

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Διαδικασία Προσωρινών Μέτρων (άρθρο 366 του ν.4412/16)

Συνεδρίασε στις 24 Νοεμβρίου 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 16/10/2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1612/17-10-2023 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στο ..., οδός ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

ΚΑΤΑ

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

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

=====

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθούν: α) η απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής με αριθμό 181/2023 που περιέχεται στο πρακτικό 20ης συνεδρίασης με θέμα: «Έγκριση ή μη των πρακτικών ηλεκτρονικής αποσφράγισης, αξιολόγησης τεχνικών προσφορών και αξιολόγησης οικονομικών προσφορών και ανάδειξης των προσωρινών μειοδοτών για την ‘...’, αριθμ. μελέτης .../2022, προϋπολογισμού 182.428,80€ (με Φ.Π.Α.), χρηματοδότηση μέσω Ε.Π. ‘Δυτική Μακεδονία’ του ΕΣΠΑ 2014-2020 με κωδικό ΟΠΣ ...» και β) η απόφαση με αριθμό 214/2023 του ίδιου οργάνου που περιέχεται στο πρακτικό συνεδρίασης 24ης με θέμα: «Έγκριση πρακτικού ελέγχου δικαιολογητικών κατακύρωσης του ανοικτού, διεθνούς, ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ‘...’, προϋπολογισμού 182.428,80€ (με Φ.Π.Α.), χρηματοδότηση μέσω Ε.Π. ‘Δυτική Μακεδονία’ του ΕΣΠΑ 2014-2020 με κωδικό ΟΠΣ ... (Αριθμ. Διακήρυξης .../24-04-2023)», κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας και της κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού για το Τμήμα 1 της σύμβασης.

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 του τμήματος της σύμβασης που αποτελεί αντικείμενο της προδικαστικής προσφυγής ποσού 26.294,00 ευρώ, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ...).
2. Με τη Διακήρυξη με αριθμό πρωτ. .../24-04-2023 η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης για την «...», συνολικής εκτιμώμενης αξίας 182.428,80 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ. Το αντικείμενο της σύμβασης υποδιαιρείται στο ΤΜΗΜΑ 1 : «ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟΣ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ ΚΑΙ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΚΗΣ», εκτιμώμενης αξίας 26.294,00 ευρώ και το ΤΜΗΜΑ 2 : «ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ ΙΑΤΡΙΚΟΣ, ΦΥΣΙΚΟΘΕΡΑΠΕΙΑΣ, ΑμεΑ» εκτιμώμενης αξίας 120.826,00 ευρώ. Προσφορές μπορούσαν να υποβληθούν να υποβάλλονται για το σύνολο των ειδών του κάθε τμήματος και για το σύνολο της ζητούμενης ποσότητας ανά είδος. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 24/4/2023 (ΑΔΑΜ: ...), καθώς επίσης 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.
3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν υποβάλλοντας προσφορά για το Τμήμα 1 του διαγωνισμού η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα. Με την πρώτη προσβαλλόμενη απόφαση επικυρώθηκε το πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού σχετικά με την αποσφράγιση και τον έλεγχο των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικής προσφοράς και οικονομικής προσφοράς, έγιναν δεκτές οι δύο προσφορές και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης η παρεμβαίνουσα ως μειοδότη. Με τη δεύτερη προσβαλλόμενη απόφαση, με την οποία ολοκληρώθηκε ο διαγωνισμός και στην οποία ενσωματώθηκε η απόφαση ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, εγκρίθηκε το πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού σχετικά με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης και κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του

διαγωνισμού στην παρεμβαίνουσα. Η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους μέσω της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού στις 4/10/2023.

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 για το επίμαχο τμήμα ασκεί την προδικαστική προσφυγή με έννομο συμφέρον προβάλλοντας λόγους απόρριψης της προσφοράς της αναδόχου.

6. Η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή στους θιγόμενους οικονομικούς φορείς στις 16/10/2023 και υπέβαλε τις απόψεις τις στις 31/10/2023, νόμιμα και εμπρόθεσμα. Κατόπιν αυτού, νόμιμα και εμπρόθεσμα υπέβαλε συμπληρωματικό υπόμνημα η προσφεύγουσα στις 3/11/2023.

7. Η παρεμβαίνουσα κατέθεσε παρέμβαση στις 27/10/2023 νόμιμα, εμπρόθεσμα και με έννομο συμφέρον, εφόσον με την προδικαστική προσφυγή προβάλλονται λόγοι απόρριψης της προσφοράς της.

9. Η Διακήρυξη, η οποία συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού δεσμεύοντας αμφίδρομα τον αναθέτοντα φορέα και τους διαγωνιζόμενους (βλ. ενδεικτικά αποφάσεις ΣτΕ 3629/2020, 1217/2018, 2434/2017, 1086/15, 4901/14, 2551/2013, 5022/12, 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 διαφοράς διατάξεις τα εξής: «2.3 Κριτήρια Ανάθεσης. 2.3.1 Κριτήριο ανάθεσης. Κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει τιμής. ... 2.4 Κατάρτιση - Περιεχόμενο Προσφορών. 2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών. Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα Ι και ΙΙ της Διακήρυξης, για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας της προμήθειας ανά είδος / τμήμα.

... 2.4.2.3. 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: (α) έναν ηλεκτρονικό (υπο)φάκελο με την ένδειξη 'Δικαιολογητικά Συμμετοχής–Τεχνική Προσφορά', στον οποίο περιλαμβάνεται το σύνολο των κατά περίπτωση απαιτούμενων δικαιολογητικών και η τεχνική προσφορά, σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα. (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 ... 2.4.3.2 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 Ι 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, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν: α) το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν. 2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου 'Οικονομική Προσφορά' / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών. Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης (τιμή), όπως ορίζεται στο άρθρο 2.3 της παρούσας διακήρυξης: Τιμές Η τιμή του προς προμήθεια αγαθού δίνεται σε ευρώ ανά μονάδα. 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 υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ. Οι προσφερόμενες τιμές είναι σταθερές καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και δεν αναπροσαρμόζονται. Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: α) δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα, β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη του άρθρου 102 του ν.

4412/2016 και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή στο Παράρτημα Ι της παρούσας διακήρυξης. ... 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 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 ... 3.1 Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών 3.1.1 Ηλεκτρονική αποσφράγιση προσφορών. Το πιστοποιημένο στο ΕΣΗΔΗΣ, για την αποσφράγιση των προσφορών αρμόδιο όργανο της Αναθέτουσας Αρχής, ήτοι η επιτροπή διενέργειας/επιτροπή αξιολόγησης⁷⁷, εφεξής Επιτροπή Διαγωνισμού, προβαίνει στην έναρξη της διαδικασίας ηλεκτρονικής αποσφράγισης των φακέλων των προσφορών, κατά το άρθρο 100 του ν. 4412/2016, ακολουθώντας τα εξής στάδια: Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου 'Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά' και του (υπό)φακέλου 'Οικονομική Προσφορά', την 19-05-2023 και ώρα 09:00 π.μ. Στο στάδιο αυτό τα στοιχεία των προσφορών που αποσφραγίζονται είναι προσβάσιμα μόνο στα μέλη της Επιτροπής Διαγωνισμού και την Αναθέτουσα Αρχή. Σε κάθε στάδιο τα στοιχεία των προσφορών που αποσφραγίζονται είναι καταρχήν προσβάσιμα μόνο στα μέλη της Επιτροπής Διαγωνισμού και την Αναθέτουσα Αρχή. 3.1.2 Αξιολόγηση προσφορών. 3.1.2.1 Μετά την κατά περίπτωση 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. ... β) Μετά την έκδοση της ανωτέρω απόφασης η Επιτροπή Διαγωνισμού προβαίνει αρχικά στον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και εν συνεχεία στην αξιολόγηση των τεχνικών

προσφορών των προσφερόντων των οποίων τα δικαιολογητικά συμμετοχής έκρινε πλήρη. Η αξιολόγηση γίνεται σύμφωνα με τους όρους της παρούσας και η διαδικασία αξιολόγησης ολοκληρώνεται με την καταχώριση σε πρακτικό των προσφερόντων, των αποτελεσμάτων του ελέγχου και της αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών. γ) Στη συνέχεια η Επιτροπή Διαγωνισμού προβαίνει στην αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών των προσφερόντων, των οποίων τα δικαιολογητικά συμμετοχής και η τεχνική προσφορά κρίθηκαν αποδεκτά, συντάσσει πρακτικό στο οποίο καταχωρίζονται οι οικονομικές προσφορές κατά σειρά μειοδοσίας και 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, μέσω της λειτουργικότητας της 'Επικοινωνίας' του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, να εξηγήσουν την τιμή ή το κόστος που προτείνουν στην προσφορά τους, εντός αποκλειστικής προθεσμίας, κατά ανώτατο όριο είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης. Στην περίπτωση αυτή εφαρμόζονται τα άρθρα 88 και 89 ν. 4412/2016. Εάν τα παρεχόμενα στοιχεία δεν εξηγούν κατά τρόπο ικανοποιητικό το χαμηλό επίπεδο της τιμής ή του κόστους που προτείνεται, η προσφορά απορρίπτεται ως μη κανονική. Στην περίπτωση ισότιμων προσφορών η αναθέτουσα αρχή επιλέγει τον ανάδοχο με κλήρωση μεταξύ των οικονομικών φορέων που υπέβαλαν ισότιμες προσφορές. Η κλήρωση γίνεται ενώπιον της Επιτροπής του Διαγωνισμού και παρουσία των οικονομικών φορέων που υπέβαλαν τις ισότιμες προσφορές. Στη συνέχεια, εφόσον το αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής εγκρίνει τα ανωτέρω πρακτικά εκδίδεται απόφαση για τα αποτελέσματα όλων των ανωτέρω σταδίων⁸⁴ ('Δικαιολογητικά Συμμετοχής', 'Τεχνική Προσφορά' και 'Οικονομική Προσφορά') και η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί εγγράφως, μέσω της λειτουργικότητας της 'Επικοινωνίας' του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, τον πρώτο σε κατάταξη μειοδότη στον οποίον πρόκειται να γίνει η κατακύρωση ('προσωρινός ανάδοχος') να υποβάλει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, σύμφωνα με όσα ορίζονται στο άρθρο 103 και την παράγραφο 3.2 της παρούσας, περί πρόσκλησης για υποβολή δικαιολογητικών. Η απόφαση έγκρισης των πρακτικών δεν κοινοποιείται στους προσφέροντες και

ενσωματώνεται στην απόφαση κατακύρωσης. ... ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ IV – Άλλες Δηλώσεις – Πίνακας συμμόρφωσης ... Τα αναγραφόμενα στον πίνακα συμμόρφωσης, στον οποίο θα 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 ότι 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 ... 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.). Αντίστοιχα στο τεχνικό φυλλάδιο ή στην αναφορά θα υπογραμμιστεί το σημείο που τεκμηριώνει τη συμφωνία και θα σημειωθεί η αντίστοιχη παράγραφος του Πίνακα Συμμόρφωσης, στην οποία καταγράφεται η ζητούμενη προδιαγραφή (π.χ. Προδ. 4.18)».

10. Με τον πρώτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας έπρεπε να απορριφθεί, διότι στην τεχνική της προσφορά εμφανίζεται οικονομικό στοιχείο, ήτοι η τιμή ποσού 3.057,84 ευρώ (2.466,00 ευρώ πλέον ΦΠΑ) του προσφερόμενου προϊόντος για το είδος με α/α 1.7 – Χαρακτική μηχανή με δρομολογητή και φρέζα, η οποία αναφέρεται στο τεχνικό φυλλάδιο του προϊόντος. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι αυτή η εμφάνιση οικονομικού στοιχείου στην τεχνική προσφορά παραβιάζει τους όρους της Διακήρυξης σχετικά με το περιεχόμενο των τεχνικών προσφορών και ότι, σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας, η προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι απορριπτέα.

11. Ο κρινόμενος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί, διότι δεν βρίσκει έρεισμα στην Διακήρυξη. Ειδικότερα, ο προκείμενος διαγωνισμός διεξάγεται με κριτήριο ανάθεσης αυτό της χαμηλότερης τιμής, οι δε υποφάκελοι δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικών προσφορών και οικονομικών προσφορών προβλεπόταν, σύμφωνα με το άρθρο 3.1.1 της Διακήρυξης, να γίνει ταυτόχρονα στις 19/5/2023 και ώρα 09:00. Αυτό συνέβη πράγματι κατά την παραπάνω ημερομηνία και ώρα, όπως προκύπτει από το οικείο πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού με αριθμό 13010/19-5-2023, το οποίο επικυρώθηκε με την απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής με αριθμό 121/2023. Το ίδιο προκύπτει και από τα στοιχεία του ΕΣΗΔΗΣ, όπου εμφανίζεται ως ημερομηνία αποσφράγισης η 19η/5/2023 και ώρα 09:01:58. Επομένως, στην προκείμενη περίπτωση, με δεδομένο το μειοδοτικό κριτήριο ανάθεσης και συνακόλουθα, το γεγονός ότι οι τεχνικές προσφορές δεν βαθμολογούνται, τα στοιχεία των τεχνικών και των οικονομικών προσφορών προβλεπόταν από τη Διακήρυξη να περιέλθουν – και πράγματι περιήλθαν – σε γνώση της Επιτροπής Διαγωνισμού ταυτόχρονα. Με τα παραπάνω δεδομένα, η εμφάνιση της τιμής ενός από τα προσφερόμενα προϊόντα στο περιεχόμενο στην τεχνική προσφορά τεχνικό του φυλλάδιο ουδεμία επιρροή ασκεί ως προς το παραδεκτό της προσφοράς, απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της προσφεύγουσας που προβάλλονται με την προδικαστική προσφυγή και το συμπληρωματικό υπόμνημα.

12. Η ερμηνεία αυτή δεν έρχεται σε αντίθεση με την επικαλούμενη από την προσφεύγουσα νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας που αφορά σε διαγωνισμούς διενεργούμενους με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής, ήτοι με αξιολόγηση και βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών. Επίσης, δεν αντίκειται ούτε στην, επίσης επικαλούμενη από την προσφεύγουσα, απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθήνας (Τμήμα ΙΓ' - Ακυρωτικός Σχηματισμός – Μονομελής) με αριθμό 128/2019, διότι στην εκεί εξετασθείσα περίπτωση, η Διακήρυξη είχε αναγάγει ρητά σε λόγο απόρριψης της προσφοράς την εμφάνιση οικονομικού στοιχείου σε σημείο της προσφοράς εκτός του φακέλου οικονομικής προσφοράς («13. ΛΟΓΟΙ ΑΠΟΡΡΙΨΗΣ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ. ... 13.17. Αν η προσφερόμενη τιμή αποκαλύπτεται, άμεσα ή έμμεσα, σε άλλα

οποιαδήποτε στοιχεία, πλην του φακέλου της οικονομικής προσφοράς»), πράγμα που δεν συμβαίνει εν προκειμένω.

13. Τέλος, στο μέτρο που με τους προβαλλόμενους ισχυρισμούς επιχειρείται η αμφισβήτηση της νομιμότητας της ταυτόχρονης αποσφράγισης των υποφακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς και οικονομικής προσφοράς και του ελέγχου των τεχνικών προσφορών με γνωστές τις προσφερόμενες τιμές, οι ισχυρισμοί αυτοί είναι απαράδεκτοι ως ανεπικαιρώς προβαλλόμενοι από την προσφεύγουσα η οποία συμμετείχε ανεπιφύλακτα στην προκείμενη διαδικασία ανάθεσης και, συνεπώς, αποδέχτηκε όλους τους όρους της οικείας Διακήρυξης (πρβλ ΣτΕ ΕΑ 275/2018, 173/2017, 270/2014 5μ., 279/2016 Ολ., 48/2017 σκ.14, 1667/2011 Ολ.). Για όλους τους παραπάνω λόγους, ο πρώτος λόγος τη προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

14. Με τον δεύτερο λόγο της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας έπρεπε να απορριφθεί, διότι, κατά παράβαση του άρθρου 2.4.3.2 της Διακήρυξης, από το αρχείο της τεχνικής προσφοράς και το φύλλο συμμόρφωσης της παρεμβαίνουσας προκύπτει ότι η τελευταία δεν έχει περιγράψει αναλυτικά, ούτε έχει τεκμηριώσει τις θετικές απαντήσεις της ως προς την πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών με την παραπομπή κατά τρόπο σαφή και ορισμένο σε άλλο έγγραφο.

15. Ο κρινόμενος λόγος της προδικαστικής προσφυγής είναι απορριπτέος ως αβάσιμος, διότι από το σώμα του φύλλου συμμόρφωσης της παρεμβαίνουσας (αρχείο «ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ_signed») προκύπτει ότι έχουν συμπληρωθεί όλες οι στήλες του. Στη δε στήλη με τίτλο «ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ ΤΕΚΜΗΡΙΩΣΗΣ» γίνεται παραπομπή, σε κάθε μία από τις γραμμές του πίνακα, στο αντίστοιχο στοιχείο της τεχνικής προσφοράς (πιστοποιητικό, τεχνικό φυλλάδιο κ.λπ.), προς τεκμηρίωση της θετικής απάντησης για την πλήρωση της οικείας τεχνικής προδιαγραφής. Δεδομένου ότι η προσφεύγουσα περιορίζεται με την προδικαστική προσφυγή στην προβολή του παραπάνω ισχυρισμού, χωρίς να προβάλλει ότι από τον συνδυασμό της τεχνικής προσφοράς, του φύλλου συμμόρφωσης και των τεχνικών φυλλαδίων της παρεμβαίνουσας δεν αποδείχτηκε προσηκόντως η πλήρωση συγκεκριμένων προδιαγραφών, απαραδέκτως προβάλλει για πρώτη φορά με

Αριθμός απόφασης: 1851/2023

το υπόμνημα ότι δεν αποδείχθηκε η πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών για οθόνη LED 19 ιντσών του σταθερού υπολογιστή και για διαστάσεις βίντεο 16:9 ή 4:3 του προτζέκτορα, διότι τα αντίστοιχα τεχνικά φυλλάδια «δεν είναι μαρκαρισμένα». Κατά συνέπεια, ο δεύτερος λόγος της προδικαστικής προσφυγής είναι απορριπτέος.

16. Επειδή, κατόπιν των παραπάνω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί, η παρέμβαση να γίνει δεκτή και να οριστεί η κατάπτωση του καταβληθέντος από την προσφεύγουσα παραβόλου.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 24 Νοεμβρίου 2023 και εκδόθηκε στις 13 Δεκεμβρίου 2023, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ