

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε 22 Σεπτεμβρίου 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 14/7/2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1068/14-7-2023 του οικονομικού φορέα «****» που εδρεύει στο **** και εκπροσωπείται νόμιμα.

ΚΑΤΑ

-Του Γ.Ν. ****, αναθέτουσας αρχής που εδρεύει στην ****, **** και ****, και εκπροσωπείται νόμιμα.

-Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «****» και τον διακριτικό τίτλο «****» που εδρεύει στην ****, οδός ****, και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της απόφασης του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής με ημερομηνία 22/6/2023 που περιέχεται στο πρακτικό της 10^{ης} τακτικής συνεδρίασης με θέμα 68ο: «Έγκριση πρακτικού της επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης του ανοικτού δημόσιου ηλεκτρονικού διαγωνισμού με Συστημικό Αριθμό στο ΕΣΗΔΗΣ ****, (Α/Α 22/23) [ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ] για την 'Προμήθεια ΧΑΡΤΙΩΝ ΥΓΙΕΙΝΗΣ για τις ετήσιες ανάγκες του Νοσοκομείου», στην οποία ενσωματώθηκε η απόφαση του ίδιου παραπάνω οργάνου για την ανάδειξη προσωρινού αναδόχου, με ημερομηνία 20/4/2023, καθώς επίσης και κάθε άλλης συναφούς πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος τους που έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας για τα Τμήματα 1, 4 και 5 της Σύμβασης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

Αριθμός απόφασης: 1371/2023

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 των Τμημάτων 1,4, και 5 της σύμβασης που αποτελούν αντικείμενο της προδικαστικής προσφυγής (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ****).
2. Με τη Διακήρυξη με αριθμό ***/2023 η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης προμήθειας με αντικείμενο «Προμήθεια χαρτιών υγιεινής για τις ετήσιες ανάγκες του Νοσοκομείου (με κατάθεση δείγματος)», συνολικής εκτιμώμενης αξίας 86.092,50 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ. Το αντικείμενο της σύμβασης υποδιαιρείται σε πέντε (5) τμήματα, μεταξύ των οποίων το Τμήμα 1 - ΧΑΡΤΙ ΥΓΕΙΑΣ ΡΟΛΟ 99 gr εκτιμώμενης αξίας 17.500,00 ευρώ, το Τμήμα 4 – ΧΕΙΡΟΠΕΤΣΕΤΕΣ/ΕΠΑΓΓΕΛΜΑΤΙΚΑ ΡΟΛΑ 500gr εκτιμώμενης αξίας 1.250,00 ευρώ και το Τμήμα 5 - ΧΕΙΡΟΠΕΤΣΕΤΕΣ ΔΙΦΥΛΛΕΣ ΣΕ ΦΥΛΛΑ 200Φ ΖΙΚ ΖΑΚ εκτιμώμενης αξίας 60.000,00 ευρώ. Οι οικονομικοί φορείς είχαν δικαίωμα να υποβάλουν προσφορά για ένα, περισσότερα ή όλα τα τμήματα και για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας καθενός από αυτά. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 23/2/2023 (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 και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 23η/03/2023.
3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα. Με την προσβαλλόμενη απόφαση, με την οποία ολοκληρώθηκε ο διαγωνισμός και στην οποία ενσωματώνονται όλες οι προηγούμενες αποσπαστές διοικητικές πράξεις, εγκρίθηκε το πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού σχετικά με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης και κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού για τα Τμήματα 2 και 3 στην προσφεύγουσα και για τα Τμήματα 1, 4 και 5 στην παρεμβαίνουσα. Η προσφεύγουσα έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης στις 4/7/2023, ενώ από τα διαβιβασθέντα στην ΕΑΔΗΣΥ στοιχεία δεν προκύπτει κοινοποίησή της σε διαφορετική ημερομηνία.
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 για τα επίμαχα τμήματα, ασκεί την προδικαστική προσφυγή με έννομο συμφέρον προβάλλοντας λόγους απόρριψης της προσφοράς της οριστικής αναδόχου.

6. Η αναθέτουσα αρχή στις 17/7/2023 κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή στους συμμετέχοντες, μεταξύ των οποίων και ο θιγόμενος οικονομικός φορέας και υπέβαλε τις απόψεις της επ' αυτής στις 28/7/2023, νόμιμα και εμπρόθεσμα. Κατόπιν αυτού, η προσφεύγουσα υπέβαλε συμπληρωματικό υπόμνημα στις 31/7/2023, νόμιμα και εμπρόθεσμα.

7. Η παρεμβαίνουσα κατέθεσε την παρέμβασή της στις 20/7/2023, νόμιμα και εμπρόθεσμα, καθώς επίσης και με έννομο συμφέρον με αίτημα τη διατήρηση της ισχύος των προσβαλλόμενων αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής.

8. Η παρεμβαίνουσα προβάλλει ότι η προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί πρωτίστως ως απαράδεκτη λόγω έλλειψης εννόμου συμφέροντος της προσφεύγουσας, η προσφορά της οποίας - πάντα κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας - είναι απαράδεκτη, διότι η προσφερθείσα τιμή για τα τμήματα 1 και 5 υπερβαίνει την αντίστοιχη εκτιμώμενη αξία. Ο ισχυρισμός αυτός της παρεμβαίνουσας είναι απορριπτέος, διότι, σύμφωνα με τα άρθρα 362 παρ. 3 ν. 4412/2016 και 7 πδ 39/2017, η παρέμβαση ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ ασκείται για τη διατήρηση του κύρους της προσβαλλόμενης πράξης και, επομένως, δεν επιτρέπεται η προβολή με αυτήν λόγων αποκλεισμού άλλων οικονομικών φορέων. Και τούτο, διότι κάτι τέτοιο θα αποτελούσε ανεπίτρεπτη κατά την ενδικοφανή διαδικασία διεύρυνση του αντικειμένου της διαφοράς, το οποίο προσδιορίζεται από τους λόγους της προδικαστικής προσφυγής (βλ. ΣτΕ 1645/2022, σκ. 28, 1573/2019, ΕΑ ΣτΕ 145/2019 κ.α.). Επομένως, η νομιμότητα της απόφασης της αναθέτουσας αρχής σχετικά με την αποδοχή της προσφοράς της προσφεύγουσας θα μπορούσε να ελεγχθεί μόνο με την άσκηση προδικαστικής προσφυγής ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ, και όχι παρεμπιπτόντως με την προσβολή ισχυρισμών με την παρέμβαση,

επιφυλασσόμενης πάντως της δυνατότητας της αναθέτουσας αρχής να ανακαλέσει την αποδοχή της οποιασδήποτε προσφοράς, στην περίπτωση που διαπιστώσει τη συνδρομή πλημμέλειας στην προσφορά της διαγωνιζόμενης (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 127/2015, 607/2010, 1123/2008, 56/2008 κ.α.).

9. 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: «1.3 *Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης. Αντικείμενο της σύμβασης είναι η 'Προμήθεια ΧΑΡΤΙΩΝ ΥΓΙΕΙΝΗΣ για τις ετήσιες ανάγκες του Νοσοκομείου με κατάθεση δείγματος'.* ... 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 "Τεχνικές Προδιαγραφές" του Παραρτήματος II της Διακήρυξης καθώς και τον Πίνακα συμμόρφωσης 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, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα* ... 2.4.6 *Λόγοι απόρριψης προσφορών. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία αποκλίνει από απαραίτους όρους περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, ή δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παρούσα και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας* ... 6.4 *Δείγματα. 6.4 Οι συμμετέχοντες στον διαγωνισμό υποχρεούνται να καταθέσουν μαζί με την προσφορά τους δείγμα για κάθε*

προσφερόμενο είδος έως την ημέρα και ώρα αποσφράγισης των προσφορών. Προσφορά χωρίς δείγμα θα απορρίπτεται. Τα δείγματα θα φέρουν αυτοκόλλητη ετικέτα που θα αναγράφει ευκρινώς την επωνυμία του προμηθευτή και τον α/α του είδους όπως αυτό ορίζεται στη Διακήρυξη. ... [ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II (Α') ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ].ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II– (Α') Τεχνικές Προδιαγραφές. ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ. 1.ΧΑΡΤΙΑ ΥΓΕΙΑΣ. ΓΕΝΙΚΑ ΧΑΡΑΚΤΗΡΙΣΤΙΚΑ. Να είναι λεπτό ,αντοχής στη χρήση και να αποσυντίθεται εύκολα στο νερό. Να διατίθεται σε ρόλους 250 διπλών φύλλων με ανοχή $\pm 10\%$ Τα φύλλα να έχουν πλάτος 0,105μ. με ανοχή $\pm 5\%$ και το μήκος κυμαινόμενο από 0,10 μέχρι 0,14 μ. Ολικό μήκος ρολού min 25 μέτρα $\pm 10\%$. Τα φύλλα να χωρίζονται μεταξύ τους είτε με διάτρηση είτε με πίεση πάντως κατά τρόπο ώστε να είναι εύκολος ο διαχωρισμός φύλου από φύλο. Να είναι περιτυλιγμένο σε κύλινδρο. Από χαρτόνι κατάλληλο για την στήριξη του ρολού. ΕΙΔΙΚΑ ΧΑΡΑΚΤΗΡΙΣΤΙΚΑ. Σύνθεση Πρωτογενής χαρτοπολτός 100% χημικός πολτός. Βάρος αμα τετραγωνικό μέτρο για μονό φύλο 1X18 gr $\pm 10 \%$. Καθαρό βάρος ρολού min 90 gr ($\pm 10 \%$) μαζί με το μαδρεν. Απορροφητικότητα (απαιτούμενος χρόνος) Μέγιστος χρόνος 15 sec ... 4.ΧΕΙΡΟΠΕΤΣΕΤΕΣ ΕΠΑΓΓΕΛΜΑΤΙΚΑ ΡΟΛΛΑ. Πρέπει να είναι σε ρολό 500 γραμμαρίων για να χωρούν στις υπάρχουσες συσκευές. Να είναι δίφυλλα. Να προσφέρονται σε δέματα 12-15 ρολών. Να κατασκευάζονται από 100 % πρωτογενή χαρτοπολτό και όχι ανακυκλωμένο. Ο Ανακυκλωμένος χαρτοπολτός για να ξαναλευκανθεί χρειάζεται κάποια χημικά που το καθιστούν επικίνδυνο για την χρησιμοποίησή του σε ευαίσθητες περιοχές του σώματος αλλά και του αφαιρούν κάποιες φυσικές ιδιότητες όπως η ανθεκτικότητα, η απορροφητικότητα και γενικά όλα τα προτερήματα του παρθένου χαρτιού. 5. ΧΕΙΡΟΠΕΤΣΕΤΕΣ. Οι Χειροπετσέτες να είναι σε πακέτα. Κάθε πακέτο να είναι σε πλαστική η χάρτινη θήκη και η λήψη των φύλλων να γίνεται με ευκολία. Οι Χειροπετσέτες θα είναι από πρωτογενή χαρτοπολτό, λευκού χρώματος και δεν θα περιέχουν ουσίες που μπορούν να βλάψουν αυτούς που τις χρησιμοποιούν. ΕΙΔΙΚΑ ΧΑΡΑΚΤΗΡΙΣΤΙΚΑ. Αριθμός φύλλων πακέτου διπλά 200X 2 $\pm 10\%$. Διαστάσεις χειροπετσέτας σε εκατοστά 25 X 21. Σύσταση % min χημικός πολτός 80- Max μηχανικός πολτός 20. Χρώμα λευκό. Βαρος gr/ m² 40. Απορροφητικότητα max 10. ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ. Τα πακέτα θα είναι σε πλαστική η χάρτινη συσκευασία των 20-40 τεμαχίων στην οποία θα

αναγράφονται όλες οι προβλεπόμενες από την Νομοθεσία καθώς και η ονομασία του περιεχομένου, τα στοιχεία του προμηθευτή, ο αριθμός των περιεχομένων πακέτων, και ο αριθμός των φύλλων κάθε πακέτου. ΒΑΡΟΣ 400 γραμμάρια ... ΠΡΟΣΦΟΡΑ-ΔΕΙΓΜΑΤΑ. Ο ανάδοχος οφείλει να καταθέσει κατάσταση των ζητούμενων ειδών (με αυξ. αριθμό για έκαστο είδος, τον αυξ. αριθμό που αναφέρεται στην διακήρυξη) και να αναγράφεται στην προσφορά η τιμή μονάδος έκαστου είδους (όταν η τιμή μονάδος αναφέρεται σε συσκευασία, πρέπει να αναφέρεται και η ποσότητα της συσκευασίας). Τιμές που αναφέρονται σε συσκευασία και δεν προσδιορίζουν την ποσότητα αυτής, απορρίπτονται ως μη δυνάμενες να εκτιμηθούν ως και το άθροισμα της συνολικής αξίας της προσφοράς. Οι προσφορές πρέπει απαραίτητα να συνοδεύονται από τα δείγματα όλων των προσφερομένων ειδών. Τα δείγματα πρέπει απαραίτητως να φέρουν ετικέτα με αύξ. αριθμό που έχει το έκαστο είδος στην διακήρυξη και την επωνυμία του προσφέροντος. Προσφορά χωρίς δείγμα θα απορρίπτεται. ... Τα αναγραφόμενα στον πίνακα συμμόρφωσης, στον οποίο περιγράφεται αναλυτικά το προσφερόμενο είδος με το σύνολο των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης, πρέπει να τεκμηριώνονται με παραπομπές στα επίσημα τεχνικά φυλλάδια (prospectus) του κατασκευαστικού οίκου ή με την προσκόμιση επίσημων βεβαιώσεων του κατασκευαστή ή (και) άλλων επίσημων εγγράφων για ό,τι δεν αναγράφεται στα τεχνικά φυλλάδια. Προσφορές οι οποίες θα αντιγράφουν τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης ή θα απαντούν μονολεκτικά ('ΝΑΙ' ή 'συμφωνούμε' κ.λ.π.), χωρίς τεκμηρίωση και πλήρη παραπομπή – αντιστοιχία, μεταξύ κειμένου ανά παράγραφο και prospectus θα αποκλείονται. Ο πίνακας συμμόρφωσης της Διακήρυξης πρέπει να υποβληθεί με την τεχνική προσφορά, συμπληρωμένος σύμφωνα με τις παρακάτω επεξηγήσεις και οδηγίες, τις οποίες ο υποψήφιος είναι υποχρεωμένος να ακολουθήσει: 1. Στη Στήλη 'ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗ', περιγράφονται αναλυτικά οι αντίστοιχοι τεχνικοί όροι, υποχρεώσεις ή επεξηγήσεις για τα οποία θα πρέπει να δοθούν αντίστοιχες απαντήσεις. 2. Στη στήλη 'ΑΠΑΝΤΗΣΗ' σημειώνεται η απάντηση του υποψηφίου Αναδόχου που έχει τη μορφή ΝΑΙ/ ΟΧΙ εάν η αντίστοιχη προδιαγραφή πληρούται ή όχι από την προσφορά ή ένα αριθμητικό μέγεθος που δηλώνει την ποσότητα του αντίστοιχου χαρακτηριστικού στην προσφορά. Απλή κατάφαση ή επεξήγηση δεν αποτελεί απόδειξη πλήρωσης της

προδιαγραφής και η αρμόδια Επιτροπή έχει την υποχρέωση ελέγχου και επιβεβαίωσης της πλήρωσης της απαίτησης. 3. Στη στήλη 'ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ' θα καταγραφεί η σαφής παραπομπή σε ενότητα της τεχνικής προσφοράς, η οποία θα περιλαμβάνει αριθμημένα Τεχνικά Φυλλάδια κατασκευαστών, ή αναλυτικές τεχνικές περιγραφές των υπηρεσιών, του εξοπλισμού ή του τρόπου διασύνδεσης και λειτουργίας ή αναφορές μεθοδολογίας εγκατάστασης και υποστήριξης κλπ., που κατά την κρίση του υποψηφίου Αναδόχου τεκμηριώνουν τα στοιχεία του Πίνακα Συμμόρφωσης. 4. Είναι υποχρεωτική η πλήρης συμπλήρωση των παραπομπών, οι οποίες πρέπει να είναι κατά το δυνατόν συγκεκριμένες (π.χ. Τεχνικό Φυλλάδιο 3, Σελ. 4 Παράγραφος 4, κ.λ.π.)».

10. Από τις προπαρατεθείσες διατάξεις της Διακήρυξης προκύπτει ότι οι τεχνικές προσφορές των διαγωνιζομένων αξιολογούνται με βάση τόσο το περιεχόμενό τους όσο και τα απαιτούμενα από τη Διακήρυξη δείγματα των προσφερόμενων ειδών, τα οποία εξετάζονται και ελέγχονται από την Επιτροπή Διαγωνισμού στο στάδιο ελέγχου των τεχνικών προσφορών. Κατά συνέπεια, η συμφωνία των προσφερόμενων ειδών προς τις τεχνικές προδιαγραφές δεν κρίνεται αποκλειστικά με βάση τα προσκομιζόμενα από τους διαγωνιζόμενους έγγραφα σχετικά με την τήρηση των τεχνικών προδιαγραφών, αλλά με τον έλεγχο και την αξιολόγηση των δειγμάτων από το αρμόδιο όργανο (πρβλ. ΔΕΦΑΘ 475/2023).

11. Με τον πρώτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας για το Τμήμα 1 της σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια ρολών χαρτιού υγείας 90 γραμμαρίων, διότι, κατά του ισχυρισμούς της, δεν τεκμηριώθηκε από το προσκομισθέν τεχνικό φυλλάδιο η πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών της Διακήρυξης να προσφερθούν ρολά διπλών φύλλων, το χαρτί να είναι λεπτό, ανθεκτικό και να αποσυντίθεται εύκολα στο νερό, να είναι περιτυλιγμένο σε κύλινδρο από χαρτόνι κατάλληλο για την στήριξη του ρολού, να είναι από πρωτογενή χαρτοπολτό, στο καθαρό βάρος του να περιλαμβάνεται ο κύλινδρος και η συσκευασία του χαρτιού να είναι πλαστική.

12. Η αναθέτουσα αρχή αντιτάσσει στους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας ότι οι διαγωνιζόμενοι κατέθεσαν, ως όφειλαν, με τις τεχνικές προσφορές τους

δείγματα των προσφερόμενων προϊόντων και η αξιολόγηση των ειδών έγινε από την Επιτροπή Διαγωνισμού λαμβάνοντας υπόψη τόσο τις τεχνικές προσφορές των συμμετεχόντων όσο και τα κατατεθέντα δείγματα. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή συμπληρώνει με τις απόψεις της παραδεκτά, σύμφωνα με το άρθρο 365 παρ. 1 περ. β' ν. 4412/2016, την αιτιολογία της προσβαλλόμενης σχετικά με την αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας αναφέροντας ότι η απόφασή της βασίστηκε στον συνδυασμό των εγγράφων της τεχνικής προσφοράς και των δειγμάτων των προσφερόμενων εκ μέρους της παρεμβαίνουσας ειδών, από την εξέταση των οποίων προέκυψε η πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών της Διακήρυξης. Ειδικότερα, η αναθέτουσα αρχή προβάλλει ότι η Επιτροπή Διαγωνισμού διαπίστωσε από το υποβληθέν δείγμα ρολού χαρτιού υγείας 99 γραμμαρίων ότι το προσφερόμενο είδος είναι δίφυλλο, πράγμα που αναφέρεται και στο τεχνικό φυλλάδιο με τον όρο «2PLY 2», καθώς επίσης και ότι *«2. είναι λεπτό, αντοχής στη χρήση και αποσυντίθεται εύκολα στο νερό, 3. είναι περιτυλιγμένο σε κύλινδρο από χαρτόνι κατάλληλο για την στήριξη του ρολού, 4. στο καθαρό βάρος περιλαμβάνεται στο μαδρέν, 5. το χαρτί είναι σε πλαστική συσκευασία, 6. Επίσης ο 100% λευκασμένος χημικός πολτός είναι πρωτογενής χαρτοπολτός»*.

13. Από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα υπέβαλε με την τεχνική προσφορά της συμπληρωμένο πίνακα συμμόρφωσης (αρχείο «ΠΙΝΑΚΑΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ.pdf»), στο πεδίο του οποίου σχετικά με τις τεχνικές προδιαγραφές του υπό προμήθεια είδους απάντησε θετικά και παρέπεμψε στο τεχνικό φυλλάδιο (αρχείο «1. ΤΕΧΝΙΚΟ ΦΥΛΛΑΔΙΟ ΡΟΛΛΑ ΥΓΕΙΑ 90gr.pdf») του προσφερόμενου χαρτιού “Extra Daily” της ΒΙΟΧΑΡΤΕΛ ΑΕ. Επιπρόσθετα, η προσφεύγουσα υπέβαλε δείγμα του προσφερόμενου προϊόντος, το οποίο εξετάστηκε από την Επιτροπή Διαγωνισμού και κρίθηκε, σύμφωνα με τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής, ότι πληροί τις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης.

14. Με τα παραπάνω δεδομένα και ενόψει όσων έγιναν δεκτά παραπάνω (βλ. σκέψη 10), η αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας είναι νόμιμη και σύμφωνη με τη Διακήρυξη. Και τούτο, διότι από τις προπαρατεθείσες διατάξεις της Διακήρυξης προκύπτει ότι η πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών διαπιστώνεται, όχι αποκλειστικά από τα έγγραφα της τεχνικής

προσφοράς, όπως αβάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα με την προδικαστική προσφυγή και το υπόμνημά της, αλλά και από τον έλεγχο των δειγμάτων που υποχρεούνται να προσκομίσουν οι διαγωνιζόμενοι. Επομένως, εφόσον η προσφεύγουσα προσκόμισε με την τεχνική προσφορά της τα απαιτούμενα στοιχεία, ήτοι τον πίνακα συμμόρφωσης, το τεχνικό φυλλάδιο και το δείγμα και η Επιτροπή Διαγωνισμού, κατόπιν ελέγχου του δείγματος, βρήκε το προσφερόμενο προϊόν σύμφωνο με τους όρους της Διακήρυξης, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας ότι δεν τεκμηριώθηκε η πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών της Διακήρυξης πρέπει να απορριφθούν. Εξάλλου, η προσφεύγουσα δεν αμφισβητεί την καταλληλότητα του προσκομισθέντος από την παρεμβαίνουσα δείγματος, ούτε το αποτέλεσμα της αξιολόγησής του από την Επιτροπή Διαγωνισμού. Κατά συνέπεια, ο πρώτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

15. Με το πρώτο σκέλος του δεύτερου λόγου της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας για το Τμήμα 4 της σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια χειροπετσετών σε επαγγελματικά ρολά των 500 γραμμαρίων έπρεπε να απορριφθεί λόγω μη τήρησης των τεχνικών προδιαγραφών της Διακήρυξης, διότι τα προσφερόμενα ρολά έχουν βάρος $500 \pm 5\%$ γραμμάρια.

16. Από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα προσέφερε για το Τμήμα 4 της Διακήρυξης τα ρολά χειροπετσετών της εταιρείας ****. Στο οικείο τεχνικό φυλλάδιο (αρχείο «4. ΤΕΧΝΙΚΟ ΦΥΛΛΑΔΙΟ ΧΕΙΡΟΠΕΤΣΕΤΑ ΣΥΣΚΕΥΩΝ 500gr.pdf») αναφέρεται ότι το βάρος κάθε ρολού ανέρχεται σε 500gr $\pm 5\%$ γραμμάρια. Όπως, όμως, βάσιμα υποστηρίζει η προσφεύγουσα, η Διακήρυξη προσδιορίζει επακριβώς το απαιτούμενο βάρος του υπό προμήθεια είδους στα 500 γραμμάρια ανά ρολό, χωρίς χρήση διατυπώσεων που επιτρέπουν οποιαδήποτε απόκλιση (ενδεικτικά: περίπου, κατά προσέγγιση κ.λπ.). Επομένως, το προσφερόμενο από την παρεμβαίνουσα προϊόν δεν πληροί την επίμαχη απαίτηση της Διακήρυξης, την οποία αποδέχτηκε πλήρως η παρεμβαίνουσα με την ανεπιφύλακτη συμμετοχή της στον διαγωνισμό (πρβλ ΣτΕ ΕΑ 275/2018, 173/2017, 270/2014 5μ., 279/2016 Ολ., 1667/2011 Ολ. κ.α.). Απορριπτέος είναι ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι η απόκλιση του βάρους της συσκευασίας είναι αποδεκτή, εφόσον το κρίσιμο είναι η συνολική

προσφερόμενη ποσότητα να είναι σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης, διότι στην προκείμενη περίπτωση δεν αμφισβητείται η προσφορά εκ μέρους της παρεμβαίνουσας της απαιτούμενης από τη Διακήρυξη συνολικής ποσότητας του είδους, αλλά η πλήρωση της τεχνικής προδιαγραφής της Διακήρυξης που αφορά στο βάρος κάθε ρολού. Κατά συνέπεια, ο δεύτερος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός κατά το πρώτο σκέλος του.

17. Με το δεύτερο σκέλος του δεύτερου λόγου της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας για το Τμήμα 4 της σύμβασης, διότι, κατά του ισχυρισμούς της, δεν τεκμηριώθηκε από το προσκομισθέν τεχνικό φυλλάδιο η πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών της Διακήρυξης το χαρτί να είναι δίφυλλο και από πρωτογενή χαρτοπολτό.

18. Η αναθέτουσα αρχή προβάλλει ότι η Επιτροπή Διαγωνισμού διαπίστωσε από το υποβληθέν δείγμα επαγγελματικών ρολών χειροπετεστών (Τμήμα 4) τα εξής: «1. Ότι είναι δίφυλλα, Επίσης γίνεται αναφορά στο τεχνικό φυλλάδιο ως 2PLY, 2. Επίσης ο 100% λευκασμένος χημικός πολτός είναι πρωτογενής χαρτοπολτός, 3. Αναφορικά με το βάρος διαπίστωσε ότι είναι δυνατή η τοποθέτηση των ρολών στις υπάρχουσες συσκευές».

19. Ενόψει όσων έγιναν δεκτά παραπάνω (βλ. σκέψεις 10 επ.), ο προκείμενος ισχυρισμός της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί, διότι η πλήρωση των παραπάνω τεχνικών προδιαγραφών διαπιστώθηκε, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην Διακήρυξη, από την Επιτροπή Διαγωνισμού, κατόπιν ελέγχου του προσκομισθέντος δείγματος, την καταλληλότητα του οποίου δεν αμφισβητεί η προσφεύγουσα. Κατά συνέπεια, ο δεύτερος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως προς το δεύτερο σκέλος του.

20. Με τον τρίτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας για το Τμήμα 5 της σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια δίφυλλων χειροπετεστών «ζικ ζακ» σε συσκευασίες των 400 γραμμαρίων έπρεπε να απορριφθεί λόγω μη τήρησης των τεχνικών προδιαγραφών της Διακήρυξης, διότι οι προσφερόμενες συσκευασίες βάρος $400 \pm 5\%$ γραμμάρια. Από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού προκύπτει ότι η προσφεύγουσα

προσέφερε τις δίφυλλες χειροπετσέτες της εταιρεία ****, σύμφωνα με το τεχνικό φυλλάδιο της οποίας το βάρος κάθε συσκευασίας ανέρχεται σε 400g $\pm$ 5 % (αρχείο «5. ΤΕΧΝΙΚΟ ΦΥΛΛΑΔΙΟ ΖΙΚ-ZAK 2Φ.pdf»). Με το δεδομένο αυτό και ενόψει όσων έγιναν δεκτά παραπάνω (βλ. σκέψη 16), η προσφορά της προσφεύγουσας δεν πληροί τις τεχνικές προδιαγραφές του Τμήματος 4 της Διακήρυξης, με τις οποίες ορίζεται επακριβώς το βάρος κάθε συσκευασίας χειροπετσετών σε 400 γραμμάρια, μη επιτρεπόμενων αποκλίσεων. Κατά συνέπεια, ο τρίτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

21. Κατόπιν των παραπάνω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει μερικώς δεκτή και η παρέμβαση να απορριφθεί κατά το αντίστοιχο μέρος, η προσβαλλόμενη να ακυρωθεί κατά το μέρος της που έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας και της κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού για τα Τμήματα 4 και 5 και να οριστεί η επιστροφή του καταβληθέντος από την προσφεύγουσα παραβόλου.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή και απορρίπτει την παρέμβαση κατά το αντίστοιχο μέρος.

Δέχεται την παρέμβαση κατά τα λοιπά.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 22 Σεπτεμβρίου 2023 και εκδόθηκε στις 4 Οκτωβρίου 2023, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ