο «παρέμβαση επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής» που κατ' ορθή επισκόπηση του περιεχομένου αυτού, λογίζεται ως υπόμνημα επί των ως άνω απόψεων της αναθέτουσας αρχής.

4. Επειδή, με την με αριθμ. «...» Διακήρυξη προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός ανοικτός δημόσιος διαγωνισμός κάτω των ορίων για σύμβαση προμήθειας «...», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 198.829,42 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 16.06.2023 με Α.Δ.Α.Μ. «...», καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό «...». Ο εν λόγω διαγωνισμός προκηρύχθηκε για την προμήθεια 47 ειδών («...») για το «...», στο δε Παράρτημα ΙΙ της διακήρυξης αναφέρονται οι τεχνικές προδιαγραφές αυτών. Διά της προσβαλλομένης απόφασης, πρακτικό 1 της από 15.01.2024 απόφασης του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής, κατ' αποδοχήν του 3^{ου} πρακτικού της επιτροπής διαγωνισμού, αποφασίσθηκε η κατακύρωση των ειδών του διαγωνισμού στις διαγωνιζόμενες εταιρείες, ενώ την ίδια μέρα κοινοποιήθηκε σε αυτές (22.01.2024) και της από 22.11.2023 (πρακτικό 29) απόφασης του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής, σχετικά με την έγκριση των πρακτικών της επιτροπής για τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής, την αξιολόγηση των τεχνικών και των οικονομικών προσφορών και την ανάδειξη προσωρινών αναδόχων. Κατά της εν λόγω απόφασης στρέφεται η προσφεύγουσα κατά το μέρος που έκρινε αποδεκτή την τεχνική προσφορά της εταιρείας «...» για το

Αριθμός απόφασης: 529/2024

είδος 41 της υπό ανάθεση σύμβασης, ισχυριζόμενη ότι δεν πληροί τις τεχνικές προδιαγραφές και τους όρους της υπόψη διακήρυξης. Προσέτι, η προσφεύγουσα, μετ' εννόμου συμφέροντος, στρέφεται διά της υπό εξέταση προσφυγής κατά της προσβαλλομένης, αιτούμενη την ακύρωσή της, όσον αφορά την αποδοχή της προσφοράς της αναδειχθείσας προσωρινής αναδόχου για το είδος 41 της υπό ανάθεση σύμβασης, ως βλαπτόμενη, ερειδόμενο το έννομο συμφέρον της στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

5. Επειδή, πιο συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα παραπονείται με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της ότι μη νόμιμα έγινε δεκτή η προσφορά της διαγωνιζόμενης εταιρείας «...» και κατά παράβαση των όρων της οικείας διακήρυξης, για το είδος υπό α/α 41 διότι από την τεχνική της προσφορά ρητώς προκύπτει ότι προσφέρεται άλλο είδος και συγκεκριμένα η υπό την εμπορική ονομασία «...» 15MM Συσκευή «...», συμβατή με τις ηλεκτρονικές «...» του κατασκευαστικού οίκου «...» και όχι το ζητούμενο διά της διακήρυξης εν προκειμένω «...» για συγκεκριμένες «...». Με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της παραπονείται η προσφεύγουσα ότι από την τεχνική προσφορά της εταιρείας «...» και ειδικά το Φύλλο Συμμόρφωσης της προκύπτει ότι απεστάλη το με αριθμ. πρωτ. 8258/ 29.06.23 έγγραφο της αναθέτουσας αρχής στην ανωτέρω εταιρεία, ύστερα από το με αριθμ. πρωτ. 8108/27.06.2023 έγγραφο ερώτημα της τελευταίας, το οποίο ωστόσο δεν κοινοποιήθηκε στους λοιπούς συμμετέχοντες μέσω του συνδέσμου «επικοινωνία» της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ, παρόλο που διά αυτού προβαίνει η αναθέτουσα αρχή σε τροποποίηση όρων της διακήρυξης και τούτο κατά παράβαση της αρχής της τυπικότητας και της διαφάνειας που πρέπει να διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς.

6. Επειδή, στην οικεία διακήρυξη η οποία, αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και δεσμεύει, συνεπώς, την αναθέτουσα αρχή και όλους όσοι συμμετέχουν ανεπιφύλακτα σε αυτόν (βλ. ΕΑ ΣτΕ 15/2021, 241/2020), ορίζεται: «1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού

Αριθμός απόφασης: 529/2024

αντικειμένου της σύμβασης Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια «...» για τις ανάγκες του «...». Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV): «...». Προσφορές υποβάλλονται για όλα τα είδη ή για μέρος των ειδών, αλλά για ολόκληρη την προκηρυχθείσα ανά είδος ποσότητα. Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 198.829,42€ πλέον του αναλογούντος Φ.Π.Α. και 246.164,9548 € συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. η οποία αναλύεται ως εξής: Ποσό με ΦΠΑ 13%: σύνολο: 3.939,8580. (3.486,60 χωρίς ΦΠΑ) Ποσό με ΦΠΑ 24% σύνολο 242.225,0968 (195.342,8200 χωρίς ΦΠΑ) Η Αναθέτουσα Αρχή δύναται να κατακυρώσει τη σύμβαση για το ογδόντα τοις εκατό (80%) μέχρι και το εκατόν είκοσι τοις εκατό (120%) της προκηρυχθείσας ποσότητας αγαθών. Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε 12 μήνες. Το «...» δύναται να την παρατείνει μονομερώς για έξι (6) μήνες για την απορρόφηση του φυσικού και οικονομικού της αντικειμένου. Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της παρούσας διακήρυξης. Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει μόνο της τιμής (Χαμηλότερη τιμή). Όλοι οι προσφέροντες πρέπει μαζί με τις προσφορές τους ΕΠΙ ΠΟΙΝΗ ΑΠΟΡΡΙΨΗΣ να καταθέσουν δείγματα ΔΩΡΕΑΝ, τα οποία θα γίνονται αποδεκτά μέχρι την ημερομηνία κατάθεσης των προσφορών. Επίσης τα δείγματα θα αναφέρουν τον α/α της κατάστασης και την ονομασία του είδους στα οποία αντιστοιχούν, ώστε να αξιολογηθούν. [...]

2.1 Γενικές Πληροφορίες

2.1.1 Έγγραφο της σύμβασης Τα έγγραφα της παρούσας διαδικασίας σύναψης, είναι τα ακόλουθα: 1. το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης [ΕΕΕΣ] 2. η παρούσα διακήρυξη και τα παραρτήματά της 3. οι συμπληρωματικές πληροφορίες που τυχόν παρέχονται στο πλαίσιο της διαδικασίας, ιδίως σχετικά με τις προδιαγραφές και τα σχετικά δικαιολογητικά 4. το σχέδιο της σύμβασης με τα Παραρτήματά της.

2.1.2 Επικοινωνία - Πρόσβαση στα έγγραφα της Σύμβασης Όλες οι επικοινωνίες σε σχέση με τα βασικά στοιχεία της διαδικασίας σύναψης της σύμβασης, καθώς και όλες οι ανταλλαγές πληροφοριών, ιδίως η ηλεκτρονική υποβολή, εκτελούνται με τη χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ), η οποία είναι προσβάσιμη μέσω της Διαδικτυακής

Αριθμός απόφασης: 529/2024

Πύλης (www.promitheus.gov.gr). 2.1.3 Παροχή Διευκρινίσεων Τα σχετικά αιτήματα παροχής διευκρινίσεων υποβάλλονται ηλεκτρονικά, το αργότερο δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών και απαντώνται αντίστοιχα, στο πλαίσιο της παρούσας, στη σχετική ηλεκτρονική διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ, η οποία είναι προσβάσιμη μέσω της Διαδικτυακής Πύλης (www.promitheus.gov.gr). Αιτήματα παροχής συμπληρωματικών πληροφοριών – διευκρινίσεων υποβάλλονται από εγγεγραμμένους στο σύστημα οικονομικούς φορείς, δηλαδή από εκείνους που διαθέτουν σχετικά διαπιστευτήρια που τους έχουν χορηγηθεί (όνομα χρήστη και κωδικό πρόσβασης) και απαραίτητα το ηλεκτρονικό αρχείο με το κείμενο των ερωτημάτων είναι ηλεκτρονικά υπογεγραμμένο. Αιτήματα παροχής διευκρινίσεων που είτε υποβάλλονται με άλλο τρόπο είτε το ηλεκτρονικό αρχείο που τα συνοδεύει δεν είναι ηλεκτρονικά υπογεγραμμένο, δεν εξετάζονται. [...] 2.4 Κατάρτιση - Περιεχόμενο Προσφορών 2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα ΙΙ της Διακήρυξης για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας της προμήθειας ανά είδος /τμήμα. Δεν επιτρέπονται εναλλακτικές προσφορές [...] 2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά» 2.4.3.1 Δικαιολογητικά Συμμετοχής Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν με ποινή αποκλεισμού τα ακόλουθα στοιχεία: α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), όπως προβλέπεται στις παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 και τη συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση με την οποία ο οικονομικός φορέας δύναται να διευκρινίζει τις πληροφορίες που παρέχει με το ΕΕΕΣ σύμφωνα με την παρ. 9 του ίδιου άρθρου. β) την εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στο άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 αντίστοιχα της παρούσας διακήρυξης. γ) Υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986 (Α΄ 75), όπως εκάστοτε ισχύει, όπου ο οικονομικός φορέας να δηλώνει ότι: Δεν υπάγεται στις προϋποθέσεις της περίπτωσης γ) της παρ. 2 του αρ. 73 του Ν. 4412/2016 περί αποκλεισμού από δημόσιες συμβάσεις και χρηματοδοτήσεις λόγω παραβάσεων της

Αριθμός απόφασης: 529/2024

εργατικής νομοθεσίας □ Αποδέχεται ανεπιφύλακτα τους όρους της παρούσας προκήρυξης. □ Η προσφορά συντάχθηκε σύμφωνα με τους όρους της παρούσας διακήρυξης, των οποίων οι προσφέροντες έλαβαν πλήρη και ανεπιφύλακτη γνώση. □ Τα στοιχεία που αναφέρονται στην προσφορά είναι αληθή και ακριβή. □ Παραιτείται από κάθε δικαίωμα αποζημίωσής του σχετικά με οποιαδήποτε απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής για αναβολή ή ακύρωση – ματαίωση του διαγωνισμού. □ Συμμετέχει σε μια μόνο προσφορά στο πλαίσιο του παρόντος διαγωνισμού. □ Τηρεί και θα εξακολουθήσει να τηρεί κατά την εκτέλεση της σύμβασης, εφόσον επιλεγεί, τις υποχρεώσεις του που απορρέουν από τις διατάξεις της περιβαλλοντικής, κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπιστεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικού και εργατικού δικαίου, οι οποίες απαριθμούνται στο Παράρτημα Χ του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016. □ Δεν θα ενεργήσει αθέμιτα, παράνομα ή καταχρηστικά καθ όλη τη διάρκεια της διαδικασίας ανάθεσης, αλλά και κατά το στάδιο εκτέλεσης της σύμβασης, εφόσον επιλεγεί □ Λαμβάνει τα κατάλληλα μέτρα για να διαφυλάξουν την εμπιστευτικότητα των πληροφοριών που έχουν χαρακτηριστεί ως τέτοιες. □ Δεσμεύεται, κατά την διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης, για την απαραίτητη τήρηση των διατάξεων του με αρ. 2016/679 Κανονισμού (ΕΕ) του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 27^{ης} Απριλίου 2016 για την προστασία των φυσικών προσώπων έναντι της επεξεργασίας των δεδομένων προσωπικού χαρακτήρα [...] 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 II 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 Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν: α) το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν β) τη χώρα παραγωγής του προσφερόμενου

Αριθμός απόφασης: 529/2024

προϊόντος και την επιχειρηματική μονάδα στην οποία παράγεται αυτό, καθώς και τον τόπο εγκατάστασής της. [...] 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), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας, [...]» Περαιτέρω, στο Παράρτημα II της διακήρυξης με τίτλο ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ «...» ΠΙΝΑΚΑΣ ΕΙΔΩΝ –ΠΟΣΟΤΗΤΩΝ-ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ορίζεται, μεταξύ άλλων: «Α/Α: 41 ΕΙΔΗ: «...» ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ: ΤΕΜΑΧΙΟ ΕΤΗΣΙΕΣ ΠΟΣΟΤΗΤΕΣ: 960 ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΟΣ: 6,7 ΦΠΑ % 24 ΣΥΝΟΛΟ: 6.432,0000 ΣΥΝΟΛΟ ΦΠΑ: 1.543,6800 ΣΥΝΟΛΟ ΜΕ ΦΠΑ: 7.975,6800 [...] ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΕΙΔΩΝ [...] «...» ΤΕΜΑΧΙΟ Συσκευές «...». [...] ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ Ο προμηθευτής υποχρεούται μαζί με την προσφορά να υποβάλει και ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ. Αυτό είναι φύλλο συσχέτισεως της προσφοράς με τις απαιτήσεις της παρούσας περιγραφής. Στο φύλλο αυτό θα αναφέρονται με λεπτομέρεια όλες οι υπάρχουσες συμφωνίες ή αποκλίσεις των χαρακτηριστικών των προσφερομένων ειδών σε σχέση με τα αναφερόμενα στην παρούσα περιγραφή. Ο προμηθευτής θα πρέπει να απαντά μία προς μία και με την ίδια σειρά όλες σε όλες τις τεχνικές προδιαγραφές του Παραρτήματος II της διακήρυξης.»

7. Επειδή, κατά τα παγίως γινόμενα 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), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των

Αριθμός απόφασης: 529/2024

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 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.

8. Επειδή, από την επισκόπηση των στοιχείων της υπόθεσης και τη γραμματική διατύπωση των προδιαληφθέντων στη σκέψη 6 της παρούσας όρων της διακήρυξης προκύπτει ότι η υπόψη διαγωνιστική διαδικασία αφορά στη προμήθεια 47 ειδών «...» και προσφορές υποβάλλονται για όλα τα είδη ή για μέρος των ειδών, αλλά για ολόκληρη την προκηρυχθείσα ανά είδος ποσότητα. Ειδικά δε, για το είδος με α/α 41 για το οποίο έχει υποβάλει τη προσφορά της (και) η προσφεύγουσα, στο κανονιστικό περιεχόμενο της οικείας διακήρυξης εμφανίζεται ότι πρόκειται για «...», ειδικότερα μάλιστα προσδιορίζεται ότι πρόκειται για συσκευές «...». Περαιτέρω, από τον πίνακα του Παραρτήματος II της διακήρυξης προκύπτει ότι για το ως άνω είδος, η ετήσια ζητηθείσα ποσότητα είναι 960 τεμάχια και δίδεται ενδεικτική τιμή μονάδας 6,7 ευρώ. Από την επισκόπηση της προσφοράς της εταιρείας «...» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αρ. «...») και δη από τη τεχνική της προσφορά εμφανίζεται ότι για το συγκεκριμένο είδος (με α/α 41) προσφέρει Συσκευή «...», συμβατή με τις ηλεκτρονικές «...» του κατασκευαστικού οίκου «...». Περαιτέρω διατυπώνεται σχετικώς στη προσφορά της: «Προς χρήση του προσφερόμενου είδους παρέχονται ως συνοδός εξοπλισμός ηλεκτρονικές «...» (παροχή συνοδού εξοπλισμού χωρίς καμία επιβάρυνση για το «...») τεχνολογίας του 2021. Οι ηλεκτρονικές «...» υποστηρίζονται από το εξειδικευμένο και πιστοποιημένο τμήμα τεχνικής στήριξης «...» εξοπλισμού της εταιρείας μας με δυνατότητα πανελλαδικής κάλυψης.» Επιπλέον, στο υποβληθέν διά της προσφοράς της φύλλο συμμόρφωσης και στο πεδίο για το είδος με α/α 41 «...», προβαίνει η ανωτέρω διαγωνιζόμενη στην εξής προσθήκη/δήλωση: «Μετά από την

Αριθμός απόφασης: 529/2024

απάντηση του «...» με το έγγραφο με αριθμό πρωτοκόλλου 8258/29.06.23 στο ερώτημα της εταιρείας μας με το έγγραφο με αριθμό πρωτοκόλλου 8108/27.06.2023: «...» ΜΕ ΠΑΡΟΧΗ ΣΥΝΟΔΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΧΩΡΙΣ ΚΑΜΙΑ ΕΠΙΒΑΡΥΝΣΗ ΓΙΑ ΤΟ «...» εφόσον θα υπάρχει η δυνατότητα σημαντικής μείωσης της τιμής προμήθειας και η δυνατότητα προσφοράς νέας τεχνολογίας.» απαντάει καταφατικά, ως προς τη πλήρωση της απαίτησης και ως προς τη συμμόρφωση στην εν λόγω απαίτηση και στο πεδίο «Απάντηση» δηλώνει τα εξής: «Το προσφερόμενο είδος με «...» αποτελεί «...» (συμβατή με την ηλεκτρονική «...» που ενσωματώνει την πλέον πρόσφατη τεχνολογία - του 2021), με παροχή συνοδού εξοπλισμού τις ηλεκτρονικές «...», χωρίς καμία επιβάρυνση για το «...». Ενόψει των ανωτέρω, βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι η προσφορά της ανωτέρω διαγωνιζόμενης εταιρείας για το επίμαχο είδος είναι σε απόκλιση των ρητώς ορισθέντων διά της διακήρυξης, καθώς η προσφερόμενη από αυτή «...», συμβατή με τις ηλεκτρονικές «...» του κατασκευαστικού οίκου «...» δεν πληροί εν προκειμένω τα εκ του κανονιστικού πλαισίου της υπόψη διακήρυξης αξιωθέντα σχετικά με τις «...». Επομένως, ενόψει και των γενικών αρχών της δεσμευτικότητας της διακήρυξης, της τυπικότητας που διέπει τη διαγωνιστική διαδικασία και της ίσης μεταχείρισης των υποψηφίων αναδόχων (βλ. ΣτΕ 2660/2004 επταμ., ΕΑ ΣτΕ 579/2009, 1065/2007), βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι η τεχνική προσφορά της εταιρείας «...» για το συγκεκριμένο είδος (με α/α 41) είναι, κατά τη δέσμια υποχρέωση που υπέχει προς τούτο η αναθέτουσα αρχή (βλ. ΣτΕ 743/2000, ΕΑ ΣτΕ 860/2011, ΔΕφΠ 2/2013, πρβλ. ΣτΕ 592/2020 σκέψη 9) απορριπτέα αφού κείται εκτός των ορισθεισών διά της διακήρυξης τεχνικών προδιαγραφών. Τούτων δοθέντων οι προβαλλόμενοι διά του πρώτου λόγου της προσφυγής ισχυρισμοί της προσφεύγουσας πρέπει να γίνουν δεκτοί ως βάσιμοι.

9. Επειδή, εξάλλου, από την επισκόπηση της προσφοράς της διαγωνιζόμενης εταιρείας «...» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αρ. «...») αλλά και τα διατυπωθέντα στη συμπληρωματική αιτιολογία της αναθέτουσας αρχής διά του εγγράφου των απόψεων της προκύπτει ότι η ανωτέρω εταιρεία διαμόρφωσε τη προσφορά της μετά την απάντηση που έλαβε από την αναθέτουσα αρχή ύστερα από την υποβολή

Αριθμός απόφασης: 529/2024

από μέρους της διευκρινιστικού ερωτήματος, όπερ δηλώνει στο φύλλο συμμόρφωσης της για το επίμαχο είδος και επομένως δηλώνει ότι το προσφερόμενο εν προκειμένω είδος συμμορφώνεται με τις δοθείσες από την αναθέτουσα αρχή διευκρινήσεις. Ανεξάρτητα δε από τη βασιμότητα των ισχυρισμών της προσφεύγουσας όσον αφορά τη τροποποίηση διά των χορηγηθεισών διευκρινήσεων, ουσιωδών όρων της διακήρυξης -όπερ και συντρέχει- η μη κοινοποίηση αυτών σε όλους τους συμμετέχοντες, όπερ δεν αμφισβητείται από τα μέρη, αποτελεί ουσιώδη παράλειψη της αναθέτουσας αρχής και δη κατ' απόκλιση του κανονιστικού πλαισίου που δεσμεύει την αναθέτουσα αρχή και όλους όσοι συμμετέχουν ανεπιφύλακτα σε αυτόν. Σημειωτέον ότι σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης στα Έγγραφα της σύμβασης (2.1.1), είναι και οι συμπληρωματικές πληροφορίες που τυχόν παρέχονται στο πλαίσιο της διαδικασίας, ιδίως σχετικά με τις προδιαγραφές και τα σχετικά δικαιολογητικά καθώς και τους όρους σχετικά με την παροχή διευκρινήσεων. Εξάλλου, ως γνωστό, οι εν θέματι διευκρινίσεις, στο βαθμό που δεν επαναλαμβάνονται επιβεβαιωτικώς οι ρυθμίσεις της διακήρυξης, ούτε πρόκειται περί διορθώσεως απλού γραφικού ή λογιστικού σφάλματος της Διοικήσεως (ΕΑ 752/2004), είναι απαράδεκτες. Ουδεμία δε εν προκειμένω έχουν, ενόψει των παραπάνω, οι διευκρινίσεις αυτές έννομη επιρροή (Βλ. ΕΑ 952/2007) καθόσον, όχι μόνο δεν συνιστούν πράξη εκτελεστή, η οποία εντάσσεται στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και συμπληρώνει τους σχετικούς όρους της διακηρύξεως (Βλ. ΕΑ ΣΤΕ 190/2015, 108/2015, 55/2015, 380/2012, 258/2012), αλλά επιχειρούν να τροποποιήσουν εκ των υστέρων μη νομίμως, το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού όσον αφορά τα υπό προμήθεια είδη (Βλ. ΕΑ ΣΤΕ 474/2005, 532/2004), κατά παράβαση των αρχών της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης και της υποχρέωσης τήρησης της δημοσιότητας της διακήρυξης όσον αφορά τους τροποποιούμενους όρους της, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 61-70 του ν. 4412/2016 (Βλ. ΣΤΕ 827/2019). Τούτων δοθέντων οι προβαλλόμενοι διά του δεύτερου λόγου της προσφυγής ισχυρισμοί της προσφεύγουσας πρέπει να γίνουν δεκτοί ως βάσιμοι, τα όσα δε περί αντιθέτου προβάλλει η αναθέτουσα αρχή διά του εγγράφου των απόψεων της πρέπει να απορριφθούν.

Αριθμός απόφασης: 529/2024

10. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και επομένως η προσβαλλομένη πρέπει να ακυρωθεί κατά το σκέλος που έκανε δεκτή την προσφορά της εταιρείας «...» για το είδος με α/α 41. "...” της υπό ανάθεση σύμβασης και την ανέδειξε οριστική ανάδοχο σε αυτό. Τέλος, το παράβολο πρέπει να επιστραφεί στη προσφεύγουσα, κατ' άρθρο 363 παρ. 5 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται τη προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλομένη με αριθμ. 1/15.01.2024 (θέμα 2ο Α) απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στη προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 11 Μαρτίου 2024 και εκδόθηκε στις 29 Μαρτίου 2024 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ
α.α. ΦΩΤΕΙΝΗ ΚΟΥΜΑΛΑΤΣΟΥ