

**Η**

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 30 Μαΐου 2022 με την εξής σύνθεση: Αθηνά Μπουζιούρη, Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Ειρήνη Αφοκάρδου και Σταυρούλα Κουρή, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 22/4/2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 600/26-4-2022 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (η προσφεύγουσα) που εδρεύει στους ..., οδ. .... αρ....., και εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ... (η αναθέτουσα αρχή), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση α) του αποσπάσματος πρακτικών της 7ης/07-04-2022 Τακτικής Συνεδρίασης του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής, με το οποίο εγκρίθηκε το υπ' αρ. πρωτ. 14227/04-04-2022 πρακτικό της επιτροπής αξιολόγησης οικονομικών προσφορών του διαγωνισμού για την "ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΓΙΑ ΤΗΝ ΕΝΙΣΧΥΣΗ ΤΗΣ Μ.Ε.Θ. ΤΟΥ ... ΠΡΟΣ ΑΝΤΙΜΕΤΩΠΙΣΗ ΤΗΣ ΠΑΝΔΗΜΙΑΣ COVID-19" (ΕΣΠΑ 2014-2020)", β) του αποσπάσματος πρακτικών υπ' αρ. θέμα 25/21η τακτική/16.12.2021 (ΑΔΑ: ...) Απόσπασμα Πρακτικού του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής, με το οποίο εγκρίθηκαν τα υπ' αρ. υπ' αριθ. πρωτ.: ι) 25909/09.07.2021 και 26135/12.07.2021 πρακτικά της επιτροπής αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και ιι) 49361/13.12.2021 πρακτικό της ομάδας έργου για την αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών του ίδιου ως άνω διαγωνισμού, καθώς επίσης και την ακύρωση των συμπροσβαλλόμενων πρακτικών και κάθε άλλης συναφούς πράξης ή παράλειψης.

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια Αθηνά Μπουζιούρη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

## Αριθμός απόφασης:914/2022

1. Επειδή, για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε, εισπράχθηκε και δεσμεύτηκε το νόμιμο, κατ' άρθρα 363 Ν. 4412/2016 και 5 ΠΔ 39/2017, παράβολο ποσού 600,00 ευρώ, όπως αυτό υπολογίζεται βάσει της εκτιμώμενης αξίας ποσού 16.129,03 ευρώ άνευ ΦΠΑ του είδους που αποτελεί αντικείμενο της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής, με κωδικό ηλεκτρονικού παραβόλου: ....

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. ... Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής (ΑΔΑΜ: ...) προκηρύχθηκε ανοικτός διεθνής ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΓΙΑ ΤΗΝ ΕΝΙΣΧΥΣΗ ΤΗΣ Μ.Ε.Θ. ΤΟΥ ... ΠΡΟΣ ΑΝΤΙΜΕΤΩΠΙΣΗ ΤΗΣ ΠΑΝΔΗΜΙΑΣ COVID-19» συνολικής εκτιμώμενης αξίας 976.435,48 ευρώ άνευ ΦΠΑ. Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής. Το αντικείμενο της σύμβασης συνίσταται στην προμήθεια είκοσι οκτώ (28) ειδών με δυνατότητα των οικονομικών φορέων να υποβάλουν προσφορά είτε για το σύνολο της προμήθειας είτε ανά είδος. Αντικείμενο της προκείμενης προδικαστικής προσφυγής είναι η προμήθεια του είδους υπ' αριθ. 19 της, ήτοι μίας συσκευής θερμοδομετρίας με CPV ... εκτιμώμενης αξίας 20.000,00 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (Α/Α ΕΣΗΔΗΣ ...). Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 24<sup>η</sup>/5/2021. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν υποβάλλοντας προσφορά για το επίμαχο είδος δύο οικονομικοί φορείς, ήτοι η προσφεύγουσα και η ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «....». Με την από 16/12/2021 απόφασή του, η οποία περιέχεται στα πρακτικά της υπ' αριθ. 21/16-12-2021 συνεδρίασης, το ΔΣ της αναθέτουσας αρχής αφενός ενέκρινε τα υπ' αριθ. πρωτ. 25909/09.07.2021 και 26135/12.07.2021 πρακτικά της Επιτροπής Διαγωνισμού και το από 49361/13.12.2021 πρακτικό της ομάδας έργου για την αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών που κατατέθηκαν στο πλαίσιο του ηλεκτρονικού του διαγωνισμού, μεταξύ άλλων και για το επίμαχο είδος, και αφετέρου αποφάσισε την συνέχιση του διαγωνισμού με την αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών των οικονομικών φορέων που έγιναν δεκτοί κατά τα προηγούμενα στάδια. Ειδικότερα, με το υπ' αριθ. 25909/09.07.2021 πρακτικό της η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε την έγκριση των δικαιολογητικών συμμετοχής αμφότερων των συμμετεχουσών στον διαγωνισμό. Με το υπ'

## Αριθμός απόφασης:914/2022

αριθ. πρωτ. 49361/13.12.2021 πρακτικό της ομάδας έργου για την αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών αξιολογήθηκαν και βαθμολογήθηκαν οι τεχνικές προσφορές της προσφεύγουσας και της «...» λαμβάνοντας αμφοτέρως βαθμό 100, αφού κρίθηκε ότι πληρούν ακριβώς τις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης. Η ανωτέρω απόφαση του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς διά της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού στις 24/12/2021. Στις 11/1/2022 η αναθέτουσα αρχή ενημέρωσε τους διαγωνιζόμενους για την επικείμενη αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών στις 17/1/2022. Με την από 7/4/2022 απόφασή του, το ΔΣ της αναθέτουσας αρχής ενέκρινε το υπ' αριθ. πρωτ. 14227/04.04.2022 πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού περί αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών των διαγωνιζομένων και αποφάσισε την ανάδειξη της «...», η οποία είχε προσφέρει τη χαμηλότερη τιμή μεταξύ των δύο αποδεκτών και ισόβαθμων τεχνικών προσφορών και, είχε, λάβει τον μεγαλύτερο συνολικό βαθμό, ως προσωρινής αναδόχου της σύμβασης.

3. Επειδή, προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 9/4/2022 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, ενώ η Διακήρυξη αναρτήθηκε στις 16/4/2021 στο ΚΗΜΔΗΣ (ΑΔΑΜ: ...), καθώς επίσης και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο διαγωνισμός έλαβε συστημικό Α/Α ... για το είδος υπ' αριθ. 19-ΣΥΣΚΕΥΗ ΘΕΡΜΙΔΟΜΕΤΡΙΑΣ.

4. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης (προμήθεια), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της, χωρίς ΦΠΑ, του χρόνου έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης, καθώς επίσης και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής υπάγεται στις διατάξεις του Ν. 4412/2016 και δη του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

5. Επειδή, η προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε νόμιμα δια του συστήματος «Επικοινωνία» του διαγωνισμού, ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη και με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι του ΠΔ 39/2017, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 αυτού και την παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, στις 22/4/2022 και κοινοποιήθηκε

## Αριθμός απόφασης:914/2022

αυθημερόν δια μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ. Είναι δε και εμπρόθεσμη δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους στις 12/4/2022.

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή προς τον θιγόμενο οικονομικό φορέα στις 28/4/2022 και υπέβαλε τις απόψεις της επ' αυτής στις 11/5/2022, ήτοι μετά την πάροδο της κατ' άρθρο 365 παρ. 1 περ. γ' και παρ. 8 Ν. 4412/2016 αποκλειστικής δεκαπενθήμερης προθεσμίας και, ως εκ τούτου, αυτές δεν λαμβάνονται υπόψη λόγω εκπροθέσμου.

Κατά την ειδική γνώμη του Μέλους, Ε. Αψοκάρδου, ο σκοπός του νομοθέτη είναι να παρασχεθεί η δυνατότητα σε καθένα από τους συμμετέχοντες στη διαδικασία να λάβει γνώση όλων των ισχυρισμών των υπολοίπων και να έχει τη δυνατότητα να τους αντικρούσει ώστε να εξασφαλίζεται πλήρως η αντιμωλία στο στάδιο της προδικαστικής, ουσιαστικής δε, εξετάσεως της προσφυγής και ως εκ τούτου, και με δεδομένο μάλιστα τον συχνά τεχνικό χαρακτήρα των σχετικών ζητημάτων να διευκολύνεται εν συνεχεία όπως επιβάλλεται από το Σύνταγμα (αρ. 20 παρ. 1) η κατά την αρχή της αντιμωλίας διεξαγωγή των αντίστοιχων δικαστικών διαδικασιών (ΕΑ ΣτΕ 51/2021, ΣτΕ 780/2019, ΕΑ ΣτΕ 158/2008) και η παροχή αποτελεσματικής δικαστικής προστασίας (ΕΑ 51/2021 σκ.9). Επομένως, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 365 ερμηνευόμενων σύμφωνα με τον σκοπό τους, εφόσον οι απόψεις της αναθέτουσας αρχής κοινοποιήθηκαν, έστω εκπρόθεσμα, στην προσφεύγουσα σε ημερομηνία κατά την οποία ήταν δυνατή η εμπρόθεσμη υποβολή υπομνήματος από εκείνη προς αντίκρουσή τους, το οποίο, εν προκειμένω, και υπέβαλε εντέλει παραδεκτώ με αποτέλεσμα να εξασφαλιστεί η αντιμωλία, πρέπει να ληφθούν υπόψη από το αποφασίζον Κλιμάκιο τόσο οι απόψεις της αναθέτουσας αρχής όσο και το υπόμνημα της προσφεύγουσας προς διασφάλιση της αποτελεσματικότητας της διαδικασίας.

7. Επειδή, η προσφεύγουσα υπέβαλε νομίμως και εμπροθέσμως συμπληρωματικό υπόμνημα επί της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής διά της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού στις 16/5/2022.

## Αριθμός απόφασης:914/2022

8. Επειδή, με την υπ' αριθ. 883/2022 Πράξη της Προέδρου του 1ου Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής.

9. Επειδή, με τη διάταξη του άρθρου 3 παρ. 1 Ν. 4912/2022 (ΦΕΚ Α' 59/17.03.2022), με έναρξη ισχύος κατ' άρθρο 30 του ίδιου Νόμου από τη δημοσίευση στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, η «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)» του Ν. 4412/2016 (Α' 147) μετονομάστηκε σε «Ενιαία Αρχή Δημόσιων Συμβάσεων (ΕΑΔΗΣΥ)», ενώ με τη διάταξη του άρθρου 17 παρ. 2 Ν. 4912/2022 ορίστηκε ότι *«μέχρι την έκδοση της πράξης διορισμού Προέδρου και τουλάχιστον έξι (6) Συμβούλων της Ενιαίας Αρχής Δημόσιων Συμβάσεων του άρθρου 347 του ν. 4412/ 2016 και τη συγκρότηση Κλιμακίων σύμφωνα με την παρ. 4 του άρθρου 353 και την περ. ε' της παρ. 1 του άρθρου 356 του ν. 4412/2016, οι εκκρεμείς ενώπιον της Αρχής διαδικασίες εξέτασης προδικαστικών προσφυγών συνεχίζονται και ολοκληρώνονται από τα Κλιμάκια με τη σύνθεση που έχουν κατά την έναρξη ισχύος του παρόντος»*. Κατόπιν των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του παρόντος Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ, σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις και τις διατάξεις των άρθρων 365 Ν. 4412/2016, 13 ΠΔ 39/2017 όπως ισχύουν.

10. Επειδή, με την προδικαστική προσφυγή προβάλλονται λόγοι κατά της αποδοχής της προσφοράς της προσωρινής αναδόχου, οι οποίοι αφορούν την τεχνική προσφορά της. Συγκεκριμένα, με τον πρώτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής προβάλλεται ότι η προσφορά της «...» ήταν απορριπτέα, διότι, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, δεν είχαν προσκομιστεί με τον ηλεκτρονικό φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς τα τεχνικά φυλλάδια, στα οποία παρέπεμπε το υποβληθέν από την προσωρινή ανάδοχο φύλλο συμμόρφωσης. Με τον δεύτερο λόγο της προδικαστικής προσφυγής προβάλλεται ότι, κατά παράβαση της οικείας απαίτησης της Διακήρυξης, το προσφερόμενο από την προσωρινή ανάδοχο είδος δεν διαθέτει τη δυνατότητα λειτουργίας και σε περιπατητικούς ασθενείς με την χρήση ... Τέλος, με τον τρίτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής προβάλλεται ότι, κατά παράβαση της οικείας απαίτησης της Διακήρυξης, το προσφερόμενο από την προσωρινή ανάδοχο

## Αριθμός απόφασης:914/2022

είδος δεν διαθέτει πνευμοταχογράφο με εύρος τουλάχιστον 0,8 έως 60L/min και ακρίβεια  $\pm 3\%$ .

11. Επειδή, το άρθρο 360 παρ. 1 Ν. 4412/2016 ορίζει 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 ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής». Περαιτέρω, το άρθρο 361 παρ. 1 περ. α' Ν. 4412/2016 ορίζει ότι «σε περίπτωση προσφυγής κατά πράξης της αναθέτουσας αρχής, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι: (α) δέκα (10) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα αν η πράξη κοινοποιήθηκε με ηλεκτρονικά μέσα ή τηλεομοιοτυπία». Στις εν λόγω διατάξεις του Ν. 4412/2016 εδράζεται η υποχρέωση των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων να προσβάλουν επικαίρως, σε σύντομο χρονικό διάστημα, τις πράξεις που τους προξενούν ή ενδέχεται να τους προξενήσουν ζημία, προκειμένου να μην υποχρεώνεται η αναθέτουσα αρχή να επαναλάβει ολόκληρη τη διαδικασία προς θεραπεία τυχόν παραβάσεων και να μην παρακωλύεται, κατά τρόπο υπερβαίνοντα το αναγκαίο μέτρο, η εξέλιξη της διαγωνιστικής διαδικασίας με την αδικαιολόγητη παράταση των εκκρεμοτήτων σχετικά με την νομιμότητα των αποσπαστών διοικητικών πράξεων που τη συγκροτούν (πρβλ. ΣτΕ 899, 900/2022). Συνεπώς, σε περίπτωση άσκησης προδικαστικής προσφυγής κατά απόφασης αναθέτουσας αρχής, με την οποία ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος, δεν είναι επιτρεπτή η προβολή αιτιάσεων σχετικών με τυχόν παραβάσεις του νόμου ή της διακήρυξης, οι οποίες είχαν εμφιλοχωρήσει σε προηγούμενα στάδια του διαγωνισμού, εφόσον η οριστική κρίση της αναθέτουσας αρχής είχε κοινοποιηθεί στους διαγωνιζόμενους μετά την ολοκλήρωση του επίμαχου σταδίου του διαγωνισμού και ήταν δυνατή, κατά τον νόμο, η επίκαιρη προβολή σχετικών αιτιάσεων με προδικαστική προσφυγή κατά των πράξεων της αρχής που εκδίδονται σε προηγούμενα στάδια της διαδικασίας του διαγωνισμού (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 275/2018).

12. Επειδή, η Διακήρυξη, η οποία συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους διαγωνιζόμενους (ΕΑ ΣΤΕ 352/2016, 53/2011, ΣΤΕ 3669/2015, 5022/2012), ορίζει, σχετικά με τα τιθέμενα εν προκειμένω ζητήματα, τα εξής: «3.1.2 Αξιολόγηση προσφορών. Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο Σύστημα οργάνων της, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων. Ειδικότερα: α) το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο καταχωρεί όσους υπέβαλαν προσφορές, καθώς και τα υποβληθέντα αυτών δικαιολογητικά και τα αποτελέσματα του ελέγχου αυτών σε πρακτικό, το οποίο υπογράφεται από τα μέλη του οργάνου. β) Στη συνέχεια το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση και βαθμολόγηση μόνο των τεχνικών προσφορών των προσφερόντων, των οποίων τα δικαιολογητικά συμμετοχής έκρινε πλήρη. Η αξιολόγηση και βαθμολόγηση γίνονται σύμφωνα με τα σχετικώς προβλεπόμενα στον ν.4412/2016 και τους όρους της παρούσας, ενώ συντάσσεται πρακτικό για την απόρριψη όσων τεχνικών προσφορών δεν πληρούν τους όρους και τις απαιτήσεις των τεχνικών προδιαγραφών και την αποδοχή και βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών, με βάση τα κριτήρια αξιολόγησης του άρθρου 2.3.1 και 2.3.2 της παρούσας. Για την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών μπορεί να συντάσσεται ενιαίο πρακτικό, το οποίο κοινοποιείται από το ως άνω όργανο, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», στην αναθέτουσα αρχή προς έγκριση. Τα αποτελέσματα των εν λόγω σταδίων («Δικαιολογητικά Συμμετοχής» & «Τεχνική Προσφορά» επικυρώνονται με απόφαση του αποφαινόμενου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιείται με επιμέλεια αυτής, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ, στους προσφέροντες, μαζί με αντίγραφο των πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών των ως άνω σταδίων. Κατά της εν λόγω απόφασης χωρεί προδικαστική προσφυγή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 3.4 της παρούσας. γ) Μετά την ολοκλήρωση της αξιολόγησης, σύμφωνα με τα ανωτέρω, αποσφραγίζονται, κατά την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται στην ειδική πρόσκληση οι φάκελοι των οικονομικών προσφορών εκείνων των προσφερόντων που δεν έχουν

## Αριθμός απόφασης:914/2022

απορριφθεί σύμφωνα με τα ανωτέρω. δ) Η Επιτροπή Αξιολόγησης προβαίνει στην αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών που αποσφραγίστηκαν και συντάσσει πρακτικό στο οποίο εισηγείται αιτιολογημένα την αποδοχή ή απόρριψή τους, την κατάταξη των προσφορών και την ανάδειξη του προσωρινού αναδόχου. Εάν οι προσφορές φαίνονται ασυνήθιστα χαμηλές σε σχέση με το αντικείμενο της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από τους οικονομικούς φορείς να εξηγήσουν την τιμή ή το κόστος που προτείνουν στην προσφορά τους, εντός αποκλειστικής προθεσμίας, κατά ανώτατο όριο δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης. Στην περίπτωση αυτή εφαρμόζονται τα άρθρα 88 και 89 ν. 4412/2016. Επισημαίνεται ότι η εκτίμηση και τα σχετικά αιτήματα προς τους προσφέροντες για την παροχή εξηγήσεων σχετικά με το αν μία προσφορά φαίνεται ασυνήθιστα χαμηλή εναπόκεινται στην κρίση είτε της Επιτροπής Διαγωνισμού, κατά την αξιολόγηση των υποβληθεισών προσφορών, είτε του αποφαινομένου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, κατά τη διαδικασία έγκρισης του πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού. Σε κάθε περίπτωση η κρίση της αναθέτουσας αρχής σχετικά με τις ασυνήθιστα χαμηλές προσφορές και την αποδοχή ή όχι των σχετικών εξηγήσεων εκ μέρους των προσφερόντων ενσωματώνεται στην ως κατωτέρω απόφαση. Στην περίπτωση ισοδύναμων προσφορών, δηλαδή προσφορών με την ίδια συνολική τελική βαθμολογία μεταξύ δύο ή περισσότερων προσφερόντων η ανάθεση γίνεται στην προσφορά με την μεγαλύτερη βαθμολογία τεχνικής προσφοράς. Αν οι ισοδύναμες προσφορές έχουν την ίδια βαθμολογία τεχνικής προσφοράς, η αναθέτουσα αρχή επιλέγει τον ανάδοχο με κλήρωση μεταξύ των οικονομικών φορέων που υπέβαλαν τις ισοδύναμες προσφορές. Η κλήρωση γίνεται ενώπιον της Επιτροπής του Διαγωνισμού και παρουσία αυτών των οικονομικών φορέων. Επισημαίνεται ότι τα αποτελέσματα της κλήρωσης ενσωματώνονται ομοίως στην ως κατωτέρω απόφαση. Τα αποτελέσματα του εν λόγω σταδίου («Οικονομική Προσφορά») επικυρώνονται με απόφαση του αποφαινομένου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιείται με επιμέλεια αυτής, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ, στους προσφέροντες μαζί με αντίγραφο των πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών του ως άνω σταδίου. Κατά της εν λόγω απόφασης χωρεί προδικαστική προσφυγή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 3.4 της



## Αριθμός απόφασης:914/2022

παρούσας. Σε κάθε περίπτωση, ανεξαρτήτως ποσού και διαδικασίας, όταν εξ αρχής έχει υποβληθεί μία προσφορά, εκδίδεται μια απόφαση, με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα όλων των σταδίων, ήτοι Δικαιολογητικών Συμμετοχής, Τεχνικής Προσφοράς και Οικονομικής Προσφοράς. ... 3.4 Προδικαστικές Προσφυγές - Προσωρινή Δικαστική Προστασία. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση 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, δικαιούται να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, προσδιορίζοντας ειδικώς τις νομικές και πραγματικές αιτιάσεις που δικαιολογούν το αίτημά του. Σε περίπτωση προσφυγής κατά πράξης της αναθέτουσας αρχής η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι: (α) δέκα (10) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα αν η πράξη κοινοποιήθηκε με ηλεκτρονικά μέσα ή τηλεομοιοτυπία ...».

13. Επειδή, η κρίση της αναθέτουσας αρχής επί της αποδοχής της προσφοράς της προσωρινής αναδόχου όσον αφορά την πληρότητα του φακέλου δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς και την πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών διατυπώθηκε για πρώτη φορά στην δεύτερη προσβαλλόμενη με την κρινόμενη προδικαστική προσφυγή από 16/12/2021 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, με την οποία επικυρώθηκαν τα πρακτικά αποσφράγισης και ελέγχου του φακέλου δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικών προσφορών και αξιολόγησης και βαθμολόγησης των τεχνικών προσφορών (βλ. ανωτέρω σκέψη 2). Με την εν λόγω απόφαση κρίθηκε ότι ο ανωτέρω φάκελος της ήδη προσωρινής αναδόχου ήταν πλήρης, καθώς επίσης και ότι αυτή πληρούσε όλες τις τεχνικές προδιαγραφές, η δε τεχνική προσφορά της έλαβε, για τον λόγο αυτόν, βαθμό 100. Όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού, η ανωτέρω απόφαση της αναθέτουσας αρχής κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους, μεταξύ των οποίων και η προσφεύγουσα, διά της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού στις 24/12/2021. Με την ανωτέρω κοινοποίηση, η προσφεύγουσα έλαβε γνώση της έτερης διαγωνιζόμενης εταιρείας, των στοιχείων που υποβλήθηκαν από αυτή, της αποδοχής ή απόρριψης της

## Αριθμός απόφασης:914/2022

προσφοράς της και της βαθμολογίας της τεχνικής προσφοράς. Ενόψει των γενομένων δεκτών ανωτέρω (βλ. σκέψη 11), εφόσον η προσφεύγουσα επιθυμούσε να στραφεί κατά της αποδοχής της τεχνικής προσφοράς της ήδη προσωρινής αναδόχου όφειλε να ασκήσει προδικαστική προσφυγή κατά της ανωτέρω απόφασης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες διατάξεις της Διακήρυξης και του νόμου, εντός δεκαημέρου από την κοινοποίησή της (24/12/2021), πράγμα που δεν έπραξε. Για τον λόγο αυτό, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή είναι απορριπτέα ως απαράδεκτη λόγω εκπροθέσμου ως προς την δεύτερη προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής.

14. Επειδή, περαιτέρω, ενόψει του προπαρατεθέντος ιστορικού και των γενομένων δεκτών ανωτέρω (βλ. σκέψη 11), η πρώτη προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, με την οποία εγκρίθηκε το πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού περί αποσφράγισης και αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών και ανεδείχθη προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης η «...», ολοκληρώνει το στάδιο αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών του διαγωνισμού και έχει απλώς βεβαιωτικό χαρακτήρα όσον αφορά την αποδοχή της τεχνικής προσφοράς της προσωρινής αναδόχου, με αποτέλεσμα να μην επιτρέπεται επ' ευκαιρία της προσβολής της η προβολή λόγων που ανάγονται σε προηγούμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, ήτοι στο στάδιο της αξιολόγησης και βαθμολόγησης των τεχνικών προσφορών, (πρβλ. ΕΑΣΤΕ 992/2003, σκ. 6, ΔΕφΠειρ 96/2021, Ν93/2020). Και τούτο, διότι, όπως κρίθηκε στην αμέσως προηγούμενη σκέψη, η κρίση των οργάνων της αναθέτουσας αρχής περί αποδοχής της τεχνικής προσφοράς της προσωρινής αναδόχου ως πλήρους και σύμφωνης με τις τεχνικές προδιαγραφές είχε διατυπωθεί το πρώτον στην δεύτερη προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, με την οποία ολοκληρώθηκε το οικείο στάδιο του διαγωνισμού, σύμφωνα με τις προαναφερθείσες διατάξεις της Διακήρυξης, και η οποία κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα στις 24/12/2021. Ως εκ τούτου, και οι τρεις λόγοι της προδικαστικής προσφυγής, με τους οποίους η προσφεύγουσα βάλλει κατά της αποδοχής της τεχνικής προσφοράς της προσωρινής αναδόχου στο πλαίσιο προδικαστικής προσφυγής ασκούμενης κατά της πρώτης προσβαλλόμενης πράξης ολοκλήρωσης του σταδίου αξιολόγησης

## **Αριθμός απόφασης:914/2022**

οικονομικών προσφορών και ανάδειξης προσωρινού αναδόχου της σύμβασης, πρέπει να απορριφθούν ως απαράδεκτοι λόγω της ανεπίκαιρης προβολής τους.

15. Επειδή, γίνεται δεκτή η εισήγηση στο σύνολό της.

16. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και να οριστεί η κατάπτωση του καταβληθέντος από την προσφεύγουσα παραβόλου.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 30 Μαΐου 2022 και εκδόθηκε στις 20 Ιουνίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**  
**ΑΘΗΝΑ ΜΠΟΥΖΙΟΥΡΗ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**  
**ΠΑΝΑΓΙΩΤΑ ΚΑΛΑΝΤΖΗ**