

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 21 Φεβρουαρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Πρόεδρος, Μαρία Βύρρα, Εισηγήτρια και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 20.01.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 98/21.01.2022 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρίας με την επωνυμία «...», (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στον ...(...), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της ανώνυμης εταιρίας με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «αναθέτων φορέας»), που εδρεύει στ.. ... (...), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή της, η προσφεύγουσα να ακυρωθεί η υπ'αριθμό ΔΠΛΠ/4825/229/12.01.2022 απόφαση του αναθέτοντος φορέα (εφεξής η «προσβαλλόμενη»), κατά το μέρος που απορρίφθηκε τεχνικά η προσφορά της προσφεύγουσας για τα είδη με α/α 14, 26 και 26 της Διακήρυξης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια,

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί νόμιμο παράβολο κατά τις διατάξεις του άρθρου 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...), ύψους 982,78 €, το οποίο και υπολογίζεται επί του προϋπολογισμού των ειδών του διαγωνισμού επί των οποίων ασκείται η προσφυγή 82.688,00 € χωρίς ΦΠΑ, ποσού 600 €, το οποίο αποτελεί το κατ'ελάχιστον ποσό παραβόλου. Συνεπώς το υπερβάλλον

ποσό που κατέβαλε η προσφεύγουσα (982,78-600=382,78) των 382,78 € πρέπει να της επιστραφεί ανεξάρτητα από την έκβαση της προσφυγής.

2.Επειδή, με την υπ' αριθμό ... διακήρυξη του Διαγωνισμού προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός με αντικείμενο την «Προμήθεια ανταλλακτικών ισχύος 1,275 MW των ΑΣΠ και των ΤΣΠ» προϋπολογισμού 808.607,00 €, με κριτήριο ανάθεσης τη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Καταληκτική ημερομηνία προσφορών ορίστηκε η 26.11.2021 και ώρα 13:00μ.μ. Ο διαγωνισμός διενεργείται με ανοικτή διαδικασία μέσω των Συστημάτων Ηλεκτρονικών Διαγωνισμών και Ηλεκτρονικών Δημοπρασιών της εταιρίας «cosmoONE», με χρήση της ηλεκτρονικής πλατφόρμας «sourceONE» σε τρία (3) στάδια [τρεις (3) Υποφάκελοι προσφοράς: Α. «Δικαιολογητικά Συμμετοχής», Β. «Τεχνική Προσφορά» και Γ. «Οικονομική Προσφορά»] με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής, με ανάθεση στο σύνολο ή στο είδος.

3.Επειδή, με την προσβαλλόμενη απόφαση κρίθηκαν: α) ως τεχνικά παραδεκτές για το σύνολο των προσφερόμενων ειδών οι προσφορές των οίκων «...» και «...» και β) ως μη τεχνικά αποδεκτή η προσφορά της προσφεύγουσας για τα προσφερόμενα είδη με α/α διακήρυξης 14, 26 και 27 διότι δεν προσκόμισε την απαραίτητη τεκμηρίωση εμπειρίας σύμφωνα με την παράγραφο β (πίνακας εμπειρίας και βεβαιώσεις καλής λειτουργίας) του άρθρου 3.2.Β.1.3 του τεύχους 1 της οικείας διακήρυξης.

4. Επειδή, κατά της ως άνω απόφασης ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, νόμιμα και εμπρόθεσμα στις 20.01.2022, με κατάθεση μέσω του Συστήματος Ηλεκτρονικών Διαγωνισμών της εταιρίας «cosmoONE», με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017, και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα 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.

5.Επειδή, ο αναθέτων φορέας, κοινοποίησε στις 21.01.2022 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, ο οποίος

μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της, μέσω του Συστήματος Ηλεκτρονικών Διαγωνισμών της εταιρείας «cosmoONE», αλλά δεν απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις απόψεις του σχετικά με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή.

6.Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ VI Τμήμα Πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ), αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Επειδή, κατά την ερμηνεία των όρων κάθε Διακήρυξης ο ερμηνευτής του δικαίου πρέπει να αναζητείτο πραγματικό νόημα των ενσωματωμένων σε αυτή κανόνων με αφετηρία τη λεκτική, ήτοι γραμματική διατύπωσή τους (γραμματική ερμηνευτική μέθοδος).

7.Επειδή η προσφεύγουσα με την προδικαστική προσφυγή της επικαλείται: *«... Επικαλούμαστε τις αρχές που διέπουν τις διαγωνιστικές διαδικασίες, επειδή, κατά τη γνώμη μας, η Εταιρεία μας δεν αντιμετωπίστηκε ισότιμα με τους άλλους συμμετέχοντες στον συγκεκριμένο διαγωνισμό. Κι αυτό γιατί οι δύο άλλοι συμμετέχοντες είχαν προβάδισμα, εφόσον είχαν πληροφορίες για τα τεχνικά χαρακτηριστικά των ειδών που προσφέρονται στον διαγωνισμό, στις οποίες εμείς δεν είχαμε πρόσβαση, επειδή η Διεύθυνση προμηθειών δεν συμπεριέλαβε στη διακήρυξη τα τεχνικά χαρακτηριστικά των ειδών, ως όφειλε, με βάση των όρο 3.2.B.1.3.β. Ο όρος αυτός απαιτεί την προσφορά ιδίων ανταλλακτικών, χωρίς να προσδιορίζει τα τεχνικά χαρακτηριστικά του προτύπου και άρα αποκλείει εξορισμού μια Εταιρεία που δεν έχει ξαναδώσει ανταλλακτικά να πάρει μέρος στον διαγωνισμό με αξιώσεις να σημειώσουμε εδώ ότι οι άλλοι δύο συμμετέχοντες είναι οι μόνοι που γίνονται τεχνικά αποδεκτοί χρόνια τώρα στους διαγωνισμούς με το συγκεκριμένο περιεχόμενο. Με βάση τα παραπάνω οφείλετε να μας αποδείξετε πώς διασφαλίζεται η ισοτιμία, η διαφάνεια και η ελευθερία του ανταγωνισμού στον εν λόγω διαγωνισμό.*

B. Στο άρθρο 3.2 της διακήρυξης το οποίο αναφέρεται στην καταλληλότητα και στα κριτήρια επιλογής και ειδικότερα στο 3.2.B. «ΠΡΟΫΠΟΘΕΣΕΙΣ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΑΠΟΔΟΧΗΣ – ΤΕΧΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΠΑΓΓΕΛΜΑΤΙΚΗ ΙΚΑΝΟΤΗΤΑ» ορίζεται ότι τεχνικά αποδεκτές κρίνονται οι προσφορές των υποψηφίων στην προσφορά των οποίων «θα αναφέρεται ρητά ότι τα ανταλλακτικά είναι κατάλληλα για τον συγκεκριμένο τύπο μηχανής ..., ..., όπως αυτά αναγράφονται αναλυτικά στη συνημμένη λίστα στην διακήρυξη ανταλλακτικών. Τα ανταλλακτικά θα πρέπει να είναι κατασκευασμένα σύμφωνα με τις πλέον πρόσφατες τεχνικές βελτιώσεις, εάν υπάρχουν, του κατασκευαστή ή του σχεδιαστή (οίκου ...) των μηχανών» και να πληρούν μία εκ των τριών αναφερόμενων προϋποθέσεων τεχνικής αποδοχής της διακήρυξης.

Η Εταιρεία μας εμπίπτει στην κατηγορία που προσδιορίζεται στην παράγραφο 3.2.B.1.3 του άρθρου 3.- όταν τα προσφερόμενα από τους υποψηφίους ανταλλακτικά δεν υπάγονται σε καμία από τις περιπτώσεις των δύο πρώτων περιπτώσεων των προϋποθέσεων τεχνικής αποδοχής, οι προσφέροντες θα πρέπει επί ποινή απόρριψης της προσφοράς τους να υποβάλουν τα δικαιολογητικά των όρων 3.2.B.1.3.α) και β) για να θεωρεί η προσφορά τους ως τεχνικά αποδεκτή.

Σύμφωνα με τον παραπάνω όρο, οι προσφέροντες έχουν την υποχρέωση να «δηλώσουν επακριβώς το εργοστάσιο κατασκευής του κάθε είδους ξεχωριστά, αναφέροντας τα πλήρη στοιχεία του, τα οποία εφόσον το ζητήσουν θα καλύπτονται από εμπιστευτικότητα, για το οποίο θα προσκομισθεί Πιστοποιητικό Διασφάλισης Ποιότητας ISO 9001 του 2015 σε ισχύ σχετικό με το αντικείμενο του υπόψη διαγωνισμού ή άλλο αναγνωρισμένο πρότυπο για συναφές με το διακηρυσσόμενο αντικείμενο ή να πληροί ισοδύναμες απαιτήσεις διασφάλισης ποιότητας.»

Επιπρόσθετα, σύμφωνα με τον συγκεκριμένο όρο , οι προσφέροντες έχουν την υποχρέωση να καταθέσουν «κατάλογο συμβάσεων και αντίστοιχες βεβαιώσεις είτε από τη είτε από άλλες εν ενεργεία εταιρείες....., από τις οποίες να προκύπτει ότι ίδια με τα προσφερόμενα ανταλλακτικά του ίδιου κατασκευαστή έχουν χρησιμοποιηθεί, κατά το παρελθόν....». «Οι

διαγωνιζόμενοι, κατ' επιλογή τους δύνανται αντί των ανωτέρω να υποβάλουν με την προσφορά τους οποιαδήποτε άλλα συναφή αποδεικτικά στοιχεία, από τα οποία να προκύπτει ότι ο κατασκευαστής των προσφερόμενων ανταλλακτικών είναι αξιόπιστος και τα ανταλλακτικά κατάλληλα για τις υπόψη μηχανές. Όπως προβλέπεται από τον παραπάνω όρο, η Εταιρεία μας μαζί με την προσφορά κατέθεσε, μέσω της πλατφόρμας tender, τα στοιχεία του Εργοστασίου όπου κατασκευάζονται τα είδη και απόδειξη της τεχνικής της επάρκειας, ήτοι το ζητούμενο Πιστοποιητικό ISO διασφάλισης ποιότητας. Καταθέτουμε σήμερα μαζί με την προσφυγή μας, επιπλέον ένα σύντομο ιστορικό της Εταιρείας, στο οποίο παρουσιάζεται με συντομία η δραστηριότητα της, η οποία αποδεικνύει ότι δραστηριοποιείται με μεγάλη επιτυχία στην κατασκευή συναφών με τα ζητούμενα από τον διαγωνισμό ανταλλακτικών. Αλλά και το Πιστοποιητικό του ... το οποίο αναγνωρίζει την εταιρεία μας ως κατασκευαστή ανταλλακτικών δηζελοκινητήρων, κατάλληλο για κάθε δηζελοκινητήρα ανεξαρτήτως κατασκευαστή. Βάσει, μάλιστα, του πιστοποιητικού αυτού καθίσταται σαφής η πλήρης τεχνική επάρκεια της εταιρείας μας στο κομμάτι της κατασκευής όλων των αντίστοιχων προσφερόμενων ειδών, καθώς η, ως μέρος του “core manufacturing business” της τα τελευταία τριάντα πέντε χρόνια παράγει μαζικά τα εν λόγω είδη με αποδέκτες πλοία του ελληνόκτητου εμπορικού στόλου, πλοία του ελληνικού πολεμικού ναυτικού ενίοτε και οίκους του εξωτερικού. Τέλος, καταθέτουμε βεβαιώσεις από ναυτιλιακές Εταιρείες που αποδεικνύουν ότι η Εταιρεία μας τις προμηθεύει, χωρίς κανένα απολύτως πρόβλημα, με συναφή ανταλλακτικά τα τελευταία 15 χρόνια.

Υποστηρίζουμε ότι η τεχνική απόρριψη της Εταιρεία μας στα είδη με Α/Α 14, 26 και 27 δεν βασίζεται σε τεχνικά κριτήρια. Η τεχνική απόρριψη μπορεί και είναι λογική μόνο όταν υπάρχει απόκλιση των τεχνικών χαρακτηριστικών των ζητούμενων ειδών στο πλαίσιο της διακήρυξης, τα οποία τεχνικά χαρακτηριστικά θα πρέπει με σαφήνεια και λεπτομέρεια να περιγράφονται στο τεύχος της διακήρυξης του ανοιχτού δημόσιου διαγωνισμού, με εκείνα τα τεχνικά χαρακτηριστικά των προσφερόμενων ειδών από την εταιρεία μας. Εδώ να επαναλάβουμε ότι η Δ/ση Προμηθειών, υπεύθυνη για την εν λόγω διακήρυξη, δεν έχει συμπεριλάβει στις σελίδες της

διακήρυξης κανένα τεχνικό χαρακτηριστικό για κανένα είδος. Άρα με ποιο τρόπο θα διασφαλιστεί η προμήθεια των «σωστών» ειδών όταν δεν υπάρχουν σαφώς ορισμένα τεχνικά χαρακτηριστικά των ζητούμενων ειδών από την αναθέτουσα αρχή; Με ποια λογική κάποιοι συμμετέχοντες τότε γίνονται τεχνικά αποδεκτοί; Μπορεί να αρκεί μόνο ότι κάποιος οικονομικός φορέας έχει ξαναπρομηθεύσει με τα ίδια (ίδια με ποιά;) ανταλλακτικά τον οργανισμό; Είναι λοιπόν εκ των ων ουκ άνευ ότι κανένας άλλος οικονομικός φορέας δεν θα μπορέσει από τώρα και στο μέλλον να λάβει μέρος με αξιώσεις στον εν λόγω διαγωνισμό.

Η εταιρεία μας τα τελευταία 35 έτη δραστηριοποιείται στην παραγωγή μερών μηχανών δίχρονων και τετράχρονων κινητήρων εσωτερικής καύσεως. Το κατά κύριο λόγο *core manufacturing business* της εταιρείας μας είναι η παραγωγή *fuel injection equipment*, που άπτεται των σωμάτων καυστήρων εκχύσεως του καυσίμου και των αντλιών πετρελαίου. Το εν λόγω συνεπικουρείται και από την παρεμφερή παραγωγή μερών που άπτονται του *Valve gear*, ήτοι βαλβίδων εισαγωγής εξαγωγής, εδρών εισαγωγής εξαγωγής, οδηγών εισαγωγής εξαγωγής, καθώς και περιστροφείς βαλβίδων. Εξυπακούεται ότι μέσα στις δυνατότητες και το *know how* της εταιρείας είναι και η παραγωγή άλλων μερών μηχανών εσωτερικής καύσεως, που απαιτούν γνώση υλικών, θερμικών επεξεργασιών, υψηλών προδιαγραφών κατεργασίας, *climate change parameters*. Βαθιά πεποίθησή μας, η οποία προκύπτει από την μακρόχρονη πείρα μας στην κατασκευή, είναι ότι εάν έχουμε κατασκευάσει για παράδειγμα μια βαλβίδα εξαγωγής για κινητήρα ... έχουμε τη δυνατότητα και την τεχνογνωσία να κατασκευάσουμε και μια βαλβίδα εξαγωγής για κινητήρα ... κτλ

Τέλος, πιστεύουμε ακράδαντα ότι η εταιρεία μας ως αναγνωρισμένος οίκος κατασκευής παρόμοιων ανταλλακτικών για ομοειδείς κινητήρες εσωτερικής καύσεως έχουμε όλη την τεχνική εμπειρία να παραδώσουμε τα ανταλλακτικά που περιγράφονται στον διαγωνισμό σε πλήρη εναρμόνιση με τις προδιαγραφές του κατασκευαστή, οι προδιαγραφές του κατασκευαστή θα έπρεπε να είχαν περιγραφεί αναλυτικά στο τεύχος της διακήρυξης προκειμένου όλοι οι συμμετέχοντες φορείς να αντιμετωπιζόμασταν ισότιμα. Μάλιστα για την επιβεβαίωση της ανωτέρω δήλωσης μας, ζητάμε την

γνωμοδότηση του ΚΔΕΠ ή του Πολυτεχνείου ή ακόμη και των δικών σας ειδικών...».

8.Επειδή, στο άρθρο 3.2.Β.1.3 της οικείας διακήρυξης ορίζεται: «Όταν δεν είναι ο σχεδιαστής/κατασκευαστής των μηχανών (οίκος ...) ή κάτοχος άδειας (Licence) για την κατασκευή των συγκεκριμένων ανταλλακτικών από των ανωτέρω, θα πρέπει να διαθέτουν και να υποβάλλουν:

α) Ισχύον πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας κατά ISO - 90001:2015, σχετικό με το αντικείμενο του υπόψη διαγωνισμού ή ισοδύναμο ή άλλο αποδεικτικό ότι πληροί ισοδύναμες απαιτήσεις διασφάλισης ποιότητας. Το βάρος της απόδειξης του «ισοδύναμου» φέρει ο επικαλούμενος αυτό, ο οποίος υποχρεούται να συμπεριλάβει στην προσφορά του όλα τα σχετικά αποδεικτικά στοιχεία.

β) Εμπειρία στην κατασκευή των συγκεκριμένων ανταλλακτικών (ιδίων ανταλλακτικών). Για τον έλεγχο και την πιστοποίηση της παραπάνω απαιτούμενης εμπειρίας, οι προσφέροντες θα πρέπει απαραίτητα να υποβάλουν στο Φάκελο Β της προσφοράς τους τα σχετικά αποδεικτικά στοιχεία στα οποία συμπεριλαμβάνονται:

- Πίνακας εμπειρίας όπου θα αναφέρονται για κάθε σύμβαση και κατ'ελάχιστο τα ακόλουθα:

- το αντικείμενο και την αξία της σύμβασης
- ο αριθμός και η ημερομηνία σύναψης της σύμβασης – το είδος του αντικειμένου της σύμβασης
- η επωνυμία των αντισυμβαλλομένων οικονομικών φορέων, η διεύθυνσή τους και στοιχεία επικοινωνίας
- η συμβατική και η πραγματική ημερομηνία ολοκλήρωσης του αντικειμένου της σύμβασης.

-Βεβαιώσεις ή Συστατικές Επιστολές των οικονομικών φορέων για λογαριασμό των οποίων υλοποιήθηκαν οι υπόψη συμβάσεις (με τα ίδια ανταλλακτικά) με τις οποίες θα βεβαιώνεται η καλή εκτέλεσή τους καθώς και ότι

έχουν χρησιμοποιηθεί, κατά το παρελθόν, χωρίς να παρουσιάσουν λειτουργικά προβλήματα ή αστοχία υλικού για εύλογο χρονικό διάστημα.

Τα στοιχεία που ζητούνται παραπάνω θα εξετασθούν, επαληθευτούν και αξιολογηθούν από την Επιτροπή Τεχνικής Αξιολόγησης της ..., κατά το στάδιο Τεχνικής Αξιολόγησης προσφορών. Εάν εκ των στοιχείων αυτών, δεν αποδεικνύεται, κατά την εύλογη κρίση της ..., η ελάχιστη απαιτούμενη εμπειρία, η αντίστοιχη Προσφορά θα απορριφθεί».

9. Επειδή, στο άρθρο 7.2.2 της οικείας διακήρυξης ορίζεται: «Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών, η αρμόδια Υπηρεσία μπορεί, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 76 παρ. 4 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ (άρθρο 310 του ν. 4412/2016) και της παραγράφου 1 του ΚΕΠΥ, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, να ζητεί από τους οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στις Υπεύθυνες Δηλώσεις, ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση, εντός τακτής προθεσμίας όχι μικρότερης των επτά (7) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των Προσφορών δεν γίνεται αποδεκτή αλλά απορρίπτεται ως απαράδεκτη κάθε διευκρίνιση, τροποποίηση ή απόκρουση όρου της Διακήρυξης ή της Προσφοράς. Διευκρινίσεις δίνονται μόνο όταν ζητούνται από την αρμόδια Υπηρεσία και λαμβάνονται υπόψη μόνο εκείνες που αναφέρονται στα σημεία που ζητήθηκαν. Στην περίπτωση αυτή η παροχή διευκρινίσεων είναι υποχρεωτική για το συμμετέχοντα/υποψήφιο Ανάδοχο και δεν θεωρείται αντιπροσφορά. Οι διευκρινίσεις των προσφερόντων πρέπει να δίνονται μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του Συστήματος, εφόσον ζητηθούν, σε χρόνο που θα ορίζει η αρμόδια Υπηρεσία...».

10. Επειδή το άρθρο 310 του ν. 4412/2016, ως ισχύει, ορίζει: «: «Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, οι αναθέτοντες φορείς, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της

διαφάνειας, ζητούν από τους προσφέροντες ή υποψήφιους οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στο ΕΕΕΣ, ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση, εντός προθεσμίας όχι μικρότερης των δέκα (10) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης».

11. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 18 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 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. [...] Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων.[...].

12. Επειδή η προσφεύγουσα δεν προσκόμισε, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, τον πίνακα εμπειρίας και τις βεβαιώσεις καλής λειτουργίας του άρθρου 3.2.B.1.3 της διακήρυξης. Πλην όμως, κατ' άρθρο 310 Ν. 4412/2016, αλλά και κατά τον ειδικό όρο στο άρθρο 7.2.2 της οικείας διακήρυξης, η έλλειψη συγκεκριμένων εγγράφων δεν συνεπάγεται την απόρριψη άνευ ετέρου της προσφοράς του οικονομικού φορέα, αλλά την κλήση του προς νέα υποβολή και συμπλήρωση όσων ελλείπουν. («Η αρμόδια Υπηρεσία μπορεί, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 76 παρ. 4 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ (άρθρο 310 του ν. 4412/2016) και της παραγράφου 1 του ΚΕΠΥ, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, να ζητεί από τους οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στις Υπεύθυνες Δηλώσεις, ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση,

εντός τακτής προθεσμίας όχι μικρότερης των επτά (7) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης»).

13. Επειδή, σύμφωνα με την προηγούμενη σκέψη, ο αναθέτων φορέας εσφαλμένα παρέλειψε να καλέσει την προσφεύγουσα κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 7.2.2 της οικείας διακήρυξης, αλλά και το άρθρο 310 του ν. 4412/2016, να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά, ήτοι τον πίνακα εμπειρίας και τις βεβαιώσεις καλής λειτουργίας του άρθρου 3.2.B.1.3 της διακήρυξης. Για το λόγο αυτό δεκτοί ως βάσιμοι κρίνονται οι λόγοι της προσφυγής και η προσβαλλόμενη απόφαση πρέπει να ακυρωθεί και η υπόθεση να αναπεμφθεί στον αναθέτοντα φορέα για να προβεί στην ως άνω οφειλόμενη ενέργεια.

14. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή. Να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη, καθ' ο μέρος έκρινε ως άνευ ετέρου μη τεχνικά αποδεκτή την προσφορά της προσφεύγουσας για τα προσφερόμενα είδη με α/α διακήρυξης 14, 26 και 27, άνευ προηγούμενης κατ' άρθρο 310 Ν. 4412 και κατά τον ειδικό όρο του άρθρου 7.2.2 της Διακήρυξης κλήσης της να συμπληρώσει τις κατά τη σκέψη 13 ελλείψεις της, ήτοι ως προς τον πίνακα εμπειρίας και τις βεβαιώσεις καλής λειτουργίας του άρθρου 3.2.B.1.3 της διακήρυξης, να αναπεμφθεί δε η υπόθεση στον αναθέτοντα, προκειμένου να προβεί σε κλήση της προσφεύγουσας προς οικεία συμπλήρωση και εκ νέου να επανέλθει, κατόπιν της συμπλήρωσης, σε κρίση περί της αποδοχής ή μη της προσφοράς της προσφεύγουσας.

15. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέβαλε η προσφεύγουσα, κατά τις διατάξεις του άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αριθμό ΔΠΛΠ/4825/229/12.01.2022 απόφαση του αναθέτοντος φορέα κατά το μέρος που παρέλειψε να καλέσει την προσφεύγουσα προς συμπλήρωση των ελλείψεων που αναφέρονται στη σκ.

Αριθμός Απόφασης: 359 /2022

14 ανωτέρω και αναπέμπει στον αναθέτοντα, προκειμένου να προβεί σε όσα στη σκ. 14 αναφέρονται.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 21 Φεβρουαρίου 2022 και εκδόθηκε στις 11 Μαρτίου 2022 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΜΙΧΑΗΛ ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ

ΣΩΚΡΑΤΗΣ ΤΣΑΠΑΛΙΑΡΗΣ