

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

1^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 2 Οκτωβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος - Εισηγήτρια και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος.

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 24.07.2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ **1122/24.07.2023** του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «*********» και το διακριτικό τίτλο «*******.**» (στο εξής «η προσφεύγουσα»), που εδρεύει στην *********, στη συμβολή των οδών ******* & ******* και εκπροσωπείται νόμιμα.

ΚΑΤΑ

-Του **ΓΕΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ *******» (στο εξής «η αναθέτουσα αρχή»), νόμιμα εκπροσωπούμενου.

-Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «*******.**» (στο εξής «η παρεμβαίνουσα»), η οποία εδρεύει στην ********* επί της οδού ********* και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθεί α. η απόφαση, η οποία ελήφθη κατά την ******/28.06.2023** Τακτική Συνεδρίαση του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής (Θέμα 2ο), με την οποία αποφασίσθηκε η έγκριση όλων των σταδίων (αρ. πρωτ. 2040/23-01-2023 πρωτ. πρακτικό Νο 1. (αποσφράγισης ελέγχου δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής) & του αρ. πρωτ. 8670/17-03-2023 Πρακτικού Νο 2. (οικονομικής αξιολόγησης), η οποία εγκρίθηκε με την απόφαση που ελήφθη κατά την 6η/30.03.2023 Τακτική Συνεδρίαση του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής και β. της απόφασης της αναθέτουσας αρχής με αριθμό Πρωτοκ. 13561/05-05-2023 (Πρακτικό Νο 3) περί ελέγχου των δικαιολογητικών των προσωρινών αναδόχων, κατά το μέρος αυτών με το

Αριθμός Απόφασης : 1435/2023

οποίο απορρίφθηκε η προσφορά της.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα.

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο.

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 600,00 ευρώ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία της Ομάδας 1 της σύμβασης, για την οποία ασκείται η προσφυγή αξίας 81.332,70 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: *****).

2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό ****/2022 προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός με τίτλο «Αντιδραστήρια για την εξακρίβωση ομάδων αίματος» (CPV 33696100 – 6) για τις ανάγκες του Γενικού Νοσοκομείου *****, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 176.778,52 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., με δικαίωμα προαίρεσης σε ποσοστό έως και 50% των αρχικών ποσοτήτων. Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε με τη Διακήρυξη αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 07.09.2022. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 05.08.2022 (ΑΔΑΜ: *****) και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α *****.

3. Η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στις 24.07.2023 με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου προς την ΕΑΔΗΣΥ, λόγω διαπιστωμένης δυσλειτουργίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού την ημέρα αυτή (βλ. έγγραφο της Διεύθυνσης Διαχείρισης, Ανάπτυξης & Υποστήριξης Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) με αριθμό 34384/25.07.2023), η δε προσβαλλομένη κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους διά μέσου της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 14.07.2023, και β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του πδ 39/2017.

Αριθμός Απόφασης : 1435/2023

4. Με την Πράξη του Προέδρου του 1^{ου} Κλιμακίου με αριθμό 1347/2023 ορίσθηκε η εισηγήτρια και η ημερομηνία συζήτησης της προσφυγής, ενώ την 01^η.08.2023 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε εμπρόθεσμα τις απόψεις της με αριθμό Πρωτοκ. 23089/31.07.2023 για την αντίκρουση των ισχυρισμών της προσφεύγουσας. Η προσφεύγουσα κατέθεσε το Υπόμνημά της επί των παραπάνω απόψεων με ημερομηνία 03.08.2023.

5. Η παρεμβαίνουσα κατέθεσε εμπρόθεσμα την παρέμβασή της με ημερομηνία 27.07.2023 προβάλλοντας λόγους για την απόρριψη του αιτήματος αναστολής που περιλαμβάνεται στην προσφυγή.

6. Σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 και την παρ. 1 του άρθρου 3 του πδ 39/2017 προβλέπεται 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 {ήδη ΕΑΔΗΣΥ κατά το άρθρο 3 του ν.4912/2022} κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».*

7. Η Διακήρυξη, αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. ΣΤΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕΛΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.).

8. Με τον μόνο προβαλλόμενο λόγο η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της μη αποδοχής της οικονομικής της προσφοράς και ισχυρίζεται ότι η αιτιολογία απόρριψής της δεν είναι νόμιμη. Συγκεκριμένα, με την πρώτη προσαλλόμενη

απόφαση κρίθηκε απορριπτέα η προσφορά της προσφεύγουσας με την αιτιολογία ότι «(...) διαπιστώθηκαν για την πλειοψηφία των προσφερόμενων ειδών - υπερβάσεις στις προσφερόμενες τιμές των ειδών έναντι των αντίστοιχων προϋπολογισθισίων, καθιστώντας τις προσφορές αυτές απορριπτέες όχι μόνο για τα συγκεκριμένα είδη αλλά και για την ομάδα (1) στην οποία αυτά ανήκουν. Επομένως, προκύπτει ρητώς και με σαφήνεια ότι η συνολική αξία του κάθε προσφερόμενου είδους (ως το γινόμενο της προσφερόμενης τιμής επί της αντίστοιχης ποσότητας) δεν δύναται να υπερβαίνει την προϋπολογισθείσα αξία αυτού όπως καθορίσθηκε στη διακήρυξη [1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης (η προσφερόμενη τιμή ανά είδος της Ομάδας θα πρέπει να είναι εντός της προϋπολογιζόμενης δαπάνης του είδους)] και κατά συνέπεια, η αδυναμία σχετικής συμμόρφωσης αποτελεί λόγω απόρριψης της προσφοράς της εταιρείας «*****».

9. Κατά τα προβαλλόμενα, η παραπάνω αιτιολογία δεν είναι νόμιμη, καθώς σε κανένα σημείο της Διακήρυξης, συμπεριλαμβανομένων των διατάξεων του Παραρτήματος Ι – Μέρος Α΄ δεν τίθεται η προϋπόθεση «η προσφερόμενη τιμή ανά είδος της Ομάδας να είναι εντός της προϋπολογιζόμενης δαπάνης του είδους» να συντρέχει για τα είδη της Ομάδας 1, ενώ η προϋπόθεση αυτή αφορά τα είδη της Ομάδας 4, στην οποία η προσφεύγουσα δεν υπέβαλε προσφορά. Μετά την εξέταση του κανονιστικού πλαισίου της Διακήρυξης καθώς και των εκατέρωθεν προβαλλόμενων ισχυρισμών σχετικά με τον παραπάνω λόγο προσφυγής γίνονται δεκτά τα εξής:

10. Στον όρο 1.3 της Διακήρυξης με τίτλο «Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης» ορίζεται ότι: «(...) Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στις κάτωθι Ομάδες:

«ΟΜΑΔΑ 1: ΑΝΟΣΟΑΙΜΑΤΟΛΟΓΙΚΟΣ ΕΛΕΓΧΟΣ ΣΕ ΑΥΤΟΜΑΤΟ ΑΝΑΛΥΤΗ (ΜΕ ΣΥΝΟΔΟ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟ) Α1) ΑΥΤΟΜΑΤΟΣ ΑΝΑΛΥΤΗΣ ΜΕ ΤΕΧΝΙΚΗ ΜΙΚΡΟΣΤΗΛΩΝ ΠΡΟΣΔΙΟΡΙΣΜΟΥ ΟΜΑΔΩΝ ΑΙΜΑΤΟΣ ΚΑΙ ΔΟΚΙΜΑΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΤΟΤΗΤΑΣ εκτιμώμενης αξίας 81.332,70€ πλέον ΦΠΑ 13%, ήτοι 91.905,95€ συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.

ΟΜΑΔΑ 2: ΑΝΟΣΟΑΙΜΑΤΟΛΟΓΙΚΟΣ ΕΛΕΓΧΟΣ ΣΕ ΑΥΤΟΜΑΤΟ ΑΝΑΛΥΤΗ (ΜΕ ΣΥΝΟΔΟ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟ) ΑΥΤΟΜΑΤΟΣ ΑΝΑΛΥΤΗΣ ΜΕ ΤΕΧΝΙΚΗ ΜΙΚΡΟΠΛΑΚΩΝ (ΓΙΑ ΕΛΕΓΧΟ ΑΙΜΟΔΟΤΩΝ) εκτιμώμενης αξίας 61.928,48€ πλέον ΦΠΑ 13%, ήτοι 69.979,18€ συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.

ΟΜΑΔΑ 3: ΑΝΟΣΟΑΙΜΑΤΟΛΟΓΙΚΟΣ ΕΛΕΓΧΟΣ ΜΕ ΧΕΙΡΟΚΙΝΗΤΟ ΣΥΣΤΗΜΑ εκτιμώμενης αξίας 19.417,04€ πλέον ΦΠΑ 13%, ήτοι 21.941,26€ συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.

ΟΜΑΔΑ 4: ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΑ ΚΑΙ ΑΝΑΛΩΣΙΜΑ ΓΙΑ ΠΡΟΣΔΙΟΡΙΣΜΟΥΣ ΠΟΥ ΔΕΝ ΑΠΑΙΤΟΥΝ ΤΕΧΝΙΚΟ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟ (MANUAL ΧΡΗΣΗ) εκτιμώμενης αξίας 11.470,50€ πλέον ΦΠΑ 13%, ήτοι 12.960,75€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. ΟΜΑΔΑ 5: ΕΞΩΤΕΡΙΚΟΣ ΠΟΙΟΤΙΚΟΣ ΕΛΕΓΧΟΣ εκτιμώμενης αξίας 2.629,80€ πλέον ΦΠΑ 13%, ήτοι 2.788,50€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

Οι οικονομικοί φορείς δύνανται να προσφέρουν:

Α) Για τις Ομάδες 1., 2., 3. & 5 : Για το σύνολο ή μέρος των ομάδων (Υποχρεωτικά για τη συνολική ποσότητα των ειδών της κάθε ομάδας), η οποία και θα δηλωθεί κατά την κατάθεση της προσφοράς τους. Προσφορά η οποία θα δίδεται για ορισμένα από τα είδη κάθε ομάδας, θα απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Η προμήθεια θα ανατεθεί ανά κατηγορία ειδών (Ομάδα) στον προμηθευτή που θα μειοδοτήσει, στο σύνολο των ειδών αυτής.

Β) Για την Ομάδα 4 : Προσφορές υποβάλλονται για το σύνολο ή μέρος των ειδών της Ομάδας (Υποχρεωτικά για το σύνολο του κάθε είδους), το οποίο και θα δηλωθεί κατά την κατάθεση της προσφοράς τους. Προσφορά η οποία θα δίδεται για μέρος κάθε είδους, θα απορρίπτεται ως απαράδεκτη.

(η προσφερόμενη τιμή ανά είδος της Ομάδας θα πρέπει να είναι εντός της προϋπολογιζόμενης δαπάνης του είδους)».

11. Επίσης, στον όρο 2.4.4 της Διακήρυξης με τίτλο «Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών» ορίζεται ότι: «Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης: Κριτήριο ανάθεσης η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει τιμής.

Τιμές

Η τιμή των προς προμήθεια αγαθών δίνεται σε ευρώ ανά μονάδα. Εφόσον οι οικονομικοί πίνακες δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές

ηλεκτρονικές φόρμες του Συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία. Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την παράδοση του υλικού στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης. Οι προσφερόμενες τιμές που θα κατακυρωθούν, θα παραμείνουν σταθερές σε όλη την διάρκεια της σύμβασης, σε τυχόν παράταση αυτής ή και στο διάστημα ενεργοποίησης της προαίρεσης. Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: (...) γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή στο «ΜΕΡΟΣ Α - ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ» του Παραρτήματος Ι της παρούσας διακήρυξης». Τέλος, στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της Διακήρυξης με τίτλο «Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης» και στο «ΜΕΡΟΣ Α - ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ» παρατίθεται Πίνακας για το σύνολο των 31 ειδών της Ομάδας 1 με αριθμό των ζητούμενων εξετάσεων και συνολική τιμή προ και με ΦΠΑ, των οποίων ο συνολικός προϋπολογισμός ανέρχεται στο ποσό των 81.332,70 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και 91.905,95 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ

12. Η προσφεύγουσα κατέθεσε την οικονομική προσφορά της για τον επίμαχο διαγωνισμό για τα είδη της Ομάδας 1 (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο με την ονομασία «39. ΕΝΤΥΠΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ_163536_signed.pdf») συνυποβάλλοντας και τα ηλεκτρονικά αρχεία «40. ΠΙΝΑΚΑΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ - ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ IV_163536._signed.pdf» και «41. ΠΙΝΑΚΑΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΑΝΑΛΥΤΙΚΟΣ_163536_signed.pdf». Στο δεύτερο από τα παραπάνω αρχεία αναφέρεται η συνολική προσφερόμενη τιμή για όλα τα είδη εξέτασης χωρίς ΦΠΑ, η οποία ανέρχεται στο ποσό των 80.541,00 ευρώ καθώς και η συνολική προσφερόμενη τιμή για όλα τα είδη με ΦΠΑ ύψους 86.112,00 ευρώ. Με τα παραπάνω δεδομένα η οικονομική προσφορά της προσφεύγουσας δεν υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης για τα είδη της Ομάδας 1 που καθορίστηκε από την αναθέτουσα αρχή στο «ΜΕΡΟΣ Α - ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ» της Διακήρυξης ύψους 81.332,70 ευρώ μη

Αριθμός Απόφασης : 1435/2023

συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και 91.905,95 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ανεξάρτητα από το γεγονός ότι για κάποια είδη της Ομάδας αυτής (όπως π.χ. για το είδος 3) η επιμέρους αξία υπερβαίνει την αξία του συγκεκριμένου είδους που θέτει η Διακήρυξη στο σχετικό Πίνακα του Μέρους Α' του Παραρτήματος Ι. Και αυτό γιατί, όπως βάσιμα προβάλλει η προσφεύγουσα η απαίτηση κατά την οποία *«η προσφερόμενη τιμή ανά είδος της Ομάδας θα πρέπει να είναι εντός της προϋπολογιζόμενης δαπάνης του είδους»* αφορά τα είδη της Ομάδας 4, τα οποία σύμφωνα με τη διατύπωση του όρου 1.3 δεν αντιμετωπίζονται ενιαία, αλλά μπορούν και να διαχωριστούν, εφόσον δίνεται η δυνατότητα στους συμμετέχοντες να υποβάλλουν προσφορά **για το σύνολο ή μέρος των ειδών** της Ομάδας αυτής, δυνατότητα η οποία δεν δίνεται για τα είδη των Ομάδων 1,2,3 και 5. Με τη διατύπωση δηλαδή της Διακήρυξης για την Ομάδα 4 «Προσφορές υποβάλλονται για το σύνολο ή μέρος των ειδών της Ομάδας» παρέχεται η δυνατότητα στους διαγωνιζόμενους να υποβάλλουν προσφορά για κάποια είδη της ομάδας αυτής, κάτι το οποίο δεν επιτρέπεται για τις υπόλοιπες ομάδες, με αποτέλεσμα να δίνεται εύλογα η πεποίθηση στους διαγωνιζόμενους ότι αφού τα είδη της ομάδας αυτής και μόνο μπορούν να διαχωρισθούν στις υποβαλλόμενες προσφορές, απαιτείται συνακόλουθα μόνο για τα είδη της ομάδας 4 προσφερόμενη τιμή ανά είδος να μην υπερβαίνει την προϋπολογιζόμενη δαπάνη του είδους αυτού. Άλλωστε, η αμφισβητούμενη απαίτηση έχει και συστηματικά τεθεί στο σημείο του όρου 1.3 της Διακήρυξης, στο οποίο καθορίζονται διακριτά οι προϋποθέσεις υποβολής προσφοράς ειδικά για την Ομάδα 4, η οποία διαχωρίζεται από τις Ομάδες 1,2,3 και 5 και επομένως φαίνεται ότι και η απαίτηση αυτή συνδέεται και αφορά μόνο την Ομάδα 4, για τα την οποία δεν απαιτείται να υποβληθεί προσφορά υποχρεωτικά για το σύνολο των ειδών.

13. Πέρα από τα παραπάνω, απορριπτέος είναι και ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής κατά τον οποίο η απαίτηση *«η προσφερόμενη τιμή ανά είδος της Ομάδας θα πρέπει να είναι εντός της προϋπολογιζόμενης δαπάνης του είδους»* αφορά όλες τις Ομάδες και όχι μόνο την Ομάδα 4, καθώς αν αφορούσε μόνο την Ομάδα 4 θα συνοδευόταν από τον αντίστοιχο αριθμό (4), καθώς ο ισχυρισμός αυτός στηρίζεται σε υποθετικό συλλογισμό και, σε κάθε

περίπτωση, μπορεί στη διατύπωση της οικείας προϋπόθεσης να μην έχει τεθεί ο αριθμός (4) αλλά πάντως αυτή αναφέρεται στο εδάφιο του όρου που προβλέπονται οι προϋποθέσεις υποβολής προσφοράς για τα είδη της Ομάδας 4. Επιπλέον, όπως πάγια έχει κριθεί η αρχή της ίσης μεταχείρισης και η υποχρέωση διαφάνειας απαγορεύουν στην αναθέτουσα αρχή να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους, οι οποίοι δεν προβλέπονται στην οικεία διακήρυξη (C-278/14 SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 28 και απόφαση Medipac-Καζαντζίδης, C-6/05. EU:C:2007:337 σκ 54). Υπό το πρίσμα αυτό συνάγεται ότι η αυστηρότητα της εφαρμογής της Διακήρυξης προϋποθέτει τη σαφήνεια των όρων αυτής, καθώς παράβαση αμφίσημων όρων δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζομένου αν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεων του (Συμβάσεις Δημοσίων Έργων Χρ. Μητκίδης, 2009, σελ. 87 επ.) Και αυτό γιατί η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται σε βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΣτΕ ΕΑ 423/2011, 424/2011). Κατά συνέπεια, ο κρινόμενος λόγος προσφυγής προβάλλεται βάσιμα και γίνεται δεκτός, καθώς εσφαλμένα η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά της παρεμβαίνουσας με την αιτιολογία που αναφέρεται παραπάνω.

14. Κατόπιν των παραπάνω σκέψεων, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή και να επιστραφεί το κατατεθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

- 1.** Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.
- 2.** Ακυρώνει την προσβαλλόμενη σύμφωνα, κατά το μέρος αυτής με το οποίο απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας για τα είδη της Ομάδας 1.
- 3.** Απορρίπτει την παρέμβαση, στο μέτρο που περιλαμβάνει ισχυρισμούς μόνο για την απόρριψη του αιτήματος αναστολής που περιλαμβάνεται στην προσφυγή.
- 4.** Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Αριθμός Απόφασης : 1435/2023

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 2 Οκτωβρίου 2023 και εκδόθηκε στις 16 Οκτωβρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ