

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 26 Μαρτίου 2024 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος - Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 225/16-2-2024 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» που εδρεύει στη «...», οδός «...», και εκπροσωπείται νόμιμα.

ΚΑΤΑ

- Του «...» που εδρεύει στην «...», οδός «...» και εκπροσωπείται νόμιμα.
- Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στη «...», οδός «...» και εκπροσωπείται νόμιμα.
- Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στη «...», οδός «...» και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής: **α)** με αριθμό πρωτ. «...» και θέμα: «Έγκριση του υπ' αρ. πρωτ. «...» Πρακτικού (6η Συνεδρίαση) της Επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης προσφορών των ηλεκτρονικών διαγωνισμών για «...» που αφορά στον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης των οικονομικών φορέων που αναδείχθηκαν προσωρινοί ανάδοχοι του με αρ. Πρωτ. «...» (Συστ. αρ. ΕΣΗΔΗΣ: «...» ΑΔΑΜ: «...») Ανοικτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού κάτω των ορίων για «...» και με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά βάσει τιμής σύμφωνα με την υπ' αρ. πρωτ. «...» (ΑΔΑ: «...») Απόφαση της Γενικής Διεύθυνσης «...» και **β)** με αριθμό πρωτ. «...» και θέμα: «Έγκριση των Πρακτικών της Επιτροπής Αξιολόγησης των Αποτελεσμάτων των Διαγωνισμών και των Διαδικασιών

Αριθμός απόφασης: 595/2024

Διαπραγμάτευσης «...» περί ηλεκτρονικής Αποσφράγισης και ελέγχου των Δικαιολογητικών Συμμετοχής, των Τεχνικών Προσφορών και των Οικονομικών Προσφορών που κατατέθηκαν για τον με αρ. πρωτ. «...» Ανοικτό Ηλεκτρονικό διαγωνισμό κάτω των ορίων για «...» και κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής σύμφωνα με το άρθρο 27 του Ν.4412/16 και α) Αποδοχή –Απόρριψη των προσφορών των εταιριών που κατατέθηκαν στον ανωτέρω διαγωνισμό, μετά τον έλεγχο κατά περίπτωση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών οικονομικών προσφορών σύμφωνα με τα συνημμένα πρακτικά, β) Ανάδειξη προσωρινών αναδόχων σύμφωνα με τα συνημμένα πρακτικά, γ) Κλήση των προσωρινών αναδόχων για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης σύμφωνα με την υπ. αρ. πρωτ. «...» (ΑΔΑΜ «...») Διακήρυξη ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού (κάτω των ορίων)».

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα.

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο.

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής, καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 600,00 ευρώ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία ποσού 77.868,00 ευρώ των τμημάτων της σύμβασης που αποτελούν αντικείμενο της προδικαστικής προσφυγής (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: «...»).
2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό πρωτ.: «...» προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης «...». Η συνολική εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται σε 167.230,80 ευρώ. Το αντικείμενο της σύμβασης υποδιαιρέθηκε σε πέντε (5) τμήματα, με δικαίωμα των οικονομικών φορέων να υποβάλουν προσφορά για ένα (1) ή περισσότερα τμήματα. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις «...» (ΑΔΑΜ: «...») και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α «...». Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς με βάση την τιμή και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, η 13η/11/2023.
3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν παραδεκτά υποβάλλοντας προσφορά για το

Αριθμός απόφασης: 595/2024

Τμήμα 1 επτά (7) οικονομικοί φορείς που κατετάγησαν κατά σειρά μειοδοσίας ως εξής: 1) «...» (πρώτη παρεμβαίνουσα), 2) «...» (προσφεύγουσα), 3) «...», 4) «...», 5) «...» (δεύτερη παρεμβαίνουσα), 6) «...» και 7) «...».

4. Για το Τμήμα 2 υπέβαλαν παραδεκτά προσφορά έξι (6) οικονομικοί φορείς που κατετάγησαν κατά σειρά μειοδοσίας ως εξής: 1) «...» (προσφεύγουσα), 2) «...» (πρώτη παρεμβαίνουσα), 3) «...», 4) «...», 5) «...» (δεύτερη παρεμβαίνουσα) και 7) «...».

5. Για το Τμήμα 4 του διαγωνισμού υπέβαλαν παραδεκτά προσφορά πέντε (5) οικονομικοί φορείς που κατετάγησαν κατά σειρά μειοδοσίας ως εξής: 1) «...» (πρώτη παρεμβαίνουσα), 2) «...» (προσφεύγουσα), 3) «...», 4) «...» (δεύτερη παρεμβαίνουσα) και 5) «...».

6. Με τη δεύτερη προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής επικυρώθηκαν τα πρακτικά αποσφράγισης και αξιολόγησης των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικών προσφορών και οικονομικών προσφορών, έγιναν δεκτές όλες οι προσφορές και αναδείχθηκαν προσωρινές ανάδοχοι για τα Τμήματα 1 και 4 της σύμβασης η πρώτη παρεμβαίνουσα «...» και για το Τμήμα 2 η προσφεύγουσα. Με την πρώτη προσβαλλόμενη απόφαση, με την οποία ολοκληρώθηκε ο διαγωνισμός και στην οποία ενσωματώνεται η απόφαση ανάδειξης προσωρινών αναδόχων κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού για τα παραπάνω τμήματα στους προαναφερθέντες οικονομικούς φορείς. Οι προσβαλλόμενες κοινοποιήθηκαν στους διαγωνιζόμενους στις 8/2/2024.

7. Ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης (παροχή υπηρεσιών), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της, χωρίς ΦΠΑ, του χρόνου έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης, καθώς επίσης και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής υπάγεται στις διατάξεις του ν. 4412/2016. Συνακόλουθα, οι κρινόμενες διαφορές διέπονται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016 και η ΕΑΔΗΣΥ είναι αρμόδια να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή, για την άσκηση της οποίας έχουν τηρηθεί οι προϋποθέσεις παραδεκτού, μεταξύ των οποίων και το εμπρόθεσμο. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα υπέβαλε την προδικαστική προσφυγή αρχικά στις 16/2/2024. Στις 19/2/2024, και ενώ εξακολουθούσε να διαρκεί η δεκαήμερη προθεσμία, η προσφεύγουσα υπέβαλε εκ νέου την προδικαστική προσφυγή, σε ορθή επανάληψη, ζητώντας να μη ληφθεί υπόψη η αρχική. Δεδομένου ότι η δεύτερη υποβολή της προσφυγής

Αριθμός απόφασης: 595/2024

έλαβε χώρα εντός της νόμιμης προθεσμίας, η κρινόμενη προσφυγή είναι αυτή που υποβλήθηκε στις 19/2/2024.

8. Η προσφεύγουσα, ως προσφέρουσα που συμμετέχει παραδεκτά στον διαγωνισμό για τα επίμαχα τμήματα ασκεί την προδικαστική προσφυγή με έννομο συμφέρον ζητώντας την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατακύρωσης κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά της «...» και της κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού για τα Τμήματα 1 και 4, καθώς επίσης και κατά το μέρος που έγιναν δεκτές οι προσφορές των λοιπών διαγωνιζόμενων.

9. Η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή στους λοιπούς οικονομικούς φορείς στις 21/2/2024 και υπέβαλε απόψεις επ' αυτής στις 29/2/2024, νόμιμα και εμπρόθεσμα.

10. Οι παρεμβαίνουσες κατέθεσαν τις παρεμβάσεις τους νόμιμα, εμπρόθεσμα και με έννομο συμφέρον με αίτημα τη διατήρηση ισχύος των προσβαλλόμενων αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής κατά το μέρος που τις αφορούν.

11. Η Διακήρυξη, η οποία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει τόσο τους τρίτους, προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και την αναθέτουσα αρχή, η οποία υποχρεούται να εφαρμόζει τους όρους της (βλ. ΣτΕ 1217/2018, σκ. 5, 2434/2017, σκ. 5, 1086/2015, σκ. 5, 4901/2014, σκ. 8, ΕΑ ΣτΕ 352/2016, 53/2011 και Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.), ορίζει στις κρίσιμες για την επίλυση της κρινόμενης διαφοράς διατάξεις τα εξής: «1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης. Αντικείμενο της σύμβασης «...» και κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάση τιμής. ... Αναλυτικά «...» που περιλαμβάνονται σε κάθε τμήμα παρατίθενται στο Παράρτημα II της παρούσης διακήρυξης. Επισημαίνεται ότι η «...». ... Προσφορές θα υποβάλλονται για ένα, για περισσότερα, ή για όλα τα Τμήματα...

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 “Αναλυτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης-Τεχνικές Προδιαγραφές” Παράρτημα II της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των

Αριθμός απόφασης: 595/2024

οποίων θα αξιολογηθεί, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Οι οικονομικοί φορείς θα επισυνάψουν υποχρεωτικά στην ηλεκτρονική Τεχνική προσφορά τους ψηφιακά υπογεγραμμένα σε μορφή .pdf συμπληρωμένο το συν/νο στη παρούσα υπόδειγμα φύλλο συμμόρφωσης του παραρτήματος II της παρούσας που αφορά στα είδη των ομάδων-Τμημάτων για τα οποία υποβάλλεται προσφορά. Επίσης με την ηλεκτρονική τεχνική προσφορά του ο συμμετέχων υποβάλλει ηλεκτρονικά όσα από τα απαιτούμενα έγγραφα που αναφέρονται στις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή. ...

2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου 'Οικονομική Προσφορά'/Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών Τεχνική Προσφορά. 2.4.4.1 Οικονομική προσφορά. Η οικονομική προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης όπως ορίζεται στην παράγραφο 2.3.1. της παρούσας και σύμφωνα με το Υπόδειγμα Εντύπου Οικονομικής Προσφοράς (Παράρτημα II) το οποίο οι οικονομικοί φορείς συμπληρώνουν για κάθε Τμήμα που επιθυμούν να συμμετέχουν και για κάθε κτίριο ξεχωριστά. Οι Οικονομικοί Φορείς θα υποβάλλουν προσφορά για το Τμήμα ή για τα Τμήματα που επιθυμούν να συμμετέχουν, συμπληρώνοντας για κάθε Τμήμα, τον Πίνακα του Παραρτήματος II του παρόντος. Οι «...», όπως αυτές έχουν προσδιορισθεί από την Αναθέτουσα Αρχή. Το «...», θα προσδιορίζεται κατόπιν συνεννόησης με την Αναθέτουσα Αρχή, σύμφωνα με τις ανάγκες του «...». Οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς οφείλουν σύμφωνα με το άρθρο 68 του Ν.3863/2010, όπως τροποποιήθηκε με το αρθ.22 του Ν.4144/2013, να αναγράφουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων τα εξής: α) «...», β) «...», γ) «...», δ) «...», ε) «...», στ) «...». Επισημαίνεται ότι τα εν λόγω στοιχεία α' έως στ' της προηγούμενης παραγράφου, έχουν συμπεριληφθεί στον πίνακα της Οικονομικής Προσφοράς του Παραρτήματος II του παρόντος (ΚΕΦΑΛΑΙΟ Α, ΚΕΦΑΛΑΙΟ Γ) και ως εκ τούτου δεν απαιτείται η υποβολή τους σε ξεχωριστό αρχείο. Στην προσφορά τους πρέπει να υπολογίζουν «...». Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάψουν στην προσφορά «...». ... Α. Τιμές. Η τιμή των παρεχόμενων υπηρεσιών θα δίνεται σε ευρώ (€) για κάθε Τμήμα ξεχωριστά. Επισημαίνεται ότι, στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος οι συμμετέχοντες θα συμπληρώσουν την προσφερόμενη «...» πλέον ΦΠΑ για κάθε Τμήμα. Καθώς η οικονομική προσφορά δεν έχει αποτυπωθεί στο σύστημα αναλυτικά, ο

Αριθμός απόφασης: 595/2024

προσφέρων θα επισυνάψει στον (υπο) φάκελο “οικονομική προσφορά” την ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του ψηφιακά υπογεγραμμένη και τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία σε μορφή pdf (σύμφωνα με τα υποδείγματα του Παραρτήματος ΙΙ της παρούσας). Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για «...» που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης. Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου 3% και στην επ’ αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20%. Οι προσφερόμενες τιμές είναι σταθερές καθ’ όλη τη διάρκεια της σύμβασης και δεν αναπροσαρμόζονται. Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: α) δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή που καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα, β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη της παρ. 4 του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή στο άρθρο 1.3 της παρούσας Διακήρυξης. ...

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 απαράβατους 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. ...

3.1.2 Αξιολόγηση προσφορών. 3.1.2.1 Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών, μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ οργάνων της, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων. ... Εάν οι προσφορές φαίνονται ασυνήθιστα χαμηλές σε σχέση με το αντικείμενο της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από τους οικονομικούς φορείς, μέσω της λειτουργικότητας της ‘Επικοινωνίας’ του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο

Αριθμός απόφασης: 595/2024

Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, να εξηγήσουν την τιμή ή το κόστος που προτείνουν στην προσφορά τους, εντός αποκλειστικής προθεσμίας, κατά ανώτατο όριο είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης. Στην περίπτωση αυτή εφαρμόζονται τα άρθρα 88 και 89 ν. 4412/2016. Εάν τα παρεχόμενα στοιχεία δεν εξηγούν κατά τρόπο ικανοποιητικό το χαμηλό επίπεδο της τιμής ή του κόστους που προτείνεται, η προσφορά απορρίπτεται ως μη κανονική. Σε κάθε περίπτωση η αναθέτουσα αρχή ενσωματώνει τις σχετικές εξηγήσεις σχετικά με τις ασυνήθιστα χαμηλές προσφορές και την αποδοχή ή όχι των σχετικών εξηγήσεων εκ μέρους των προσφερόντων στην κατωτέρω ενιαία απόφαση. ...

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ: ΑΝΑΛΥΤΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΚΑΙ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ. ΜΕΡΟΣ Α. «...». Για όλα τα Τμήματα, «...» ... Β. ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ. Απαραίτητα και με ποινή αποκλεισμού από την περαιτέρω αξιολόγηση, οι υποψήφιοι Ανάδοχοι πρέπει στην προσφορά τους να καταθέσουν το παρόν έντυπο, στο οποίο θα απαντούν τεκμηριωμένα για το σύνολο των απαιτήσεων, με παραπομπές σε σχετικά τεκμηριωτικά έγγραφα που θα επισυνάπτονται. ... Στη Στήλη 'ΧΑΡΑΚΤΗΡΙΣΤΙΚΑ' περιγράφονται αναλυτικά οι αντίστοιχοι τεχνικοί όροι, υποχρεώσεις ή επεξηγήσεις για τα οποία θα πρέπει να δοθούν αντίστοιχες απαντήσεις. Στη στήλη 'ΑΠΑΙΤΗΣΗ' έχει συμπληρωθεί η λέξη 'ΝΑΙ' και η αντίστοιχη προδιαγραφή είναι υποχρεωτική για τον προσφέροντα, θεωρούμενη ως απαραίτητος όρος σύμφωνα με την παρούσα Διακήρυξη. Στη στήλη 'ΑΠΑΝΤΗΣΗ' σημειώνεται η απάντηση του προσφέροντος που έχει τη μορφή ΝΑΙ/ΟΧΙ εάν η αντίστοιχη προδιαγραφή πληρούται ή όχι από την Προσφορά. Στη στήλη 'ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ' θα καταγραφεί η σαφής παραπομπή σε Παράρτημα της Τεχνικής Προσφοράς το οποίο θα περιλαμβάνει αναλυτικές τεχνικές περιγραφές του εξοπλισμού ή των υπηρεσιών ή αριθμημένα Τεχνικά Φυλλάδια κλπ., που κατά την κρίση του προσφέροντος τεκμηριώνουν τα στοιχεία των απαντήσεων στις τεχνικές προδιαγραφές. Είναι ιδιαίτερα επιθυμητή η πληρέστερη συμπλήρωση των παραπομπών, οι οποίες πρέπει να είναι κατά το δυνατόν συγκεκριμένες (π.χ. Τεχνικό Φυλλάδιο 3, Σελ. 4 Παράγραφος 4, κ.λπ.). Αντίστοιχα στο τεχνικό φυλλάδιο ή στη σχετική αναφορά, μεθοδολογικό εργαλείο, τεχνική κτλ. θα υπογραμμιστεί το σημείο που τεκμηριώνει τη συμφωνία ή την υπερκάλυψη και θα σημειωθεί η αντίστοιχη τεχνική προδιαγραφή (π.χ.

Προδ. Κ.1)».

12. Με τον τρίτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας «...» έπρεπε να απορριφθεί, μεταξύ άλλων και διότι, κατά παράβαση των όρων της Διακήρυξης, δεν προσκόμισε τεχνικά φυλλάδια ή οποιοδήποτε άλλο έγγραφο για την τεκμηρίωση των τεχνικών προδιαγραφών «...». Ειδικότερα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η παρεμβαίνουσα παρέπεμψε συναφώς με το φύλλο συμμόρφωσης στο αρχείο ««...»», στο οποίο, όμως, δεν περιέχεται κανένα έγγραφο σχετικά με «...» κ.λπ.

13. Η αναθέτουσα αρχή και η παρεμβαίνουσα αντιτάσσουν στα παραπάνω ότι το φύλλο συμμόρφωσης της τελευταίας έχει συμπληρωθεί σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης με θετική απάντηση ως προς τις τεχνικές προδιαγραφές των «...» και με παραπομπή στο αρχείο «...», το οποίο, κατά τους ισχυρισμούς της αναθέτουσας αρχής, καλύπτει «...». Κατά τους ισχυρισμούς της παρεμβαίνουσας, η στήλη «παραπομπή» είναι επικουρική και βοηθητική και δίνει απλά τη δυνατότητα στους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς να αναφέρουν επιπρόσθετα στοιχεία.

14. Από τον συνδυασμό των προπαρατεθεισών διατάξεων των άρθρων 2.4.3.2 και 2.4.6 της Διακήρυξης και των όρων του Παραρτήματος II, σύμφωνα με τους οποίους οι διαγωνιζόμενοι είναι υποχρεωμένοι να συμπληρώσουν τον πίνακα συμμόρφωσης παραπέμποντας με σαφήνεια σχετικά με την πλήρωση των επιμέρους τεχνικών προδιαγραφών «σε Παράρτημα της Τεχνική Προσφοράς το οποίο θα περιλαμβάνει αναλυτικές τεχνικές περιγραφές του εξοπλισμού ή των υπηρεσιών ή αριθμημένα Τεχνικά Φυλλάδια κλπ., που κατά την κρίση του προσφέροντος τεκμηριώνουν τα στοιχεία των απαντήσεων στις τεχνικές προδιαγραφές», προκύπτει ότι απορρίπτεται προσφορά, η οποία, είτε δεν έχει το περιεχόμενο που ορίζεται, μεταξύ άλλων, στο άρθρο 2.4.3.2 αυτής, είτε περιέχει ελλείψεις που δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση σύμφωνα με το άρθρο 3.1.2.1 της Διακήρυξης. Τέτοιες ελλείψεις είναι και αυτές που αφορούν στα απαιτούμενα στοιχεία τεκμηρίωσης της συμμόρφωσης των «...» με τις τεχνικές προδιαγραφές, τα οποία πρέπει να προσκομίζονται και στα οποία πρέπει να γίνεται συγκεκριμένη παραπομπή, σύμφωνα με τους προπαρατεθέντες όρους του Παραρτήματος II της Διακήρυξης σχετικά με τον πίνακα συμμόρφωσης (πρβλ. ΔΕφΠειραιά 89/2024, σκ. 11, ΔΕφΘεσ/νίκης

Αριθμός απόφασης: 595/2024

42/2023, σκ. 9 επ., 74/2023, ΔΕΦΑΘ 2280/2022, ΔΕΦΑΘ 1675/2023, a contrario, ΕΑΔΗΣΥ 1697, 1698/2023, σκ. 20 επ.).

15. Περαιτέρω, στο φύλλο συμμόρφωσης του Παραρτήματος II περιέχονται οι εξής τεχνικές προδιαγραφές σε σχέση με «...»:

-«...».

-«...».

-«...».

-«...».

-«...».

-«...».

-«...».

-«...».

-«...».

-«...».

-«...».

-«...».

16. Στην προκείμενη περίπτωση, από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα «...» υπέβαλε συμπληρωμένο τον πίνακα συμμόρφωσης της Διακήρυξης (αρχείο «...»), στο πεδίο του οποίου σχετικά με τη συμμόρφωση των «...» με τις τεχνικές προδιαγραφές απάντησε θετικά και παρέπεμψε στα στοιχεία της τεχνικής προσφοράς ως εξής: «...». Όπως, επίσης, προκύπτει από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού, στο αρχείο αυτό περιέχονται τεχνικά φυλλάδια και έγγραφα τεκμηρίωσης των τεχνικών προδιαγραφών του «...» που προτίθεται να χρησιμοποιήσει η παρεμβαίνουσα («...» κ.λπ.). Ωστόσο, στο επίμαχο αρχείο, στο οποίο παρέπεμψε η παρεμβαίνουσα **δεν περιέχονται** τεχνικά φυλλάδια, προσπέκτους ή οποιοδήποτε άλλο έγγραφο τεκμηρίωσης των τεχνικών προδιαγραφών των «...» («...»).

17. Και ναι μεν η παρεμβαίνουσα προσκόμισε, όπως υποστηρίζει με την παρέμβασή της, υπεύθυνες δηλώσεις σχετικά με τις άδειες έγκρισης των «...», αλλά, πέραν του ότι δεν παρέπεμψε στα έγγραφα αυτά για την πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών στο φύλλο συμμόρφωσης, όπως ρητά απαιτούσαν οι όροι του Παραρτήματος II, οι υπεύθυνες αυτές δηλώσεις αποδεικνύουν μόνο την πλήρωση των δύο τεχνικών προδιαγραφών σχετικά με την άδεια έγκρισης

Αριθμός απόφασης: 595/2024

«...». Ωστόσο, ούτε από τις υπεύθυνες δηλώσεις, ούτε από οποιοδήποτε άλλο στοιχείο της τεχνικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας τεκμηριώνονται οι λοιπές προπαρατεθείσες τεχνικές προδιαγραφές των «...», όπως ρητά απαιτείται από το άρθρο 2.4.3.1 της Διακήρυξης σε συνδυασμό με τους όρους του Παραρτήματος ΙΙ. Κατά συνέπεια, η προσφορά της παρεμβαίνουσας δεν ήταν σύμφωνη με τη Διακήρυξη και έπρεπε να απορριφθεί κατά δέσμια αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής (πρβλ. ΔΕφΠειραιά 89/2024, σκ. 11, ΔΕφΘεσ/νίκης 42/2023, σκ. 9 επ., 74/2023, ΔΕφΑθ 2280/2022, ΕΑΔΗΣΥ 1697, 1698/2023, σκ. 20 επ.).

18. Ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι η οικεία απαίτηση της Διακήρυξης καλύπτεται από το αρχείο ««...», διότι «...» είναι πρόδηλα αβάσιμος, αφού τα «...» διακρίνονται σαφώς από τον «...», ενώ, σε κάθε περίπτωση, η παρεμβαίνουσα υπέβαλε τεχνικά φυλλάδια μόνο «...». Τέλος, ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι η διαπιστωθείσα πλημμέλεια της προσφοράς της είναι ιάσιμη, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 102 ν. 4412/2016, είναι απορριπτέος, διότι, κατά την έννοια των οικείων διατάξεων του άρθρου 102 ν. 4412/2016, όπως αυτές ερμηνεύθηκαν από τα αρμόδια Δικαστήρια και μετά την τροποποίησή τους με τις διατάξεις του άρθρου 42 Ν. 4782/2022 (βλ. ΣΤΕ 1894/2022, 1553/2022, 725/2022), είναι επιτρεπτή, μετά από πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής, η συμπλήρωση ή διευκρίνιση νομίμως κατ' αρχήν υποβληθεισών προσφορών, όχι όμως και η προσκόμιση για πρώτη φορά μη υποβληθέντων στοιχείων που απαιτούνταν επί ποινή αποκλεισμού από τη Διακήρυξη (βλ. ΣΤΕ 1894/2022, 2514/2022, σκ. 22, απόφαση ΔΕΕ μειζ. της 7.9.2021, C-927/19, Klaipėdos regiono atliekų tvarkymo centras, σκ. 93, με την οποία ερμηνεύεται το ισχύον άρθρο 56 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ). Στην προκείμενη δε περίπτωση, η παραπάνω πλημμέλεια της προσφοράς της δεν είναι μπορεί να διορθωθεί, διότι κάτι τέτοιο θα συνεπαγόταν τροποποίηση του περιεχομένου της τεχνικής προσφοράς με την προσκόμιση για πρώτη φορά των παραπάνω ελλειπόντων στοιχείων (πρβλ. ΔΕφΠειραιά 89/2024, σκ. 11, ΔΕφΘεσ/νίκης 42/2023, σκ. 9 επ., 74/2023). Κατά συνέπεια, **ο τρίτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός** για τους παραπάνω λόγους, ενώ παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών προβαλλόμενων ισχυρισμών σχετικά με την τεκμηρίωση των τεχνικών προδιαγραφών του φύλλου συμμόρφωσης.

19. Με τον έκτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση των προσβαλλόμενων κατά το μέρος που έγιναν δεκτές στον διαγωνισμό οι προσφορές της παρεμβαίνουσας «...» και των οικονομικών φορέων «...», «...», «...», «...» παρά το γεγονός ότι, κατά παράβαση των όρων της Διακήρυξης, δεν τεκμηρίωσαν ότι το «...», ούτε κάποιο άλλο στοιχείο ή υπεύθυνη δήλωση, ώστε να αποδεικνύεται η παραπάνω δέσμευση.

20. Όπως προαναφέρθηκε, σύμφωνα με τους όρους του Παραρτήματος II της Διακήρυξης, οι διαγωνιζόμενοι ήταν υποχρεωμένοι να τεκμηριώσουν την πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών με παραπομπές του φύλλου συμμόρφωσης «σε Παράρτημα της Τεχνική Προσφοράς το οποίο θα περιλαμβάνει αναλυτικές τεχνικές περιγραφές του εξοπλισμού ή των υπηρεσιών ή αριθμημένα Τεχνικά Φυλλάδια κλπ., που κατά την κρίση του προσφέροντος τεκμηριώνουν τα στοιχεία των απαντήσεων στις τεχνικές προδιαγραφές».

21. Ωστόσο, όσον αφορά στην «...», ο οικείος όρος της Διακήρυξης που εντάχθηκε στην ενότητα «7. ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ – ΥΠΟΨΗΦΙΩΝ ΑΝΑΔΟΧΩΝ» του φύλλου συμμόρφωσης ορίζει ότι «ο Ανάδοχος υποχρεούται να χρησιμοποιεί αποκλειστικά «...». Αντικείμενο, δηλαδή, του συγκεκριμένου όρου δεν είναι η τεκμηρίωση συγκεκριμένων προσόντων ή ιδιοτήτων «...», αλλά η ανάληψη της δέσμευσης του αναδόχου ότι θα «...». Αντίστοιχα, στους ειδικούς όρους εκτέλεσης της σύμβασης προβλέπεται ότι «Η Αναθέτουσα Αρχή απαλλάσσεται από κάθε ευθύνη και υποχρέωση για «...». Διευκρινίζεται ρητά ότι η Αναθέτουσα Αρχή δεν έχει καμία αστική ή ποινική ευθύνη για κάθε αξίωση εκ μέρους οιοδήποτε «...». Δεν προκύπτει, όμως, από τον επίμαχο όρο του Παραρτήματος II ή από άλλη διάταξη της Διακήρυξης ότι «...». Επομένως, για τη συμμόρφωση προς τον επίμαχο όρο αρκεί η ανάληψη της οικείας δέσμευσης του διαγωνιζόμενου ότι «...», η οποία αναλαμβάνεται με τη θετική απάντηση στο φύλλο συμμόρφωσης, χωρίς να απαιτείται και μάλιστα με ποινή την απόρριψη της προσφοράς, από τη Διακήρυξη η δέσμευση του αναδόχου να περιβληθεί τον τύπο υπεύθυνης δήλωσης, όπως αβάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα. Κατά συνέπεια, **ο έκτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.**

22. Σύμφωνα με τη σκέψη 18, έγινε δεκτός λόγος απόρριψης της προσφοράς της «...» για τα Τμήματα 1 και 4 του διαγωνισμού, ως προς τα οποία η

Αριθμός απόφασης: 595/2024

προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση των προσβαλλόμενων κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας και της κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού. Η διαπιστωθείσα πλημμέλεια της προσφοράς της παρεμβαίνουσας παρέχει αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την απόρριψη της προσφοράς της για τα παραπάνω τμήματα, ως προς τα οποία αμφισβητήθηκε η νομιμότητα της συμμετοχής της, και, επομένως, παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών προβαλλόμενων λόγων κατ' αυτής (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007, ΔΕφΑθ 1642/2023 κ.α.).

23. Κατόπιν των παραπάνω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει μερικώς δεκτή, η πρώτη παρέμβαση να απορριφθεί, η δεύτερη να γίνει δεκτή και να οριστεί η επιστροφή του καταβληθέντος από την προσφεύγουσα παραβόλου.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...»

Δέχεται την παρέμβαση του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...»

Ακυρώνει τις προσβαλλόμενες, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε, αποφασίσθηκε και εκδόθηκε στις 26 Μαρτίου 2024 και εκδόθηκε στις 15 Απριλίου 2024, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ