

**Η  
ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)**

**6<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της την 11<sup>η</sup> Δεκεμβρίου 2020 με την εξής σύνθεση:  
Ειρήνη Αποκάρδου Πρόεδρος, Ιωάννα Θεμελή Εισηγήτρια, Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 2-11-2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 1578/3-11-2020 της εταιρείας με την επωνυμία ..., με τον διακριτικό τίτλο ..., που εδρεύει ..., νομίμως εκπροσωπούμενης,

Κατά του ..., που εδρεύει ..., και εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), και

Κατά της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία ..., με τον διακριτικό τίτλο ..., που εδρεύει ..., νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά *Να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. πρωτ. Φ.600.1/30/420583Σ.3247/ 21-10-2020 απόφαση κατά το μέρος που έκανε αποδεκτή την προσφορά της εταιρείας «...», καθώς και κατά το μέρος που η εν λόγω εταιρεία αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος της συμφωνίας-πλαίσιο για την Προμήθεια του Εφοδίου «Λευκή Ζάχαρη»*

Η παρεμβαίνουσα αιτείται να γίνει δεκτή η παρέμβαση να απορριφθεί η προσφυγή και να διατηρηθεί η ισχύς της προσβαλλόμενης απόφασης ως προς το τμήμα που αφορά την αποδοχή της προσφοράς της και την ανάδειξη της ως προσωρινής αναδόχου του διαγωνισμού.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ιωάννα Θεμελή  
Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο ποσού 1.687,50 ευρώ υπολογιζόμενο επί τη βάση της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης ύψους 337.500 ευρώ χωρίς ΦΠΑ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017 (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό ..., εκτύπωση από την επίσημη ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ του ΥΠΟΙΚ με τα στοιχεία του παραβόλου και την ένδειξη ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ και το από 2-11-2020 αποδεικτικό πληρωμής του στην ΕΤΕ).

2. Επειδή με την υπ' αριθμ. πρωτ. ... διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής διακηρύχθηκε *Ηλεκτρονικός, Ανοικτός, Δημόσιος Διαγωνισμός για τη Σύναψη Σ-Π 2ετούς Διάρκειας για την Προμήθεια του Εφοδίου «Λευκή Ζάχαρη» CPV ... για Κάλυψη Αναγκών των ..., με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά αποκλειστικά βάσει της τιμής.*

3. Επειδή η προκήρυξη απεστάλη την 16-7-2020 για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης και δημοσιεύτηκε την 20-7-2020 στο Συμπλήρωμα της ΕΕΕΕ με αριθ. Supplies - ..., και το πλήρες κείμενο αυτής αναρτήθηκε την 20-7-2020 στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) με Α.Δ.Α.Μ. ..., καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο διαγωνισμός έλαβε αριθμό συστήματος ... .

4. Επειδή ο διαγωνισμός, ως εκ 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, και, επομένως, παραδεκτά έχει ασκηθεί η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ.

5. Επειδή στο διαγωνισμό, συμμετείχαν η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα, έχοντας καταθέσει τις προσφορές τους υπ' αριθ. ..., ..., καθώς και έτεροι τρεις οικονομικοί φορείς.

6. Επειδή με την ήδη προσβαλλόμενη υπ' αριθ. Φ.600.1/30/420583 ΚΟΙΝ.: Σ.3247/21-10-2020 απόφαση της αναθέτουσας αρχής κρίθηκαν ως αποδεκτές οι τεχνικές και οικονομικές προσφορές μόνον της προσφεύγουσας και της παρεμβαίνουσας, απορριπτομένων των τεχνικών προσφορών των

## Αριθμός Απόφασης: 1750/2020

έτερων τριών προσφορών, και αποφασίστηκε η ανάδειξη ως προσωρινών αναδόχων, των εταιρειών «...» και «...» .. καθόσον οι προσφερθείσες τιμές των εν λόγω εταιρειών είναι ίσες ή χαμηλότερες της προϋπολογισθείσας αξίας και ως εκ τούτου κρίνονται ως συμφέρουσες και παραδεκτές για την Υπηρεσία, σύμφωνα με τα καθοριζόμενα στο άρθρο 9, παράγραφος 9.8 των γενικών όρων της (ζ) σχετικής διακήρυξης καθώς και στα άρθρα 95 και 100 του Ν.4412/2016, με τιμές αναλυτικά ανά εταιρεία, όπως παρακάτω: (1) Εταιρεία «...» Στην τιμή των 675,00 €/ΜΤ, χωρίς ΦΠΑ, με το συνολικό κόστος της προμήθειας, για 2 έτη, να ανέρχεται στο ποσό ύψους τριακοσίων τριάντα επτά χιλιάδων πεντακοσίων ευρώ (337.500,00 €) χωρίς ΦΠΑ, .. (2) Εταιρεία «...» Στην τιμή των 640,00 €/ΜΤ, χωρίς ΦΠΑ, με το συνολικό κόστος της προμήθειας, για 2 έτη, να ανέρχεται στο ποσό ύψους τριακοσίων είκοσι χιλιάδων ευρώ (320.000,00 €) χωρίς ΦΠΑ,.. Η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς την 22-10-2020, μέσω της λειτουργικότητας *επικοινωνία* του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού (εφεξής η *επικοινωνία*).

7. Επειδή κατά της ως άνω απόφασης ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, νόμιμα και εμπρόθεσμα την Δευτέρα 2-11-2020, με κατάθεση μέσω της *επικοινωνίας*, και με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017, και κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

8. Επειδή την 3-11-2020 η αναθέτουσα αρχή προέβη στην προβλεπόμενη στο άρθ. 365 παρ. 1 περ. (α) του ν. 4412/20169 και στο άρθ. 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017 κοινοποίηση μέσω της *επικοινωνίας* της υπό εξέταση προσφυγής προς την παρεμβαίνουσα κατά της προσφοράς της οποίας στρέφεται.

9. Επειδή την 6-11-2020 η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε προς την ΑΕΠΠ και την προσφεύγουσα μέσω της *επικοινωνίας* το με αριθ. πρωτ. Φ.600.163/234/421243 Σ. 3463/6-11-2020 έγγραφο με τις απόψεις της επί της προσφυγής, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθ. 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και το άρθ. 9 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017.

## Αριθμός Απόφασης: 1750/2020

10. Επειδή υπέρ της διατήρησης της προσβαλλόμενης απόφασης εμπρόθεσμα, με προφανές έννομο συμφέρον, καθόσον η προσφυγή στρέφεται κατά της αποδοχής της προσφοράς της και της ανάδειξής της ως προσωρινής αναδόχου, ασκήθηκε την 10-11-2020, η με αριθ. ΠΑΡ ΑΕΠΠ 1985 παρέμβαση, με τον νόμιμο προβλεπόμενο τρόπο κατάθεσης στην *επικοινωνία*, κατ' άρθ. 362 ν. 4412/2016 και άρθ. 7 ΠΔ 39/2017, και κοινοποιήθηκε αυθημερόν από την παρεμβαίνουσα στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

11. Επειδή η προσφεύγουσα κατέθεσε την 4-12-2020 στην *επικοινωνία* και κοινοποίησε αυθημερόν στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, *Υπόμνημα* επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθ. 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016, αλλά και προς αντίκρουση της παρέμβασης. Το *Υπόμνημα* καθόσον μεν φέρεται επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής ασκήθηκε παραδεκτά σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθ. 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016 ως τροποποιημένο ισχύει. Καθόσον δε το *Υπόμνημα* αφορά στην αντίκρουση της παρέμβασης υποβλήθηκε απαραδέκτως και δεν εξετάζεται στα πλαίσια της παρούσας διαδικασίας διότι δεν προβλέπεται στο ισχύον νομοθετικό πλαίσιο εξέτασης της προδικαστικής προσφυγής, η δικονομική δυνατότητα αντίκρουσης των ισχυρισμών άλλων φορέων της διαδικασίας (πχ παρεμβαίνοντες), με εξαίρεση την υποβολή υπομνήματος του προσφεύγοντος μόνον επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, κατ' άρθ. 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016.

12. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6<sup>ου</sup> Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 παρ. 1, 360, και 366 του ν. 4412/2016 και των άρθρων 3 παρ. 1, και 15 του ΠΔ 39/2017, κατόπιν της με αριθ. 1871/2020 Πράξης της Προέδρου του 6<sup>ου</sup> Κλιμακίου, *περί ορισμού ημερομηνίας εξέτασης προδικαστικής προσφυγής και εισηγητή-κλήση περί απόψεων επί προσωρινών μέτρων*.

13. Επειδή η προσφεύγουσα έχει προφανές έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής με την οποία αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που αποδέχθηκε τη τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας προσωρινού αναδόχου, θεμελιώνοντας εν προκειμένω, το έννομο συμφέρον της, ως ένας εκ των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων με αποδεκτή προσφορά στον διαγωνισμό, που εύλογα

## Αριθμός Απόφασης: 1750/2020

προσδοκά να της ανατεθεί το σύνολο της προμήθειας, επιδιώκοντας την ακύρωση της προσβαλλόμενης, η οποία, κατά τη προσφυγή, παραβιάζει τους κανόνες που αφορούν στις διαδικασίες ανάθεσης, βασιζοντας το έννομο συμφέρον προς παροχή έννομης προστασίας στη ζημία από την -φερόμενη- παράνομη συμμετοχή της προτασσομένης παρεμβαίνουσας, και στο επιδιωκόμενο προφανές όφελος από την απόρριψη της προσφοράς της επί τω τέλει όπως αναδειχθεί η ίδια μόνος ανάδοχος της προμήθειας, έχοντας υποβάλει την αμέσως επόμενη, αποδεκτή και συμφερότερη οικονομική προσφορά βάσει τιμής, και έχοντας πλέον παραμείνει ο μόνος διαγωνιζόμενος με αποδεκτή προσφορά (βλ. ΣτΕ 678/2016, ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, ΣτΕ 678/2016, ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001, ΣτΕ 956/95 ΔΔικ 1995/577, ΣτΕ Ολομ. 280/96, Κωνσταντίνος Β. Χιώλος, «Το έννομο συμφέρον στην ακυρωτική δίκη ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας», ΔιοικΔ, 2010, τ. 4, σελ 846- 7). Σημειώνεται ειδικά ότι ως εκ του είδους της επίμαχης διαδικασίας σύναψης συμφωνίας πλαίσιο, και παρότι η προσφεύγουσα έχει αναδειχθεί προσωρινή ανάδοχος, με δεύτερη κατά σειρά οικονομική προσφορά (σκέψη 6), διατηρεί το ως άνω έννομο συμφέρον της εν όψει της προσδοκώμενης παραμονής της ως ο μόνος αποδεκτός προσφέρων κατά την προβλεπόμενη διαδικασία των call offs εκτελεστικών συμβάσεων (βλ. διακήρυξη σκέψη 28 σελ. 15-16, και νόμος σκέψεις 18, 19)

14. Επειδή η προσφεύγουσα, επικαλούμενη τις αρχές της νομιμότητας, τυπικότητας και της διαφάνειας, τον Γενικό Όρο 9.1.1, Ειδικό Όρο 1.8, το Παράρτημα «Γ», τα άρθρ. 13.1, 13.1.2, της διακήρυξης ισχυρίζεται ότι έπρεπε να απορριφθεί η προσφορά της παρεμβαίνουσας διότι : «...*Α.Η προσφορά της εταιρείας «...» πρέπει να απορριφθεί διότι στα υποβληθέντα από αυτήν έγγραφα της τεχνικής της προσφοράς δεν περιλαμβάνεται ακριβής και λεπτομερής περιγραφή του προσφερόμενου εφοδίου κατά παράβαση της τεχνικής προδιαγραφής της συσκευασίας της ζάχαρης, όπως εμφανίζεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Γ' της Διακήρυξης. Ειδικότερα, δεν προκύπτει με ακρίβεια και σαφήνεια ότι η ανθυποψήφια εταιρεία θα προσφέρει ζάχαρη στην απαιτούμενη από τον συγκεκριμένο διαγωνισμό συσκευασία των σάκων των 25 κιλών...η ανθυποψήφια εταιρεία «...», ΣΕ ΚΑΝΕΝΑ ΣΗΜΕΙΟ των δύο αρχείων pdf που κατέθεσε στο φάκελο της τεχνικής της προσφοράς, ώστε να περιγράψει ακριβώς και λεπτομερώς το προσφερόμενο είδος, με τίτλο 111 ΤΕΧΝΙΚΗ*

## Αριθμός Απόφασης: 1750/2020

ΠΡΟΣΦΟΡΑ και 112 ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΔΕΝ ΔΙΕΥΚΡΙΝΙΖΕΙ ΟΤΙ Η ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΗ ΑΠΟ ΑΥΤΗΝ ΖΑΧΑΡΗ ΘΑ ΕΙΝΑΙ ΣΥΣΚΕΥΑΣΜΕΝΗ ΣΕ ΣΑΚΟΥΣ ΤΩΝ 25 ΚΙΛΩΝ, ΟΠΩΣ ΑΠΑΙΤΕΙ Η ΔΙΑΚΗΡΥΞΗ. Πράγματι, στο μεν πρώτο αρχείο με τίτλο 111 ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ αναφέρει στα άρθρα 4.3-4.3.3. τέσσερις (4) εναλλακτικούς τρόπους συσκευασίας της ζάχαρης (ειδικότερα σάκουσ 50 κιλών και σάκουσ 25 κιλών και χάρτινες συσκευασίες τύπου kraft 2 κιλών και φακέλους 10 γραμμαρίων) ενώ στον παρόντα διαγωνισμό απαιτείται μόνο ένας (1), οι σάκοι των 25 κιλών. Σημειωτέον ότι όλες οι συσκευασίες που αναφέρει η ανθυπόψηφια εταιρεία στην τεχνική προσφορά της, είναι οι αποδεκτές από την Αναθέτουσα Αρχή κατά τη διεξαγωγή των εκάστοτε δημοσίων διαγωνισμών προμήθειας ζάχαρης συσκευασίες, όπως όμως ΚΑΘΕ ΦΟΡΑ ΚΑΘΟΡΙΖΟΝΤΑΙ ΑΠΟ ΤΟ ΦΟΡΕΑ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ, σύμφωνα με την Προδιαγραφή Ενόπλων Δυνάμεων (ΠΕΔ), η οποία περιλαμβάνεται και στην παρούσα Διακήρυξη στο παράρτημα Δ' αυτής. Αναντίρρητα, στην υπό εξέταση περίπτωση η συσκευασία έχει καθοριστεί σε σάκουσ των 25 κιλών και αυτή πρέπει να προσφέρουν όλοι οι υποψήφιοι συμμετέχοντες. Επιπλέον, στο δε αρχείο με τίτλο 112 ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΔΕΝ ΠΡΟΣΔΙΟΡΙΖΕΙ ΠΟΥΘΕΝΑ ΤΗ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ ΣΤΗΝ ΟΠΟΙΑ ΠΡΕΠΕΙ ΝΑ ΔΙΑΤΙΘΕΤΑΙ Η ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΗ ΑΠΟ ΑΥΤΗΝ ΖΑΧΑΡΗ. Επομένως, η προσφορά της δεν πληροί τους ως άνω όρους της διακήρυξης, ενώ παράλληλα καθίσταται αόριστη και κατά συνέπεια απορριπτή. Άλλως, στην περίπτωση που ήθελε θεωρηθεί ότι προσφέρονται και οι τέσσερις (4) τύποι συσκευασίας, πρέπει να απορριφθεί επειδή μόνο ο ένας τύπος (αυτός των 25kg) πληροί τις τεχνικές προδιαγραφές, αλλά και ως εναλλακτική προσφορά... Β. Η προσφορά της εταιρείας «...» πρέπει να απορριφθεί διότι στο κατατεθειμένο από αυτήν ΕΝΤΥΠΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ ΔΕΝ ΕΧΕΙ ΣΥΜΠΛΗΡΩΘΕΙ ΝΟΜΙΜΩΣ ΚΑΤΑ ΠΑΡΑΒΑΣΗ ΤΩΝ ΑΡΘΡΩΝ 1.3. ΚΑΙ 1.3.3 ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ.... »

15. Επειδή η αναθέτουσα αρχή, στις απόψεις της επί της προσφυγής αναφέρει ότι « ...οι εταιρείες «...» και «...» κατέθεσαν αποδεκτές τεχνικές προσφορές «..... καθόσον πληρούν τις απαιτήσεις της Υπηρεσίας, σύμφωνα με τους γενικούς όρους, τους ειδικούς όρους της εν λόγω διακήρυξης, την τεχνική προδιαγραφή ΠΕΔ-Α-00694-18 Σεπ 18-Εκδ. 1η και τα άρθρα 75, 78, 79, 93 και 94 του Ν.4412/2016.» (2) Στις παρατηρήσεις του Παραρτήματος

## Αριθμός Απόφασης: 1750/2020

«Γ» της (β) σχετικής διακήρυξης αναφέρεται ότι «Οι συσκευασίες θα είναι σάκοι των 25 κιλών» το οποίο είναι σε συμφωνία με την υποπαράγραφο 4.3.1 της τεχνικής προδιαγραφής ΠΕΔ-A-00694/Εκδ. 1η/18 Σεπ 18 και του Παραρτήματος «Δ» της εν λόγω διακήρυξης. (3) Η εταιρεία «...» στο έντυπο, που κατατέθηκε ηλεκτρονικά με τίτλο «111\_ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ\_signed» αναφέρει στην παράγραφο 4.3. «Η ζάχαρη είναι συσκευασμένη σε μία από τις παρακάτω συσκευασίες, παράγραφος 4.3.1, 4.3.2 και 4.3.3, όπως κάθε φορά θα καθορίζεται από τον φορέα προμηθείας.», το οποίο είναι σε πλήρη συμφωνία με την τεχνική προδιαγραφή των Ενόπλων Δυνάμεων ΠΕΔ-A-00694-18 Σεπ 18-Εκδ 1η . (4) Η εταιρεία «...» στο έντυπο, που κατατέθηκε ηλεκτρονικά με τίτλο «113 υδ αποδοχής τεχνικών + όρων\_signed» δηλώνει ότι «αποδέχεται όλους τους όρους των Τεχνικών Προδιαγραφών της Υπηρεσίας ΡΗΤΑ και ΑΝΕΠΙΦΥΛΑΚΤΑ, καθώς και τους Γενικούς και Ειδικούς Όρους του Διαγωνισμού». (5) Η Α-Α κατά την αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς της εταιρείας «...» έκρινε ότι η εν λόγω τεχνική προσφορά είναι σύμφωνη κατ' ελάχιστο με την απαίτηση της υποπαράγραφου 4.3.1 της τεχνικής προδιαγραφής ΠΕΔ-A-00694-18 Σεπ 18-Εκδ 1 η και του Παραρτήματος «Δ», της (β) σχετικής διακήρυξης, που αναφέρονται στην προμήθεια του εφοδίου «λευκή ζάχαρη» σε σάκους 25 κιλών το οποίο ζητείται από την Α-Α σύμφωνα με την παρατήρηση του Παραρτήματος «Γ» της (β) σχετικής διακήρυξης και επιπλέον ότι η κατάθεση τεχνικής περιγραφής η οποία περιλαμβάνει επιπλέον τρόπους συσκευασίας (οι οποίοι όμως προβλέπονται από την τεχνική περιγραφή) δεν αποτελεί ατέλεια, έλλειψη, ασάφεια ή σφάλμα της τεχνικής προσφοράς....».

16. Επειδή η προσφεύγουσα στο Υπόμνημά της επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής αναφέρει ότι «... η αναθέτουσα αρχή αφού παρέθεσε όλες τις διατάξεις της Διακήρυξης που σχετίζονται με τη συσκευασία του προς προμήθεια είδους «ζάχαρη», παραλείπει τεχνηέντως να καταστήσει σαφές ότι στον υπό εξέταση διαγωνισμό, όπως και σε κάθε διαγωνισμό που διοργανώνεται από αυτήν υπάρχει: Α. η Προδιαγραφή των Ενόπλων Δυνάμεων (ΠΕΔ), η οποία περιλαμβάνει ΓΕΝΙΚΑ ΚΑΙ ΑΟΡΙΣΤΑ κάθε αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή τεχνική προδιαγραφή σε κάθε διαγωνισμό προμήθειας ζάχαρης που διοργανώνει και η οποία αποτελεί εν προκειμένω το παράρτημα Δ' της Διακήρυξης Β. και η Προδιαγραφή του

## Αριθμός Απόφασης: 1750/2020

εκάστοτε συγκεκριμένου διαγωνισμού προμήθειας ζάχαρης, η οποία είναι *ΕΙΔΙΚΟΤΕΡΗ, ΕΞΕΙΔΙΚΕΥΕΙ* την ΠΕΔ, διαμορφώνεται *ΚΑΤΑ ΠΕΡΙΠΤΩΣΗ* και *ΑΝΑ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ* ανάλογα με τα ζητηθέντα κάθε φορά και αποτελεί εν προκειμένω τα παραρτήματα Β' και Γ' της Διακήρυξης. Αναμφίλεκτα, από τη γραμματική ερμηνεία των όρων της Διακήρυξης στην οποία ορίζεται στο προοίμιο αυτής (σελ. 4) ότι «*Διακηρύσσουμε ηλεκτρονικό, ανοικτό, δημόσιο διαγωνισμό (...), για τη σύναψη Σ-Π 2ετούς διάρκειας, σύμφωνα με τα καθοριζόμενα στους Γενικούς και Ειδικούς Όρους της παρούσας, την Προδιαγραφή Ενόπλων Δυνάμεων (ΠΕΔ-Α-00694/Εκδ.1η/18 Σεπ 18) του Παραρτήματος «Δ».....*» προκύπτει ότι οι Γενικοί και Ειδικοί όροι του διαγωνισμού και η Προδιαγραφή των Ενόπλων Δυνάμεων (ΠΕΔ) είναι δύο *ΤΕΛΕΙΩΣ ΔΙΑΦΟΡΕΣ ΕΝΝΟΙΕΣ*, και μόνο για τις τεχνικές προδιαγραφές που δεν καλύπτονται από τους *ΡΗΤΟΥΣ* και *ΣΑΦΕΙΣ ΓΕΝΙΚΟΥΣ ΚΑΙ ΕΙΔΙΚΟΥΣ ΟΡΟΥΣ* του διαγωνισμού γίνεται παραπομπή στην ΠΕΔ. Στην υπό εξέταση περίπτωση όπως ορίζεται *ΡΗΤΩΣ* και *ΕΝΑΡΓΩΣ* στο Παράρτημα Γ' της Διακήρυξης *ΑΠΑΙΤΕΙΤΑΙ* το προς προμήθεια είδος «ζάχαρη» να είναι συσκευασμένο σε *ΣΑΚΟΥΣ ΤΩΝ 25 ΚΙΛΩΝ* και αυτή τη συσκευασία πρέπει να προσφέρουν οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας που διέπει τους δημοσίους διαγωνισμούς ώστε η προσφορά τους να είναι σύμφωνη με την τεχνική προδιαγραφή της συσκευασίας της εν θέματι διαγωνιστικής διαδικασίας. Προς επίρρωση των ισχυρισμών μας και του λόγου της προσφυγής μας συνηγορεί το γεγονός ότι, αν σε διαφορετική περίπτωση γινόταν αποδεκτή από τις επιτροπές των εκάστοτε διαγωνισμών δημοσίων συμβάσεων προμηθειών, η προσφορά του προς προμήθεια είδους με «επιπλέον τρόπους συσκευασίας», θα οδηγηθούμε στην αδόκητη πρακτική να μπορεί να δηλώνει ο κάθε υποψήφιος οικονομικός φορέας όσους τρόπους συσκευασίας επιθυμεί με την πρόφαση ότι δήθεν αποδέχθηκε τους όρους της Διακήρυξης. Ωστόσο η πρακτική αυτή θα εισαγάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων αλλά και ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα. καθώς ο οικονομικός φορέας που έχει δηλώσει το μόνο νόμιμο και ορθό τρόπο συσκευασίας του προς προμήθεια είδους, καθιστώντας σαφή και ακριβή την τεχνική προσφορά του, και ο οικονομικός φορέας ο οποίος δήλωσε «επιπλέον τρόπους συσκευασίας», χωρίς να καθιστά την προσφορά του ορισμένη και ειδική, θα αντιμετωπισθούν



## Αριθμός Απόφασης: 1750/2020

με όμοιο τρόπο από την αναθέτουσα αρχή και θα γίνουν οι προσφορές και των δύο δεκτές, όπως συντρέχει εν προκειμένω...»

17. Επειδή η παρεμβαίνουσα επικαλούμενη το γενικό όρο 9.7.2, τον ειδικό όρο 1.5, 1.6, 1.8, 1.9, Παράρτημα Γ παρ. Παρατηρήσεις, ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Δ παρ. 4.3, της διακήρυξης, αναφέρει ότι «... στην τεχνική προσφορά μου σχετικά με τη συσκευασία του εφοδίου... αποδέχθηκα κατά λέξη τη σχετική πρόβλεψη της ενσωματωμένης στη Διακήρυξης Προδιαγραφής Ενόπλων Δυνάμεων ... δήλωσα τη ρητή και ανεπιφύλακτη αποδοχή του συνόλου των όρων της Τεχνικής Προδιαγραφής του υπό προμήθεια είδους.... Επομένως, η αναφορά μου στις τέσσερις (4) ενδεχόμενες συσκευασίες του ίδιου ζητούμενου και προσφερόμενου εφοδίου [και μάλιστα κατά τρόπο που ακολουθεί (με ευλαβική προσήλωση) τις προαναφερθείσες σχετικές προβλέψεις της Διακήρυξης] ούτε καθιστά την προσφορά μου μη αποδεκτή, αφού και οι όροι της Διακήρυξης έχουν ακολουθηθεί και το ζητούμενο από την Αναθέτουσα Αρχή είδος πράγματι και χωρίς αμφιβολία προσφέρεται από την επιχείρησή μου, ούτε καθιστά την προσφορά μου αόριστη, αφού με σαφήνεια έχω δηλώσει ότι προσφέρω το προσφερόμενο (ίδιο) εφόδιο στη ζητούμενη από την Αναθέτουσα Αρχή συσκευασία, ούτε καθιστά την προσφορά μου ατελή ή ελλιπή ή ασαφή, αφού έχω αποδεδειγμένα αποδεχθεί το σύνολο των όρων και προδιαγραφών και το προσφερόμενο είδος πληροί τις απαιτήσεις της Διακήρυξης. Επιπρόσθετα, σημειώνω δυο ακόμα κρίσιμα σημεία, από τα οποία αποδεικνύεται το αβάσιμο του σχολιαζόμενου ισχυρισμού της προσφεύγουσας: Πρώτο: Η προσφερόμενη από τους οικονομικούς φορείς τιμή δεν ζητείται ανά συσκευασία αλλά ανά ποσότητα σε μετρικούς τόνους (βλ. Προσθήκη 6 στο Παράρτημα Α - Έντυπο Οικονομικής Προσφοράς και τον «Πίνακα του υπό προμήθεια εφοδίου "λευκή ζάχαρη" ανά έτος» στο Παράρτημα Γ). Επομένως, η υποβληθείσα προσφορά μου είναι Δεύτερο: Σε κάθε περίπτωση, ακόμη και αν κριθεί ότι το κανονιστικό πλαίσιο του Διαγωνισμού, όπως διαμορφώθηκε από το σύνολο των εγγράφων (Διακήρυξη, Παραρτήματα, Προδιαγραφές) περιείχε ασαφείς ή αντιφατικούς όρους (δηλαδή περιέχει πλείστες αναφορές στις 4 προβλεπόμενες συσκευασίες αλλά και μια μόνο αναφορά στη συσκευασία των 25 κιλών - γεγονός που συνομολογείται και από την προσφεύγουσα), οι ασάφειες ή οι αντιφάσεις αυτές δεν επιτρέπεται να ερμηνευθούν σε βάρος των

## Αριθμός Απόφασης: 1750/2020

διαγωνιζομένων (και πολύ περισσότερο σε βάρος επιμελέστατων διαγωνιζομένων, οι οποίοι προσέτρεξαν να καλύψουν το μείζον- όλες τις προβλεπόμενες από τη Διακήρυξη συσκευασίες), όπως κατά πάγια νομολογία ισχύει... ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑΤΙΚΑ, το προσφερόμενο από την επιχείρησή μου εφόδιο είναι απολύτως προσδιορισμένο, κατά τρόπο που δεν καταλείπει οποιαδήποτε αμφιβολία, ούτε στην Αναθέτουσα Αρχή ούτε και στους συνυποψήφιους μου, ως προς την πλήρη (και σε όλα τα επίπεδα) συμμόρφωσή του με τις αξιώσεις Αναθέτουσας Αρχής, όπως αυτές προβλέπονται από το κανονιστικό πλαίσιο της διαγωνιστικής διαδικασίας....»

18. Επειδή στο άρθρο 2 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Ορισμοί (άρθρο 2 και άρθρο 33 παρ. 1 εδάφιο β΄ της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και άρθρο 2 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ) » του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι « 1. Για τους σκοπούς του παρόντος εφαρμόζονται οι ακόλουθοι ορισμοί:... 10) ως «συμφωνία - πλαίσιο» νοείται μία συμφωνία που συνάπτεται μεταξύ μιας ή ενός ή περισσότερων αναθετουσών αρχών/αναθετόντων φορέων και ενός ή περισσότερων οικονομικών φορέων, η οποία αποσκοπεί στον καθορισμό των όρων που διέπουν τις συμβάσεις που πρόκειται να συναφθούν κατά τη διάρκεια συγκεκριμένης περιόδου, ιδίως όσον αφορά τις τιμές και, όπου ενδείκνυται, τις προβλεπόμενες ποσότητες,...»

19. Επειδή στο άρθρο 39 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο « Συμφωνίες- πλαίσιο (άρθρο 33 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) » του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι « 1. Οι αναθέτουσες αρχές δύνανται να συνάπτουν συμφωνίες-πλαίσιο κατά την έννοια της περίπτωσης 10 της παραγράφου 1 του άρθρου 2 εφόσον εφαρμόζουν τις διατάξεις που προβλέπονται στο παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221). Η διάρκεια μιας συμφωνίας-πλαίσιο δεν υπερβαίνει τα τέσσερα έτη, εκτός εξαιρετικών περιπτώσεων, δεόντως δικαιολογημένων, ιδίως λόγω του αντικειμένου της συμφωνίας-πλαίσιο. .. 3. Οι συμβάσεις που βασίζονται σε συμφωνία-πλαίσιο ανατίθενται, σύμφωνα με τις διαδικασίες που προβλέπονται στην παρούσα παράγραφο, καθώς και στις παρ. 4 και 5. Οι διαδικασίες αυτές μπορούν να εφαρμόζονται μόνο μεταξύ των αναθετουσών αρχών που ορίζονται με σαφήνεια για το σκοπό αυτόν στην προκήρυξη διαγωνισμού ή την πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος και των οικονομικών φορέων που είναι συμβαλλόμενα μέρη της συμφωνίας-πλαίσιο που έχει συναφθεί. Οι συμβάσεις που βασίζονται σε συμφωνία-πλαίσιο δεν μπορούν σε καμία

## Αριθμός Απόφασης: 1750/2020

περίπτωση να συνεπάγονται ουσιώδεις τροποποιήσεις στους όρους της συμφωνίας-πλαίσιο, ιδίως στην περίπτωση που αναφέρεται στην παράγραφο 4. 4. Όταν συνάπτεται συμφωνία-πλαίσιο με ένα μόνο οικονομικό φορέα, οι συμβάσεις που βασίζονται σε αυτή τη συμφωνία-πλαίσιο ανατίθενται, σύμφωνα με τους όρους της συμφωνίας-πλαίσιο. Για την ανάθεση των συμβάσεων αυτών, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να διαβουλευτούν γραπτώς με τον οικονομικό φορέα που είναι συμβαλλόμενο μέρος στη συμφωνία-πλαίσιο, ζητώντας του, εάν χρειάζεται, να συμπληρώσει την προσφορά του. 5. Όταν συνάπτεται συμφωνία-πλαίσιο με περισσότερους του ενός οικονομικούς φορείς, η εν λόγω συμφωνία-πλαίσιο εκτελείται με έναν από τους κατωτέρω τρόπους: α), σύμφωνα με τους όρους και τις προϋποθέσεις της συμφωνίας-πλαίσιο, χωρίς προκήρυξη νέου διαγωνισμού, εφόσον αναφέρονται όλοι οι όροι που διέπουν την παροχή των σχετικών έργων, υπηρεσιών και προμηθειών, και οι αντικειμενικές προϋποθέσεις για τον προσδιορισμό του συμβαλλόμενου στη συμφωνία-πλαίσιο οικονομικού φορέα που θα τις εκτελέσει· οι εν λόγω όροι αναγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης για τη συμφωνία-πλαίσιο, β) όταν στη συμφωνία-πλαίσιο αναφέρονται όλοι οι όροι που διέπουν την παροχή των σχετικών έργων, υπηρεσιών και αγαθών, εν μέρει χωρίς προκήρυξη νέου διαγωνισμού, σύμφωνα με την περίπτωση α', και εν μέρει με την προκήρυξη νέου διαγωνισμού μεταξύ των οικονομικών φορέων που είναι συμβαλλόμενα μέρη της συμφωνίας-πλαίσιο, σύμφωνα με την περίπτωση γ', εφόσον προβλέπεται τέτοια δυνατότητα από τις αναθέτουσες αρχές στα έγγραφα της σύμβασης για τη συμφωνία πλαίσιο. Η επιλογή αν συγκεκριμένα έργα, αγαθά ή υπηρεσίες αγοράζονται κατόπιν προκήρυξης νέου διαγωνισμού ή άμεσα, σύμφωνα με τους όρους που ορίζονται στη συμφωνία-πλαίσιο, γίνεται με αντικειμενικά κριτήρια, τα οποία ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης για τη συμφωνία-πλαίσιο. Τα έγγραφα της σύμβασης προσδιορίζουν επίσης τους όρους του νέου διαγωνισμού. Οι δυνατότητες που προβλέπονται στο πρώτο εδάφιο της παρούσας περίπτωσης εφαρμόζονται επίσης σε οποιαδήποτε τμήμα μιας συμφωνίας-πλαίσιο για την οποία έχουν τεθεί όλοι οι όροι που διέπουν την παροχή των σχετικών έργων, υπηρεσιών και αγαθών, ανεξαρτήτως αν έχουν τεθεί όλοι οι όροι που διέπουν την παροχή των σχετικών έργων, υπηρεσιών και αγαθών για τα λοιπά τμήματα, γ) αν στη συμφωνία-πλαίσιο δεν έχουν

## **Αριθμός Απόφασης: 1750/2020**

καθορισθεί όλοι οι όροι που διέπουν την παροχή έργων, υπηρεσιών και αγαθών, με νέο διαγωνισμό μεταξύ των οικονομικών φορέων που είναι συμβαλλόμενα μέρη της συμφωνίας πλαίσιο. 6. Οι διαγωνισμοί που αναφέρονται στις περιπτώσεις β' και γ' της παραγράφου 5 βασίζονται στους ίδιους όρους με αυτούς που ίσχυαν για την ανάθεση της συμφωνίας-πλαίσιο, και, όπου κριθεί απαραίτητο, σε ακριβέστερα διατυπωμένους όρους και, όπου ενδείκνυται, σε άλλους όρους που αναφέρονται στα έγγραφα της σύμβασης για τη συμφωνία-πλαίσιο, σύμφωνα με την ακόλουθη διαδικασία: α) για κάθε σύμβαση που πρόκειται να συναφθεί, οι αναθέτουσες αρχές διαβουλεύονται γραπτώς με τους οικονομικούς φορείς που είναι ικανοί να εκτελέσουν τη σύμβαση, β) οι αναθέτουσες αρχές ορίζουν επαρκή προθεσμία για την υποβολή προσφορών για κάθε συγκεκριμένη σύμβαση, λαμβανομένων υπόψη παραμέτρων όπως η πολυπλοκότητα του αντικειμένου της σύμβασης και ο απαραίτητος χρόνος για την αποστολή των προσφορών, γ) οι προσφορές υποβάλλονται γραπτώς και δεν ανοίγονται έως τη λήξη της προβλεπόμενης προθεσμίας απάντησης, δ) οι αναθέτουσες αρχές αναθέτουν κάθε σύμβαση στον προσφέροντα που υπέβαλε την καλύτερη προσφορά, βάσει των κριτηρίων ανάθεσης που έχουν καθοριστεί στα έγγραφα της σύμβασης για τη συμφωνία-πλαίσιο. ... 8. Στην περίπτωση των συμφωνιών – πλαίσιο με περισσότερους οικονομικούς φορείς, στο πλαίσιο των διαγωνισμών που αναφέρονται στις περιπτώσεις β' και γ' της παραγράφου 5: α) κατά την υποβολή των προσφορών, εφαρμόζεται αναλόγως το άρθρο 79, προκειμένου οι οικονομικοί φορείς να αποδείξουν ότι εξακολουθούν να πληρούν τις σχετικές προϋποθέσεις, όπως έχουν καθοριστεί στα έγγραφα της σύμβασης για τη συμφωνία-πλαίσιο, β) πριν από την ανάθεση κάθε σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από τον/τους προσφέροντα/ες στον/στους οποίους έχει αποφασίσει να αναθέσει τη σύμβαση να υποβάλει/ουν ενημερωμένα σχετικά δικαιολογητικά, σύμφωνα με τα άρθρα 79 και 80, και κατά περίπτωση, το άρθρο 82. Κατά τα λοιπά εφαρμόζεται το άρθρο 79. ...»

20. Επειδή στο άρθρο 18 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» του ν. 4412/2016, ορίζεται ότι «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της

## Αριθμός Απόφασης: 1750/2020

αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης....».

21. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 « 1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων .... προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης .... περιέχουν ιδίως: .... ε) την ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης ...ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, .. καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης... ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς ...»

22. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 54 του ν. 4412/2016 «Τεχνικές προδιαγραφές (άρθρο 42 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)»: «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περίπτωση 1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α' παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά ... των αγαθών .... 3. Οι τεχνικές προδιαγραφές διατυπώνονται με έναν από τους κατωτέρω τρόπους: α) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, .. υπό την προϋπόθεση ότι οι παράμετροι είναι επαρκώς προσδιορισμένες ώστε να επιτρέπουν στους προσφέροντες να προσδιορίζουν το αντικείμενο της σύμβασης και στις αναθέτουσες αρχές να αναθέτουν τη σύμβαση ...»

23. Επειδή σύμφωνα με το Παράρτημα VIII του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «ΟΡΙΣΜΟΣ ΟΡΙΣΜΕΝΩΝ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ» ορίζεται ότι «Για τους σκοπούς του Βιβλίου I νοούνται ως : 1. «τεχνική προδιαγραφή»: ένα από τα ακόλουθα : α) όταν πρόκειται για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ...: η προδιαγραφή που περιέχεται σε έγγραφο το οποίο προσδιορίζει τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά ενός προϊόντος...συμπεριλαμβανομένων των απαιτήσεων που ισχύουν για το προϊόν όσον αφορά ... τη συσκευασία...»

24. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 71 του ν. 4412/2016 « Οι συμβάσεις ανατίθενται .. εφόσον η αναθέτουσα αρχή έχει επαληθεύσει σύμφωνα με τα άρθρα 79 έως και 81, ότι πληρούνται όλες οι κατωτέρω προϋποθέσεις: α) η

## Αριθμός Απόφασης: 1750/2020

προσφορά συνάδει με τις απαιτήσεις, τις προϋποθέσεις και τα κριτήρια που προβλέπονται στην προκήρυξη σύμβασης ... και στα έγγραφα της σύμβασης.»

25. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 91 του ν. 4412/2016 «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 β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102 ...»

26. Επειδή, στο άρθρο 92 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Περιεχόμενο προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής» προβλέπεται ότι «...2. Στην ανοικτή διαδικασία οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα: α) Ξεχωριστό σφραγισμένο φάκελο, με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 93, ...6. Στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων που διενεργούνται με ηλεκτρονικά μέσα, ... όλα τα παραπάνω δικαιολογητικά υποβάλλονται σε (υπο)φακέλους (κατηγορία επισυναπτόμενων αρχείων στο ηλεκτρονικό σύστημα)...»

27. Επειδή στο άρθρο 94 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Περιεχόμενο φακέλου «Τεχνική Προσφορά», ορίζεται ότι: «... 4. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων προμηθειών και γενικών υπηρεσιών ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς περιέχει ιδίως τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια, χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών και περιγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης...»

28. Επειδή στη διακήρυξη ορίζεται ότι «...ΔΙΑΚΗΡΥΞΗ ΥΠ' ΑΡΙΘΜ ... ... ΣΥΝΟΠΤΙΚΑ ΣΤΟΙΧΕΙΑ... ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ Λευκή Ζάχαρη για Κάλυψη Αναγκών των Κλάδων ΕΔ ... ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΠΕΔ-Α-00694/Εκδ1η/18 Σεπ 18- ... Διακήρυσσομε ηλεκτρονικό, ανοικτό, δημόσιο διαγωνισμό ... σύμφωνα με τα καθοριζόμενα στους Γενικούς και Ειδικούς Όρους της παρούσας, την Προδιαγραφή Ενόπλων Δυνάμεων (ΠΕΔ-Α-00694/Εκδ. 1η/18 Σεπ 18) του Παραρτήματος «Δ» και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη

## Αριθμός Απόφασης: 1750/2020

προσφορά, με βάση την τιμή (χαμηλότερη τιμή), για την προμήθεια του εφοδίου «λευκή ζάχαρη» για την κάλυψη αναγκών Κλάδων των ΕΔ, όπως αναφέρονται αναλυτικά στο Παράρτημα «Γ»... 16. Από τον παρόντα διαγωνισμό θα συναφθεί Σ-Π 2ετούς διάρκειας, μεταξύ της ... και με περισσότερων του ενός οικονομικών φορέων, εφόσον υπάρχει επαρκής αριθμός οικονομικών φορέων, που πληρούν τις προϋποθέσεις του διαγωνισμού. Σε αντίθετη περίπτωση (ανεπαρκής αριθμός οικονομικών φορέων) θα συναφθεί Σ-Π με έναν. Διευκρινίζεται ότι κρίσιμο στοιχείο, μεταξύ των άλλων, για την ανάδειξη των προσωρινών αναδόχων κατά τη διαδικασία σύναψης της Σ-Π είναι η υποβολή οικονομικής προσφοράς η οποία να είναι εντός της προϋπολογισθείσας αξίας της παρούσας διακήρυξης. .. Κατά τη διαδικασία των εκτελεστικών συμβάσεων, απαιτείται η υποβολή νέας κλειστής οικονομικής προσφοράς (call-offs), από τους συμβαλλόμενους στη Σ-Π προμηθευτές, με κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάση τιμής (περίπτωση πολλών οικονομικών φορέων) ή τα καθοριζόμενα στο άρθρο 39 παράγραφο 4 του Ν.4412/2016 (περίπτωση ενός οικονομικού φορέα), η οποία δεν μπορεί να είναι μεγαλύτερη από αυτή που έχει προσφερθεί στη Σ-Π. Σε περίπτωση μη υποβολής προσφορών σε μίνι διαγωνισμούς (call-offs), ο φορέας διενέργειας θα μπορεί να προμηθευτεί από τον οικονομικό φορέα με τη χαμηλότερη τιμή της Σ-Π.... ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ «Α.. ΓΕΝΙΚΟΙ ΟΡΟΙ Άρθρο 1ο Αντικείμενο του Διαγωνισμού 1.1 Αντικείμενο του διαγωνισμού είναι η προμήθεια του εφοδίου του Παραρτήματος «Γ», η οποία θα διενεργηθεί με ηλεκτρονικό, ανοικτό, δημόσιο διαγωνισμό, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάση της τιμής (χαμηλότερη), σύμφωνα με τα καθοριζόμενα στις διατάξεις περί προμηθειών του Δημοσίου, όπως ισχύουν και με βάση την Προδιαγραφή Ενόπλων Δυνάμεων (ΠΕΔ-Α-00694/Εκδ. 1η/18 Σεπ 18), όπως στο Παράρτημα «Δ»....Άρθρο 9ο Κατάρτιση και Περιεχόμενο Προσφορών – Χρόνος και Τόπος Υποβολής Προσφορών 9.1 Γενικοί Όροι Υποβολής Προσφορών 9.1.1 Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα «Γ» της διακήρυξης για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας της προμήθεια Μονάδα παράδοσης... 9.7.2 Τεχνική Προσφορά»... 9.7.2.7 Σε περίπτωση μη υποβολής ή υποβολής κατά παρέκκλιση, των απαιτήσεων της διακήρυξης, δικαιολογητικών των

## Αριθμός Απόφασης: 1750/2020

(υπο)φακέλων «δικαιολογητικά συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς», η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη.... Άρθρο 13ο Λόγοι Απόρριψης προσφορών 13.1 Η Α-Α με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: 13.1.1 Η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 9.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 9.2 (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών),... 13.1.2 Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ... 13.1.5 Η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και την τεχνική προδιαγραφή της σύμβασης.... ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ «Β».. ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ Άρθρο 1ο Τεχνικοί Προσδιορισμοί 1.1 Ο διαγωνισμός θα διενεργηθεί με βάση την τεχνική προδιαγραφή της Υπηρεσίας (Παράρτημα «Δ»). Οι τεχνικές προσφορές των προμηθευτών θα συνταχθούν, με βάση τις υπόψη τεχνικές προδιαγραφές... 1.3 Οι προμηθευτές υποχρεούνται στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική προσφορά» να:.. 1.3.2 Περιλαμβάνουν ακριβή και λεπτομερή περιγραφή του προσφερόμενου εφοδίου... 1.6. Ο διαγωνισμός θα γίνει με βάση τις ανωτέρω τεχνικής προδιαγραφής της Υπηρεσίας (Παράρτημα «Δ»), στις οποίες αναγράφονται και τα τεχνικά χαρακτηριστικά του εφοδίου, που επιθυμεί η Υπηρεσία, καθώς και τα κριτήρια, με βάση τα οποία θα γίνει η αξιολόγηση των προσφερόμενων εφοδίων. ... 1.8 Συσκευασία - Επιστημόνες, όπως ακριβώς καθορίζονται στην τεχνική προδιαγραφή. 1.9 Προσφορές που δεν είναι σύμφωνες με τα παραπάνω οριζόμενα απορρίπτονται.... Άρθρο 8ο Λοιποί Όροι 8.1 Ο τρόπος συσκευασίας – μεταφοράς καθώς και οι επιστημόνες της συσκευασίας του υπό προμήθεια εφοδίου, να είναι σύμφωνα με τα καθοριζόμενα στην αντίστοιχη Τεχνική Προδιαγραφή.... ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ «Γ» .. ΠΙΝΑΚΑΣ ΤΟΥ ΥΠΟ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΦΟΔΙΟΥ «ΛΕΥΚΗ ΖΑΧΑΡΗ» ΑΝΑ ΕΤΟΣ... ΠΑΡΑΤΗΡΗΣΕΙΣ: Οι συσκευασίες θα είναι σάκοι των 25 κιλών ... ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ «Δ»... ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗ ΕΝΟΠΛΩΝ ΔΥΝΑΜΕΩΝ... 4.3 Συσκευασία Η ζάχαρη πρέπει να είναι συσκευασμένη σε μία από τις παρακάτω συσκευασίες, παράγραφος 4.3.1, 4.3.2 και 4.3.3, όπως κάθε φορά θα καθορίζεται από τον φορέα προμηθείας. ... 4.3.1 Σε χάρτινους σάκους, κατάλληλους για τρόφιμα,



## Αριθμός Απόφασης: 1750/2020

*καινούριους, με βάρος περιεχομένου πενήντα (50) ή είκοσι πέντε (25) κιλών. ... 4.3.2 Σε συσκευασία χαρτιού Kraft των δύο (2) κιλών... 4.3.3 Σε φακέλους καθαρού βάρους περιεχομένου δέκα (10) γραμμαρίων...»*

29. Επειδή, κατά τα παγίως γεγνημένα 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 (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007, 19/2005, 31/2003, ΣΤΕ Ε.Α. 523/2010), 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 (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007, IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000). Τα παραπάνω προκύπτουν και από την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή των κριτηρίων ανάθεσης και την κρίση επί των προδιαγραφών και προσκομιζόμενων δικαιολογητικών κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construcrtion Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54), καθώς οι προσφορές τους θα αξιολογηθούν στα επόμενα στάδια επί τη βάση των όσων δήλωσαν, προσκόμισαν και εν τέλει ίσχυαν κατά τον ως άνω κρίσιμο χρόνο (ήτοι αυτόν της ολοκλήρωσης χρόνου υποβολής προσφορών).

30. Επειδή σε συνέχεια των ως άνω, σύμφωνα με το Ελεγκτικό Συνέδριο λόγω της εφαρμοζόμενης στους δημόσιους διαγωνισμούς αρχή της τυπικότητας, όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους με εξαίρεση εκείνες για τις οποίες προκύπτει το αντίθετο, με συνέπεια, ελλείψει αντίθετης ρητής διάταξης, τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν στις τεχνικές προδιαγραφές ή/και τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών, και πολλώ δε μάλλον όταν η τυχόν παραβίαση προβλέπεται ρητά επί ποινή αποκλεισμού (Ελ. Συν.

## Αριθμός Απόφασης: 1750/2020

VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ΄ Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009).

31. Επειδή, με βάση την αρχή της τυπικότητας των δημόσιων διαγωνισμών, όταν έχει τεθεί όρος στη Διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού - είτε ουσιαστικός, είτε τυπικός - κάθε διαγωνιζόμενος έχει δικαίωμα να επικαλεσθεί παράβασή του και να επιδιώξει τον αποκλεισμό των άλλων διαγωνιζόμενων, προς διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ανταγωνισμού και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων (ΣΤΕ 194/2011).

32. Επειδή, είναι θεμιτός και σύμφωνος με την αρχή της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης ο αποκλεισμός υποψηφίου λόγω μη τήρησης υποχρεώσεων που απορρέουν από τα σχετικά με τη διαδικασία έγγραφα και την ισχύουσα εθνική νομοθεσία εφόσον είναι σαφής (βλ. εξ αντιδιαστολής Απόφαση *Pirro Pizzo*, C-27/2015 της 2ας Ιουνίου 2016, σκέψη 51).

33. Επειδή η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής/φορέα (βλ. C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL*, σκ. 25 και C-599/10, *SAG ELV Slovenko* κλπ, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή/φορέας μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ. C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL*, σκ. 27). Τούτο ισχύει κατά μείζονα λόγο σε περίπτωση ενδεχόμενου αποκλεισμού από τη διαδικασία (C27/15, *Pirro Pizzo*, ECLI:C:2016:404, σκ. 42).

34. Επειδή ως προκύπτει από τα στοιχεία και έγγραφα της διαδικασίας όπως βρίσκονται αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, και δεν αμφισβητείται, η παρεμβαίνουσα προσέφερε το τρόφιμο της προμήθειας σε τέσσερεις συσκευασίες ήτοι *Σε χάρτινους σάκους, κατάλληλους για τρόφιμα, καινούριους, με βάρος περιεχομένου πενήντα (50) ή είκοσι πέντε (25) κιλών, Σε συσκευασία χαρτιού Kraft των δύο (2) κιλών, Σε φακέλους καθαρού βάρους περιεχομένου δέκα (10) γραμμαρίων*, χωρίς να καθορίζει ποιες συγκεκριμένες ποσότητες προσφέρονται σε ποια συγκεκριμένη συσκευασία, αλλά δηλώνοντας ότι θα προσφέρει μία από τις συσκευασίες όπως κάθε φορά θα καθορίζεται από τον φορέα προμηθείας (βλ ηλεκτρονικά αρχεία της προσφοράς με τον τίτλο *ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ* σελ.

## Αριθμός Απόφασης: 1750/2020

4, ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ σελ. 2-3). Ωστόσο όμως ρητά σύμφωνα με την διακήρυξη εν προκειμένω ολόκληρη η ποσότητα του προσφερόμενου είδους απαιτείται σαφώς και μονοσήμαντα να προσφέρεται συσκευασμένη σε σάκους των 25 κιλών, ρητώς αποκλειομένης της προσφοράς σε οποιαδήποτε άλλη συσκευασία (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Γ, και πρώτη σελ. της διακήρυξης μετά την λέξη *διακηρύσσουμε*, ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ «Α» ΓΕΝΙΚΟΙ ΟΡΟΙ γενικός όρος 9.1.1, τα οποία παραπέμπουν ως προς την διαμόρφωση της τεχνικής προσφοράς στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Γ όπου απαιτείται συσκευασία σε σάκους των 25 κιλών και μόνον). Μάλιστα δε σύμφωνα με το Παράρτημα Γ της διακήρυξης, αυτό καθ' εαυτό το προσφερόμενο είδος ορίζεται ως *ΛΕΥΚΗ ΖΑΧΑΡΗ* σε *σάκους των 25 κιλών* κατά τρόπο ώστε η απαιτούμενη συσκευασία να μην συναρτάται καν με τεχνική προδιαγραφή αλλά να συνιστά αυτό τούτο το αντικείμενο της προμήθειας, το οποίο εν προκειμένω είναι σάκοι των 25 κιλών με λευκή ζάχαρη. Συγχρόνως απαιτείται ως προς τα λοιπά χαρακτηριστικά τόσο του τροφίμου ζάχαρη όσο και της συσκευασίας των σάκων (προδιαγραφές υλικού και στοιβασίας των σάκων) να συμμορφώνεται με της προβλεπόμενες σχετικές τεχνικές προδιαγραφές. Περαιτέρω, ούτε μπορεί να χωρήσει περίπτωση καθορισμού της συγκεκριμένης συσκευασίας από την αναθέτουσα αρχή κατά την διάρκεια εκτέλεσης των εκτελεστικών συμφωνιών της προκειμένης συμφωνίας πλαίσιο δεδομένου ότι η συσκευασία έχει καθοριστεί ήδη με την διακήρυξη. Συνεπώς δεν χωρεί εφαρμογή ούτε του όρου της επίμαχης προσφοράς ότι το είδος θα παραδίδεται *όπως κάθε φορά θα καθορίζεται από τον φορέα προμηθείας*. Σε κάθε περίπτωση, όπως βάσιμα αναφέρει η προσφεύγουσα, προκύπτει ότι προσφορά της παρεμβαίνουσας, δεν εκπληρώνει την ρητή σαφή και μονοσήμαντη απαίτηση ότι το προσφερόμενο τρόφιμο πρέπει να διατίθεται σε συσκευασία σάκων των 25 κιλών και μόνον, καθόσον βάσει της προσφοράς το είδος προσφέρεται και σε ακόμη τρεις συσκευασίες, πράγμα το οποίο αποκλείεται. Η αναθέτουσα αρχή και η παρεμβαίνουσα δεν αμφισβητούν (σκέψεις 15, 17) ότι το τρόφιμο έχει προσφερθεί σε τέσσερις συσκευασίες αδιακρίτως, αντί της μίας και μόνης απαιτούμενης, αλλά αβασίμως ισχυρίζονται ότι η προσφορά παρά ταύτα πρέπει να γίνει αποδεκτή διότι και οι τέσσερις προσφερόμενες συσκευασίες προβλέπονται στο Παράρτημα Δ. Όμως, όπως βάσιμα αναφέρει η προσφεύγουσα στο Υπόμνημά της, το Παράρτημα Δ της διακήρυξης είναι

## Αριθμός Απόφασης: 1750/2020

αυτές τούτες οι γενικές προδιαγραφές που έχει θέσει η αναθέτουσα αρχή ως προς όλες τις προμήθειες της τροφίμων (Προδιαγραφές Ενόπλων Δυνάμεων-ΠΕΔ). Ωστόσο καθόσον αφορά στην συγκεκριμένη επίμαχη προμήθεια, ως ρητώς αναφέρεται ακόμη και στις -επικαλούμενες- ΠΕΔ Παράρτημα Δ της διακήρυξης, 4.3 *Συσκευασία Η ζάχαρη πρέπει να είναι συσκευασμένη σε μία από τις παρακάτω συσκευασίες, παράγραφος 4.3.1, 4.3.2 και 4.3.3, όπως κάθε φορά θα καθορίζεται από τον φορέα προμηθείας*, και εν προκειμένω η αναθέτουσα αρχή καθόρισε την μία και μόνη απαιτούμενη συσκευασία από τις περισσότερες προβλεπόμενες εν γένει στις ΠΕΔ. Συναφώς είναι απορριπτικοί οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας ότι οι όροι της διακήρυξης παραπέμπουν στις ΠΕΔ. Και τούτο διότι πράγματι μεν οι όροι της διακήρυξης ενσωματώνουν τις γενικές τεχνικές προδιαγραφές ΠΕΔ, αλλά τούτο όμως όχι αδιακρίτως, και συλλήβδην αλλά -καθόσον αφορά στην συσκευασία- ακόμη και οι ΠΕΔ προβλέπουν ότι ισχύει η εκάστοτε μία ή περισσότερες από τις αποδεκτές εν γένει συσκευασίες. Εφόσον επομένως, σύμφωνα με τις επικαλούμενες ΠΕΔ, ορίστηκε στην διακήρυξη συγκεκριμένη συσκευασία -μία από τις εν γένει τέσσερις αποδεκτές- η ορισμένη μία συσκευασία των σάκων 25 κιλών αποκλείει την προσφορά ταυτοχρόνως και ετέρων τριών συσκευασιών. Συναφώς είναι απορριπτικός και ο ισχυρισμός της παρέμβασης περί ασάφειας της διακήρυξης, καθόσον ουδεμία ασάφεια υφίσταται, καθώς όλοι οι εξεταζόμενοι όροι της διακήρυξης σαφώς και κατά την γραμματική τους διατύπωση ακόμη ακολουθούν την απλή λογική επαγωγή ότι ο ειδικός συγκεκριμένος όρος (συσκευασία σε σάκους 25 κιλών ως η διακήρυξη), προτάσσεται και ισχύει κατ' αποκλεισμό του γενικού αφηρημένου όρου (περί τεσσάρων γενικώς αποδεκτών συσκευασιών ως οι ΠΕΔ). Περαιτέρω είναι απορριπτικός ως αλυσιτελής και ο ισχυρισμός της παρέμβασης ότι η οικονομική προσφορά δεν συσχετίζεται με την προσφερόμενη συσκευασία δεδομένου ότι εν προκειμένω δεν προβάλλεται ούτε εξετάζεται ισχυρισμός περί της διαμόρφωσης της οικονομικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας. Συνεπώς η τεχνική προσφορά δεν εκπληρώνει τον τεχνικό όρο περί την συσκευασία του τροφίμου που έχει τεθεί επί ποινή αποκλεισμού της τεχνικής προσφοράς σύμφωνα με τους όρους 9.1.1, 9.7.2.7, 13.1.1, 13.1.2, 13.1.5 9.7.2.7, ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Γ της διακήρυξης, δεσμεύοντας όχι μόνον τους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς αλλά και

## **Αριθμός Απόφασης: 1750/2020**

την αναθέτουσα αρχή, η οποία δεν μπορεί να μην εφαρμόσει τους όρους που η ίδια έθεσε (σκέψη 33). Συνεπώς για τους λόγους αυτούς πρέπει να γίνει δεκτός ο εξεταζόμενος λόγος και το αίτημα της προσφυγής, να απορριφθεί η παρέμβαση ως αβάσιμη, και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση που έκανε δεκτή την τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας και την ανακήρυξε προσωρινή ανάδοχο, ενώ έπρεπε κατά δέσμια αρμοδιότητα να την απορρίψει, σύμφωνα με τα άρθ. 18, 53, 54, Παράρτημα VIII του Προσαρτήματος Α, άρθ. 71, 91, 92, 93, 94 του ν. 4412/2016 (σκέψεις 20-27), και τους όρους της διακήρυξης (σκέψη 28), και σύμφωνα με τις αρχές της νομιμότητας της διαφάνειας και της τυπικότητας (σκέψεις 29-32), επειδή απεδείχθη ότι δεν πληροί την τεθείσα ουσιώδη, απαράβατη επί ποινή αποκλεισμού τεχνική προδιαγραφή περί της απαιτούμενης συσκευασίας του προσφερομένου είδους.

35. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

36. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση, κατά το μέρος που έκανε δεκτή την προσφορά της παρεμβαίνουσας και την ανακήρυξε προσωρινή ανάδοχο της προμήθειας.

37. Επειδή η παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμη

38. Επειδή ύστερα από τη παραπάνω σκέψη 36, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει επιστραφεί (άρθ. 363 του ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη απόφαση, κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του κατατεθέντος παραβόλου.

**Αριθμός Απόφασης: 1750/2020**

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 11 Δεκεμβρίου 2020 και εκδόθηκε στις 31 Δεκεμβρίου 2020 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος  
ΕΙΡΗΝΗ ΑΨΟΚΑΡΔΟΥ**

**Ο Γραμματέας  
ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΔΕΜΙΡΤΖΗΟΓΛΟΥ**