

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
3ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 27 Μαρτίου 2024 με την εξής σύνθεση:
Ιωάννης Λαμπρόπουλος Πρόεδρος, Αγγελική Πουλοπούλου - Μέλος,
Ελευθερία Καλαμιώτη - Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την από 19-02-2024 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ)
ΕΑΔΗΣΥ 233/20-02-2024 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρίας με την
επωνυμία «...» και με τον διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»),
που εδρεύει στη ... , επί της οδού ... αρ. ... όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της ... (εφεξής η «Αναθέτουσα Αρχή»), όπως νόμιμα
εκπροσωπείται.

Κατά της εταιρίας με την επωνυμία «...» (εφεξής η «παρεμβαίνουσα»),
που εδρεύει στον ... , επί της οδού ... αρ. ... όπως νόμιμα εκπροσωπείται,
που άσκησε παρέμβαση στο πλαίσιο της προδικαστικής προσφυγής.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητεί να ακυρωθεί η
με αριθμό ... απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής, με την οποία ανακηρύχθηκε
οριστικός ανάδοχος η παρεμβαίνουσα, με σκοπό την απόρριψη της
προσφοράς της.

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 παράβολο
ποσού 1.052,00 € σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ.
39/2017 (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, η Αναθέτουσα Αρχή με την υπ' αρ. .../2023 (...) Διακήρυξη
προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την Προμήθεια ...

Αριθμός Απόφασης: 611 / 2024

εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης στο ποσό 210.400,00 €, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24 % (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ: € 260.896,00). Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ «I» της Διακήρυξης. Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει τιμής. Η ανωτέρω Διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 22-06-2023 με ΑΔΑΜ ... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό α/α ... Με την προσβαλλόμενη απόφαση, η Αναθέτουσα Αρχή κατακύρωσε τη σύμβαση στην παρεμβαίνουσα, ενώ η προσφεύγουσα κατετάγη 2η σειρά μειοδοσίας.

3. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει της φύσεως της Αναθέτουσας Αρχής, του αντικειμένου του και της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, υπάγεται στις διατάξεις του Ν. 4412/2016, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου αυτού, η δε ΕΑΔΗΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή τους.

4. Επειδή, η προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε εμπροθέσμως στις 19-02-2024 με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος I του π.δ. 39/2017 μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στις 09-02-2024 μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ. Μετ' εννόμου συμφέροντος η προσφεύγουσα ασκεί την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, στρεφόμενη κατά της προσφοράς της παρεμβαίνουσας και της ανάδειξης αυτής ως οριστικού αναδόχου, επιδιώκοντας την ανάθεση σε αυτήν της σύμβασης.

5. Επειδή, στις 21-02-2024 η Αναθέτουσα Αρχή προέβη σε κοινοποίηση της προδικαστικής προσφυγής προς τους ενδιαφερόμενους, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, σύμφωνα με το άρ. 365, παρ. 1, σημ. α' του Ν. 4412/2016 και το άρ. 9, παρ. 1, σημ. α' του π.δ. 39/2017.

6. Επειδή, στις 22-02-2024 η παρεμβαίνουσα κοινοποίησε, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, την παρέμβασή της εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς, ως έχουσα αναδειχθεί οριστικός ανάδοχος, επιδιώκει δε να απορριφθεί η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή και να διατηρηθεί η ισχύς της προσβαλλόμενης πράξης.

Αριθμός Απόφασης: 611 / 2024

7. Επειδή, στο άρθρο 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι η αναθέτουσα αρχή διαβιβάζει, το αργότερο εντός δεκαπέντε (15) ημερών από την ημέρα κατάθεσης της προδικαστικής προσφυγής, μαζί με τον πλήρη φάκελο της υπόθεσης και τις απόψεις της επί της προσφυγής, στις οποίες μπορεί να συμπεριλάβει και αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης πράξης. Στην ίδια παράγραφο ορίζεται, περαιτέρω, ότι οποιοδήποτε από τα μέρη δύναται να καταθέσει συμπληρωματικό υπόμνημα εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής. Στην παράγραφο 8 του ίδιου άρθρου ορίζεται ρητώς ότι όλες οι προθεσμίες του άρθρου αυτού είναι αποκλειστικές. Από το συνδυασμό των διατάξεων αυτών συνάγεται ότι οι ως άνω προθεσμίες χαρακτηρίζονται από τις ίδιες τις εν λόγω διατάξεις ως αποκλειστικές, γιατί, ακριβώς, εξυπηρετούν την ανάγκη της έγκαιρης προσκόμισης ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ του συνόλου των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης, με τα εκατέρωθεν προβαλλόμενα, ώστε να καθίσταται δυνατή εντός των, επίσης, αποκλειστικών προθεσμιών, τόσο η εξέταση της υπόθεσης σε σαράντα (40) ημέρες, κατ' απώτατο όριο, από την κατάθεση της προδικαστικής προσφυγής, όπως ορίζεται στην παράγραφο 4 του ίδιου ως άνω άρθρου, όσο και η έκδοση απόφασης εντός είκοσι (20) ημερών από την εξέταση της προσφυγής, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 367 παρ. 1 του ίδιου ν. 4412/2016. Ειδικότερα, ως προς τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής, καθίσταται αναγκαία η εντός της ως άνω αποκλειστικής προθεσμίας διαβίβασή τους, για τον πρόσθετο λόγο ότι με αυτές δύναται να παρατεθεί αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης πράξης, επί της οποίας θα πρέπει να παρέχεται ο αναγκαίος χρόνος, τόσο σε οποιοδήποτε μέρος για την αντίκρουσή της, όσο, κυρίως, και στο επιλαμβανόμενο της εξέτασης της προσφυγής Κλιμάκιο της ΕΑΔΗΣΥ, προς συνεκτίμησή τους, για την έγκαιρη και ορθή διάγνωση της διαφοράς. Άλλωστε, ο χαρακτηρισμός των προθεσμιών αυτών ως αποκλειστικών για τις ανάγκες της εντός των, επίσης, αποκλειστικών ως άνω προθεσμιών, εξέτασης και έκδοσης απόφασης από την ΕΑΔΗΣΥ, υπαγορεύτηκε για τον ίδιο λόγο, για τον οποίο, ομοίως, χαρακτηρίζονται ως αποκλειστικές και οι προθεσμίες του άρθρου 372 του ίδιου ν.4412/2016, για τις ενέργειες των διαδίκων, ώστε να καταστεί δυνατή η έγκαιρη εκδίκαση της υπόθεσης από το δικαστήριο. Κατ' ακολουθίαν όλων των ανωτέρω, η

Αριθμός Απόφασης: 611 / 2024

διαβίβαση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής εκτός της πιο πάνω αποκλειστικής προθεσμίας των δεκαπέντε ημερών από την κατάθεση της προδικαστικής προσφυγής, δεν εξυπηρετεί τις προαναφερόμενες ανάγκες και έχει ως αποτέλεσμα να μη λαμβάνονται υπόψη από το Κλιμάκιο της ΕΑΔΗΣΥ, που εξετάζει την προδικαστική προσφυγή. Στην υπό εξέταση υπόθεση, στις 08-03-2024 η Αναθέτουσα Αρχή, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, κοινοποίησε τις υπ' αριθμ. ... απόψεις της, οι οποίες, ως κατατεθείσες εκτός της δεκαπενθήμερης σχετικής προθεσμίας, ενόψει των αμέσως ανωτέρω, δεν λαμβάνονται υπόψη από το Κλιμάκιο, χωρίς τούτου να αναιρείται από το αορίστως αναφερόμενο από την Αναθέτουσα Αρχή κατά την υποβολή αυτών (των απόψεων) μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ ότι *«(...)Επιπροσθέτως σας αναφέρουμε πως η oligοήμερη καθυστέρηση κατάθεσής των, οφείλεται στη μετεγκατάσταση της διεύθυνσης σε έτερο ... και στα επακόλουθα κενά ασφαλείας που αυτή δημιούργησε, σχετικά με την αποστολή διαβαθμισμένων εγγράφων μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ.»*, δεδομένου ότι δεν προσδιορίζεται ο χρόνος της μετεγκατάστασης σε σχέση με τη λήξη της προθεσμίας υποβολής των απόψεων, ώστε να κριθεί αν συνέτρεχε ανωτέρα βία κατά τη λήξη της προθεσμίας αυτής, ανεξαρτήτως του ότι η μετεγκατάσταση δεν αποτελεί, άνευ ετέρου, απρόβλεπτο γεγονός, ώστε να δύναται να στοιχειοθετήσει την έννοια της ανωτέρας βίας. Επίσης, η προσφεύγουσα ανήρτησε μέσω της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 11-03-2024 το με ίδια ημερομηνία Υπόμνημά της επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, του οποίου παρέλκει η εξέταση λόγω της εκπρόθεσμης υποβολής των τελευταίων.

8. Επειδή, η διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. ΣτΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕΛΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν τα προς συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά

Αριθμός Απόφασης: 611 / 2024

την κατάθεση της προσφοράς δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕΛΣυν 70/2006). Σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Όπως, δε, παγίως γίνεται δεκτό, οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης στους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν στις αναθέτουσες αρχές να διατυπώνουν τους όρους διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης στην προκήρυξη του διαγωνισμού με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία, κατά τρόπο ώστε αφενός να παρέχουν σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιδεικνύοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους τη δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο των όρων αυτών και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο, αφετέρου, να καθιστούν δυνατό τον αποτελεσματικό έλεγχο του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα τιθέμενα κριτήρια (Ε.Σ Κλ.Ε 157/2017, Τμ. VI 2452/2012, 1643/2014, 6869/2015, 261/2017, βλ. και ΔΕΚ απόφαση της 18.10.2001, C-19/2000, SIAC Construcion Ltd, σκέψεις 41 έως 44, απόφαση της 29.4.2004, C-496/1999 Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, σκέψη 111, απόφαση της 10.5.2012, C-368/10, Επιτροπή κατά Κάτω Χωρών σκ. 109 επ.).

9. Επειδή, οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, επάγονται δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (ΣτΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construction Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση

Αριθμός Απόφασης: 611 / 2024

της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

10. Επειδή, η προσφεύγουσα, σύμφωνα με όσα προβάλλει, ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης με σκοπό την απόρριψη της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, διότι σε περίπτωση απόρριψης της προσφοράς της θα ανακηρυχθεί ανάδοχος, ως έχοντας προσφέρει την δεύτερη χαμηλότερη τιμή. Προλογικά, η παρεμβαίνουσα αναφέρει ότι σύμφωνα με την Διακήρυξη, κανένας από τους λόγους της προσφυγής δεν αποτελεί λόγο απόρριψης της προσφοράς της και ότι η προσφεύγουσα με αυθαίρετη ερμηνεία των όρων (και του κειμένου) της Διακήρυξης προσπαθεί να δημιουργήσει αμφιβολίες ως προς την συνέπεια των εγγράφων της. Επιπροσθέτως, αναφέρει ότι η προσφεύγουσα προσπαθεί εντέχνως, εμπλέκοντας παραπλανητικά και τεχνικούς όρους, να δημιουργήσει εντυπώσεις για το εάν τα έγγραφα της συνάδουν με τα ζητηθέντα της Διακήρυξης, αλλά στερείται ορθών επιχειρημάτων και, εν πάση περιπτώσει, δεν στηρίζεται σε αληθείς προτάσεις. Προβάλλει ότι για τυπικούς λόγους οφείλει να παρέμβει προς υποστήριξη της γενικότερης θέσης της, ενώ στην παρέμβασή της χρησιμοποιεί παραπομπές κατευθείαν από την Διακήρυξη, την οποία όλοι οι συμμετέχοντες δέχονται και αναγνωρίζουν ότι διέπει την διαγωνιστική διαδικασία, εφόσον όλοι την έχουν δεχτεί και δεν έχει γίνει ένσταση μετά τη δημοσίευσή της.

11. Επειδή, ειδικότερα, η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο της προδικαστικής της προσφυγής προβάλλει ότι η παρεμβαίνουσα για να ανταποκριθεί στις απαιτήσεις της Διακήρυξης σχετικά με την πλήρωση του κριτηρίου ποιοτικής επιλογής, στον φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής υπέβαλε Ε.Ε.Ε.Σ., στο οποίο δήλωσε ότι στο διάστημα από 29-09-2022 έως 07-10-2022 εκτέλεσε για λογαριασμό του ... τη σύμβαση ... με αντικείμενο την ... αξίας 13.906,91 ευρώ, υπέβαλε, δε, στον ίδιο φάκελο συμπληρωματική υπεύθυνη δήλωση, στην οποία βεβαίωσε ότι για λογαριασμό, πάντα, του εκτέλεσε κατά τα έτη 2021 και 2022 τις συμβάσεις με αριθμούς ... και ... με αντικείμενο την ... αξίας 4.907,50 ευρώ, 8.924,10 ευρώ και 5.749,21 ευρώ αντίστοιχα, καθώς και άλλες συμβάσεις του έτους 2017 με αντικείμενο Περαιτέρω, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η παρεμβαίνουσα στον φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης προσκόμισε αντίγραφα των τριών προαναφερόμενων με αριθμούς ... και ... συμβάσεων

Αριθμός Απόφασης: 611 / 2024

με το ... , μαζί με αντίστοιχη βεβαίωση καλής εκτέλεσης αυτών, αντίγραφα διαφόρων άλλων συμβάσεων με την αναθέτουσα αρχή των ετών 2017, 2018 και 2019 με αντικείμενο την ... , καθώς και βεβαίωση καλής εκτέλεσης ... από αυτές και ότι δεν προσκόμισε κανένα δικαιολογητικό σχετικά με την αναφερόμενη στο ΕΕΕΣ με αριθμό ... σύμβαση αξίας 13.906,91 ευρώ. Κατά την προσφεύγουσα, από το ανωτέρω περιεχόμενο των δικαιολογητικών κατακύρωσης η παρεμβαίνουσα δεν απέδειξε την πλήρωση του προαναφερόμενου κριτηρίου ποιοτικής επιλογής ούτε την αλήθεια των σχετικών δηλώσεων που διέλαβε στο ΕΕΕΣ και στην συμπληρωματική υπεύθυνη δήλωση που υπέβαλε με τα δικαιολογητικά συμμετοχής της στο διαγωνισμό. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η παρεμβαίνουσα α) δεν απέδειξε ότι συνήψε και εκτέλεσε προσηκόντως την αναφερόμενη στο ΕΕΕΣ με αριθμό ... σύμβαση αξίας 13.906,91 ευρώ, ενώ η φερόμενη καλή εκτέλεση των ... προαναφερόμενων με αριθμούς ... και ... συμβάσεων με το ... δεν αρκεί για την εκπλήρωση του συγκεκριμένου κριτηρίου ποιοτικής επιλογής, διότι η αξία τους ανέρχεται σε $4.907,50 + 8.924,10 + 5.749,21 = 19.580,81$ ευρώ, ήτοι σε ποσό χαμηλότερο του απαιτούμενου των 21.040,00 ευρώ, καθώς και ότι οι υπόλοιπες συμβάσεις που επικαλέστηκε ως εκτελεσθείσες σε χρονικά σημεία προγενέστερα του έτους 2020 (έτη 2017, 2018 και 2019) δεν μπορούν σύμφωνα με τη διακήρυξη να ληφθούν υπόψη για την πλήρωση του συγκεκριμένου κριτηρίου ποιοτικής επιλογής β) το αντικείμενο των ως άνω ... συμβάσεων (...) δεν είναι συναφές προς το αντικείμενο της προκείμενης σύμβασης (...), διότι το τελευταίο εμπίπτει στον κωδικό CPV ... «...», που ανήκει στην ευρύτερη κατηγορία ... «...», ενώ τα αντικείμενα των τριών ως άνω συμβάσεων εμπίπτουν, για την πρώτη, αξίας 4.907,50 ευρώ στο CPV ... «...», που ανήκει στην κατηγορία ... «...», για τη δεύτερη, αξίας 8.924,10 ευρώ στα CPV ... «...» και ... «...» και για την τρίτη, αξίας 5.749,21 ευρώ, επίσης στα CPV ... «...» και ...«...». Ως υποστηρίζει η προσφεύγουσα, οι συμβάσεις αυτές και από την άποψη του αντικειμένου τους δεν τεκμηριώνουν την πλήρωση του συγκεκριμένου κριτηρίου ποιοτικής επιλογής και άρα η προσφορά της παρεμβαίνουσας έπρεπε να απορριφθεί. Επί των ανωτέρω προβαλλόμενων, η παρεμβαίνουσα προβάλλει ότι στο άρθρο 3.2 "Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου-Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου" της Διακήρυξης αναφέρεται στην

Αριθμός Απόφασης: 611 / 2024

τέταρτη παράγραφο πως "αν δεν προσκομιστούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα ή να παράσχει διευκρινήσεις με την έννοια του άρθρου 102 του ν. 4412/20169 εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν", επομένως δεν συντρέχει λόγος απόρριψης, και επιπρόσθετα δηλώνει πως ουδέποτε έλαβε την οποιαδήποτε πρόσκληση υποβολής διευκρινήσεων από την αρμόδια Αναθέτουσα Αρχή. Ωστόσο, ως αναφέρει, προς διευκόλυνση όλων των εμπλεκόμενων μερών, επισυνάπτει τα σχετικά αποδεικτικά που αφορούν τη σύμβαση ... αξίας 13.906,91 € (σύμβαση, τιμολόγιο, βεβαίωση καλής εκτέλεσης). Σχετικά με τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας πως οι υπόλοιπες επικαλούμενες συμβάσεις και πιο συγκεκριμένα: Αρ. Σύμβασης ... εκτελεστική (2017), ...εκτελεστική (2018), ...εκτελεστική (2019) συνολικής καθαρής αξίας 177.314,10 €, δεν θα έπρεπε να ληφθούν υπόψη για την πλήρωση του συγκεκριμένου κριτηρίου ποιοτικής επιλογής, δηλώνει πως στην Διακήρυξη, στην παράγραφο 2.2.6 "Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα", περίπτωση α) υπάρχει η παρατήρηση ... στην οποία αναφέρεται πως οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να ζητούν έως τρία (3) έτη και να λαμβάνουν υπόψη στοιχεία συμβάσεων που εκτελέστηκαν/παραδόθηκαν πριν από την τελευταία τριετία, άρα, σύμφωνα με την Διακήρυξη μπορούν να λάβουν υπόψη και παλαιότερες συμβάσεις. Επί του ισχυρισμού της προσφεύγουσας πως το αντικείμενο ... που έχει παραδώσει (και αναφέρεται στις δηλωθείσες συμβάσεις) δεν είναι συναφές προς το αντικείμενο της προκείμενης σύμβασης (...), η παρεμβαίνουσα δηλώνει πως όλα τα ... που έχει παραδώσει (...) είναι όλα πρώτες ύλες και υλικά τα οποία χρησιμοποιούνται απολύτως συνεργαστικά με το υλικό "... για τον βουλκανισμό της ... ή χρησιμοποιούνται και αυτά για την κατασκευή και αποθήκευση των ... για τις οποίες προορίζεται η παραγόμενη ... Συνεπώς, σύμφωνα με όσα προβάλλει, είναι συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας "...". Αναφέρει, περαιτέρω, ότι η κατηγοριοποίηση κατά CPV γίνεται σε κάθε ελληνικό διαγωνισμό δημοσίου (...) και αφορά κατηγοριοποίηση και αρχειοθέτηση της εκάστοτε υπηρεσίας, ενώ δεν ισχύει ότι μόνο ο κωδικός CPV της ευρύτερης κατηγορίας ... (...) του είναι συναφείς με το αντικείμενο.

Αριθμός Απόφασης: 611 / 2024

Κατά την παρεμβαίνουσα, μπορεί η υπηρεσία να έχει κωδικούς για έτοιμα προϊόντα ή να τα φτιάχνει και μόνη της αγοράζοντας α' ύλης (...) και να τα συνδυάζει με ενδιάμεσα ή έτοιμα προϊόντα. Επομένως, ως προβάλλει, η συνάφεια σε καμία περίπτωση δεν ορίζεται με το εάν ταυτίζονται οι κωδικοί CPV ή η ευρύτερη κατηγορία αυτών, καθώς και ότι η Διακήρυξη αναφέρει συνάφεια και όχι ταυτοσημία κατηγορίας, η, δε συνάφεια δεν ορίζεται/αξιολογείται με κωδικοποίηση CPV. Αναφέρει, επίσης, ότι στο σκέλος (α) η προσφεύγουσα έχει αναγνωρίσει τις συμβάσεις των συναφών προϊόντων, αλλά ευκαιριακά στο σκέλος (β) προσπαθεί να αναδείξει και ζήτημα συνάφειας χρησιμοποιώντας παραπλανητικά την κωδικοποίηση υλικών του ... Κατά την παρεμβαίνουσα, το συγκεκριμένο επιχείρημα περί συνάφειας θα ευσταθούσε ενδεχομένως, εάν ναι μεν παρέθετε διαφορετικά CPV, τα οποία θα αναφέρονταν σε όντως άσχετα προϊόντα όπως π.χ. τρόφιμα, ενώ οι κωδικοί CPV των παραδόσεων της απευθύνονται σε υλικά γύρω από την κατασκευή του ... όπως και το ... (χρησιμοποιείται για την κατασκευή του ...) που αφορά την Διακήρυξη και άρα είναι συναφείς. Σύμφωνα με την παρεμβαίνουσα, βάσει της Διακήρυξης δεν συντρέχει λόγος απόρριψης της προσφοράς της.

12. Επειδή, επί των ανωτέρω προβαλλόμενων λεκτέα είναι τα εξής: Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6 της Διακήρυξης - Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα *«Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς : α) απαιτείται κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας (2020, 2021 και 2022), να έχουν εκτελέσει τουλάχιστον μία σύμβαση προμηθειών συναφούς τύπου, ύψους ίσο ή μεγαλύτερο από το 10% της καθαρής αξίας της παρούσας διακήρυξης, άνευ ΦΠΑ. β) δηλώνουν το μέσο ετήσιο εργατοϋπαλληλικό δυναμικό και τον αριθμό των διευθυντικών στελεχών τους κατά τα τελευταία τρία έτη (2020, 2021 και 2022).»*, στην, δε, υπ' αριθμ. 59 παραπομπή επί της παραγράφου (α) του άρθρου 2.2.6 της Διακήρυξης (σελ. 20) αναφέρεται ότι *«Οι ... μπορούν να ζητούν έως τρία έτη και να λαμβάνουν υπόψη στοιχεία συμβάσεων που εκτελέσθηκαν/παραδόθηκαν πριν από την τελευταία τριετία.»*. Στο άρθρο 2.2.9.1 της Διακήρυξης - Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών ορίζεται ότι *«(...) Ο οικονομικός φορέας δύναται να διευκρινίζει τις δηλώσεις και πληροφορίες που παρέχει στο ΕΕΕΣ με συνοδευτική*

Αριθμός Απόφασης: 611 / 2024

υπεύθυνη δήλωση, την οποία υποβάλλει μαζί με αυτό. (...). Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9.2 της Διακήρυξης - Αποδεικτικά Μέσα «Α. Για την απόδειξη της μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού κατ' άρθρο 2.2.3 και της πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής κατά τις παραγράφους 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7, οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα δικαιολογητικά του παρόντος. Η προσκόμιση των εν λόγω δικαιολογητικών γίνεται κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 3.2 από τον προσωρινό ανάδοχο. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας. (...) Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: Αντίγραφα συμβάσεων ή τιμολόγια πώλησης ή υπεύθυνη δήλωση (σε περίπτωση δέσμευσης με ρήτρα εχεμύθειας και εμπιστευτικότητα μη δημοσίευσης / κοινοποίησης πληροφοριών σχετικά με τους αγοραστές / χρήστες) της παραγράφου 2.2.6. Εάν ο φορέας / ιδιοκτήτης είναι ιδιωτικός, θα προσκομιστεί βεβαίωση του φορέα και επίσημα παραστατικά (τιμολόγια). Εάν ο φορέας / ιδιοκτήτης είναι δημόσιος θα πρέπει να προσκομιστούν αντίγραφα των συναφθεισών συμβάσεων και βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης αυτών. Εάν ο οικονομικός φορέας έχει υλοποιήσει το έργο ως μέλος Ένωσης ή Κοινοπραξίας, προσκομίζει επιπρόσθετα και αντίγραφο του Συμφωνητικού που να αποδεικνύεται το ποσοστό συμμετοχής του. Ο πίνακας θα έχει την παρακάτω ενδεικτική μορφή: Α/Α Πελάτης (Φορέας/ Ιδιοκτήτης) Τίτλος Σύμβασης Προμήθειας Ποσό Σύμβασης (χωρίς ΦΠΑ) Συνοπτική Περιγραφή Προμήθειας Διάρκεια υλοποίησης Σύμβασης». Περαιτέρω, στο άρθρο 103 του Ν. 4412/2016 - Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών ορίζεται ότι «Πέραν των οριζόμενων στις παρ. 3 και 4 του άρθρου 79, περί Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης, και στο άρθρο 93, περί περιεχομένου φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής», ισχύουν και τα ακόλουθα: 1. Μετά από την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται σύμφωνα με το άρθρο 11 του ν. 2690/1999 (Α` 74), όλων των δικαιολογητικών

Αριθμός Απόφασης: 611 / 2024

του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73, περί λόγων αποκλεισμού, και 74, περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή μέσω του ΕΣΗΔΗΣ. 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα, ή να παράσχει διευκρινήσεις με την έννοια του άρθρου 102, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν. Αν ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει αίτημα προς την αναθέτουσα αρχή για παράταση της ως άνω προθεσμίας, συνοδευόμενο από αποδεικτικά έγγραφα με τα οποία αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες δημόσιες αρχές. Ο προσωρινός ανάδοχος μπορεί να αξιοποιεί τη δυνατότητα του προηγούμενου εδαφίου και εντός της προθεσμίας της πρόσκλησης της παρ. 1. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και όταν η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν από το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή του πρώτου εδαφίου της παρ. 5 του άρθρου 79, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας. 3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών, διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι εκ προθέσεως απατηλά, ή ότι έχουν υποβληθεί πλαστά αποδεικτικά στοιχεία, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, περί εγγυήσεων, εφόσον είχε προσκομισθεί, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης, όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση, η

Αριθμός Απόφασης: 611 / 2024

διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται. 4. Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλλει στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης, όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα έγγραφα και δικαιολογητικά, η διαδικασία ματαιώνεται. 5. Αν από τα παραπάνω δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74 ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παρ. 1 και τα άρθρα 75, περί κριτηρίων επιλογής, 76, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου και 77, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης μελέτης ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, περί χρόνου συνδρομής όρων συμμετοχής και οψιγενών μεταβολών, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, σύμφωνα με το άρθρο 72, περί εγγυήσεων, εφόσον είχε προσκομισθεί, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης, όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 και β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, η διαδικασία ματαιώνεται. 6. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο, στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών σύμφωνα με όσα ορίζονται στην παρ. 2,

Αριθμός Απόφασης: 611 / 2024

και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας κατά τις παρ. 3, 4 ή 5 είτε κατακύρωσης της σύμβασης. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης του άρθρου 105. 7. Όσοι δεν έχουν αποκλειστεί οριστικά λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν, σύμφωνα με όσα ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης και στις διατάξεις του παρόντος.». Σύμφωνα με το άρθρο 3.2 της Διακήρυξης - Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου «(...) Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα ή να παράσχει διευκρινήσεις με την έννοια του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν. Ο προσωρινός ανάδοχος δύναται να υποβάλει αίτημα, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, προς την αναθέτουσα αρχή, για παράταση της ως άνω προθεσμίας, συνοδευόμενο από αποδεικτικά έγγραφα περί αίτησης χορήγησης δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου. Στην περίπτωση αυτή η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής αυτών, για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγησή τους από τις αρμόδιες δημόσιες αρχές. Ο προσωρινός ανάδοχος μπορεί να αξιοποιεί τη δυνατότητα αυτή τόσο εντός της αρχικής προθεσμίας για την υποβολή δικαιολογητικών όσο και εντός της προθεσμίας για την προσκόμιση ελλειπόντων ή τη συμπλήρωση ήδη υποβληθέντων δικαιολογητικών, κατά την έννοια του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, ως ανωτέρω προβλέπεται. (...)». Κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων του άρθρου 103 Ν. 4412/2016, η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται, κατόπιν ελέγχου των υποβληθέντων κατ' αρχήν από τον προσωρινό ανάδοχο δικαιολογητικών κατακύρωσης, να τον καλέσει να καλύψει, εντός δεκαήμερης προθεσμίας, τυχόν ελλείψεις των εν λόγω δικαιολογητικών - είτε με την υποβολή αρχικώς μη υποβληθέντος δικαιολογητικού είτε με τη συμπλήρωση αρχικώς μεν υποβληθέντος, αλλά μη πληρούντος τις απαιτήσεις της διακήρυξης δικαιολογητικού σε περίπτωση κατά την οποία οι ελλείψεις αυτές επάγονται

Αριθμός Απόφασης: 611 / 2024

αποκλεισμό του προσωρινού αναδόχου. Η αρχική, δηλαδή, παράλειψη ή πλημμελής υποβολή εκ μέρους του αναδόχου κάποιου από τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, δεν συνεπάγεται αυτομάτως και άνευ ετέρου τον αποκλεισμό του από την περαιτέρω διαδικασία του διαγωνισμού, αλλά υποχρεώνει, κατ' αρχήν, την αναθέτουσα αρχή να προβεί στην οφειλόμενη κατά τα άνω κλήση του προσωρινού αναδόχου προς συμπλήρωση του ελλείποντος ή/και ελλιπούς δικαιολογητικού. Μόνον εφόσον έχει προηγηθεί η προσήκουσα κατά τα άνω κλήση του προσωρινού αναδόχου από την αναθέτουσα αρχή και η εξέταση της συμμόρφωσης του οικονομικού φορέα προς αυτήν, μπορεί η αναθέτουσα αρχή να προβεί στην απόρριψη των δικαιολογητικών κατακύρωσης λόγω ελλείψεων που δεν θεραπεύτηκαν κατά την ανωτέρω διαδικασία (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 37/2021, σκ. 19, 29/2019, σκ. 11, ΔΕφΠειρ Ν60/2021, σκ. 13, ΔΕφΑΘ Ν42/2020). Περαιτέρω, η ΕΑΔΗΣΥ, όταν εξετάζει διαφορά επί κατακυρωτικής απόφασης σχετικά με την πληρότητα και το περιεχόμενο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, οφείλει, στην περίπτωση που ακυρώσει την προσβαλλόμενη λόγω ελλείψεων ή ελαττωμάτων των κατ' αρχήν αποδεχθέντων από την αναθέτουσα αρχή δικαιολογητικών κατακύρωσης, να αναπέμψει την υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου αυτή να εκπληρώσει προηγουμένως την ανωτέρω διαδικαστική υποχρέωσή της, ήτοι να καλέσει τον προσωρινό ανάδοχο προς υποβολή των επίμαχων δικαιολογητικών και να εξετάσει τη συμμόρφωση του οικονομικού φορέα προς την πρόσκληση αυτή (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 37/2021, σκ. 21, ΔΕφΠειρ Ν60/2021, σκ. 14, ΔΕφΑΘ Ν42/2020, σκ. 10). Τέλος, στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ – Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων (προσαρμοσμένο από την Αναθέτουσα Αρχή) της Διακήρυξης (σελ. 76 αυτής) ορίζεται «*Όπως η συνημμένη Προδιαγραφή ... (...), που έχει αναρτηθεί στο χώρο συνημμένων προκηρυγμένου διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ – Δημοσίευση στο...)* και αποτελεί αναπόσπαστο μέρος αυτού.». Από το υποβληθέν εκ μέρους της παρεμβαίνουσας ΕΕΕΣ (αρχείο με την ονομασία «...pdf» - σελ.13) προκύπτει ότι για την πλήρωση του οικείου κριτηρίου του άρθρου 2.2.6 (α) της Διακήρυξης, ως προβάλλει και η προσφεύγουσα και δεν αμφισβητεί η παρεμβαίνουσα, δήλωσε ότι στο διάστημα από 29-09-2022 έως 07-10-2022 εκτέλεσε για λογαριασμό του ... την σύμβαση ... με ... , αξίας 13.906,91 ευρώ, υπέβαλε, επίσης, συμπληρωματική υπεύθυνη δήλωση (αρχείο με την

Αριθμός Απόφασης: 611 / 2024

ονομασία «...pdf»), στην οποία δηλώνει ότι για λογαριασμό του ... εκτέλεσε κατά τα έτη 2021 και 2022 τις συμβάσεις με αριθμούς ... και ... με αντικείμενο την ... , (καθαρής) αξίας 4.907,50 ευρώ, 8.924,10 ευρώ και 5.749,21 ευρώ αντίστοιχα, καθώς και άλλες συμβάσεις του έτους 2017 με αντικείμενο ... Από την επισκόπηση του υποβληθέντος εκ μέρους της παρεμβαίνουσας φάκελου των δικαιολογητικών κατακύρωσης (αρχείο με την ονομασία «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΟΥ ΑΝΑΔΟΧΟΥ.zip») προκύπτει ότι, ως βάσιμα προβάλλει η προσφεύγουσα και δεν αμφισβητεί η παρεμβαίνουσα, υπέβαλε αντίγραφα των τριών προαναφερόμενων με αριθμούς ... και ... συμβάσεων με το ... , μαζί με αντίστοιχη βεβαίωση καλής εκτέλεσης αυτών, αντίγραφα διαφόρων άλλων συμβάσεων με την Αναθέτουσα Αρχή των ετών 2017, 2018 και 2019 με αντικείμενο την ... καθώς και βεβαίωση καλής εκτέλεσης τριών από αυτές, χωρίς, όμως, να υποβάλλει δικαιολογητικά σχετικά με την δηλωθείσα στο υποβληθέν ΕΕΕΣ της με αριθμό ... σύμβαση, αξίας 13.906,91 ευρώ. Με την παρέμβασή της, η παρεμβαίνουσα προσκομίζει την με αριθμό ... σύμβαση, τελικής αξίας 13.906,91 ευρώ (καθαρής αξίας 11.215,25 ευρώ), το υπ' αριθμ. .../2022 τιμολόγιο πώλησης, καθώς και την με αρ. πρωτ. ... βεβαίωση καλής εκτέλεσης του ... για την ίδια σύμβαση. Περαιτέρω, ως προελέχθη στην 11^η σκέψη, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι το αντικείμενο των με αριθμούς ... και ... ως άνω τριών συμβάσεων (...) δεν είναι συναφές προς το αντικείμενο της προκείμενης σύμβασης (...), η, δε παρεμβαίνουσα, αντιλέγει, σύμφωνα με όσα αναλυτικά αναφέρει στην παρέμβασή της. Ως προς το πρώτο σκέλος του πρώτου λόγου της προσφυγής λεκτέα είναι τα εξής: Ενόψει των προαναφερόμενων όρων της Διακήρυξης, λαμβανομένων υπόψη και των ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας περί εφαρμογής του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016, γεννάται υποχρέωση της Αναθέτουσας Αρχής, σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3.2. της Διακήρυξης, να καλέσει την παρεμβαίνουσα να συμπληρώσει ή/και να διασαφηνίσει το εν λόγω στοιχείο, ήτοι να προσκομίσει την με αριθμό ... σύμβαση και την σχετική βεβαίωση καλής εκτέλεσης του ... για την ίδια σύμβαση, δοθέντος ότι ο φορέας /ιδιοκτήτης είναι δημόσιος και σύμφωνα με την Διακήρυξη (άρθρο 2.2.9.2 – Β4) για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να προσκομίζουν αντίγραφα των συναφθεισών

Αριθμός Απόφασης: 611 / 2024

συμβάσεων και βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης αυτών, ούτως ώστε, ενόψει και των σχετικών ισχυρισμών της προσφεύγουσας, να αξιολογηθεί πρωτογενώς από την Αναθέτουσα Αρχή το περιεχόμενο του συγκεκριμένου δικαιολογητικού κατακύρωσης, και ως εκ τούτου ότι η αξία αυτής της σύμβασης (καθαρή αξία 11.215,25 ευρώ) αθροιστικά με τις (καθαρές) αξίες των τριών ήδη υποβληθεισών με αριθμούς ... και ... ως συμβάσεων αξίας 4.907,50 ευρώ, 8.924,10 ευρώ και 5.749,21 ευρώ αντίστοιχα) καλύπτει το απαιτούμενο από την Διακήρυξη ύψος, ήτοι ότι το ύψος αυτών είναι ίσο ή μεγαλύτερο από το 10% της καθαρής αξίας της Διακήρυξης, άνευ ΦΠΑ. Για τους λόγους αυτούς, δεδομένου ότι η ΕΑΔΗΣΥ δεν δύναται να υποκαταστήσει την Αναθέτουσα Αρχή στην άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας, πρέπει να γίνει δεκτό το πρώτο σκέλος του πρώτου λόγου της προδικαστικής προσφυγής και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη, προκειμένου η υπόθεση να αναπεμφθεί στην Αναθέτουσα Αρχή, για να ασκήσει την προβλεπόμενη στα άρθρα 103 Ν. 4412/2016 και 3.2. της Διακήρυξης αρμοδιότητά της κατά τα ανωτέρω. Απορριπτέοι ως αλυσιτελώς προβαλλόμενοι είναι οι ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας ότι νόμιμα για την πλήρωση του κριτηρίου της παραγράφου (α) του άρθρου 2.2.6 υπέβαλε την με αρ. σύμβασης ... εκτελεστική (2017), την ... εκτελεστική (2018) και την ... εκτελεστική (2019) συνολικής καθαρής αξίας 177.314,10 € σύμφωνα με την υπ' αριθμ. ... παραπομπή της Διακήρυξης ... που προβλέπει ότι μπορούν να ληφθούν υπόψη στοιχεία συμβάσεων που εκτελέστηκαν/παραδόθηκαν πριν από την τελευταία τριετία διότι, ως προελέχθη αμέσως παραπάνω, στο σχετικό κριτήριο της Διακήρυξης καλύπτεται από τις προαναφερόμενες συμβάσεις και ότι η με αρ. σύμβαση ... εκτελεστική (2017), η ... εκτελεστική (2018) και η ... εκτελεστική (2019) εκ περισσού δηλώθηκαν στην συνοδευτική του ΕΕΕΣ υπεύθυνη δήλωση και εκ περισσού υπεβλήθησαν στον φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας. Ως προς το δεύτερο σκέλος του πρώτου λόγου της προσφυγής λεκτέα είναι τα εξής: Από την επισκόπηση των με αριθμούς ... και ... ως άνω τριών συμβάσεων προκύπτει ότι αυτές έχουν ως αντικείμενο την προμήθεια ... ενώ το αντικείμενο της προκείμενης σύμβασης είναι η ... (άρθρο 1.3 της Διακήρυξης), τα τεχνικά χαρακτηριστικά του οποίου περιγράφονται στην ... (...) σε συνδυασμό με την ... Τροποποίηση της ... έκδοσης της ... στις 04-12-2019. Η προαναφερόμενη Προδιαγραφή των ...

Αριθμός Απόφασης: 611 / 2024

καθορίζει τα χαρακτηριστικά και τις ελάχιστες τεχνικές απαιτήσεις για την ... και Ως προελέχθη, το άρθρο 2.2.6 της Διακήρυξης - Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα απαιτεί κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας (2020, 2021 και 2022) την εκτέλεση τουλάχιστον μίας σύμβασης προμηθειών συναφούς τύπου. Ενόψει των προαναφερομένων, ήτοι ότι το αντικείμενο των υποβληθείων εκ μέρους της παρεμβαίνουσας ως άνω τριών συμβάσεων αφορά ... τα οποία περιλαμβάνονται στα επιμέρους υλικά του τελικού προϊόντος, όπως και το ... και δεδομένου ότι ο προαναφερόμενος όρος της Διακήρυξης απαιτεί την προμήθεια συναφούς τύπου με αυτού της Διακήρυξης και όχι του αυτού ή συναφούς αντικείμενου, ως βάσιμα προβάλλει και η παρεμβαίνουσα, το δεύτερο σκέλος του πρώτου λόγου της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμο. Τούτο, δε, δεν αναιρείται, από τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας, ότι το ... ανήκει στον κωδικό ... «...», που ανήκει στην ευρύτερη κατηγορία ... «...» και ότι τα αντικείμενα των τριών ως άνω συμβάσεων εμπίπτουν στο CPV ... «...», που ανήκει στην κατηγορία ... «...», στα CPV ... «...» και ... «...» και στα CPV ... «...» και ... «...», διότι όλα τα ανωτέρω, αποτελούν, ως προελέχθη, επιμέρους υλικά του τελικού προϊόντος. Σε κάθε, δε, περίπτωση ανεπιδικάως η προσφεύγουσα αμφισβητεί το περιεχόμενο των προαναφερόμενων όρων της Διακήρυξης (άρθρο 1.3 και άρθρο 2.2.6 α), των οποίων έλαβε γνώση και ουδέποτε τις αμφισβήτησε, ούτε διατύπωσε σχετική επιφύλαξη κατά την υποβολή της προσφοράς της, με αποτέλεσμα αυτοί οι όροι να αποτελούν, μεταξύ άλλων, το κανονιστικό πλαίσιο του προκείμενου διαγωνισμού. Επομένως, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας που περιλαμβάνονται στο δεύτερο σκέλος του πρώτου λόγου της προσφυγής είναι εν συνόλω απορριπτέοι.

13. Επειδή, ακόμη, η προσφεύγουσα με τον δεύτερο λόγο της προδικαστικής της προσφυγής προβάλλει ότι η παρεμβαίνουσα για να ανταποκριθεί στην απαίτηση της παρ. 2.2.7 της Διακήρυξης προσκόμισε για την ίδια, πιστοποιητικό συστήματος διαχείρισης ποιότητας κατά το πρότυπο ISO 9001:2015 με αντικείμενο «...» και για τον δηλωμένο στην προσφορά της κατασκευαστή των προσφερόμενων προϊόντων, εταιρία ... αντίστοιχο πιστοποιητικό, με ...ίο εφαρμογής «...», αλλά τα ως άνω πιστοποιητικά δεν καλύπτουν το αντικείμενο της προκείμενης σύμβασης και άρα η προσφορά της ανταγωνίστριας έπρεπε να απορριφθεί. Επί των ανωτέρω

Αριθμός Απόφασης: 611 / 2024

προβαλλόμενων, η παρεμβαίνουσα προβάλλει ότι αντικείμενό της είναι οι "... " και το ζητούμενο υλικό προς παράδοση "... " είναι ένα ενδιάμεσο μείγμα ελαστικών πρώτων υλών και χημικών προσθέτων, συνεπώς εντάσσεται είτε στις χημικές πρώτες ύλες είτε στα χημικά προϊόντα είτε σε ενδιάμεσο χημικό προϊόν (ή και μείγμα άλλων). Παρομοίως, αναφέρει ότι το αντικείμενο της κατασκευάστριας εταιρείας "... " είναι "... " και ότι το ... ανήκει στην κατηγορία των "... " δηλαδή ... ίδια οικογένεια ειδών. Συνεπώς, κατά την παρεμβαίνουσα, το ...ίο διαπίστευσης ISO 9001:2015 και των δυο (2) εταιριών είναι απολύτως συναφές βάση της Διακήρυξης. Ως ισχυρίζεται, δε νοείται να υπάρχει (ή να ζητείται) ταυτοσημία για κάθε υποκατηγορία κάθε χημικής πρώτης ύλης - συστατικού ή υποσυστατικού στα εκάστοτε ...ία διαπίστευσης ISO 9001:2015, επομένως πρόκειται για παραπλανητική παρατήρηση που στοχεύει στον αποπροσανατολισμό επιτροπών και δικαστικών αρχών ενδεδυμένη με μανδύα επιστημονικό-τεχνικής ορολογίας. Σε κάθε περίπτωση, κατά την παρεμβαίνουσα, τα πρότυπα ISO (το δικό της και του κατασκευαστικού οίκου) είναι ανάλογα και σχετίζονται με το αντικείμενο της παρούσας σύμβασης, η δε προσφεύγουσα συνομολογεί ότι η ίδια (η παρεμβαίνουσα), αλλά και ο κατασκευαστής "... " έχουν συναφές σύστημα διαχείρισης ποιότητας με το αντικείμενο, καθώς αυτή έχει για ...ίο χημικών Ά υλών προϊόντων, και ο κατασκευαστής για "... " δηλαδή γωμώδη σύμπλοκα ή καουτσούκ λάστιχο, ήτοι ανάπτυξη και κατασκευή υλικών συναφών ή και ταυτοσήμων του Επιπροσθέτως, αναφέρει πως πρόσφατα παρέδωσε στην ... το ίδιο ακριβώς υλικό "... " ποσότητα 7277 κιλά, καθαρή αξία: 29.835,70 € (αριθμός σύμβασης:...). Σύμφωνα με την παρεμβαίνουσα, βάσει της Διακήρυξης δεν συντρέχει λόγος απόρριψης της προσφοράς της.

14. Επειδή, επί των ανωτέρω προβαλλόμενων λεκτέα είναι τα εξής: Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.7 της Διακήρυξης - Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης «Οι οικονομικοί φορείς καθώς και οι κατασκευαστές για την παρούσα διαδικασία σύναψης συμφωνίας-πλαίσιο οφείλουν να συμμορφώνονται με τις ακόλουθες πιστοποιήσεις οι οποίες να βρίσκονται σε ισχύ κατά την υποβολή των προσφορών: Συστήματος Διαχείρισης Ποιότητας κατά το πρότυπο ISO 9001:2015 ή ισοδύναμο (με κατ' ελάχιστον εξαίρεση την παράγραφο 8.3 που αναφέρεται στην ανάπτυξη και στο σχεδιασμό), σχετικά με το αντικείμενο της

εν λόγω σύμβασης. Ο φορέας έκδοσης του υπόψη πιστοποιητικού θα πρέπει να είναι υποχρεωτικά διαπιστευμένος από φορέα διαπίστευσης μέλος της ...(...). Η αναθέτουσα αρχή αναγνωρίζει ισοδύναμα πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από φορείς διαπιστευμένους από ισοδύναμους Οργανισμούς διαπίστευσης, εδρεύοντες και σε άλλα κράτη - μέλη. Επίσης, κάνει δεκτά άλλα αποδεικτικά στοιχεία για ισοδύναμα μέτρα διασφάλισης ποιότητας, εφόσον ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας δεν είχε τη δυνατότητα να αποκτήσει τα εν λόγω πιστοποιητικά εντός των σχετικών προθεσμιών για λόγους για τους οποίους δεν ευθύνεται ο ίδιος, υπό την προϋπόθεση ότι ο οικονομικός φορέας αποδεικνύει ότι τα προτεινόμενα μέτρα διασφάλισης ποιότητας πληρούν τα απαιτούμενα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας.». Από την επισκόπηση των προαναφερόμενων πιστοποιητικών που υπέβαλε η παρεμβαίνουσα για την ίδια, αλλά και για την κατασκευάστρια εταιρία ... δεν προκύπτει, εκ πρώτης όψεως τουλάχιστον, ότι δεν είναι σχετικά με το αντικείμενο της προκείμενης σύμβασης, ως βάσιμα προβάλλει και η παρεμβαίνουσα, δεδομένου ότι το πρώτο αφορά αντιπροσωπείες - χονδρικό εμπόριο χημικών ά υλών και προϊόντων και το δεύτερο τον σχεδιασμό και την παραγωγή ενώσεων καουτσούκ για τεχνικά είδη, σύρματα και καλώδια. Άλλωστε, η προσφεύγουσα στον εξεταζόμενο λόγο της προδικαστικής της προσφυγής δεν προβάλλει άλλον προς τούτο ειδικό ισχυρισμό, παρά μόνο, επί λέξει, ότι «*Τα ως άνω πιστοποιητικά δεν καλύπτουν το αντικείμενο της προκείμενης σύμβασης και άρα η προσφορά της ανταγωνίστριας έπρεπε να απορριφθεί.*», ήτοι δεν προβάλλει για ποιους λόγους τα ... εφαρμογής των υποβαλλόμενων σχετικών πιστοποιητικών ISO της προσφεύγουσας και της κατασκευάστριας εταιρίας ... δεν καλύπτουν το αντικείμενο της προκείμενης σύμβασης. Ως εκ τούτου, ο δεύτερος λόγος της προσφυγής κρίνεται απορριπτέος.

15. Επειδή, επίσης, η προσφεύγουσα με τον τρίτο λόγο της προδικαστικής της προσφυγής προβάλλει ότι η τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας αποκλίνει από τις υποχρεωτικές απαιτήσεις της διακήρυξης και έπρεπε να απορριφθεί διότι κατά παράβαση των απαιτήσεων της Διακήρυξης (όρος 2.4.6, όρος 2.4.3.2, Παράρτημα IV, προσθήκη 1 του Παραρτήματος IV) η παρεμβαίνουσα υπέβαλε με την τεχνική της προσφορά φύλλο συμμόρφωσης, στη δεύτερη στήλη του οποίου δεν παρατίθεται το συνολικό περιεχόμενο της απαίτησης, όπως έχει διατυπωθεί στην

Αριθμός Απόφασης: 611 / 2024

προδιαγραφή (...), αλλά μόνο ένα μέρος αυτής, με αποτέλεσμα να μην είναι ρητά διατυπωμένη στην προσφορά η συμφωνία και δέσμευση της ανταγωνίστριας προς το σύνολο κάθε μίας από τις προδιαγραφές. Επιπλέον, προβάλλει ότι αν και οι παράγραφοι 5.2.2.4 και 5.2.2.5 της προδιαγραφής είχαν αντικατασταθεί με τις παραγράφους 5.2.2.1.4 και 5.2.2.1.5, η ανταγωνίστρια στο φύλλο συμμόρφωσης που υπέβαλε αναφέρεται στις αρχικές και όχι στις τροποποιημένες παραγράφους. Επί των ανωτέρω προβαλλόμενων, η παρεμβαίνουσα προβάλλει ότι αυτό που ισχυρίζεται η προσφεύγουσα δεν αναφέρεται στην Τεχνική προδιαγραφή ... που επικαλείται διότι η παράγραφος 7.3 της τεχνικής προδιαγραφής παραπέμπει στο "...", το οποίο είναι αναρτημένο στην ιστοσελίδα των ... και στο έντυπο αυτό ρητά και με σαφήνεια αναφέρεται στην επεξήγηση (2)-Οδηγίες συμπλήρωσης εντύπου η συγκεκριμένη παράγραφος: *«Αναγράφεται ο τίτλος της παραγράφου της προδιαγραφής, για την οποία δηλώνεται συμμόρφωση, που αντιστοιχεί στον αριθμό που συμπληρώθηκε στην ίδια γραμμή της πρώτης στήλης του πίνακα (Παράδειγμα: Φυσικό Περιβάλλον), Στην περίπτωση υποπαραγράφων, για τις οποίες δεν υπάρχει τίτλος, αναγράφεται είτε σύντομη περιγραφή του περιεχομένου της υποπαραγράφου (Παράδειγμα: Περιγραφή κατασκευαστικών στοιχείων ...) ή οι πρώτες τρεις έως πέντε λέξεις της υποπαραγράφου, ακολουθούμενες από αποσιωπητικά (Παράδειγμα: Κάθε ζεύγος ... αποτελείται από...).* Εφόσον ο τίτλος, το περιεχόμενο ή η σύνταξη μιας παραγράφου ή υποπαραγράφου έχει τροποποιηθεί από την αναγραφόμενη τροποποίηση, συμπληρώνεται ο τίτλος, το περιεχόμενο ή οι αρχικές λέξεις, που αναφέρονται στην τροποποίηση». Επομένως, κατά την παρεμβαίνουσα, με βάση την Διακήρυξη, σωστά συμπληρώθηκε το φύλλο συμμόρφωσης. Επιπλέον, αναφέρει η παρεμβαίνουσα ότι οι παράγραφοι 5.2.2.2.4 (και όχι 5.2.2.4 που λανθασμένα αναφέρει η προσφεύγουσα) και 5.2.2.2.5 (και όχι 5.2.2.5 που λανθασμένα αναφέρει η προσφεύγουσα) είχαν αντικατασταθεί με τις παραγράφους 5.2.2.1.4 και 5.2.2.1.5 και αυτή υπέβαλε τις αρχικές παραγράφους, δηλώνοντας πως ναι μεν υπέβαλε τις αρχικές παραγράφους όπως είναι διατυπωμένες στην προδιαγραφή, ωστόσο στην τρίτη στήλη δήλωσε πως έχει συμφωνήσει με τη σχετική τροποποίηση της ... για αλλαγή νέας παραγράφου, τούτο, δε, έγινε για να μην αλλοιωθεί η

Αριθμός Απόφασης: 611 / 2024

υπάρχουσα προδιαγραφή και ως εκ τούτου βάσει της Διακήρυξης δεν συντρέχει λόγος απόρριψης της προσφοράς της.

16. Επειδή, επί των ανωτέρω προβαλλόμενων λεκτέα είναι τα εξής: Σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3.2 της Διακήρυξης - Τεχνική προσφορά «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και την προδιαγραφή που έχει τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος «I» της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφή 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. Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να συνταχθεί και να υποβληθεί υποχρεωτικά, επί ποινή απορρίψεως σε αντίθετη περίπτωση, σύμφωνα με το υπόδειγμα του Παραρτήματος «IV» της παρούσας και να περιλαμβάνει υποχρεωτικά και κατ’ ελάχιστο τα ακόλουθα: Συμπληρωμένο (σύμφωνα με τα καθοριζόμενα στις οδηγίες της ιστοσελίδας <https://...gr>), το έντυπο φύλλου συμμόρφωσης (ΦΣ) σύμφωνα με το υπόδειγμα της Προσθήκης «1» του Παραρτήματος «IV». (...)». Στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II – Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων (προσαρμοσμένο από την Αναθέτουσα Αρχή) της Διακήρυξης (σελ. 76 αυτής) ορίζεται «Όπως η συνημμένη Προδιαγραφή ... που έχει αναρτηθεί στο χώρο συνημμένων προκηρυγμένου διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ – Δημοσίευση στο...) και αποτελεί αναπόσπαστο μέρος αυτού.». Σύμφωνα με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ IV – Υπόδειγμα Τεχνικής Προσφοράς (Προσαρμοσμένο από την Αναθέτουσα Αρχή) (σελ. 79 επ. της Διακήρυξης «(...) Β. ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗ 3. Η Εταιρεία /οι Εταιρείες συμμορφώνεται πλήρως με τις απαιτήσεις που αφορούν στο προς προμήθεια είδος / υλικό, στην μεταφορά και παράδοση αυτού στο συγκεκριμένο χώρο τελικού προορισμού / παράδοσης, καθώς επίσης και την τήρηση όλων των προθεσμιών, όπως αυτές ορίζονται στην παρούσα πρόσκληση. 4. Αναλυτικά150: Όπως ο Πίνακας Φύλλου Συμμόρφωσης (ΦΣ), σύμφωνα με το υπόδειγμα της Προσθήκης «1» του Παραρτήματος «IV», στη, δε, υπ’ αριθμ. ... παραπομπή της Διακήρυξης ορίζεται ότι «Συμπληρώνεται ο Πίνακας της Προσθήκης «1» του Παραρτήματος «IV» σύμφωνα με τα καθοριζόμενα στις οδηγίες της ιστοσελίδας <https://...gr>». Επίσης, στην ΠΡΟΣΘΗΚΗ 1 ΣΤΟ ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ IV

Αριθμός Απόφασης: 611 / 2024

– Πίνακας Φύλλου Συμμόρφωσης (ΦΣ) (Υπόδειγμα) στο σχετικό υπόδειγμα του Φύλλου Συμμόρφωσης (σελ. 81 επ.) αναφέρεται πριν τις οικείες στήλες ο ΚΩΔΙΚΟΣ...: , η ΕΚΔΟΣΗ ...: και η ΤΡΟΠΟΠΟΙΗΣΗ ...:, ενώ περιλαμβάνονται τρεις (3) στήλες προς συμπλήρωση και συγκεκριμένα ΠΑΡΑΓΡΑΦΟΣ ..., ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΑΠΑΙΤΗΣΗΣ και ΑΠΑΝΤΗΣΕΙΣ -ΠΑΡΑΤΗΡΗΣΕΙΣ ΠΡΟΣΦΕΡΟΝΤΟΣ. Περαιτέρω, στην υπ' αριθμ. 7.3 παράγραφο της ... έκδοσης της ...-... (...) ορίζεται ότι (σελ. 9) «7.3 Φύλλο Συμμόρφωσης Ο προμηθευτής είναι υποχρεωμένος στην προσφορά του να επισυνάψει συμπληρωμένο αναλυτικό φυλλάδιο με τίτλο "ΕΝΤΥΠΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ ...", σύμφωνα με το υπόδειγμα που βρίσκεται αναρτημένο στο φάκελο "ΕΝΤΥΠΑ", αφού προηγουμένως επιλεγεί "ΝΟΜΟΘΕΣΙΑ-ΕΝΤΥΠΑ-ΥΠΟΔΕΙΓΜΑΤΑ", μέσω της ηλεκτρονικής εφαρμογής διαχείρισης ... (...), στη διαδικτυακή τοποθεσία <https://....gr>. Διευκρινίζεται ότι, η κατάθεση του Φύλλου Συμμόρφωσης δεν απαλλάσσει τους προμηθευτές από την υποχρέωση υποβολής των κατά περίπτωση δικαιολογητικών, που καθορίζονται με την παρούσα». Στο προαναφερόμενο ΕΝΤΥΠΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ ΠΡΟΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗ ... στις ΟΔΗΓΙΕΣ ΣΥΜΠΛΗΡΩΣΗΣ ΕΝΤΥΠΟΥ, το περιεχόμενο του οποίου αφορά το περιεχόμενο του Υποδείγματος - Πίνακα Φύλλου Συμμόρφωσης (ΦΣ) της Διακήρυξης (σελ. 81 αυτής), εμπεριέχεται η υπό στοιχείο (2) οδηγία όπου αναφέρεται επί λέξει ότι «2) Αναγράφεται ο τίτλος της παραγράφου της προδιαγραφής, για την οποία δηλώνεται συμμόρφωση, που αντιστοιχεί στον αριθμό που συμπληρώθηκε στην ίδια γραμμή της πρώτης στήλης του πίνακα (Παράδειγμα: Φυσικό Περιβάλλον), Στην περίπτωση υποπαραγράφων, για τις οποίες δεν υπάρχει τίτλος, αναγράφεται είτε σύντομη περιγραφή του περιεχομένου της υποπαραγράφου (Παράδειγμα: Περιγραφή κατασκευαστικών στοιχείων ...) ή οι πρώτες τρεις έως πέντε λέξεις της υποπαραγράφου, ακολουθούμενες από αποσιωπητικά (Παράδειγμα: Κάθε ζεύγος ... αποτελείται από ...). Εφόσον ο τίτλος, το περιεχόμενο ή η σύνταξη μιας παραγράφου ή υποπαραγράφου έχει τροποποιηθεί από την αναγραφόμενη τροποποίηση, συμπληρώνεται ο τίτλος, το περιεχόμενο ή οι αρχικές λέξεις, που αναφέρονται στην τροποποίηση.». Από τα προαναφερόμενα προκύπτει ότι δεν απαιτείται να παρατεθεί το συνολικό περιεχόμενο της απαίτησης στο «ΕΝΤΥΠΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ ...», άρα και στο σχετικό Φύλλο Συμμόρφωσης (Πίνακας της Προσθήκης «1» του

Αριθμός Απόφασης: 611 / 2024

Παραρτήματος «IV»), το οποίο βάσει της Διακήρυξης συμπληρώνεται σύμφωνα με τα καθοριζόμενα στις οδηγίες της ιστοσελίδας <https://...gr>, αλλά αρκεί η αναγραφή του τίτλου των παραγράφων ή σύντομη περιγραφή του περιεχομένου των εκάστοτε υποπαραγράφων ή οι πρώτες τρεις έως πέντε λέξεις της υποπαραγράφου, ακολουθούμενες από αποσιωπητικά. Επίσης, με την ... Τροποποίηση της ... έκδοσης της ... στις 04-12-2019, αντικαταστάθηκαν οι παράγραφοι 5.1.2, 5.2.2.1.1, 5.2.2.2.4 και 5.2.2.2.5 και όχι οι παράγραφοι 5.2.2.4 και 5.2.2.5 της προδιαγραφής, ως αβάσιμα προβάλλει η προσφεύγουσα, ειδικότερα οι παράγραφοι 5.2.2.2.4 και 5.2.2.2.5 έχουν αντικατασταθεί με τις παραγράφους 5.2.2.1.4 και 5.2.2.1.5, ως βάσιμα προβάλλει η παρεμβαίνουσα. Η προσφεύγουσα με τον τρίτο λόγο της προσφυγής της, ως προελέχθη στην ... σκέψη, προβάλλει ότι η παρεμβαίνουσα υπέβαλε με την τεχνική της προσφορά φύλλο συμμόρφωσης στη δεύτερη στήλη του οποίου δεν παρατίθεται το συνολικό περιεχόμενο της απαίτησης, όπως έχει διατυπωθεί στην προδιαγραφή (...-...), αλλά μόνο ένα μέρος αυτής, με αποτέλεσμα να μην είναι ρητά διατυπωμένη στην προσφορά της η συμφωνία και δέσμευση της προς το σύνολο κάθε μίας από τις προδιαγραφές, η, δε, παρεμβαίνουσα, σύμφωνα με όσα αναλυτικά υποστηρίζει, προβάλλει ότι ορθά συμπλήρωσε το υποβληθέν εκ μέρους Φύλλο Συμμόρφωσης, ενώ αναφέρει ότι ναι μεν υπέβαλε τις αρχικές παραγράφους όπως είναι διατυπωμένες στην προδιαγραφή, ωστόσο στην τρίτη στήλη δήλωσε πως συμφωνεί με τη σχετική τροποποίηση της ... για αλλαγή νέας παραγράφου προκειμένου να μην αλλοιωθεί η υπάρχουσα προδιαγραφή. Από την επισκόπηση του υποβληθέντος εκ μέρους της προσφεύγουσας Φύλλου Συμμόρφωσης (σελ. 3 επ. από 12 του αρχείου με την ονομασία «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ signed.pdf) προκύπτει ότι α) στην ... στήλη αυτού με τίτλο «ΠΑΡΑΓΡΑΦΟΣ ...» αναγράφει τον σχετικό αριθμό της παραγράφου της ... β) στην 2^η στήλη αυτού με τίτλο «ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΑΠΑΙΤΗΣΗΣ» αναγράφει τον τίτλο της οικείας παραγράφου ή σύντομη περιγραφή του περιεχομένου των σχετικών υποπαραγράφων ή τις τρεις ή περισσότερες πρώτες λέξεις της υποπαραγράφου, ακολουθούμενες από αποσιωπητικά, σύμφωνα και με την προαναφερόμενη σχετική 2^η οδηγία και γ) στην 3^η στήλη αυτού με τίτλο «ΑΠΑΝΤΗΣΕΙΣ – ΠΑΡΑΤΗΡΗΣΕΙΣ ΠΡΟΣΦΕΡΟΝΤΟΣ» δηλώνει «ΣΥΜΦΩΝΩ», «ΜΗ ΣΧΕΤΙΚΗ» κλπ, ενώ

Αριθμός Απόφασης: 611 / 2024

σχετικά με τις προδιαγραφές 5.1.2, 5.2.2.1.1 και 5.2.2.2.4, που έχουν τροποποιηθεί, δηλώνει «ΣΥΜΦΩΝΩ ΜΕ ΤΗΝ ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΤΗΣ ΠΑΡΑΓΡΑΦΟΥ ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΗΝ ... ΤΡΟΠΟΠΟΙΗΣΗ ... ΕΚΔΟΣΗΣ ...-Α- ... ΔΕΚΕΜΒΡΙΟΥ 2019» (ως προς την προδιαγραφή 5.2.2.2.5 δηλώνει στην 3^η στήλη «ΜΗ ΣΧΕΤΙΚΗ»). Ως εκ τούτου, βάσει των ανωτέρω, το υποβληθέν εκ μέρους της παρεμβαίνουσας Φύλλο Συμμόρφωσης συμπληρώθηκε σύμφωνα με τους όρους της ..., της 1ης τροποποίησης αυτής και της Διακήρυξης, ως βάσιμα προβάλλει και η ίδια, απορριπτομένων ως αβάσιμων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών της προσφεύγουσας. Περαιτέρω, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι οι παράγραφοι 5.2.2.4 και 5.2.2.5 της προδιαγραφής είχαν αντικατασταθεί με τις παραγράφους 5.2.2.1.4 και 5.2.2.1.5 ερείδεται επί εσφαλμένης προϋπόθεσης διότι, ως προελέχθη, με την ... Τροποποίηση της ... έκδοσης της ...-... στις 04-12-2019 οι παράγραφοι 5.2.2.2.4 και 5.2.2.2.5 έχουν αντικατασταθεί με τις παραγράφους 5.2.2.1.4 και 5.2.2.1.5 και επομένως ο σχετικός ισχυρισμός είναι ανεπίδεκτος εκτίμησης. Σε κάθε περίπτωση, ακόμα και αν υποτεθεί ότι με τον σχετικό ισχυρισμό της η προσφεύγουσα αναφέρεται στις ορθές παραγράφους, η παρεμβαίνουσα στην 3^η στήλη του υποβληθέντος εκ μέρους της Φύλλου Συμμόρφωσης δηλώνει αντίστοιχα σε κάθε σχετική παράγραφο ότι συμφωνεί με την αντικατάσταση αυτής σύμφωνα με την ... Τροποποίηση της ... έκδοσης της ...- ... της 04-12-2019, ήτοι δηλώνει ότι συμφωνεί και δεσμεύεται από το τροποποιηθέν περιεχόμενο των παραγράφων ή υποπαραγράφων αυτών. Επομένως, ο τρίτος λόγος της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής κρίνεται απορριπτός.

17. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, η παρέμβαση να απορριφθεί, η προσβαλλόμενη να ακυρωθεί κατά το μέρος που, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην σκέψη ... της παρούσας, έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας, χωρίς προηγουμένως η Αναθέτουσα Αρχή να καλέσει αυτήν προς συμπλήρωσή τους, κατ' άρθρα 103 του ν. 4412/2016 και 3.2 της Διακήρυξης και το καταβληθέν παράβολο να επιστραφεί.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη με αριθμό ... απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής, καθ' ο μέρος δέχθηκε τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας «...», η δε υπόθεση πρέπει να αναπεμφθεί σε αυτήν, ώστε η ανωτέρω να κληθεί προς συμπλήρωση των δικαιολογητικών αυτών, κατ' άρθρα 103 του ν. 4412/2016 και 3.2 της Διακήρυξης, κατά τα ειδικότερα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό (σκέψη 12).

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος από την προσφεύγουσα παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 27 Μαρτίου 2024 και εκδόθηκε στις 16 Απριλίου 2024 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος
ΙΩΑΝΝΗΣ ΛΑΜΠΡΟΠΟΥΛΟΣ

Η Γραμματέας
ΦΩΤΕΙΝΗ ΜΑΡΑΝΤΙΔΟΥ