

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στις 22 Δεκεμβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης – Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος, Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος-Εισηγήτρια.

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 30/11/2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1930/1-12-2023 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» που εδρεύει στη ..., οδός ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

**ΚΑΤΑ**

-Του ... που εδρεύει στη ..., Λεωφ. ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

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

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της απόφασης του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής με αριθμό .../23-11-23 (Θ.1ο), με την οποία επικυρώθηκε η απόφαση του Διοικητή με αριθμό .../1-11-23 με θέμα: Προμήθεια ... (αρ. διακ.../2023)», κατά το μέρος της που έγινε δεκτή και βαθμολογήθηκε η τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την εισηγήτρια.

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ποσού 128.000,00 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ...).

Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό .../2023 προκηρύχθηκε

## Αριθμός απόφασης : 65/2024

ανοικτός διαγωνισμός για την προμήθεια ..., εκτιμώμενης αξίας 128.000,00 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 31/8/2023 (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 βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 26η/9/2023.

Στον διαγωνισμό συμμετείχαν η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα. Με το πρακτικό της με αριθμό πρωτ. ΕΙΣ: ... - 31/10/2023-Φ... . ΠΡΑΚΤΙΚΟ, η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε την αποδοχή αμφότερων των προσφορών και τη βαθμολόγηση της προσφοράς της προσφεύγουσας με βαθμό 83,10 και της παρεμβαίνουσας με βαθμό 81,70. Με την απόφαση του Διοικητή της αναθέτουσας αρχής με αριθμό .../1-11-23 εγκρίθηκε το παραπάνω πρακτικό. Η απόφαση κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους, μέσω της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού με το μήνυμα «*σας κοινοποιούμε την με αρ.πρωτ. .../01-11-2023 Απόφαση Διοικητή για ενημέρωσή σας*», την 1η/11/2023, οπότε χορηγήθηκε και πρόσβαση στους φακέλους δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικών προσφορών των διαγωνιζόμενων.

Στις 8/11/2023 η προσφεύγουσα υπέβαλε αίτηση προς την αναθέτουσα αρχή με το εξής περιεχόμενο: «*ΑΙΤΗΣΗ Παρακαλούμε να μας ενημερώσετε άμεσα: (α) αν απόφαση με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα των σταδίων, είναι η απόφαση του Διοικητή ή η απόφαση του Δ.Σ., η οποία έπεται (β) ποιο είναι το "αποφαινόμενο όργανο" του ... σας, ως αναθέτουσα Αρχή, για την επικύρωση των αποτελεσμάτων των ως άνω σταδίων, (γ) αν ήδη έχει εκδοθεί απόφαση περί ορισμού ημερομηνίας αποσφράγισης των οικονομικών προσφορών, ή αν τέτοια θα οριστεί μετά την έκδοση της απόφασης (επικύρωσης από το ΔΣ) και, (δ) αν έχει ήδη εκδοθεί απόφαση περί ημερομηνίας ανοίγματος των προσφορών, να μας την κοινοποιήσετε*», και στις 9/11/2023 ζήτησε να της κοινοποιηθούν το πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού με αριθμό πρωτ. .../31.10.2023 πρακτικό τεχνικής αξιολόγησης και η εισήγηση με αριθμό πρωτ. .../01.11.2023, τα οποία κοινοποιήθηκαν στις 13/11/2023.

Κατά της παραπάνω απόφασης η προσφεύγουσα άσκησε προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ που έλαβε ΓΑΚ 1773/14-11-2023 και στο πλαίσιο της οποίας εκδόθηκε από το παρόν Κλιμάκιο η απόφαση αναστολής

## Αριθμός απόφασης : 65/2024

της διαγωνιστικής διαδικασίας με αριθμό Α1067/2023. Από την προδικαστική προσφυγή αυτή η προσφεύγουσα υπέβαλε δήλωση παραίτησης στις

Στις 27/11/2023 αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ η απόφαση του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής με αριθμό .../23.11.2023 (Θ. 1ο), με την οποία εγκρίθηκε η παραπάνω απόφαση του Διοικητή. Κατά της απόφασης αυτής ασκήθηκε η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή.

Ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης (προμήθεια), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της, χωρίς ΦΠΑ, του χρόνου έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης, καθώς επίσης και της νομικής φύσης του αναθέτοντος φορέα, υπάγεται στις διατάξεις του ν. 4412/2016. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ είναι αρμόδια για την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής, για την άσκηση της οποίας έχουν τηρηθεί οι προϋποθέσεις παραδεκτού, μεταξύ των οποίων και το εμπρόθεσμο.

Η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή στους θιγόμενους οικονομικούς φορείς στις 31/11/2023 και υπέβαλε στις 14/12/2023 έγγραφο που τιτλοφορείται «ΑΠΟΨΕΙΣ», αλλά περιέχει μόνο συνοπτικό ιστορικό του διαγωνισμού. Επομένως, η αναθέτουσα αρχή δεν διατύπωσε τις απόψεις της επί των αιτιάσεων της προσφεύγουσας.

Η παρεμβαίνουσα κατέθεσε παρέμβαση στις 4/12/2023 νόμιμα, εμπρόθεσμα και με έννομο συμφέρον, εφόσον με την προδικαστική προσφυγή προβάλλονται λόγοι απόρριψης της προσφοράς της.

Η προσφεύγουσα, ως προσφέρουσα που συμμετέχει παραδεκτά στον διαγωνισμό ασκεί την προδικαστική προσφυγή με έννομο συμφέρον προβάλλοντας λόγους απόρριψης της προσφοράς της αναδόχου, απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας. Επίσης, απορριπτέος είναι ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή είναι απαράδεκτη λόγω παράβασης της αρχής της εφάπαξ άσκησης των διοικητικών προσφυγών, διότι ο κανόνας αυτός απαγορεύει την άσκηση δεύτερης προσφυγής κατά της ίδιας πράξης, πράγμα που δεν συνέβη στην προκείμενη περίπτωση.

Η προσφεύγουσα υπέβαλε συμπληρωματικό υπόμνημα, νόμιμα και εμπρόθεσμα, στις 6/12/2023.

## Αριθμός απόφασης : 65/2024

Η Διακήρυξη, η οποία συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού δεσμεύοντας αμφίδρομα τον αναθέτοντα φορέα και τους διαγωνιζόμενους (βλ. ενδεικτικά αποφάσεις ΣΤΕ 3629/2020, 1217/2018, 2434/2017, 1086/15, 4901/14, 2551/2013, 5022/12, 2635/2009, Ε.Α. ΣΤΕ 15/2021, 241/2020, 352/2016 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 διαφοράς διατάξεις τα εξής: «1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης. Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια ... Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) : ... . ... Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι. Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας προσφοράς βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής. ...

1.7 Αρχές εφαρμοζόμενες στη διαδικασία σύναψης. Οι οικονομικοί φορείς δεσμεύονται ότι: ... γ) λαμβάνουν τα κατάλληλα μέτρα για να διαφυλάξουν την εμπιστευτικότητα των πληροφοριών που έχουν χαρακτηριστεί ως τέτοιες. ...

2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Κατάλογο στον οποίο να αναφέρονται οι κυριότερες παραδόσεις των τριών τελευταίων ετών , με μνεία για κάθε παράδοση: του παραλήπτη, είτε εμπίπτει στο δημόσιο είτε στον ιδιωτικό τομέα, της ημερομηνίας παράδοσης, του ποσού παράδοσης. Οι ενώσεις και οι κοινοπραξίες προμηθευτών που υποβάλλουν κοινή προσφορά, μαζί με την προσφορά, υποβάλλουν τα παραπάνω κατά περίπτωση δικαιολογητικά για κάθε προμηθευτή που συμμετέχει στην ένωση ή κοινοπραξία. ...

2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς δια του ΕΕΕΣ, κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.2.9.1, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παραγράφου 2.2.9.2 και κατά τη σύναψη της σύμβασης δια της υπεύθυνης δήλωσης, της περ. δ' της παρ. 3 του άρθρου 105 του ν. 4412/2016. ...

2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών. Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της

## Αριθμός απόφασης : 65/2024

παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους, ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα II, το οποίο ισοδυναμεί με ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος 1. ...

2.2.9.2 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 κατάλογο στον οποίο να αναφέρονται οι κυριότερες παραδόσεις των τριών τελευταίων ετών, με μνεία για κάθε παράδοση: του παραλήπτη, είτε εμπίπτει στο δημόσιο είτε στον ιδιωτικό τομέα, της ημερομηνίας παράδοσης, του ποσού παράδοσης ...

2.4.2 Χρόνος και Τρόπος υποβολής προσφορών. ... 2.4.2.3. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 της Κ.Υ.Α. ΕΣΗΔΗΣ Προμήθειες και Υπηρεσίες: (α) έναν ηλεκτρονικό (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής–Τεχνική Προσφορά», στον οποίο περιλαμβάνεται το σύνολο των κατά περίπτωση απαιτούμενων δικαιολογητικών και η τεχνική προσφορά, σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα. (β) έναν ηλεκτρονικό (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά», στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα και το σύνολο των κατά περίπτωση απαιτούμενων δικαιολογητικών. Από τον Οικονομικό Φορέα σημαίνονται, με χρήση της σχετικής λειτουργικότητας του ΕΣΗΔΗΣ, τα στοιχεία εκείνα της προσφοράς του που έχουν εμπιστευτικό χαρακτήρα σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 21 του ν. 4412/2016. Εφόσον ένας

## Αριθμός απόφασης : 65/2024

οικονομικός φορέας χαρακτηρίζει πληροφορίες ως εμπιστευτικές, λόγω ύπαρξης τεχνικού ή εμπορικού απορρήτου, στη σχετική δήλωσή του, αναφέρει ρητά όλες τις σχετικές διατάξεις νόμου ή διοικητικές πράξεις που επιβάλλουν την εμπιστευτικότητα της συγκεκριμένης πληροφορίας. Δεν χαρακτηρίζονται ως εμπιστευτικές, πληροφορίες σχετικά με τις τιμές μονάδας, τις προσφερόμενες ποσότητες, την οικονομική προσφορά και τα στοιχεία της τεχνικής προσφοράς που χρησιμοποιούνται για την αξιολόγησή 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, β) η οποία περιέχει ατελείς, ελλείψεις, ασαφείς ή λανθασμένες πληροφορίες ή τεκμηρίωση, συμπεριλαμβανομένων των πληροφοριών που περιέχονται στο ΕΕΕΣ, εφόσον αυτές δεν επιδέχονται συμπλήρωσης, διόρθωσης, αποσαφήνισης ή διευκρίνισης ή, εφόσον επιδέχονται, δεν έχουν αποκατασταθεί από τον προσφέροντα, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας, σύμφωνα το άρθρο του ν. 4412/2016 και την παρ. 3.1.2.1 της παρούσας διακήρυξης ...

2.4.3.1 Δικαιολογητικά Συμμετοχής. Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν με ποινή αποκλεισμού τα ακόλουθα υπό α και β 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. ...

## Αριθμός απόφασης : 65/2024

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 Ι 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 θα πρέπει να καταθέτουν στην τεχνική προσφορά τους, επί ποινή απόρριψης, υπεύθυνη δήλωση όπου θα δηλώνουν τη χώρα καταγωγής του τελικού προϊόντος που προσφέρουν. Στην ανωτέρω δήλωση ο προσφέρων, εφόσον κατασκευάζει ο ίδιος το τελικό προϊόν, πρέπει να δηλώνει στην προσφορά του, την επιχειρηματική μονάδα στην οποία θα κατασκευάσει το προσφερόμενο προϊόν, καθώς και τον τόπο εγκατάστασής της. Προσφορά στην οποία δεν θα υπάρχει η ανωτέρω δήλωση, θα απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Όταν οι προσφέροντες δεν θα κατασκευάσουν οι ίδιοι το τελικό προϊόν, σε δική τους επιχειρηματική μονάδα, στην προσφορά τους δηλώνουν την επιχειρηματική μονάδα, στην οποία θα κατασκευαστεί το προσφερόμενο προϊόν και τον τόπο εγκατάστασής της. Επίσης, στην προσφορά τους πρέπει να επισυνάψουν και υπεύθυνη δήλωσή τους προς την Αναθέτουσα Αρχή ότι, η κατασκευή του τελικού προϊόντος θα γίνει από την επιχείρηση στην οποία ανήκει ή η οποία εκμεταλλεύεται ολικά ή μερικά τη μονάδα κατασκευής του τελικού προϊόντος και ότι ο νόμιμος εκπρόσωπος της επιχείρησης αυτής ή ο επίσημος αντιπρόσωπός της έχει αποδεχθεί έναντί τους την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας, σε περίπτωση κατακύρωσης στον προμηθευτή υπέρ του οποίου έγινε η αποδοχή. Προσφορά στην οποία δεν θα υπάρχουν οι ανωτέρω δηλώσεις θα απορρίπτεται ως απαράδεκτη. ...

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης (προσαρμοσμένο από την Αναθέτουσα Αρχή) ... ΠΛΗΡΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑ .... Πλήρες σύστημα ... . Θα πρέπει να διαθέτει όλες τις νέες τεχνολογίες για την πρώιμη ... καθώς και τεχνολογίες για την σταδιοποίηση των ευρημάτων και της επιλογής της κατάλληλης θεραπευτικής αντιμετώπισης. Να διαθέτει ... FULL HD συμβατό με σύστημα τεχνητής νοημοσύνης για την υποβοήθηση του εντοπισμού των μορφωμάτων του ..., κατά την διάρκεια της ...

## Αριθμός απόφασης : 65/2024

Πηγή ψυχρού φωτισμού με σύστημα πολλαπλού φωτισμού LED. 3) Βίντεο ... υψηλής ανάλυσης FULL HD 4) Βίντεο ... υψηλής ανάλυσης FULL HD 5) Βίντεο ... υψηλής ανάλυσης FULL HD 6) Ενδοσκοπικό μόνιτορ τουλάχιστον 27 ιντσών μεταφοράς. Τα προσφερόμενα μηχανήματα θα πρέπει να φέρουν σήμανση CE σύμφωνα με την οδηγία 93/42/EEC. ...

ΣΤ. Λοιποί όροι ... 8. Θα παραδοθεί κατάλογος πελατών του αιτούμενου εξοπλισμού ο οποίος θα περιέχει τα μοντέλα που έχουν πουληθεί, την ημερομηνία πώλησης, τον αριθμό των μηχανημάτων, το τμήμα χρήσης τους καθώς και το ίδρυμα το οποίο προμηθεύτηκε τον εν λόγω εξοπλισμό κατά τα τελευταία 3 χρόνια τουλάχιστον. Σε περίπτωση που δεν υπάρχουν παλαιότερες πωλήσεις του αιτούμενου εξοπλισμού αυτό θα γίνει για παρεμφερή προγενέστερα μοντέλα».

Με τον **μόνο λόγο της προδικαστικής προσφυγής** η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης κατά το μέρος της που έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας, παρά το γεγονός ότι δεν πληροί το κριτήριο εμπειρίας της Διακήρυξης. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 2.2.6, 2.2.9.2.B4 και ΣΤ.8 του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, η προσφορά της παρεμβαίνουσας έγινε δεκτή, παρά το γεγονός ότι α) οι επικαλούμενες προηγούμενες παραδόσεις δεν έχουν ως παραλήπτες νοσοκομεία, ιδιωτικά ή δημόσια, β) οι παραδόσεις δεν καλύπτουν το σύνολο του υπό προμήθεια εξοπλισμού, και γ) η παρεμβαίνουσα, επικαλούμενη συμβάσεις εμπιστευτικότητας, δεν δήλωσε τους παραλήπτες των προηγούμενων παραδόσεων, πλην μίας με παραλήπτη το ... που είναι και η μόνη που μπορεί να ληφθεί υπόψη για την πλήρωση των οικείων όρων της Διακήρυξης. Ωστόσο, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, η παράδοση αυτή δεν αρκεί για την πλήρωση του κριτηρίου εμπειρίας, διότι στο αντικείμενό της δεν συγκαταλέγονταν όλα τα στοιχεία του υπό προμήθεια εξοπλισμού, και συγκεκριμένα τα είδη με α/α 1) Βιντεοεπεξεργαστής εικόνας FULL HD, 2) Πηγή ψυχρού φωτισμού με σύστημα πολλαπλού φωτισμού LED, 3) Βίντεο ... υψηλής ανάλυσης FULL HD, 4) Βίντεο ... υψηλής ανάλυσης FULL HD, 5) Βίντεο ... υψηλής ανάλυσης FULL HD και 7) Αντλία νερού.

Η παρεμβαίνουσα αντιτάσσει στα παραπάνω ότι η Διακήρυξη δεν απαιτεί οι επικαλούμενες παραδόσεις να απευθύνονταν αποκλειστικά σε νοσοκομεία,

## **Αριθμός απόφασης : 65/2024**

αφού ο όρος 2.2.6 αναφέρεται γενικά σε παραλήπτες δημόσιου ή ιδιωτικού τομέα, χωρίς να γίνεται περαιτέρω διάκριση μεταξύ ιδιωτών ιατρών ή νοσοκομείων. Επομένως, κατά τους ισχυρισμούς της, για την κάλυψη του όρου αρκεί το γεγονός ότι έχουν πωληθεί αυτά τα προϊόντα στον δημόσιο ή ιδιωτικό τομέα, χωρίς καμία άλλη διαφοροποίηση. Περαιτέρω, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι, ενόψει του ότι επιτρέπεται η επίκληση συμβάσεων με παραλήπτες του δημοσίου ή ιδιωτικού τομέα, είναι αδιάφορη νομικά η ακριβής αναφορά της επωνυμίας του παραλήπτη. Ειδικότερα, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας η Διακήρυξη απαιτεί γενικά την αναφορά του «πελάτη» ή του «παραλήπτη», με προσδιορισμό μόνο του αν ανήκει στον «δημόσιο ή ιδιωτικό τομέα», χωρίς να απαιτείται ρητά και με σαφήνεια η αναφορά της επωνυμίας ή του ονόματος αυτού και χωρίς να υπάρχει σε παράρτημα υπόδειγμα του πίνακα. Επικουρικά, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι είναι επιτρεπτή η συμπλήρωση των στοιχείων των παραληπτών των επικαλούμενων παραδόσεων, τα οποία μπορεί να υποβάλει εμπιστευτικά, μετά από κλήση της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 102 ν. 4412/2016.

Σύμφωνα με την προπαρατεθείσα διάταξη του άρθρου 2.2.6 της Διακήρυξης, για την παραδεκτή συμμετοχή στον διαγωνισμό, οι οικονομικοί φορείς όφειλαν να επικαλεστούν τις κυριότερες παραδόσεις των τριών (3) τελευταίων ετών αναφέροντας τον παραλήπτη, ο οποίος μπορούσε να ανήκει είτε να εμπίπτει στον δημόσιο, είτε στον ιδιωτικό τομέα, την ημερομηνία παράδοσης και το ποσό της παράδοσης. Η απόδειξη της πλήρωσης του παραπάνω κριτηρίου τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας ελέγχεται, σύμφωνα με το προπαρατεθέν άρθρο 2.2.9 της Διακήρυξης, κατά την υποβολή της προσφοράς, μέσω του ΕΕΕΣ που λειτουργεί ως προκαταρκτική απόδειξη και, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9.2.B.4 της Διακήρυξης, με την προσκόμιση του οικείου καταλόγου παραδόσεων. Περαιτέρω, στην Ενότητα ΣΤ. Λοιποί όροι των Γενικών Όρων Προμήθειας του Παραρτήματος της Διακήρυξης ορίζεται ότι θα παραδοθεί κατάλογος πελατών του εξοπλισμού, με αναφορά στα παραδοθέντα μοντέλα, την ημερομηνία πώλησης, τον αριθμό των μηχανημάτων, το τμήμα χρήσης τους καθώς και το «Ίδρυμα» που προμήθευτηκε τον εξοπλισμό.

Από τον συνδυασμό των παραπάνω διατάξεων της Διακήρυξης προκύπτει ότι απαιτείται ως κριτήριο επιλογής να διαθέτουν οι οικονομικοί φορείς εμπειρία

## Αριθμός απόφασης : 65/2024

από προηγούμενες παραδόσεις του υπό προμήθεια εξοπλισμού, εντός της τελευταίας τριετίας, χωρίς να προσδιορίζεται συγκεκριμένος ελάχιστος αριθμός παραδόσεων ή ελάχιστη αξία. Ενόψει της γραμματικής διατύπωσης των παραπάνω όρων της Διακήρυξης που δεν εξειδικεύουν, ούτε περιορίζουν το αντικείμενο των παραδόσεων, για την απόδειξη της εμπειρίας τους, οι οικονομικοί φορείς πρέπει να επικαλεστούν παραδόσεις όλων των επιμέρους στοιχείων του υπό προμήθεια εξοπλισμού, όπως αυτός αναλύεται στο Παράρτημα 1 σε οκτώ (8) αντικείμενα.

Περαιτέρω, κατά την υποβολή της προσφοράς η πλήρωση του κριτηρίου ελέγχεται μέσω του ΕΕΕΣ, στο οικείο ερώτημα της Ενότητας Γ' του Μέρους IV του οποίου πρέπει να δηλωθούν τα απαιτούμενα από το άρθρο 2.2.6 της Διακήρυξης στοιχεία, ήτοι ο παραδοθείς εξοπλισμός, ο παραλήπτης/αποδέκτης της προμήθειας, η ημερομηνία και το ποσό της παράδοσης. Τα πεδία αυτά περιέχονται, άλλωστε, και στο αναρτημένο στο ΕΣΗΔΗΣ υπόδειγμα ΕΕΕΣ. Οι παραλήπτες των παραδόσεων μπορεί να είναι δημόσιοι ή ιδιωτικοί φορείς, χωρίς να εξειδικεύεται περαιτέρω η μορφή ή η ιδιότητά τους, ενώ η χρήση του όρου «Ιδρύματος» στον προπαρατεθέντα όρο του Παραρτήματος δεν υποχρεώνει τους οικονομικούς φορείς να έχουν προμηθεύσει τον εξοπλισμό σε νοσοκομεία, ιδιωτικά ή δημόσια, όπως αβάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα. Σύμφωνα, όμως, με τη ρητή απαίτηση του άρθρου 2.2.6 της Διακήρυξης που αντιστοιχεί στην οικεία διάταξη του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α' της Διακήρυξης σχετικά με τα αποδεικτικά μέσα, οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να αναφέρουν τον παραλήπτη/αποδέκτη κάθε παράδοσης. Ως αναφορά του παραλήπτη νοείται, κατά την πρόδηλη έννοια των οικείων διατάξεων του νόμου και της Διακήρυξης, ο προσδιορισμός της ταυτότητάς του, άλλως θα αρκούσε μόνο η αναφορά του αντικειμένου της πώλησης.

Στην προκείμενη περίπτωση, όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού, η παρεμβαίνουσα υπέβαλε με τον φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς: α) το ΕΕΕΣ της (αρχείο «...»), στο πεδίο του οποίου για τις προηγούμενες παραδόσεις δήλωσε τις εξής: i) ... ποσού αποδέκτη το ..., ii) ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ... ποσού 38.124,50 ευρώ, με ημερομηνία παράδοσης 26.07.2022 και αποδέκτη ... που δεν προσδιορίζεται με επίκληση δέσμευσης εμπιστευτικότητας, iii) ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ... ποσού 84.800,00 ευρώ, με

## Αριθμός απόφασης : 65/2024

ημερομηνία παράδοσης 03.08.2020 και αποδέκτη ... που δεν προσδιορίζεται με επίκληση δέσμευσης εμπιστευτικότητας και iv) ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ... ποσού ευρώ, με ημερομηνίες παράδοσης 13.03.2023 - 13.09.2023 και αποδέκτη ... που δεν προσδιορίζεται με επίκληση δέσμευσης εμπιστευτικότητας, β) κατάλογο παραδόσεων, όπου αναφέρονται οι παραπάνω προμήθειες, και πάλι χωρίς στοιχεία παραλήπτη με επίκληση συμβάσεων εμπιστευτικότητας, και, επιπλέον, το μοντέλο των παραδοθέντων ειδών, γ) υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της με ημερομηνία 25/9/2023 και με το εξής περιεχόμενο: *του έργου, σε πελάτες, όπως αυτά αναφέρονται στον κατατεθειμένο στην Τεχνική Προσφορά, κατάλογο παραδόσεων», δ) σύμβαση με ημερομηνία 9/11/2021 για την προμήθεια ... με το ... και ε) τιμολόγια πώλησης του εξοπλισμού, χωρίς στοιχεία παραληπτών.*

Όπως βάσιμα υποστηρίζει η προσφεύγουσα, από τις επικαλούμενες προηγούμενες παραδόσεις, όπως αυτές αποτυπώνονται στο ΕΕΕΣ, αλλά και στο ξεχωριστό αρχείο της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, απουσιάζει πλήρως η αναφορά της ταυτότητας των παραληπτών των τριών (3) από τις τέσσερις (4) επικαλούμενες παραδόσεις. Το στοιχείο αυτό απαιτείται ρητά και με σαφήνεια από το άρθρο 2.2.6 της Διακήρυξης, απορριπτόμενων των αντίθετων ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας. Η δε δήλωση στα προαναφερθέντα στοιχεία της προσφοράς της παρεμβαίνουσας ότι η ταυτότητα των παραληπτών δεν αναφέρεται λόγω των μεταξύ τους συμφωνιών εμπιστευτικότητας δεν απαλλάσσει την παρεμβαίνουσα από την υποχρέωση υποβολής της επίμαχης πληροφορίας που απαιτείται από τη Διακήρυξη. Στην περίπτωση αυτή, η παρεμβαίνουσα είχε την υποχρέωση να χορηγήσει την επίμαχη πληροφορία, σημαίνοντας, εφόσον το επιθυμούσε, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.2.3 της Διακήρυξης που αντιστοιχεί στο άρθρο 21 ν. 4412/2016, ως εμπιστευτικά τα αντίστοιχα αρχεία της προσφοράς της και υποβάλλοντας την προβλεπόμενη από το άρθρο 2.4.2.3 της Διακήρυξης υπεύθυνη δήλωση με το απαιτούμενο περιεχόμενο, ήτοι ρητή αναφορά των σχετικών διατάξεων νόμου ή διοικητικών πράξεων που επιβάλλουν την εμπιστευτικότητα της συγκεκριμένης πληροφορίας. Όμως, η παράλειψη υποβολής της ρητά απαιτούμενης πληροφορίας για τους παραλήπτες των επικαλούμενων παραδόσεων παραβιάζει τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 2.4.2 της

## **Αριθμός απόφασης : 65/2024**

Διακήρυξης σχετικά με τον τρόπο υποβολής των προσφορών, οι οποίες τίθενται με ποινή το απαράδεκτο των σχετικών προσφορών, σύμφωνα με τα ρητά οριζόμενα στο προπαρατεθέν άρθρο 2.4.6 της Διακήρυξης (πρβλ. ΣΤΕ 554/2022, σκ. 17).

Απορριπτέος είναι ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι η πλημμέλεια αυτή μπορούσε να διορθωθεί με τη διαδικασία των άρθρων 3.1.2.1 της Διακήρυξης και 102 ν. 4412/2016. Και τούτο, 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 υποβληθέντων στοιχείων, αλλά δεν μπορεί να θεραπεύεται με τον τρόπο αυτό η εξολοκλήρου παράλειψη παροχής πληροφορίας ρητά απαιτούμενης από τη Διακήρυξη – όπως, εν προκειμένω, η ταυτότητα των παραληπτών των παραδόσεων - δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή οφείλει να τηρεί αυστηρά τα κριτήρια που η ίδια έχει καθορίσει (βλ. ΣΤΕ 1894/2022, 2514/2022, σκ. 22, απόφαση ΔΕΕ μειζ. της 7.9.2021, C-927/19, Klairėdos regiono atliekų tvarkymo centras, σκ. 93, με την οποία ερμηνεύεται το ισχύον άρθρο 56 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ).

Περαιτέρω, λόγω της παραπάνω παράλειψης της παρεμβαίνουσας να αναφέρει τους παραλήπτες των τριών (3) επίμαχων παραδόσεων προς ιδιωτικούς φορείς στον οικείο κατάλογο παραδόσεων, όπως αυτός αποτυπώθηκε τόσο στο ΕΕΕΣ όσο και στο ξεχωριστό αρχείο της προσφοράς, αυτές μη νόμιμα και αντίθετα με τους προπαρατεθέντες όρους της Διακήρυξης ελήφθησαν υπόψη από την αναθέτουσα αρχή για τη διαπίστωση της πλήρωσης του κριτηρίου εμπειρίας του άρθρου 2.2.6 της Διακήρυξης κατά τον έλεγχο του φακέλου δικαιολογητικών συμμετοχής.

Εξάλλου, όπως βάσιμα υποστηρίζει η προσφεύγουσα, η παράδοση του ... προς το ... δυνάμει της επικαλούμενης σύμβασης με ημερομηνία 9/11/2021 δεν ικανοποιεί τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, διότι δεν καλύπτει το σύνολο του υπό προμήθεια εξοπλισμού. Συγκεκριμένα, όπως προκύπτει από την αντιπαραβολή του υπό προμήθεια εξοπλισμού με το συμβατικό αντικείμενο της παραπάνω σύμβασης, αυτή δεν καλύπτει τα υπό προμήθεια είδη με α/α 3) Βίντεο ... υψηλής ανάλυσης FULL HD, 4) Βίντεο ... υψηλής ανάλυσης FULL HD, 5) Βίντεο

## **Αριθμός απόφασης : 65/2024**

υψηλής ανάλυσης FULL HD και 7) Αντλία νερού. Αναπόδεικτα, ωστόσο, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι η σύμβαση δεν καλύπτει το ... βίντεο και την πηγή ψυχρού φωτισμού, διότι αυτά αναφέρονται στο συμβατικό αντικείμενο της υποβληθείσας από την παρεμβαίνουσα σύμβασης, ενώ η προσφεύγουσα δεν επικαλείται, ούτε προσκομίζει αποδεικτικά του ισχυρισμού της ότι οι αναφερόμενοι στον κατάλογο προηγούμενων παραδόσεων της παρεμβαίνουσας κωδικοί προϊόντων δεν περιλαμβάνουν τα παραπάνω είδη. Για όλους τους παραπάνω λόγους, ο μόνος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

Επειδή, κατόπιν των παραπάνω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, η παρέμβαση να απορριφθεί και να οριστεί η επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου στην προσφεύγουσα.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 22 Δεκεμβρίου 2023 και δημοσιεύθηκε στις 11 Ιανουαρίου 2024, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ**

**ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ**