

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**1<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνεδρίασε στις 31 Μαΐου 2024 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος - Εισηγήτρια και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος.

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 25.04.2024 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ **599/25.04.2024** της εταιρείας με την επωνυμία ... (στο εξής «η προσφεύγουσα»), που εδρεύει στην ..., οδός ... και εκπροσωπείται νόμιμα (στο εξής «η προσφεύγουσα»).

**ΚΑΤΑ**

-Του ... (στο εξής «η αναθέτουσα αρχή») νόμιμα εκπροσωπούμενου.  
-Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία ... και τον διακριτικό τίτλο ... (στο εξής «η παρεμβαίνουσα»), που εδρεύει στην ... επί της ... αρ. ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθεί η απόφαση της αναθέτουσας αρχής με ΑΔΑ ... (2η Συν. Θέμα Α8) και ΑΔΑ ... (3η Συν Θέμα Α10), με τις οποίες έγινε δεκτή η προσφορά της εταιρείας ... και ανακηρύχθηκε οριστική ανάδοχος της σύμβασης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα.

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο.

**1.** Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 600,00 ευρώ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και

## **Αριθμός Απόφασης : 922/2024**

5 πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (κωδικός ηλεκτρονικού παράβολου: ...).

2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό ... προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός με αντικείμενο την ανάδειξη αναδόχου για την για την ... συνολικής εκτιμώμενης αξίας 42.000,00 ευρώ πλέον ΦΠΑ 24%. Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς με βάση την τιμή. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 30.11.2023 (ΑΔΑΜ: ...) και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α ....

3. Η προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 25.04.2024, ήτοι την επόμενη εργάσιμη μετά την πάροδο της προβλεπόμενης προθεσμίας, η οποία ήταν ημέρα Κυριακή, η δε προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους διά μέσου της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 18.04.2024, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του πδ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΕΑΔΗΣΥ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

4. Με την Πράξη του Προέδρου του 1<sup>ου</sup> Κλιμακίου με αριθμό 667/2024 ορίστηκε η εισηγήτρια και η ημερομηνία εξέτασης της προσφυγής, ενώ στις 09.05.2024 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε εμπρόθεσμα τις απόψεις της με αριθμό πρωτοκ. 329/09.05.2024. Η παρεμβαίνουσα κατέθεσε την παρέμβασή της στις 08.05.2024, εμπρόθεσμα, ήτοι την επόμενη εργάσιμη μετά την πάροδο της προβλεπόμενης προθεσμίας, η οποία ήταν αργία.

5. Σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 και την παρ. 1 του άρθρου 3 του πδ 39/2017 προβλέπεται ότι: *«Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να*

## **Αριθμός Απόφασης : 922/2024**

*ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ {ήδη ΕΑΔΗΣΥ κατά το άρθρο 3 του ν.4912/2022} κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».*

**6.** Η Διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού 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 μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτήν (βλ. ενδεικτικά αποφάσεις ΣτΕ 1217/2018, σκ. 5, 2434/2017, σκ. 5, 1086/2015, σκ. 5, 4901/2014, σκ. 8, 2551/2013, 5022/2012, 2635/2009, ΕΑ ΣτΕ 15/2021, 352/2016, 53/2011, 241/2020, Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224/2007, 78/2007, 19/2005 και αποφάσεις 7ου Τμ. Ε.Σ 539/2024, 2106/2021 κ.α.).

**7.** Με το **μόνο λόγο**, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι εσφαλμένα κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας, παρά το γεγονός ότι δεν προσκομίσθηκε δικαιολογητικό, το οποίο ήταν απαιτούμενο κατά την υποβολή της τεχνικής προσφοράς της. Σχετικά με τον παραπάνω λόγο προσφυγής γίνονται δεκτά τα εξής:

**8.** Στον όρο 2.4.3.2 της Διακήρυξης με τίτλο «Τεχνική προσφορά» ορίζεται 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. 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».* Επίσης, στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης και ειδικά στο «ΜΕΡΟΣ Β - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ - ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ» προβλέπονται μεταξύ άλλων τα εξής *«4. Η συντήρηση και η επισκευή του συγκροτήματος θα γίνονται από τεχνικούς του ΣΥΝΤΗΡΗΤΗ, ειδικά εκπαιδευμένους για τα αναφερόμενα μηχανήματα. Στις προσφορές*

## Αριθμός Απόφασης : 922/2024

**πρέπει να περιλαμβάνονται, με ποινή απόρριψης της προσφοράς, σχετικά πιστοποιητικά εκπαίδευσης των τεχνικών από τον κατασκευαστικό οίκο».** Επίσης, σύμφωνα με το Παράρτημα Ι της Διακήρυξης, η ζητούμενη υπηρεσία «*Αφορά την ετήσια παροχή υπηρεσιών συντήρησης & επισκευής, με όλα τα ανταλλακτικά, (εξαιρουμένων των πηνίων, του υγρού και αερίου ηλίου) για τον μαγνητικό τομογράφο, μοντέλο MAGNETOM Vision/Symphony κατασκευής οίκου ... για διάστημα ενός έτους*». Συνεπώς, με βάση την παραπάνω απαίτηση με αριθμό 4, οι συμμετέχοντες θα πρέπει να καταθέσουν ως στοιχείο της τεχνικής προσφοράς τους έγγραφα που πιστοποιούν την εκπαίδευση των τεχνικών από τον κατασκευαστικό οίκο, του μηχανήματος που πρόκειται να συντηρηθεί και επισκευασθεί, δηλαδή από την εταιρεία .... Στην έννοια δε των «τεχνικών», από τη συστηματική ερμηνεία της επίμαχης απαίτησης, η οποία αποσκοπεί στην εξασφάλιση εξειδικευμένων υπηρεσιών ειδικά για το μηχάνημα που διαθέτει η αναθέτουσα αρχή και ζητείται να συντηρηθεί, περιλαμβάνονται αυτονόητα τεχνικοί, που αποτελούν κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς προσωπικό της εταιρείας και προκύπτει ότι θα απασχοληθούν για την εκτέλεση της σύμβασης. Μάλιστα η Διακήρυξη απαιτεί την άμεση εκπαίδευση των τεχνικών αυτών απευθείας από τον κατασκευαστικό οίκο και όχι την έμμεση εκπαίδευσή τους από τρίτο πρόσωπο.

9. Σύμφωνα με τα όσα δηλώνονται στην τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο με την ονομασία «*ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ signed.pdf*») η τεχνική της υπηρεσία στελεχώνεται από τους παρακάτω τεχνικούς: .... Επίσης, η παρεμβαίνουσα έχει καταθέσει στο φάκελο της τεχνικής προσφοράς της το ηλεκτρονικό αρχείο με την ονομασία «*ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ.doc.pdf*», το οποίο περιλαμβάνει βεβαίωση της ίδιας της παρεμβαίνουσας με βάση την οποία ο ... έχει εκπαιδεύσει τον ... ως προς την ολοκληρωμένη υποστήριξη του μαγνητικού τομογράφου του οίκου ..., τύπος «*MAGNETOM Symphony/Harmony*». Επίσης, στον ηλεκτρονικό φάκελο της τεχνικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας περιλαμβάνεται και το αρχείο με την ονομασία «*ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ 2.pdf*», το οποίο περιλαμβάνει επίσης βεβαίωση της παρεμβαίνουσας, από την οποία

## Αριθμός Απόφασης : 922/2024

προκύπτει ότι ο ... εκπαίδευσε τους ... (Βιοϊατρικό Μηχανικό) και ... Βιοϊατρικό Μηχανικό ως προς την ολοκληρωμένη υποστήριξη του μαγνητικού τομογράφου του οίκου Siemens τύπου MAGNETOM Vision/Symphony/Harmony.

**10.** Από τα παραπάνω έγγραφα δεν προκύπτει η εκπλήρωση της ζητούμενης απαίτησης του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, σχετικά με την υποχρέωση των συμμετεχόντων να προσκομίσουν πιστοποιητικά εκπαίδευσης των τεχνικών που πρόκειται να απασχολήσουν από τον ίδιο τον κατασκευαστικό οίκο του προς συντήρηση μηχανήματος. Και αυτό γιατί οι βεβαιώσεις εκπαίδευσης των τεχνικών που περιλαμβάνονται στην τεχνική προσφορά της, προέρχονται από την ίδια την παρεμβαίνουσα και όχι από τον κατασκευαστικό οίκο «SIEMENS». Περαιτέρω, η βεβαίωση του κατασκευαστικού οίκου «SIEMENS», που περιλαμβάνεται στην τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο με την ονομασία «ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ.pdf»), δεν αφορά κάποιον από τους τεχνικούς της παρεμβαίνουσας, αλλά τον ..., ο οποίος όμως δεν ανήκει στο προσωπικό της παρεμβαίνουσας καθώς δεν περιλαμβάνεται στον πίνακα με το τεχνικό προσωπικό στην τεχνική της προσφορά, και συνεπώς δεν μπορεί να θεωρηθεί πιστοποιημένος τεχνικός της παρεμβαίνουσας. Ούτε και σύμφωνα με την επίμαχη απαίτηση αρκεί η έμμεση πιστοποίηση της εκπαίδευσης των τεχνικών των συμμετεχόντων από τρίτο πρόσωπο που μεσολαβεί. Επομένως, ορθά η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας δεν είναι σύμφωνη με την απαίτηση του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης με αριθμό 4, η οποία μάλιστα έχει τεθεί με ποινή τον αποκλεισμό των διαγωνιζομένων, καθώς δεν έχουν κατατεθεί στο φάκελο της προσφοράς της πιστοποιητικά εκπαίδευσης των τεχνικών που πρόκειται να απασχολήσει από τον ίδιο τον κατασκευαστικό οίκο του προς συντήρηση μηχανήματος. Μετά τα παραπάνω, **ο μόνος λόγος προσφυγής προβάλλεται βάσιμα και θα πρέπει να γίνει δεκτός**, απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας.

**11.** Κατόπιν των παραπάνω σκέψεων, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή και να επιστραφεί το κατατεθέν παράβολο.

**Αριθμός Απόφασης : 922/2024**

**Για τους λόγους αυτούς**

- 1. Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.**
- 2. Ακυρώνει την προσβαλλόμενη κατά το μέρος αυτής με το οποίο έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας και ανακηρύχθηκε ανάδοχος της σύμβασης.**
- 3. Απορρίπτει την παρέμβαση.**
- 4. Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παράβολου.**

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 31 Μαΐου 2024 και εκδόθηκε στις 20 Ιουνίου 2024 στην Αθήνα.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ**

**ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ**