

**Η**

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**3<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στις 22 Απριλίου 2024 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης Λαμπρόπουλος, Πρόεδρος, Βικτωρία Πισμίρη – Μέλος και Εισηγήτρια και Ελευθερία Καλαμιώτη, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 14.03.2024 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 374/15.03.2024 Προδικαστική Προσφυγή της ... εταιρίας με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...», (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στο ... , επί της συμβολής των οδών ... , αρ. ... και ... όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

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

Κατά της εταιρίας με την επωνυμία «...» (εφεξής η «παρεμβαίνουσα»), που εδρεύει στα ... , επί της συμβολής των οδών ... , αρ. ... και ... , όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητεί να ακυρωθεί η απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της Αναθέτουσας Αρχής που περιλαμβάνεται στο απόσπασμα Πρακτικών της ... Έκτακτης Συνεδρίασης της ... 02.2024 (Θέμα...) (ΑΔΑ:...), καθ' ο μέρος αποφασίστηκε ομόφωνα η έγκριση του υπ' αρ. πρωτ. .../19.02.2024 Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού για τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης των μειοδοτριών εταιριών και η κατακύρωση των Τμημάτων με α/α ... και ... του διαγωνισμού στην παρεμβαίνουσα, καθώς και η συμπροσβαλλόμενη με αυτήν απόφαση του ίδιου ως άνω οργάνου που περιλαμβάνεται στο απόσπασμα Πρακτικών της ... Συνεδρίασης της ...01.2024 (Θέμα...) (ΑΔΑ:...), με την οποία εγκρίθηκαν το υπ' αρ. πρωτ. .../11.12.2023 Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού για την Αξιολόγηση των Δικαιολογητικών Συμμετοχής – Τεχνικών Προσφορών και το υπ' αρ. πρωτ. .../11.12.2023 Πρακτικό Οικονομικής Αξιολόγησης, μόνο στο μέτρο που έκαναν αποδεκτή την τεχνική

## Αριθμός απόφασης : 723/2024

προσφορά της παρεμβαίνουσας και κατακύρωσαν σε αυτήν την προμήθεια των ειδών των παραπάνω τμημάτων.

Η εξέταση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί το οφειλόμενο παράβολο, ποσού 600,00 € (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. πρωτ. .../27.01.2023 Επαναληπτική Διακήρυξη με αρ. .../23, προκήρυξε ανοικτό δημόσιο ηλεκτρονικό επαναληπτικό διαγωνισμό μέσω ΕΣΗΔΗΣ για την ... , με προϋπολογισθείσα δαπάνη 69.994,90€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή). Σύμφωνα με το άρθρο 2.4.1 της Διακήρυξης, οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης, για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας της προμήθειας ανά είδος /τμήμα. Το Τμήμα ... αφορά στην ... και το Τμήμα ... στην ... ο δε προϋπολογισμός αυτών ανέρχεται στο ποσό των 43.200,00€ και 1.027,50€, αντίστοιχα. Η ως άνω Διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 02.02.2023 με Α.Δ.Α.Μ. ... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό αριθμό ... Στον εν λόγω διαγωνισμό, για τα επίμαχα Τμήματα, συμμετείχαν, με υποβολή προσφοράς, η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα. Εν συνεχεία, εκδόθηκε η απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της Αναθέτουσας Αρχής που περιλαμβάνεται στο απόσπασμα της ... Συνεδρίασης της ...01.2024 (Θέμα... ) (ΑΔΑ:...), με την οποία εγκρίθηκε το υπ' αρ. πρωτ. .../11-12-2023 πρακτικό

## Αριθμός απόφασης : 723/2024

της Επιτροπής Διαγωνισμού για την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικών προσφορών και το αρ. πρωτ. .../11-12-2023 πρακτικό οικονομικής αξιολόγησης. Επιπλέον, με την παραπάνω απόφαση, μεταξύ άλλων, αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος η παρεμβαίνουσα για τα επίμαχα Τμήματα με α/α ... και ... Ακολουθως, εκδόθηκε η προσβαλλόμενη απόφαση του ίδιου ως άνω οργάνου που περιλαμβάνεται στο απόσπασμα Πρακτικών της ... Έκτακτης Συνεδρίασης της ...02.2024 (Θέμα...) (ΑΔΑ:...), με την οποία εγκρίθηκε το υπ' αρ. πρωτ. .../19-02-2024 πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού για τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης και κατακυρώθηκαν τα επίμαχα Τμήματα στην παρεμβαίνουσα.

3. Επειδή, ο ένδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016 (Α' 147) και η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV αυτού, περί έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

4. Επειδή, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς κατά της απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της Αναθέτουσας Αρχής που περιλαμβάνεται στο απόσπασμα Πρακτικών της ... Έκτακτης Συνεδρίασης της ...02.2024 (Θέμα...) (ΑΔΑ:...). Επιπλέον, απαραδέκτως βάλλει αυτοτελώς κατά της απόφασης του ίδιου ως άνω οργάνου που περιλαμβάνεται στο απόσπασμα Πρακτικών της ... Συνεδρίασης της ...01.2024 (Θέμα...) (ΑΔΑ:...), με την οποία εγκρίθηκαν το υπ' αρ. πρωτ. .../11.12.2023 Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού για την Αξιολόγηση των Δικαιολογητικών Συμμετοχής – Τεχνικών Προσφορών και το υπ' αρ. πρωτ. .../11.12.2023 Πρακτικό Οικονομικής Αξιολόγησης, δοθέντος ότι στην απόφαση με την οποία τελειούται η σύνθετη διοικητική ενέργεια του διαγωνισμού, ήτοι η κατακυρωτική απόφαση, που εν προκειμένω είναι η ανωτέρω προσβαλλόμενη, ενσωματώνονται όλες οι προηγούμενες εκτελεστές διοικητικές πράξεις, αυτή δε είναι η μόνη παραδεκτώς προσβαλλόμενη (βλ. Φ. Αρναούτογλου, *Η αίτηση ασφαλιστικών μέτρων του Ν. 3886/2010*, Νομική Βιβλιοθήκη, 2013, σελ. 227).

## Αριθμός απόφασης : 723/2024

5. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή στις 15.03.2024 μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ. Η παρεμβαίνουσα, στις 22.03.2024, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτως άσκησε παρέμβαση, αιτούμενη την απόρριψη της προσφυγής.

6. 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 τη 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

## Αριθμός απόφασης : 723/2024

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 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, η προδικαστική προσφυγή κατετέθη στις 14.03.2024 και, ακολούθως, την 01.04.2024, και στις 02.04.2024, σε ορθή επανάληψη, η Αναθέτουσα Αρχή, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, κοινοποίησε τις υπ' αρ. πρωτ. .../01.04.2024 απόψεις της, οι οποίες, ως κατατεθείσες εκτός της δεκαπενθήμερης σχετικής προθεσμίας, ενόψει των αμέσως ανωτέρω, δεν λαμβάνονται υπόψη από το Κλιμάκιο. Συναφώς, ενόψει του απαραδέκτου των απόψεων, δεν λαμβάνεται υπόψη ούτε το κατατεθέν από την προσφεύγουσα συμπληρωματικό υπόμνημα, καθ' ο μέρος αντικρούεται με αυτό το περιεχόμενο των απόψεων.

7. 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. ΣτΕ 1217/2018, 2434/2017, 2551/2013, 2635/2009, Ε.Α. ΣτΕ 15/2021, 241/2020, 352/2016, 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 την κατάθεση της προσφοράς δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης

## Αριθμός απόφασης : 723/2024

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 δικαιοκτικού 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 πιθέμενα 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.).

8. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 «Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης - Εξουσιοδοτική διάταξη» του ν. 4412/2016, «...2. Τα έγγραφα της σύμβασης, πλην της προκήρυξης σύμβασης του άρθρου 63 και της προκαταρκτικής προκήρυξης του άρθρου 62, σε περίπτωση που η τελευταία χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού, περιέχουν ιδίως: ...  
ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του

## Αριθμός απόφασης : 723/2024

ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης, ... ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς, ...».

Στο άρθρο 91 «Λόγοι απόρριψης προσφορών» του ν. 4412/2016 προβλέπεται ότι «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης.... ». Σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3.2 της Διακήρυξης «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....». Στο άρθρο 2.4.6 «Λόγοι απόρριψης προσφορών» της Διακήρυξης ορίζεται ότι «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 ... 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς),... ι) η οποία παρουσιάζει αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης,...». Στο Παράρτημα Ι «Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης», στο ΜΕΡΟΣ Β «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ - ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ», ορίζεται, για το Τμήμα ... «...» και για το Τμήμα 4 «...», στο πεδίο «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ...» «...».

9. Επειδή, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι οι τεχνικές προδιαγραφές των με α/α ... και ... προς προμήθεια ειδών, όπως αυτές αποτυπώνονται στο Μέρος Β' του Παραρτήματος Ι, οι οποίες προϋποθέτουν ότι οι ... των επίμαχων Τμημάτων, ήτοι με α/α ... έως ... θα πρέπει να διαθέτουν, μεταξύ άλλων, αφενός «...» και αφετέρου «...» δεν συναντώνται στην προσφορά της παρεμβαίνουσας και πως εσφαλμένα αυτή έγινε δεκτή. Ειδικότερα, ως προς την κανονιστικώς τεθείσα προϋπόθεση περί διάθεσης συστήματος διατήρησης της ... με δυνατότητα ρύθμισης 0,1-50ml/h και βήμα 0,1ml/h, αναφέρει ότι στο κατατεθέν με την τεχνική προσφορά της Φύλλο Συμμόρφωσης παραπέμπει στην από 17η.02.2023 Δήλωση (...) του κατασκευαστικού οίκου ..., όπου, στο σημείο «9» στην 2η σελίδα αυτής, προκύπτει ότι η κατασκευάστρια εταιρεία δεσμεύεται πως η προσφερόμενη ... διαθέτει επί λέξει «...», ήτοι «...». Αυτό πρακτικά συνεπάγεται ότι η πλήρωση της επίμαχης τεχνικής απαίτησης περί διάθεσης συστήματος διατήρησης της ... με δυνατότητα ρύθμισης 0,1-50ml/h και βήμα 0,1ml/h εξαρτάται, κατά τρόπο ανεπίτρεπτο, από την προηγούμενη αναβάθμιση του λογισμικού, με αποτέλεσμα το προϊόν της, ως είχε την κρίσιμη χρονική στιγμή που αυτή υπέβαλε την προσφορά της ενώπιον της Αναθέτουσας Αρχής, να στερείτο των τιθέμενων στην Διακήρυξη τεχνικών προδιαγραφών. Επιπλέον, αναφέρει ότι, σύμφωνα με το επίσημο εγχειρίδιο χειριστή των προσφερόμενων από την μειοδότηρα αντλιών τύπου ... , και δη σύμφωνα με τις οικείες προδιαγραφές έγχυσης, όπως αυτές αποδελτιώνονται στην παράγραφο Α7 της 111ης σελίδας του αυτού εγχειριδίου, προκύπτει ότι ο ρυθμός ... εκτείνεται, στην πραγματικότητα, από ... και όχι από ... όπως τούτο ζητείται ρητά και απερίφραστα από την ένδικη Διακήρυξη. Ως προς την τεθείσα προϋπόθεση περί δυνατότητας αλλαγής ρυθμού και όγκου χορήγησης χωρίς διακοπή της έγχυσης, υποστηρίζει ότι η τεχνική συμμόρφωση του υλικού της τίθεται υπό την αίρεση της προηγούμενης αναβάθμισης του λογισμικού της εκ μέρους της προσφερόμενης ... , διότι, ανατρέχοντας στο σημείο «8» της 2ης σελίδας της δήλωσης της κατασκευάστριας εταιρίας δυνάμει της οποίας η εν θέματι αντλία «...», και σε ελληνική μετάφραση «...». Επιπλέον, ισχυρίζεται ότι, παρά την απαίτηση η ογκομετρική αντλία να παρέχει την δυνατότητα αλλαγής ρυθμού



και όγκου χορήγησης χωρίς να διακόπτει την έγχυση, το επίσημο εγχειρίδιο χειριστή των επίμαχων αντλιών τύπου ... και ήδη προσκομιζόμενο μετ' επικλήσεως ως Σχετικό 12, περιγράφει στην παράγραφο 4.8 της 39ης σελίδας την διαδικασία τιτλοδότησης, αναφέροντας, κατά τρόπο εξαντλητικό, πως ο χειριστής της εν λόγω ... δύναται να τροποποιήσει «...» και πως εξ αντιδιαστολής συνάγεται ότι η τροποποίηση τυχόν άλλων παραμέτρων, πέραν των ως άνω μνημονευόμενων, όπως για παράδειγμα ο ζητούμενος από την Διακήρυξη ... , προϋποθέτει προηγουμένως την διακοπή της έγχυσης, γεγονός που επιρρωνύεται από την περιεχόμενη στην ίδια παράγραφο του Εγχειριδίου Χρήσης ένδειξη, δυνάμει της οποίας μνημονεύεται ότι «Για να αλλάξετε άλλες παραμέτρους έγχυσης, ακολουθήστε την εξής διαδικασία: 1. Πατήστε (ακολουθεί σύμβολο) για να διακόψετε την έγχυση [...]». Ακολουθώντας, υποστηρίζει ότι οι προσφερόμενες από την παρεμβαίνουσα ... για τα Τμήματα με α/α ... και ... της ένδικης Διακήρυξης, παρουσιάζουν καίριες αποκλίσεις από τις τεθείσες δι' αυτής τεχνικές προδιαγραφές, αναφέρει, δε, ότι παραπέμπει προς απόδειξη της συμμόρφωσής της όχι στο επίσημο εγχειρίδιο χρήσης του προσφερόμενου υλικού αλλά στην δήλωση της κατασκευάστριας εταιρείας, το περιεχόμενο της οποίας επαναλαμβάνει κατ' αντανάκλασής της την φρασεολογία του κειμένου της Διακήρυξης, αγνοώντας, ωστόσο, ότι η απλή κατάφαση ή επεξήγηση δεν αποτελεί απόδειξη πλήρωσης της εκάστοτε προδιαγραφής.

10. Επειδή, η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι με το υποβληθέν Φύλλο Συμμόρφωσής της (βλ. σε αρχείο «...pdf») και αναφορικά στις επίμαχες προδιαγραφές για την ... παραπέμπει νομίμως προς επαλήθευση της πλήρωσής τους αποκλειστικά σε επίσημη βεβαίωση του Κατασκευαστή Οίκου ... και πως, από το περιεχόμενο αυτής τεκμηριώνεται η πλήρωση των επίμαχων προδιαγραφών, αναφέρει, δε, ότι η Αναθέτουσα Αρχή ορθώς βασίσθηκε μόνο στο περιεχόμενο της προαναφερόμενης βεβαίωσης που 'επικαιροποιεί' τα τεχνικά χαρακτηριστικά της ... καθώς, σ' αυτή (τη βεβαίωση) έγινε η μόνη παραδεκτή, σύμφωνα με τη διακήρυξη, παραπομπή προς τεκμηρίωση, καθώς δεν είχε κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της εκδοθεί το νέο ενημερωμένο εγχειρίδιο και πως το τεθέν στη βεβαίωση του

## Αριθμός απόφασης : 723/2024

Κατασκευαστή εντός παρένθεσης 'με ενημέρωση λογισμικού' αναφέρεται ως εκ περισσού στην τεχνική λύση επίτευξης των ζητούμενων χαρακτηριστικών της ... (τα οποία δεν αναφέρονται μεν στο με ημερομηνία κυκλοφορίας 2021-06 κατατεθέν εγχειρίδιο χρήσης, αλλά ήδη συμπεριλαμβάνονται στο ανανεωμένο, που κυκλοφόρησε εν τέλει τον Αύγουστο του 2023 και το οποίο επισυνάπτει στην παρέμβασή της και, συνεπώς, η κατατεθείσα βεβαίωση του Κατασκευαστή αποτελεί δέσμευση για την προσφορά ... με τα ζητούμενα χαρακτηριστικά και όχι προσφορά υπό αίρεση. Επιπλέον, αναφέρει ότι από κανένα σημείο της προσφοράς της δεν συνάγεται η προσφορά πλέον του ενός ειδών που να πληρούν τις απαιτήσεις της διακήρυξης με ισοδύναμο αποτέλεσμα, ώστε να μην υφίσταται ζήτημα απαγορευμένης εναλλακτικής προσφοράς.

11. Επειδή, επί του λόγου της προδικαστικής προσφυγής, λεκτέα τα εξής: Από το συνδυασμό των άρθρων 2.4.3.2, 2.4.6 και του περιεχομένου του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, προκύπτει ότι 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, περιλαμβάνοντας 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, όπου, ειδικότερα, αναφέρεται πως τα επίμαχα είδη με α/α ... και ... πρέπει, μεταξύ άλλων, να έχουν δυνατότητα αλλαγής ρυθμού και όγκου χορήγησης, χωρίς να χρειάζεται να σταματάει η έγχυση και να διαθέτουν σύστημα που να διατηρεί τη ... με δυνατότητα ρύθμισης ... και βήμα ... Η παρεμβαίνουσα, στο υποβληθέν φύλλο συμμόρφωσης δήλωσε ότι διαθέτει τις παραπάνω προδιαγραφές, παραπέμπει δε, για αμφοότερες, στην «*Τεχνική προσφορά Δήλωση ... 1*» (βλ. αρχείο με τίτλο...pdf» εντός του φακέλου «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ - ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ», σελ. 2/5). Στην εν λόγω δήλωση αναφέρεται «*8. Παρέχει τη δυνατότητα αλλαγής του ρυθμού και του όγκου της έγχυσης (με ενημέρωση λογισμικού), χωρίς να*

## Αριθμός απόφασης : 723/2024

απαιτείται να διακοπεί η έγχυση. 9. Διαθέτει σύστημα διατήρησης ... ρυθμιζόμενο από ... (με ενημέρωση λογισμικού) και βήμα...» (βλ. αρχείο με τίτλο «Δήλωση ...\_1.pdf» εντός του φακέλου «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ - ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ»). Περαιτέρω, στο προσκομισθέν εγχειρίδιο χειριστή αναφέρεται «...» (βλ. αρχείο με τίτλο «...pdf» εντός του φακέλου «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ - ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ», σελ. 111/130), ήτοι δεν πληροί την παραπάνω προδιαγραφή, σύμφωνα με την οποία θα πρέπει το προσφερόμενο είδος να διαθέτει σύστημα που να διατηρεί τη ... με δυνατότητα ρύθμισης ... Περαιτέρω, οι επίμαχες προδιαγραφές, ως εκτέθηκαν, όπως, εξάλλου, τούτο προκύπτει από την προσκομισθείσα δήλωση της κατασκευάστριας εταιρίας, στην οποία παραπέμπει η παρεμβαίνουσα, παρέχονται από τα προσφερόμενα είδη μόνο με ενημέρωση λογισμικού. Εξάλλου, απαραδέκτως η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι οι εν λόγω προδιαγραφές περιλαμβάνονται στο ανανεωμένο εγχειρίδιο χρήσης, το οποίο προσκομίζει με την παρέμβασή της, δεδομένου ότι, αφενός η ΕΑΔΗΣΥ ουδόλως δύναται να κρίνει επί στοιχείων που δεν έχουν προηγουμένως αξιολογηθεί από την Αναθέτουσα Αρχή, αφετέρου, και σε κάθε περίπτωση, κρίσιμος χρόνος πλήρωσης των σχετικών προδιαγραφών είναι ο χρόνος υποβολής της προσφοράς, οπότε η παρεμβαίνουσα είχε προσκομίσει αποκλειστικά τα παραπάνω στοιχεία, προς απόδειξη πλήρωσης των σχετικών προδιαγραφών, που, όμως, δεν προκύπτουν ότι αποδεικνύουν αυτές. Επομένως, η Αναθέτουσα Αρχή όφειλε, κατά δεσμία αρμοδιότητα, όπως απορρίψει την προσφορά της παρεμβαίνουσας ως προς τα επίμαχα είδη ... και ... , γενομένου δεκτού ως βασίμου του λόγου της προσφυγής.

12. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, η προσβαλλόμενη να ακυρωθεί κατά το μέρος που έγινε αποδεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας για τα Τμήματα με α/α ... και ... και το παράβολο να επιστραφεί.

**Για τους λόγους αυτούς**

## **Αριθμός απόφασης : 723/2024**

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της Αναθέτουσας Αρχής που περιλαμβάνεται στο απόσπασμα Πρακτικών της ... Έκτακτης Συνεδρίασης της ...02.2024 (Θέμα...) (ΑΔΑ:...), καθ' ο μέρος αποφασίστηκε ομόφωνα η έγκριση του υπ' αρ. πρωτ. .../19.02.2024 Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού για τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης των μειοδοτριών εταιριών και η κατακύρωση των Τμημάτων με α/α ... και ... του διαγωνισμού στην παρεμβαίνουσα, καθώς και την ήδη ενσωματωθείσα σε αυτήν απόφαση του ίδιου ως άνω οργάνου που περιλαμβάνεται στο απόσπασμα Πρακτικών της ... Συνεδρίασης της ...01.2024 (Θέμα...) (ΑΔΑ:...), με την οποία εγκρίθηκαν το υπ' αρ. πρωτ. .../11.12.2023 Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού για την Αξιολόγηση των Δικαιολογητικών Συμμετοχής – Τεχνικών Προσφορών και το υπ' αρ. πρωτ. .../11.12.2023 Πρακτικό Οικονομικής Αξιολόγησης, κατά τα ειδικότερα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 22.04.2024 και εκδόθηκε στις 13.05.2024 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**ΙΩΑΝΝΗΣ ΛΑΜΠΡΟΠΟΥΛΟΣ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΦΩΤΕΙΝΗ ΜΑΡΑΝΤΙΔΟΥ**