

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 14 Ιουλίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος – Εισηγήτρια.

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 7/6/2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 849/8-6-2023 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στην ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

ΚΑΤΑ

-Του ... που εδρεύει στη ..., οδός ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της απόφασης του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής με ημερομηνία 16/5/2023 που περιέχεται στο απόσπασμα πρακτικών της 8ης/16-05-2023 Τακτικής Συνεδρίασης με Θέμα 52ο: «Έγκριση όλων των σταδίων [Πρακτικού υπ' αριθμ. 1 (ηλεκτρονικής αποσφράγισης, ελέγχου δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής), Πρακτικού υπ' αριθμ. 2 (οικονομικής αξιολόγησης) τα οποία εγκρίθηκαν με το απόσπασμα πρακτικών της 3ης /09-02-2023 (θέμα ΕΗΔ 3ο) Τακτικής Συνεδρίασης του Δ.Σ. του ...] και του αρ. πρωτ. 13505/05-05-2023 Πρακτικού υπ' αριθμ. 3 (ελέγχου - αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Κατακύρωσης) των αποτελεσμάτων του Ηλεκτρονικού Ανοιχτού Διαγωνισμού κάτω των ορίων για την προμήθεια υλικών '...' (CPV ...), για το ... που εδρεύει στην οδό ..., συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 119.629,29€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. με δικαίωμα προαίρεσης μέχρι και το 50% της συνολικής προκηρυχθείσας δαπάνης, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή), διαχειριστικό έτος 2021-2022, Διακήρυξη αρ. .../2022, (ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΑΞΙΑ ΚΑΤΑΚΥΡΩΘΕΝΤΩΝ ΕΙΔΩΝ 95.665,54€ ΜΕ ΤΟ Φ.Π.Α.)», καθώς επίσης και

Αριθμός απόφασης: 1205/2023

των συμπροσβαλλόμενων πρακτικών της Επιτροπής Διαγωνισμού που επικυρώθηκαν με την απόφαση του ίδιου ως άνω οργάνου στην 3η/09-02-2023 τακτική συνεδρίασή του, κατά το μέρος τους που έγινε δεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» και της κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού για το είδος με α/α 89 - Στρόφυγγα 3way με προέκταση 7cm και ξεχωριστή κάθετη βαλβίδα έγχυσης, τέταρτη οδός (όχι αναρρόφησης) και κλείδωμα ανά 45 μοίρες.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017, παράβολο ποσού 600,00 ευρώ με βάση την εκτιμώμενη αξία ποσού 1.245,00 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ, του τμήματος της σύμβασης που αποτελεί το αντικείμενο της προδικαστικής προσφυγής (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ...).
2. Με τη Διακήρυξη με αριθμό .../2022 η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης για την προμήθεια υλικών «...» (CPV ...), εκτιμώμενης αξίας 97.405,27 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ. Το αντικείμενο της σύμβασης συνίσταται στην προμήθεια 151 ειδών και υποδιαιρείται σε ισάριθμα τμήματα, με δικαίωμα των οικονομικών φορέων να υποβάλουν προσφορά για ένα ή περισσότερα από αυτά. Στα υπό προμήθεια είδη περιλαμβάνεται, αποτελώντας και διακριτό τμήμα, το είδος με α/α 89 - Στρόφυγγα 3way με προέκταση 7cm και ξεχωριστή κάθετη βαλβίδα έγχυσης, τέταρτη οδός (όχι αναρρόφησης) και κλείδωμα ανά 45 μοίρες, εκτιμώμενης αξίας 1.245,00 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 18/3/2022 (ΑΔΑΜ: ...) και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 8η/4/2022.
3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν υποβάλλοντας προσφορά για το είδος με α/α 89 η προσφεύγουσα και ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «...». Με την απόφαση του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής που περιέχεται στο απόσπασμα

Αριθμός απόφασης: 1205/2023

πρακτικών της 3^{ης}/9-2-2023 τακτικής συνεδρίασης εγκρίθηκαν τα προσβαλλόμενα πρακτικά της Επιτροπής Διαγωνισμού σχετικά με την αποσφράγιση και τον έλεγχο των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικής προσφοράς και οικονομικής προσφοράς, έγιναν δεκτές αμφότερες οι προσφορές και ανακηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης για το είδος με α/α 89 η ... ως μειοδότη. Με την προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, στην οποία ενσωματώνονται η απόφαση ανάδειξης προσωρινού αναδόχου και τα συμπροσβαλλόμενα πρακτικά της Επιτροπής Διαγωνισμού και η οποία είναι η μόνη παραδεκτά προσβαλλόμενη με την προσφυγή πράξη της αναθέτουσας αρχής, κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού στον παραπάνω οικονομικό φορέα. Η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους στις 31/5/2023.

4. 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. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ είναι αρμόδια για την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής, για την άσκηση της οποίας έχουν τηρηθεί οι προϋποθέσεις παραδεκτού, μεταξύ των οποίων και το εμπρόθεσμο.

5. Η προσφεύγουσα, ως προσφέρουσα που συμμετέχει παραδεκτά στον διαγωνισμό ασκεί την προδικαστική προσφυγή με έννομο συμφέρον προβάλλοντας λόγο απόρριψης της προσφοράς της οριστικής αναδόχου.

6. Η αναθέτουσα αρχή στις 8/6/2023 κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή στους συμμετέχοντες, μεταξύ των οποίων και ο θιγόμενος οικονομικός φορέας και στις 14/6/2023 υπέβαλε νόμιμα και εμπρόθεσμα, απόψεις επ' αυτής.

7. Η Διακήρυξη, η οποία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους διαγωνιζόμενους (βλ. ΣΤΕ 1217/2018, σκ. 5, 2434/2017, σκ. 5, 1086/2015, σκ. 5, 4901/2014, σκ. 8, ΕΑ ΣΤΕ 352/2016, 53/2011 κ.α.), ορίζει στις κρίσιμες για την επίλυση της κρινόμενης διαφοράς διατάξεις τα εξής: «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 "Απαιτήσεις-

Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος II της Διακήρυξης , περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών. ... ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ I – Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης. ΜΕΡΟΣ Α - ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ. Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια υλικών ‘...’ (CPV ...), για το ΤΑ ΠΡΟΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΙΔΗ: ... 89 Στρόφυγγα 3way με προέκταση 7cm και ξεχωριστή κάθετη βαλβίδα έγχυσης, τέταρτη οδός (όχι αναρρόφησης) και κλείδωμα ανά 45 μοίρες. ... ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II – Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων. Όπως αναφέρονται στην περιγραφή των προς προμήθεια ειδών ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ I».

8. Με τον μόνο λόγο της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης κατά το μέρος της που έγινε δεκτή η προσφορά της ... και της κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού για το είδος με α/α 89, διότι, κατά τους ισχυρισμούς της, το προσφερθέν από την οριστική ανάδοχο προϊόν δεν πληροί τις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης. Συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι, κατά παράβαση των προπαρατεθέντων όρων της Διακήρυξης, το προσφερθέν προϊόν: α) δεν διαθέτει κάθετη βαλβίδα, β) διαθέτει βαλβίδα που δεν είναι μη αναρρόφησης και γ) δεν διαθέτει κλείδωμα 45 μοιρών.

9. Από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού, προκύπτει ότι η ... υπέβαλε προσφορά για το είδος με α/α 89 προσφέροντας το προϊόν με κωδικό ... του κατασκευαστικού οίκου ... (βλ. αρχείο «PROSPECTUS ΕΙΔΟΥΣ ΑΑ 89»). Από το τεχνικό φυλλάδιο του προσφερόμενου προϊόντος, όπως βάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, δεν προκύπτει ότι αυτό διαθέτει την απαιτούμενη από τις προπαρατεθείσες τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης κάθετη βαλβίδα, αλλά αναφέρεται μόνο βαλβίδα τύπου «Υ» (‘Y Needle-free valve’). Ομοίως, δεν προκύπτει ότι η βαλβίδα του προσφερόμενου προϊόντος είναι μη αναρρόφησης ούτε ότι αυτό διαθέτει κλείδωμα 45 μοιρών. Η αναθέτουσα αρχή συνομολογεί με τις απόψεις τις παραπάνω πλημμέλειες της τεχνικής προσφοράς της οριστικής αναδόχου που την καθιστούν απορριπτέα, χωρίς, όμως, μέχρι τον χρόνο εξέτασης της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής,

Αριθμός απόφασης: 1205/2023

να έχει ανακαλέσει την προσβαλλόμενη. Κατά συνέπεια, ο μόνος λόγος της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

10. Επειδή, κατόπιν των παραπάνω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να διαταχθεί η επιστροφή του καταβληθέντος από την προσφεύγουσα παραβόλου.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 14 Ιουλίου 2023 και εκδόθηκε την 1η Σεπτεμβρίου 2023, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ