

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)**

**1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνεδρίασε στις 31 Οκτωβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος – Εισηγήτρια, Χρήστος Σώκος, Μέλος σε αναπλήρωση της Αθηνάς Μπουζιούρη.

-Για να εξετάσει:

**α)** την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 21/9/2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1434/22-9-2023 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...», καθολικής διαδόχου της «...», η οποία εδρεύει στην ..., Λεωφ. ... και εκπροσωπείται νόμιμα, και

**β)** την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 21/9/2023 και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1438/25-9-2023 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στην ..., οδός ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

**ΚΑΤΑ**

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

=====

Με τις προδικαστικές προσφυγές οι προσφεύγουσες στρέφονται κατά: α) της απόφασης του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής με αριθμό 23/31-08-2023/Θέμα 7ο με θέμα: «Έγκριση πρακτικού κατακύρωσης του .../2021 δημοσίου, διεθνή, ανοιχτού επαναληπτικού, ηλεκτρονικού (ΕΣΗΔΗΣ ...) διαγωνισμού, με κριτήριο κατακύρωσης τη συμφερότερη προσφορά βάσει χαμηλότερης τιμής, για την ανάδειξη αναδόχου για την ..., προϋπολογισμού 1.620.000,00 συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και συνολικού προϋπολογισμού 3.240.000,00 συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και αξίας δικαιώματος προαίρεσης – παράτασης της σύμβασης για έναν επιπλέον (1) χρόνο» και β) της απόφασης του ίδιου οργάνου για την ανάδειξη προσωρινού αναδόχου με αριθμό 13/5-5-2023/Θέμα 71ο, η οποία ενσωματώθηκε στην παραπάνω απόφαση κατακύρωσης.

-Υπέρ της διατήρησης της ισχύος των προσβαλλόμενων, στο μέτρο που τις αφορούν, παρεμβαίνουν: α) η πρώτη προσφεύγουσα ... για την απόρριψη της δεύτερης προδικαστικής προσφυγής, β) η δεύτερη προσφεύγουσα ... με αίτημα την απόρριψη της πρώτης προδικαστικής προσφυγής και γ) τρίτη παρεμβαίνουσα ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στο ..., οδός ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα.

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο.

1. Για την άσκηση των προδικαστικών προσφυγών καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 6.532,26 ευρώ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ποσού 1.306.451,61 ευρώ, χωρίς δικαίωμα προαίρεσης και ΦΠΑ (κωδικοί ηλεκτρονικών παραβόλων: ..., ... και ...). Το υπερβάλλον ποσό των 17,74 ευρώ (καταβληθέν: 6.550,00 – νόμιμο: 6.532,26) που κατέβαλε η πρώτη προσφεύγουσα ... είναι επιστρεπτέο ως αχρεωστήτως καταβληθέν, ανεξάρτητα από την έκβαση της υπόθεσης.

2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό .../2021 (αριθμός πρωτ.: .../02-06-2022) προκηρύχθηκε ανοικτός διεθνής ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης παροχής υπηρεσιών .... Προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 27/5/2022. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 6/6/2022 (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 και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 27η/6/2022.

3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν τρεις (3) οικονομικοί φορείς, ήτοι οι προσφεύγουσες και η τρίτη παρεμβαίνουσα .... Με την απόφαση της αναθέτουσας αρχής με αριθμό 13/5-5-2023/Θέμα 71ο επικυρώθηκαν τα πρακτικά της Επιτροπής Διαγωνισμού για την αποσφράγιση των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς και οικονομικής

προσφοράς, έγιναν δεκτές οι προσφορές όλων των διαγωνιζόμενων και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης η πρώτη προσφεύγουσα ως μειοδότρια. Με απόφαση της αναθέτουσας αρχής με αριθμό 23/31-08-2023/Θέμα 7ο, στην οποία ενσωματώνεται η απόφαση ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού στην πρώτη προσφεύγουσα.

4. Ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης (υπηρεσία), 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, οι κρινόμενες διαφορές διέπονται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016 και η ΕΑΔΗΣΥ είναι αρμόδια να εξετάσει τις προδικαστικές προσφυγές, οι οποίες έχουν ασκηθεί παραδεκτά.

5. Αμφότερες οι προσφεύγουσες, ως προσφέρουσες που συμμετέχουν παραδεκτά στον διαγωνισμό, ασκούν τις προδικαστικές προσφυγές με έννομο συμφέρον προβάλλοντας λόγους απόρριψης των προσφορών των λοιπών συμμετεχόντων.

6. Η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε τις προδικαστικές προσφυγές στους θιγόμενους οικονομικούς φορείς στις 25/9/2023 και υπέβαλε έγγραφο που τιτλοφορείται «Απόψεις» στις 4/10/2023 με το εξής περιεχόμενο: *«σας αναφέρουμε ότι δεν έχουμε να προσθέσουμε κάτι περισσότερο ή να αφαιρέσουμε κάτι από όσα έχουμε διατυπώσει στα με αρ. πρωτ. 1083/24-01-2023, 5478/11-4-2023 και 10294/25-07-2023 πρακτικά μας»*. Επομένως, η αναθέτουσα αρχή δεν διατύπωσε τις απόψεις της επί των προβαλλόμενων με τις προδικαστικές προσφυγές ισχυρισμών των προσφευγουσών.

7. Παραδεκτά και με έννομο συμφέρον παρεμβαίνουν υπέρ της διατήρησης της ισχύος των προσβαλλόμενων όλοι οι παρεμβαίνοντες οικονομικοί φορείς, δοθέντος ότι με τις κρινόμενες προδικαστικές προσφυγές προβάλλονται λόγοι απόρριψης των προσφορών τους.

8. Η πρώτη προσφεύγουσα ... υπέβαλε νόμιμα και παραδεκτά στις 6/10/2023 συμπληρωματικό υπόμνημα προς αντίκρουση των παρεμβάσεων που ασκήθηκαν με αίτημα την απόρριψη της προδικαστικής προσφυγής της.

9. Η Διακήρυξη, η οποία συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους διαγωνιζόμενους,(βλ.

ΣΤΕ 1217/2018, 2434/2017, 2551/2013, 1086/15, 4901/14, 2635/2009, Ε.Α. ΣΤΕ 15/2021, 241/2020, 352/2016 και Πράξεις VI Τμήματος ΕΛΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.) ορίζει στις κρίσιμες για την επίλυση της παρούσας διαφοράς διατάξεις τα εξής: «2.6.2 Χρόνος και Τρόπος υποβολής προσφορών. 2.6.2.1. Οι προσφορές υποβάλλονται από τους ενδιαφερόμενους ηλεκτρονικά, μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζει η παρούσα διακήρυξη, στην Ελληνική Γλώσσα, σε ηλεκτρονικό φάκελο, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στον ν.4412/2016, ιδίως στα άρθρα 36 και 37 και στην κατ' εξουσιοδότηση και στην κατ' εξουσιοδότηση της παρ. 5 του άρθρου 36 του ν.4412/2016 εκδοθείσα υπ' αριθμ. 64233/08.06.2021 (Β'2453/ 09.06.2021) Κοινή Απόφαση των Υπουργών Ανάπτυξης και Επενδύσεων και Ψηφιακής Διακυβέρνησης με θέμα 'Ρυθμίσεις τεχνικών ζητημάτων που αφορούν την ανάθεση των Δημοσίων Συμβάσεων Προμηθειών και Υπηρεσιών με χρήση των επιμέρους εργαλείων και διαδικασιών του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ)', εφεξής 'Κ.Υ.Α. ΕΣΗΔΗΣ Προμήθειες και Υπηρεσίες'. Για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που υποστηρίζεται τουλάχιστον από αναγνωρισμένο (εγκεκριμένο) πιστοποιητικό, το οποίο χορηγήθηκε από πάροχο υπηρεσιών πιστοποίησης, ο οποίος περιλαμβάνεται στον κατάλογο εμπιστευσης που προβλέπεται στην απόφαση 2009/767/ΕΚ και σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014 και να εγγραφούν στο ΕΣΗΔΗΣ, σύμφωνα με την περ. β της παρ. 2 του άρθρου 37 του ν. 4412/2016 και τις διατάξεις του άρθρου 6 της Κ.Υ.Α. ΕΣΗΔΗΣ Προμήθειες και Υπηρεσίες. ... 2.6.2.3. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 της Κ.Υ.Α. ΕΣΗΔΗΣ Προμήθειες και Υπηρεσίες: ... (β) έναν ηλεκτρονικό (υπο)φάκελο με την ένδειξη 'Οικονομική Προσφορά', στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα και το σύνολο των κατά περίπτωση απαιτούμενων δικαιολογητικών. ... 2.6.2.4. Εφόσον οι Οικονομικοί Φορείς καταχωρίσουν τα στοιχεία, μεταδεδομένα και συνημμένα ηλεκτρονικά αρχεία, που αφορούν δικαιολογητικά συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς και οικονομικής προσφοράς τους στις αντίστοιχες ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του ΕΣΗΔΗΣ, στην συνέχεια, μέσω σχετικής λειτουργικότητας, εξάγουν αναφορές

(εκτυπώσεις) σε μορφή ηλεκτρονικών αρχείων με μορφότυπο PDF, τα οποία αποτελούν συνοπτική αποτύπωση των καταχωρισμένων στοιχείων. Τα ηλεκτρονικά αρχεία των εν λόγω αναφορών (εκτυπώσεων) υπογράφονται ψηφιακά, σύμφωνα με τις προβλεπόμενες διατάξεις (περ. β της παρ. 2 του άρθρου 37) και επισυνάπτονται από τον Οικονομικό Φορέα στους αντίστοιχους υποφακέλους. ... 2.6.2.5. Ειδικότερα, όσον αφορά τα συνημμένα ηλεκτρονικά αρχεία της προσφοράς, οι Οικονομικοί Φορείς τα καταχωρίζουν στους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του Υποσυστήματος, ως εξής: Τα έγγραφα που καταχωρίζονται στην ηλεκτρονική προσφορά, και δεν απαιτείται να προσκομισθούν και σε έντυπη μορφή, γίνονται αποδεκτά κατά περίπτωση, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στις διατάξεις: ... β) είτε των άρθρων 15 και 27 του ν. 4727/2020 (Α' 184) περί ηλεκτρονικών ιδιωτικών εγγράφων που φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή ή σφραγίδα ... δ) είτε της παρ. 2 του άρθρου 37 του ν. 4412/2016, περί χρήσης ηλεκτρονικών υπογραφών σε ηλεκτρονικές διαδικασίες δημοσίων συμβάσεων ... 2.6.3.2 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 υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Επιπλέον θα πρέπει να υποβληθούν τα αναλυτικά φύλλα συμμόρφωσης του Παραρτήματος II υπογεγραμμένα από τον Νόμιμο Εκπρόσωπο του Οικονομικού Φορέα (Πρόεδρο Διοικητικού Συμβουλίου ή Δ/ντα Σύμβουλο ή Διαχειριστή κλπ ή ειδικά εξουσιοδοτημένου εκπρόσωπό τους). Εφόσον η τεχνική προσφορά προσφορά και η συμμόρφωση με τις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά αρχεία. ... 2.6.4 Περιεχόμενα Φακέλου 'Οικονομική Προσφορά' / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών. Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης, όπως ορίζεται κατωτέρω. Η οικονομική προσφορά υποβάλλεται, επί ποινή απορρίψεως στον (υπο)φάκελο

‘οικονομική προσφορά’ ... 2.6.6 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 απαραίτατους 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, β) η οποία περιέχει ατελείς, ελλιπείς, ασαφείς ή λανθασμένες πληροφορίες ή τεκμηρίωση, συμπεριλαμβανομένων των πληροφοριών που περιέχονται στο ΕΕΕΣ, εφόσον αυτές δεν επιδέχονται συμπλήρωσης, διόρθωσης, αποσαφήνισης ή διευκρίνισης ή, εφόσον επιδέχονται, δεν έχουν αποκατασταθεί από τον προσφέροντα, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας, σύμφωνα το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 και την παρ. 3.1.2.1 της παρούσας διακήρυξης ... 3.1.2.1 Μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών, μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο ΕΣΗΔΗΣ οργάνων της, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων. Η αναθέτουσα αρχή, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητά από τους προσφέροντες 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. Η συμπλήρωση ή η αποσαφήνιση ζητείται και γίνεται αποδεκτή υπό την προϋπόθεση ότι δεν τροποποιείται η προσφορά του οικονομικού φορέα και ότι αφορά σε στοιχεία ή δεδομένα, των οποίων είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμος ο προγενέστερος

χαρακτήρας σε σχέση με το πέρας της καταληκτικής προθεσμίας παραλαβής προσφορών. Τα ανωτέρω ισχύουν κατ' αναλογίαν και για τυχόν ελλείπουσες δηλώσεις, υπό την προϋπόθεση ότι βεβαιώνουν γεγονότα αντικειμενικώς εξακριβώσιμα. ... ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ - ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ - ΠΙΝΑΚΕΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ. Οι όροι των τεχνικών προδιαγραφών της παρούσας αποτελούν τα ελάχιστα αναγκαία χαρακτηριστικά της υπηρεσίας που απαιτούνται, προκειμένου αυτή να προσδιορισθεί αντικειμενικά με τρόπο που να ανταποκρίνεται στις ανάγκες του Νοσοκομείου, είναι δε απαράβατοι και η οποιαδήποτε μη συμμόρφωση προς αυτούς συνεπάγεται απόρριψη της προσφοράς, σύμφωνα με την κρίση της αρμόδιας Επιτροπής Αξιολόγησης. ...

– Υπόδειγμα Φύλλου Συμμόρφωσης. Τα προσφερόμενα είδη θα πρέπει να πληρούν τις οριζόμενες ελάχιστες προδιαγραφές-απαιτήσεις και τους όρους της Διακήρυξης που αποτελούν αναπόσπαστο μέρος της παρούσας Διακήρυξης. Απαιτείται, η συνυποβολή Φύλλων Συμμόρφωσης (Υποδείγματα Πινάκων , παρακάτω). Προκειμένου να τεκμηριωθεί η συμφωνία με τους γενικούς όρους τεχνικών προδιαγραφών και τις τεχνικές προδιαγραφές της παρούσας διακήρυξης θα πρέπει να συμπληρωθούν και να υποβληθούν ηλεκτρονικά και ψηφιακά υπογεγραμμένοι, από τον υποψήφιο προμηθευτή/ανάδοχο σχετικοί 'Πίνακες Συμμόρφωσης' συμπληρωμένοι σύμφωνα με τις παρακάτω επεξηγήσεις και οδηγίες τις οποίες ο υποψήφιος είναι υποχρεωμένος να ακολουθήσει. ... Β1) Προσφερόμενοι πόροι (προσωπικό, μηχανήματα, υλικά) για την αντιμετώπιση του δημοπρατούμενου έργου. Σύμφωνα με σελίδα 114 της Διακήρυξης και συμπληρωματικά για μηχανήματα υλικά μετά τη σελίδα της Διακήρυξης ... 4. Στη στήλη 'Παραπομπή' θα καταγραφεί η σαφής παραπομπή στην τεχνική προσφορά, σε αντίστοιχο τεχνικό φυλλάδιο του κατασκευαστή ή αναλυτική τεχνική περιγραφή του εξοπλισμού ή του τρόπου διασύνδεσης και λειτουργίας, ή αναφορές μεθοδολογίας εγκατάστασης, υποστήριξης και εκπαίδευσης κλπ. που θα παρατεθούν στο παράρτημα. Είναι ιδιαίτερα επιθυμητή η πληρέστερη συμπλήρωση και οι παραπομπές να είναι κατά το δυνατόν συγκεκριμένες (πχ. Τεχνική Προσφορά / Τεχνικό Φυλλάδιο 3, Σελ. 4 Παράγραφος 4 κλπ). 5. Αντίστοιχα στο τεχνικό φυλλάδιο ή αναφορά θα υπογραμμιστεί το σημείο που τεκμηριώνει τη συμφωνία και θα σημειωθεί η αντίστοιχη παράγραφος του πίνακα συμμόρφωσης στην οποία καταγράφεται η ζητούμενη προδιαγραφή

(πχ. Προδ. 1.1.4.2). ...».

**10.** Η πρώτη προσφεύγουσα ... ζητά την ακύρωση των προσβαλλόμενων κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά της ..., διότι η οικονομική προσφορά συστήματός της, δεν είναι ψηφιακά υπογεγραμμένη.

**11.** Η παρεμβαίνουσα ... αντιτάσσει στα παραπάνω ότι η προβαλλόμενη πλημμέλεια της προσφοράς της είναι επουσιώδης και μπορεί να θεραπευτεί, σύμφωνα με το άρθρο 102 ν. 4412/2016, δεδομένου ότι το έγγραφο αυτό αποτελεί, κατά τους ισχυρισμούς της, συνοπτική αποτύπωση των ήδη καταχωρισμένων στοιχείων της οικονομικής προσφοράς της. Σε κάθε περίπτωση, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η έλλειψη της ψηφιακής υπογραφής δεν συνεπάγεται αμφισβήτηση ως προς τη δέσμευση του οικονομικού φορέα σχετικά με τα στοιχεία της οικονομικής προσφοράς του.

**12.** Το άρθρο 37 παρ. 1 και 2 ν. 4412/2016, ορίζει τα εξής: «1. Το επίπεδο ασφαλείας του ΕΣΗΔΗΣ πρέπει να είναι ανάλογο προς τους κινδύνους. 2. Στα εργαλεία και τις συσκευές για την ηλεκτρονική διαβίβαση και παραλαβή προσφορών, καθώς και για την ηλεκτρονική παραλαβή αιτήσεων συμμετοχής πρέπει: [...] β) να απαιτούνται προηγμένες ηλεκτρονικές υπογραφές, όπως ορίζονται στον Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014 [...] 5. Οι χρήστες αποκτούν δικαίωμα χρήσης του ΕΣΗΔΗΣ, εφόσον διαθέτουν τα ανάλογα διαπιστευτήρια που απαιτούνται, σύμφωνα με τις αποφάσεις των παρ. 3 και 5 του άρθρου 36, περί υποχρέωσης χρήσης και λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ». Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 1 εδ. α' Ν. 4412/2016, «η προδικαστική προσφυγή κατατίθεται ηλεκτρονικά στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Σε περίπτωση που η διαγωνιστική διαδικασία δεν διενεργείται μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, η προδικαστική προσφυγή κατατίθεται στην ΑΕΠΠ [...]». Επιπροσθέτως, στο άρθρο 8 παρ. 3 ΠΔ 39/2017 προβλέπεται ότι «η προσφυγή κατατίθεται στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και κοινοποιείται με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ. Ως ημερομηνία υποβολής της προσφυγής θεωρείται η ημερομηνία ηλεκτρονικής καταχώρισης αυτής στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού».

**13.** Το άρθρο 15 παρ. 1 ν. 4727/2020 ορίζει ότι «Ηλεκτρονικά ιδιωτικά έγγραφα που εκδίδονται από φυσικά ή νομικά πρόσωπα ή νομικές οντότητες με χρήση εγκεκριμένης ηλεκτρονικής υπογραφής ή εγκεκριμένης ηλεκτρονικής σφραγίδας, γίνονται υποχρεωτικά αποδεκτά από τους φορείς του δημόσιου τομέα, από τα δικαστήρια όλων των βαθμών και τις εισαγγελίες όλης της

χώρας και από φυσικά ή νομικά πρόσωπα ή νομικές οντότητες κατά την ηλεκτρονική διακίνησή τους». Στο δε άρθρο 2 του ίδιου νόμου, σχετικά με τον ορισμό, μεταξύ άλλων, των εννοιών που σχετίζονται με την ηλεκτρονική υπογραφή παραπέμπει στον Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014.

**14.** Δυνάμει της νομοθετικής εξουσιοδότησης του άρθρου 36 παρ. 5 ν. 4412/2016 εκδόθηκε η ΚΥΑ των Υπουργών Ανάπτυξης και Επενδύσεων και Επικρατείας με αριθ. 64233/2021 περί «Ρυθμίσεων τεχνικών ζητημάτων που αφορούν την ανάθεση των Δημοσίων Συμβάσεων Προμηθειών και Υπηρεσιών με χρήση των επιμέρους εργαλείων και διαδικασιών του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ)» (ΦΕΚ 2453/Β/9-6-2021), η οποία τυγχάνει εφαρμογής στην προκείμενη διαδικασία ανάθεσης που διενεργείται μέσω του ΕΣΗΔΗΣ και μνημονεύεται συγκεκριμένα στη Διακήρυξη.

**15.** Στο άρθρο 9 «Επικοινωνία και διακίνηση εγγράφων στο ΕΣΗΔΗΣ Προμήθειες και Υπηρεσίες» της ΚΥΑ ορίζονται τα εξής: «4. Οι χρήστες των φορέων της παρ. 2.2 του άρθρου 5 της παρούσας υποβάλλουν ή/και αναρτούν μέσω του Υποσυστήματος τα κατά περίπτωση έγγραφα με εγκεκριμένη ηλεκτρονική υπογραφή σύμφωνα με τα οριζόμενα στον Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014 ή τα άρθρα 13 και 14 του ν. 4727/2020 (Α' 184)». Στο άρθρο 13 παρ. 1.3.1. ορίζονται τα εξής: «1.3. Ειδικότερα, όσον αφορά τα συνημμένα ηλεκτρονικά αρχεία της προσφοράς οι οικονομικοί φορείς τα καταχωρίζουν στους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του Υποσυστήματος ως εξής: 1.3.1 Τα έγγραφα που καταχωρίζονται στην ηλεκτρονική προσφορά και δεν απαιτείται να προσκομισθούν και σε έντυπη μορφή γίνονται αποδεκτά κατά περίπτωση, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στις διατάξεις. ... β) είτε του άρθρου 15 και 27 του ν. 4727/2020 (Α' 184) περί ηλεκτρονικών ιδιωτικών εγγράφων που φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή ή σφραγίδα. γ) είτε του άρθρου 11 του ν. 2690/1999 (Α' 45), όπως αυτός έχει τροποποιηθεί και ισχύει, περί μείωσης διοικητικών βαρών και απλούστευσης διαδικασιών και ιδίως της προσκόμισης δημοσίων εγγράφων με απλή φωτοτυπία, δ) είτε της παρ. 2 του άρθρου 37 του ν. 4412/2016, περί χρήσης ηλεκτρονικών υπογραφών σε ηλεκτρονικές διαδικασίες δημοσίων συμβάσεων ...».

**16.** Από τις προπαρατεθείσες διατάξεις της νομοθεσίας και της Διακήρυξης προκύπτει ότι οι συμμετέχοντες στον διαγωνισμό υποβάλλουν τις προσφορές

τους ηλεκτρονικά, σε ηλεκτρονικό φάκελο του υποσυστήματος. Ο ηλεκτρονικός αυτός φάκελος προσφοράς περιλαμβάνει αφενός μεν, τον υποφάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», στον οποίον περιέχονται τα οριζόμενα στο άρθρο 2.6.3 της Διακήρυξης δικαιολογητικά αφετέρου δε, τον υποφάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά», στον οποίο περιέχονται τα στοιχεία του άρθρου 2.6.4, μεταξύ των οποίων η αναφορά συστήματος για την οικονομική προσφορά. Κατά τη ρητή διατύπωση των άρθρων 2.6.2 και 2.6.4 της Διακήρυξης, τα αρχεία αμφοτέρων των ηλεκτρονικά υποβαλλομένων υποφακέλων υπογράφονται από τους προσφέροντες με προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή. Ενόψει αυτής της ρητής απαίτησης της Διακήρυξης, η υποχρέωση ηλεκτρονικής υπογραφής των αρχείων του υποφάκελου οικονομικής προσφοράς τάσσεται, με ποινή τον αποκλεισμό του οικονομικού φορέα, ως προϋπόθεση του παραδεκτού της προσφοράς (πρβλ. ΣτΕ 678/2020, ΔΕφΑθ 1981/2022, Δ.Εφ.Θεσ/νικής 49/2020 κ.α.).

**17.** Στην προκείμενη περίπτωση, όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού και συνομολογεί η παρεμβαίνουσα ..., η τελευταία υπέβαλε στον υποφάκελο της οικονομικής προσφοράς της το αρχείο της οικονομικής προσφοράς συστήματος (αρχείο «Supplier\_Offer\_Value\_...»), χωρίς ηλεκτρονική υπογραφή του νομίμου εκπροσώπου της. Με αυτό το δεδομένο και ενόψει όσων έγιναν δεκτά στην προηγούμενη σκέψη, η προσφορά της παραπάνω παρεμβαίνουσας υποβλήθηκε μη νόμιμα και κατά παράβαση της ρητής απαίτησης της Διακήρυξης. Απορριπτέος είναι ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι η πλημμέλεια της προσφοράς της είναι επουσιώδης, διότι οι αναφορές συστήματος αποτελούν στοιχεία που υποβάλλονται υποχρεωτικά από τους διαγωνιζόμενους, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.2.6 της Διακήρυξης και, επομένως, η μη προσήκουσα υποβολή τους αποτελεί λόγο αποκλεισμού. Εξάλλου, απορριπτέος είναι και ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι η πλημμέλεια της οικονομικής προσφοράς της είναι ιάσιμη σύμφωνα με το άρθρο 102 ν. 4412/, διότι η διαπιστωθείσα πλημμέλεια είναι ουσιώδης και συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς, επομένως δεν είναι επιδεκτική διόρθωσης ή συμπλήρωσης (πρβλ. ΔΕφΑθ 1981/2022). Κατά συνέπεια, ο κρινόμενος λόγος της πρώτης προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

**18.** Η πρώτη προσφεύγουσα ... ζητά την ακύρωση των προσβαλλόμενων κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας ..., παρά το γεγονός ότι, κατά παράβαση των όρων της Διακήρυξης, δεν προσκόμισε τεχνικό φυλλάδιο ή πιστοποίηση ΓΧΚ και ΕΟΦ για το προσφερόμενο απορρυπαντικό ... της .... Ειδικότερα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι στην τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας, αφενός, δεν περιέχεται κανένα στοιχείο για το παραπάνω προϊόν και αφετέρου, τα έγγραφα που αφορούν τη χλωρίνη αναφέρονται στο διαφορετικό και μη προσφερόμενο προϊόν ....

**19.** Η παρεμβαίνουσα αντιτάσσει στα παραπάνω ότι έχει προσκομίσει τα στοιχεία που απαιτούνται από τη Διακήρυξη στα αρχεία «B1.ΠΡΟΤΕΙΝΟΜΕΝΟΣ ΜΗΧΑΝΙΚΟΣ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ - ΥΛΙΚΑ - ΑΝΑΛΩΣΙΜΑ signed» και «B1. ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΥΛΙΚΩΝ signed» της τεχνικής προσφοράς της. Ειδικότερα, ισχυρίζεται ότι δεν υφίσταται καμία διαφορά μεταξύ του προσφερόμενου προϊόντος και αυτού που αναφέρεται στα προσκομισθέντα στοιχεία και ότι πρόκειται για το ίδιο ακριβώς προϊόν χλωρίνης, ενώ από πρόδηλο σφάλμα δεν έχει αναγραφεί η πλήρης ονομασία της χλωρίνης στο πρώτο αρχείο, πράγμα που μπορεί να συμπληρωθεί, σύμφωνα με το άρθρο 102 ν. 4412/2016.

**20.** Από τον συνδυασμό των προπαρατεθεισών διατάξεων των άρθρων 2.6.3.2 και 2.6.6 της Διακήρυξης και των όρων του Παραρτήματος II, σύμφωνα με τους οποίους οι διαγωνιζόμενοι είναι υποχρεωμένοι να συμπληρώσουν τον πίνακα συμμόρφωσης παραπέμποντας σχετικά με την πλήρωση των επιμέρους τεχνικών προδιαγραφών στο αντίστοιχο στοιχείο της τεχνικής προσφοράς, προκύπτει ότι απορρίπτεται προσφορά, η οποία είτε δεν έχει το περιεχόμενο που ορίζεται, μεταξύ άλλων, στο άρθρο 2.6.3.2 αυτής, είτε περιέχει ελλείψεις που δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση σύμφωνα με το άρθρο 3.1.2.1 της Διακήρυξης. Τέτοιες ελλείψεις είναι και αυτές που αφορούν στα απαιτούμενα στοιχεία τεκμηρίωσης της συμμόρφωσης των προσφερόμενων υπηρεσιών και προϊόντων με τις τεχνικές προδιαγραφές, τα οποία πρέπει να προσκομίζονται και στα οποία πρέπει να γίνεται συγκεκριμένη παραπομπή, σύμφωνα με τους προπαρατεθέντες όρους του Παραρτήματος II της Διακήρυξης σχετικά με τον πίνακα συμμόρφωσης (πρβλ. ΔΕφΘεσ/νίκης 42/2023, σκ. 9 επ., 74/2023, ΔΕφΑθ 2280/2022, ΔΕφΑθ 1675/2023, a contrario).

**21.** Στην προκείμενη περίπτωση, από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα ... υπέβαλε συμπληρωμένο τον πίνακα συμμόρφωσης της Διακήρυξης (αρχείο «9. ΠΙΝΑΚΑΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ signed»), στο πεδίο του οποίου σχετικά με τη συμμόρφωση των υλικών με τις τεχνικές προδιαγραφές απάντησε θετικά και παρέπεμψε στα στοιχεία της τεχνικής προσφοράς ως εξής: «ΒΛ. ΑΡΧΕΙΟ 8. ΤΕΧΝΙΚΗ ΜΕΛΕΤΗ, ΣΕΛ.70, ΠΑΡ. Β1., ΟΛΑ ΤΑ Β1 ΑΡΧΕΙΑ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ». Ειδικότερα, σε συμμόρφωση με τους όρους του Παραρτήματος II που απαιτούν, μεταξύ άλλων, την απολύμανση επιμέρους χώρων και επιφανειών του Νοσοκομείου με χλωρίνη, η παρεμβαίνουσα προσέφερε το προϊόν ... της ... (αρχείο «Β1. ΠΡΟΤΕΙΝΟΜΕΝΟΣ ΜΗΧΑΝΙΚΟΣ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ - ΥΛΙΚΑ - ΑΝΑΛΩΣΙΜΑ signed»). Ωστόσο, η παρεμβαίνουσα προσκόμισε με την τεχνική προσφορά της τεχνικό φυλλάδιο, δελτίο δεδομένων ασφαλείας και άδεια κυκλοφορίας του ΕΟΦ για προϊόν με διαφορετική επωνυμία «...» της ... (αρχείο «Β1. ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΥΛΙΚΩΝ signed»). Και ναι μεν, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι πρόκειται για το ίδιο προϊόν, η επωνυμία του οποίου εκ παραδρομής δεν αναγράφηκε πλήρως στην τεχνική προσφορά, αλλά δεν επικαλείται, ούτε προσκομίζει οποιοδήποτε στοιχείο για την απόδειξη του ισχυρισμού της, ο οποίος δεν επαληθεύεται ούτε από τον ιστότοπο της παραγωγού εταιρείας. Ειδικότερα, από έρευνα στον ιστότοπο της παραγωγού εταιρείας ..., στην οποία επιτρέπεται να προβεί η ΕΑΔΗΣΥ για τη θεμελίωση της κρίσης της (βλ. ΔΕφΑθ 786/2022, 2494/2022, ΔΕφΚομοτηνής 9/2019), προκύπτει ότι η εταιρεία διαθέτει δύο διαφορετικά προϊόντα, ήτοι αφενός, την ... με κωδικό προϊόντος ... (βλ. το δελτίο δεδομένων ασφαλείας: <https://...>) και αφετέρου την ... με κωδικό προϊόντος ... (βλ. το δελτίο δεδομένων ασφαλείας <https://...>).

**22.** Εφόσον, όμως, η παρεμβαίνουσα ... δεν προσκόμισε οποιοδήποτε στοιχείο, όπως τεχνικό φυλλάδιο, δελτίο δεδομένων ασφαλείας και άδεια ΕΟΦ, για την ..., την οποία προσέφερε με την τεχνική προσφορά της, αλλά προσκόμισε αντίστοιχα στοιχεία που αφορούν άλλο προϊόν, η προσφορά της δεν ήταν σύμφωνη με τη Διακήρυξη και έπρεπε να απορριφθεί κατά δέσμια αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής (βλ. ΔΕφΘεσ/νίκης 74/2023, σκ. 16).

**23.** Τέλος, ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ... ότι η διαπιστωθείσα πλημμέλεια της προσφοράς της είναι ιάσιμη, σύμφωνα με τις διατάξεις του

άρθρου 102 ν. 4412/2016, είναι απορριπτέος, διότι, κατά την έννοια των οικείων διατάξεων του άρθρου 102 ν. 4412/2016, όπως αυτές ερμηνεύθηκαν από τα αρμόδια Δικαστήρια και μετά την τροποποίησή τους με τις διατάξεις του άρθρου 42 ν. 4782/2021(βλ. ΣτΕ 1894/2022, 1553/2022, 725/2022), είναι επιτρεπτή, μετά από πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής, η συμπλήρωση ή διευκρίνιση νομίμως κατ' αρχήν υποβληθεισών προσφορών, όχι όμως και η προσκόμιση για πρώτη φορά μη υποβληθέντων στοιχείων που απαιτούνταν επί ποινή αποκλεισμού από τη Διακήρυξη (βλ. ΣτΕ 1894/2022, 2514/2022, σκ. 22, απόφαση ΔΕΕ μειζ. της 7.9.2021, C-927/19, Klaipėdos regiono atlieku tvarkymo centras, σκ. 93, με την οποία ερμηνεύεται το ισχύον άρθρο 56 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ). Στην προκείμενη δε περίπτωση, η παραπάνω πλημμέλεια της προσφοράς της προσφεύγουσας δεν είναι μπορεί να διορθωθεί, διότι κάτι τέτοιο θα συνεπαγόταν τροποποίηση του περιεχομένου της τεχνικής προσφοράς με την προσκόμιση για πρώτη φορά των παραπάνω ελλειπόντων στοιχείων (πρβλ. ΔΕφΘεσ/νίκης 42/2023, σκ. 9 επ., 74/2023). Κατά συνέπεια, ο κρινόμενος λόγος της πρώτης προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

**24.** Η δεύτερη προσφεύγουσα ... ζητά την ακύρωση των προσβαλλόμενων, κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά της ..., παρά το γεγονός ότι η προσφερθείσα ... δεν περιέχει υποχλωριώδες νάτριο σε ποσοστό κατ' ελάχιστο 4% και κατ' ανώτατο όριο 6 %, κατά παράβαση των οικείων απαιτήσεων του Παραρτήματος II της Διακήρυξης.

**25.** Η παρεμβαίνουσα ... αντιτάσσει ότι, σε πλήρη συμμόρφωση με τις απαιτήσεις και τις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης, προσέφερε τη χλωρίνη «...», στο χαρακτηριστικά του οποίου, σύμφωνα με το τεχνικό φυλλάδιο, περιλαμβάνεται το σταθεροποιημένο διάλυμα υποχλωριώδους νατρίου. Κατά τους ισχυρισμούς της παρεμβαίνουσας, στο Δελτίο Δεδομένων Ασφαλείας της προσφερόμενης χλωρίνης, αναφέρεται ως συστατικό το υποχλωριώδες νάτριο, σε ποσοστό από 3 έως 10 γραμμάρια στα 100 γραμμάρια διαλύματος. Η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι η προσφερόμενη χλωρίνη, στην οποία το ποσοστό υποχλωριώδους νατρίου ανέρχεται σε ποσοστό από 3 έως 10 γραμμάρια στα 100 γραμμάρια διαλύματος, προσφέρεται στην κατάλληλη ποσότητα και αραίωση ώστε να καλύπτει τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, η οποία – πάντα κατά τους ισχυρισμούς της

παρεμβαίνουσας - δεν απαιτεί συγκεκριμένο ποσοστό σε 100 γραμμάρια, αλλά απαιτεί ρητά την δυνατότητα να διαλύεται και να μπορεί το υποχλωριώδες νάτριο να φθάνει σε ποσοστό 4-6% σε ποσότητα που δεν ορίζεται από την διακήρυξη. Επομένως, σύμφωνα με την παρεμβαίνουσα, η αναφορά 3,125% δεν παραβιάζει τη Διακήρυξη, αφού το τεχνικό φυλλάδιο αναφέρει ότι, ανάλογα με την ποσότητα νερού στην οποία διαλύεται η χλωρίνη, μπορεί το υποχλωριώδες νάτριο να φθάσει μέχρι και 10 γραμμάρια.

**26.** Οι υποχρεωτικής εφαρμογής, σύμφωνα με το προπαρατεθέν άρθρο 2.6.4 της Διακήρυξης, τεχνικές προδιαγραφές του Παραρτήματος II ορίζουν τα εξής σχετικά με την περιεκτικότητα της χλωρίνης σε υποχλωριώδες νάτριο: *«ΑΡΘΡΟ 4. ΥΛΙΚΑ-ΤΕΧΝΙΚΗ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ ... 4. Τα απολυμαντικά (χλώριο και δισκία Διχλωροϊσοκυανουρικού Νατρίου, NaDCC) δαπνέδων επιφανειών να έχουν άδεια ΕΟΦ. Να αναγράφεται το ποσοστό του ενεργού χλωρίου (4% έως 6%) ή τα ppm που αποδεσμεύει ανά λίτρο νερού και γενικότερα η σύνθεσή του καθώς και η ημερομηνία παραγωγής και λήξης ... ΠΡΩΤΟΚΟΛΛΟ ΕΙΔΙΚΩΝ ΟΡΩΝ ΚΑΙ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ ΚΑΘΑΡΙΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΪΟΝΤΩΝ (οδηγίες Ε.Ν.Λ.): ... 15. Για τα απολυμαντικά (χλώριο και δισκία Διχλωροϊσοκυανουρικού Νατρίου, NaDCC) πρέπει να κατατεθεί η έγκριση κυκλοφορίας τους από τον Ε.Ο.Φ. Να αναγράφεται το ποσοστό του ενεργού χλωρίου - υποχλωριώδους Νατρίου (4% έως 6%) ή τα ppm που αποδεσμεύει ανά λίτρο νερού και γενικότερα η σύνθεσή του καθώς και η ημερομηνία παραγωγής και λήξης. ...».*

**27.** Από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα ... για την εκτέλεση της σύμβασης, προσφέρει τη χλωρίνη .... Σύμφωνα με το προσκομισθέν τεχνικό φυλλάδιο (αρχείο «...» στον φάκελο «16.3. Κατάλογος και τεχνικά φυλλάδια προσφερόμενων υλικών»), το προϊόν περιέχει τον απολυμαντικό παράγοντα υποχλωριώδες νάτριο σε ποσοστό 3,125%. Το ποσοστό αυτό αναφέρεται σε αδιάλυτο προϊόν, αφού δεν προκύπτει ότι η περιεκτικότητα αυτή αναφέρεται σε διάλυμα. Ωστόσο, στο Τμήμα 3 «Σύνθεση/πληροφορίες για τα συστατικά» του προσκομισθέντος δελτίου δεδομένων ασφαλείας του προϊόντος αναφέρεται, σχετικά με την περιεκτικότητα του υποχλωριώδους νατρίου σε διαλύματα, «ποσοστό κατά βάρος: 3-10».

**28.** Με τα παραπάνω δεδομένα, και ενόψει των προπαρατεθέντων όρων της

Διακήρυξης και του Παραρτήματος II, το προσφερόμενο από την παρεμβαίνουσα προϊόν δεν πληροί τις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης, η οποία ρητά απαιτεί το ποσοστό υποχλωριούχου νατρίου να ανέρχεται από 4% έως 6%. Απορριπτέος είναι ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι η περιεκτικότητα υποχλωριώδους νατρίου σε ποσοστό κατά βάρος 3-10 καλύπτει πλήρως το εύρος που ζητά η Διακήρυξη, ήτοι, κατά τους ισχυρισμούς της παρεμβαίνουσας, 4-6 στα 100 γραμμάρια, διότι, όπως προαναφέρθηκε, η Διακήρυξη απαιτεί το επίμαχο ποσοστό να ανέρχεται κατ' ελάχιστο 4% και κατά μέγιστο 6%, χωρίς να επιτρέπει αποκλίσεις, είτε προς τα κάτω, είτε προς τα πάνω. Αλυσιτελώς προβάλλεται από την προσφεύγουσα ότι η περιεκτικότητα των διαλυμάτων σε ποσοστό σύμφωνο με τη Διακήρυξη θα εξασφαλίζεται από τους εργαζόμενους της κατά την παρασκευή του διαλύματος χλωρίνης. Και τούτο, διότι η απαίτηση της Διακήρυξης σχετικά με την περιεκτικότητα της προσφερόμενης χλωρίνης σε υποχλωριώδες νάτριο αναφέρεται στο αναγραφόμενο στα στοιχεία της προσφοράς ποσοστό, το οποίο στην προκείμενη περίπτωση κυμαίνεται, σύμφωνα με το υποχρεωτικά προσκομιζόμενο δελτίο δεδομένων ασφαλείας της χλωρίνης, σε ποσοστό κατά βάρος 3 έως 10 (πρβλ. ΔΕφΘεσ/νίκης 543/2022).

**29.** Τέλος, απορριπτέος ως αλυσιτελής είναι ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι η προσφεύγουσα προσφέρει το ίδιο προϊόν. Και τούτο, διότι 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 τελευταίας να ανακαλέσει την αποδοχή της προσφοράς, στην περίπτωση που διαπιστώσει τη συνδρομή πλημμέλειας σε αυτή, όπως η τυχόν μη πλήρωση τεχνικών προδιαγραφών της Διακήρυξης (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 127/2015, 607/2010, 1123/2008, 56/2008, ΔΕφΘεσ/νίκης 543/2022, ΔΕφΑθ 143/2020, ΔΕφΠειρ 293/2021, Ν77/2020, ΕΑΔΗΣΥ 591,592/2023, 1428/2023, 1626/2023 κ.α.). Κατά συνέπεια, ο κρινόμενος λόγος της δεύτερης προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

**30.** Επειδή, σύμφωνα με την ανάπτυξη που προηγήθηκε: α) με τη σκέψη 17 έγινε δεκτός λόγος αποκλεισμού της ..., β) με τη σκέψη 23 έγινε δεκτός λόγος

αποκλεισμού της ..., και γ) με τη σκέψη 30 έγινε δεκτός λόγος αποκλεισμού της .... Οι παραπάνω διαπιστωθείσες πλημμέλειες των προσφορών των προαναφερθέντων οικονομικών φορέων παρέχουν αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την ακύρωση των προσβαλλόμενων κατά το μέρος που έγιναν δεκτές οι προσφορές τους και κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού στην ανάδοχο. Κατόπιν των ανωτέρω, παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών προσβαλλόμενων λόγων κατά της αποδοχής των προσφορών των παραπάνω οικονομικών φορέων, για τους οποίους έγιναν ήδη δεκτοί λόγοι αποκλεισμού, και, κατά συνέπεια παρέλκει η εξέταση των αντίστοιχων ισχυρισμών των παρεμβάσεων (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007, ΔΕφΑθ 1642/2023 κ.α.).

**31.** Κατόπιν των παραπάνω, οι κρινόμενες προδικαστικές προσφυγές πρέπει να γίνουν δεκτές, οι παρεμβάσεις να απορριφθούν και να οριστεί η επιστροφή των καταβληθέντων παραβόλων στις προσφεύγουσες.

#### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή της ....

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή της ....

Απορρίπτει τις παρεμβάσεις.

Ακυρώνει τις προσβαλλόμενες, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή των παραβόλων σε αμφότερες τις προσφεύγουσες.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 31 Οκτωβρίου 2023 και εκδόθηκε στις 20 Νοεμβρίου 2023, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ**

**ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ**