

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 3 Ιανουαρίου 2025 με την εξής σύνθεση:
Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα Εισηγήτρια και Μαρία Μανδράκη Μέλη.

Για να εξετάσει την από 29.11.2024 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1770/3.12.2024 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «προσφεύγων») που εδρεύει στον ..., ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της απόφασης που ελήφθη κατά την ...η/... .2024 (Θέμα 73^ο) τακτική Συνεδρίαση του Διοικητικού Συμβουλίου ,περί έγκρισης των από2024 και20224 Πρακτικών της Επιτροπής Διαγωνισμού, αναφορικά με τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης των προσωρινών αναδόχων. Στην εν λόγω απόφαση ενσωματώνεται και η απόφαση που ελήφθη κατά την ...η/... .2024 (θέμα έκτακτο 13^ο) τακτική Συνεδρίαση του Διοικητικού Συμβουλίου, περί έγκρισης των από2024,2024 και2024 Πρακτικών της Επιτροπής Διαγωνισμού, αναφορικά με τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών και ανακήρυξης προσωρινών αναδόχων (εφεξής η «προσβαλλόμενη»).

Με την προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το σκέλος που, ως προς την Ομάδα Β του διαγωνισμού, κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» και ανακηρύχθηκε οριστικός ανάδοχος της εν λόγω Ομάδας.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

Αριθμός απόφασης: 72/2025

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, κατά τα άρθρα 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 27.11.2024 πληρωμή στην ... και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη της Ομάδας Β της σύμβασης, σχετικά με την οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, ήτοι 33.075,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

2. Επειδή με την υπ' αριθμ. .../2024 Διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε δημόσιο, ανοικτό διαγωνισμό με αντικείμενο «... για ένα έτος: α) - ... "..." και β) ...,για τις ανάγκες του ... του ...», με κριτήριο κατακύρωσης της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής, συνολικής εκτιμώμενης αξίας ...€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις2024 με Α.Δ.Α.Μ. ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό Ο διαγωνισμός υποδιαιρείται σε δυο Ομάδες (Α και Β), οι δε προσφορές μπορούν να υποβληθούν για μία ή και τις δυο Ομάδες. Ως εκ τούτου, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή, ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

3. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στις 29.11.2024 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 20.11.2024 αντίστοιχα και εν γένει παραδεκτά.

4. Επειδή, στο υπό κρίση διαγωνισμό έλαβαν μέρος για την Ομάδα Β του διαγωνισμού τρεις οικονομικοί φορείς, ήτοι ο προσφεύγων και οι «...» και «...». Με την απόφαση που ελήφθη κατά την ...η/... .2024 (θέμα έκτακτο 13^ο) τακτική Συνεδρίαση κρίθηκαν όλες οι προσφορές αποδεκτές για την Ομάδα Β

του διαγωνισμού και, κατόπιν κλήρωσης με τον προσφεύγοντα λόγω ισοτιμίας, ανακηρύχθηκε ο οικονομικός φορέας «...» προσωρινός ανάδοχος της Ομάδας Β. Μετά δε τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου, με την προσβαλλόμενη απόφαση, ο οικονομικός φορέας «...» ανακηρύχθηκε οριστικός ανάδοχος της Ομάδας Β του διαγωνισμού.

5. Επειδή, ο προσφεύγων, ως προσφέρων για την Ομάδα Β του εν θέματι διαγωνισμού του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενος, κατά το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς του οικονομικού φορέα «...», ερειδόμενο στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του, επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

6. Επειδή, το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών [...] 2. Τα έγγραφα της σύμβασης....περιέχουν ιδίως : [...] ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του 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,[...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),...».

7. Επειδή, το άρθρο 54 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περ.1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α΄ παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών.[...] Όπου δε η πλήρωση των προδιαγραφών επισημαίνεται ως απαίτηση, καθίσταται σαφές ότι οι τεχνικές προδιαγραφές συνιστούν απαράβατους

όρους της διακήρυξης (βλ. απόφαση ΔΕΕ της 5^{ης} Δεκεμβρίου 2013, C-561/12 Nordecon AS, Ramboll Eesti AS κατά Rahandusministeerium).

8. Επειδή, στους κρίσιμους για την εξέταση της προσφυγής όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι : «...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 «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ» του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πως 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 Παράρτημα Ι-Αναλυτική περιγραφή –Τεχνικές προδιαγραφές της παρούσας. Ο επιμέρους φάκελος της τεχνικής προσφοράς θα περιέχει συνεπώς, υποχρεωτικά, τα παρακάτω στοιχεία, ψηφιακά υπογεγραμμένα : ...6. Πίνακα Συμμόρφωσης σύμφωνα με το Παράρτημα ΙΙ της παρούσας διακήρυξης, ...□ Στη στήλη «ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ» καταγράφεται η παραπομπή σε ενότητα/παραγράφο/σελίδα της τεχνικής προσφοράς του οικονομικού φορέα καθώς και των απαραίτητων αποδεικτικών εγγράφων/ δικαιολογητικών /prospectus....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, με την επιφύλαξη του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 περί συμπλήρωσης, 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,...ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – Τεχνικές Προδιαγραφές - Αναλυτική περιγραφή...Β.ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ...

α/α	Προδιαγραφή
1	... με ενσωματωμένη πηγή LED, εξωτ. διαμέτρου ..., κανάλι εργασίας ... και μήκος εργασίας Να διαθέτει γωνία οπτικού πεδίου ...° και θέση του καναλιού στην εικόνα

	ώρα 3. Να εκτελεί ... ° / ... ° με επιλογή κίνησης σε ... και να έχει προστασία κάμψης. Να έχει ... για το κανάλι εργασίας και Να είναι έτοιμο για χρήση, σε αποστειρωμένη συσκευασία. Να είναι κατάλληλο για χρήση με αυτόνομο σύστημα οθόνης ...” FULL HD με δυνατότητα ..., για χρήση με ενιαία φορητή μονάδα ... και ..., και για σύνδεση με επεξεργαστή κάμερας FULL HD με δυνατότητα ψηφιακής επεξεργασίας της εικόνας για βελτίωση της ... εικόνας με περισσότερη λεπτομέρεια, ομογενοποιημένο φωτισμό, σύστημα Με παραχώρηση ως ...
--	---

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ–ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ (Αναλυτικό φύλλο συμμόρφωσης - τεκμηρίωσης, με το οποίο δίνονται αναλυτικές απαντήσεις με σχετικές παραπομπές σε όλα τα σημεία των «Απαιτήσεων-Τεχνικών Προδιαγραφών», καθώς και σε κάθε άλλη τεχνική απαίτηση της Αναθέτουσας Αρχής).Β. ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ...

ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ	ΑΠΑΙΤΗΣΗ	ΑΠΑΝΤΗΣΗ ΥΠΟΨΗΦΙΟΥ	ΠΑΡΑΠΟΜΠΗΣ ΤΕΧΝΙΚΑ ΕΓΧΕΙΡΙΔΙΑ Ή PROSPECTUS

». Κατά δε τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν, όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων. Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

9. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» για την Ομάδα Β του διαγωνισμού διότι δεν πληροί τις τεχνικές προδιαγραφές του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης. Ειδικότερα ο προσφεύγων προβάλλει ότι, ως προκύπτει από τα υποβληθέντα τεχνικά φυλλάδια των προσφερόμενων ειδών, τα προσφερόμενα από τον οικονομικό φορέα «....» ... δεν διαθέτουν κανάλι εργασίας, με μήκος εργασίας ... cm, ούτε γωνία οπτικού πεδίου ...°, δεν έχουν επιλογή κίνησης σε ..., ενώ δεν διαθέτουν οθόνη ...” FULL HD και δυνατότητα καταγραφής και σύνδεσης σε δίκτυο.

10. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της συνομολογεί ότι η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» για την Ομάδα Β του διαγωνισμού δεν πληροί τις τεχνικές προδιαγραφές του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης, αποδεχόμενη τους λόγους της προσφυγής ότι τα προσφερόμενα ... του ως άνω συμμετέχοντος δεν διαθέτουν κανάλι εργασίας με μήκος εργασίας ... cm, ούτε γωνία οπτικού πεδίου ...°, ούτε οθόνη ...” FULL HD και δυνατότητα καταγραφής και σύνδεσης σε δίκτυο. Ωστόσο, οι ως άνω απόψεις συνταχθείσες από το Διοικητή του ... και ερειδόμενες επί του υπ’ αριθμ. .../2024 εγγράφου της Επιτροπής Διαγωνισμού δεν έχουν, μέχρι σήμερα, εγκριθεί από το αποφαινόμενο όργανο του υπό κρίση διαγωνισμού (βλ. ΔΕΦΑΘ .../2023), ήτοι το Διοικητικό Συμβούλιο του ..., με αποτέλεσμα, εν προκειμένω, η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» για την Ομάδα Β του διαγωνισμού να μην έχει αποκλειστεί από την αναθέτουσα αρχή αλλά να ιστάται ως αποδεκτή και, άρα, η υπό κρίση προσφυγή εξετάζεται από το Κλιμάκιο.

11. Επειδή, στον όρο 2.4.3.2 της διακήρυξης προβλέπεται ότι η τεχνική προσφορά πρέπει να περιλαμβάνει όλα τα έγγραφα με τα οποία αποδεικνύεται η πλήρωση των τεχνικών του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης καθώς και φύλλο συμμόρφωσης που θα συμπληρωθεί με παραπομπές στα υποβληθέντα τεχνικά φυλλάδια/εγχειρίδια/prospectus του κατασκευαστή. Ειδικότερα, στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης τίθενται ως τεχνικές προδιαγραφές για τα προσφερόμενα ... να διαθέτουν, μεταξύ άλλων, ... με μήκος εργασίας ... cm, γωνία οπτικού πεδίου ...°, επιλογή κίνησης σε ..., αυτόνομο σύστημα οθόνης ...” FULL HD και δυνατότητα καταγραφής και σύνδεσης σε δίκτυο. Επομένως, σύμφωνα και με τον όρο 2.4.6 της διακήρυξης συντρέχει λόγος αποκλεισμού της προσφοράς σε περίπτωση που εκ των υποβληθέντων τεχνικών φυλλαδίων δεν τεκμηριώνεται η κάλυψη των ζητούμενων τεχνικών απαιτήσεων.

12. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο οικονομικός φορέας «...» υπέβαλε, για την Ομάδα Β του διαγωνισμού, φύλλο συμμόρφωσης στο οποίο δηλώνει ότι τα προσφερόμενα ... πληρούν το σύνολο των τεχνικών προδιαγραφών και παραπέμπει στο

υποβληθέν αρχείο υπό τίτλο «Φυλλάδιο 2». Εντούτοις ως ρητώς αναφέρεται στο εν λόγω τεχνικό φυλλάδιο, το κανάλι εργασίας (working length) έχει μήκος ... mm, ήτοι ... cm, η γωνία οπτικού πεδίου (field of view) είναι ... μοίρες, επίσης δε αναγράφεται ότι επεξεργάζεται τις εικόνες (processes the images) καθώς και ότι διαθέτει οθόνη με ανάλυση ..., ενώ δεν υπάρχει καμία αναφορά στο φυλλάδιο περί σύνδεσης σε δίκτυο. Ως εκ τούτου τα προσφερόμενα από τον οικονομικό φορέα «...» ... δεν πληρούν τις προδιαγραφές του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης να διαθέτουν κανάλι με μήκος εργασίας ... cm, γωνία οπτικού πεδίου ...° καθώς και οθόνη ...” High Definition με δυνατότητα καταγραφής και σύνδεσης σε δίκτυο. Αβασίμως, όμως, ο προσφεύγων υποστηρίζει ότι τα προσφερόμενα από τον οικονομικό φορέα «...» ... δεν διαθέτουν κίνηση σε ... διότι στο αρχείο υπό τίτλο «Φυλλάδιο 2» αναφέρεται «...allows ...° in both» και, άρα, διαθέτουν κίνηση προς τις Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων, η αναθέτουσα αρχή όφειλε κατά δεσμία αρμοδιότητα να απορρίψει την προσφορά του οικονομικού φορέα «...» για την Ομάδα Β του διαγωνισμού λόγω μη πλήρωσης απαραίτων τεχνικών προδιαγραφών του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης και η προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή ως βάσιμη.

13. Επειδή, κατ’ ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, να ακυρωθεί η απόφαση που ελήφθη κατά την ...η/... .2024 (θέμα έκτακτο 13ο) τακτική Συνεδρίαση του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής κατά το σκέλος που κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» και ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος της Ομάδας Β του διαγωνισμού, συνεπεία δε τούτου, να ακυρωθεί και η απόφαση που ελήφθη κατά την ...η/... .2024 (Θέμα 73ο) τακτική Συνεδρίαση του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής κατά το σκέλος που ανακηρύχθηκε ο οικονομικός φορέας «...» οριστικός ανάδοχος της Ομάδας Β του διαγωνισμού και να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων κατ’ άρθρον 363 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός απόφασης: 72/2025

Δέχεται την προσφυγή.

Ακυρώνει την απόφαση που ελήφθη κατά την ...η/... .2024 (Θέμα 73ο) τακτική Συνεδρίαση του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής στην οποία ενσωματώνεται και η απόφαση που ελήφθη κατά την ...η/... .2024 (θέμα έκτακτο 13ο) τακτική Συνεδρίαση της αναθέτουσας αρχής κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό της προσφυγής

Ορίζει την επιστροφή στον προσφεύγοντα του παραβόλου ποσού 600 ευρώ

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στην Αθήνα στις 3 Ιανουαρίου 2025 και εκδόθηκε στις 16 Ιανουαρίου 2025.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΜΑΡΙΑ ΠΛΟΣΚΑ