

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 8 Φεβρουαρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη -Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 30.12.2022 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 3/02.01.2023 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...» που εδρεύει στα «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της «...» και δη κατά της με αριθμ. πρωτ. Φ.831/ΑΔ.1972 Σ.366/20.12.2022 απόφασης της ως άνω αναθέτουσας αρχής με θέμα: «Δαπάνες Προμηθειών - Υπηρεσιών – Έργων [Έγκριση Κατακύρωσης Αποτελεσμάτων Ανοικτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού για την «...» (Δ. «...»)]», διά της οποίας απορρίφθηκε η προσφορά της για το τμήμα 5 («...») της υπό ανάθεση σύμβασης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,
σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 750,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...» και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, ο ένδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 (Α' 147) και η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV αυτού, περί έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

3. Επειδή, όπως προκύπτει από τα μηνύματα που έχουν αναρτηθεί μέσω του συνδέσμου «Επικοινωνία» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (με α/α συστήματος «...»), η προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 361 παρ. 1 περ. α' του Ν. 4412/2016 και 4 παρ.1 περ. α' του Π.Δ. 39/2017. Επέκρινε, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκώς, η αναθέτουσα αρχή, διά του με αριθμ. πρωτ. Φ.831/ΑΔ.28 Σ.4/12.01.23 εγγράφου της διατυπώνει τις απόψεις της επί της προκείμενης προσφυγής, αναρτώντας το σχετικό έγγραφο στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, στις 13.01.2023, προς γνώση όλων, η δε προσφεύγουσα εμπροθέσμως και παραδεκώς υποβάλλει το υπόμνημα της επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, στις 18.01.2023, μέσω του συνδέσμου «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του προκείμενου διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ.

4. Επειδή, με την με αριθμ. «...» Διακήρυξη προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός ανοικτός διαγωνισμός για την «...», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα ,από οικονομική άποψη, προσφορά βάσει τιμής, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 768.600,00 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 02.03.2022 με Α.Δ.Α.Μ. «...», καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό «...». Διά της προσβαλλομένης δε και κατ' αποδοχήν των σχετικών πρακτικών, εγκρίθηκε η κατακύρωση των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού στους οικονομικούς φορείς για την προμήθεια των ειδών, των οποίων υπέβαλλαν προσφορά και για έκαστο τμήμα/ είδος του επίμαχου διαγωνισμού. Σε ό,τι αφορά ειδικότερα το είδος με α/α 5 «...» απερρίφθη η προσφορά της ώδε προσφεύγουσας εταιρείας με την εξής διατύπωση: «ΑΠΟΡΡΙΦΘΗΚΕ (τα κατατιθέμενα Δικαιολογητικά Τεχνικής Προσφοράς δεν καλύπτουν τις απαιτήσεις του «...» και της «...», αναφορικά με την Εγγύηση Δυνατότητας Εφοδιασμού με Ανταλλακτικά-Αναλώσιμα, η οποία θα πρέπει να είναι τουλάχιστον 10 χρόνια), ενώ στο πρακτικό της επιτροπής περί των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών-οικονομικών προσφορών, που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της προσβαλλομένης διατυπώνεται συναφώς: «καθόσον διαπιστώθηκε ότι δεν καλύπτεται η απαίτηση της παρ. 6.5 του Δ.

«...» (Αρ. Συστ. ΕΣΗΔΗΣ: «...»), καθώς και της παρ. 4.9.2 και παρ. 5.1.1.3.2 της «...» αναφορικά με την «...» η οποία θα πρέπει να είναι τουλάχιστον δέκα (10) χρόνια, ενώ δηλώνεται από τον κατασκευαστή «...» μέσω της τεχνικής προσφοράς που δόθηκε από την εταιρεία «...» οκτώ (8) έτη.» Προσέτι, η προσφεύγουσα, μετά προδήλου εννόμου συμφέροντος, στρέφεται διά της υπό εξέταση προσφυγής της κατά της προσβαλλομένης, αιτούμενη την ακύρωσή της, καθ' ο μέρος απερρίφθη η προσφορά της και αποκλείσθηκε από τη συνέχιση του διαγωνισμού για το τμήμα 5 της υπό ανάθεση σύμβασης, για το οποίο και υπέβαλε προσφορά.

5. Επειδή, πιο συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα παραπονείται ότι πλημμελώς απερρίφθη η προσφορά της δίχως να της δοθεί η δυνατότητα παροχής διευκρινήσεων, διότι από την προσφορά της δεν προέκυπτε μετ' ασφαλούς γνώσεως το ακριβές διάστημα παροχής εγγύησης για τα προς προμήθεια «...» του προσφερόμενου από αυτή είδους, καθώς, αντιθέτως, από την αντιπαραβολή της υποβληθείσας με την προσφορά της βεβαίωσης της κατασκευάστριας εταιρείας και της από 4.7.2022 έγγραφης δήλωσης της ίδιας της προσφεύγουσας εταιρείας, προκύπτει ασάφεια-σύγχυση εν σχέσει με το χρονικό διάστημα το οποίο και θα ήταν διαθέσιμα τα «...» του προς προμήθεια είδους, αφού σύμφωνα με την προαναφερόμενη δήλωση το χρονικό διάστημα θα ήταν οκτώ τουλάχιστον χρόνια, ήτοι κατ' ελάχιστον. Εξάλλου, κατά την προσφεύγουσα η ανωτέρω έλλειψη-σφάλμα που διαπιστώθηκε κατά την αξιολόγηση της προσφοράς της από την αναθέτουσα αρχή, αφορά σε επουσιώδη έλλειψη και η τυχόν συμπλήρωση αυτής, αφενός δεν θα επέφερε καθ' οιονδήποτε τρόπο τροποποίηση της τεχνικής προσφοράς, αφετέρου δεν ήταν τέτοιας έκτασης ώστε να προσδώσει αθέμιτο πλεονέκτημα στην προσφεύγουσα εταιρεία έναντι των υπολοίπων διαγωνιζομένων, διότι για την προμήθεια του επίμαχου είδους, η μοναδική συμμετέχουσα και υποψήφια ανάδοχος ήταν η ίδια η προσφεύγουσα εταιρεία. Επιπροσθέτως, διατείνεται η προσφεύγουσα ότι η γενική αρχή του δικαίου «ουδείς υποχρεούται στα αδύνατα» έχει εφαρμογή στη συγκεκριμένη περίπτωση, διότι εν προκειμένω ο κατασκευαστής, ήτοι η εταιρεία «...», θυγατρική της «...» παρέχει κατά πάγια τακτική της στις συναλλαγές της παγκοσμίως οκταετή εγγύηση του ζητούμενου εξοπλισμού. Ωστόσο, κατόπιν

των αλληπάλληλων επικοινωνιών της προσφεύγουσας εταιρείας με την ως άνω κατασκευάστρια «...», εξασφάλισε η προσφεύγουσα την ζητούμενη κατ' ελάχιστον δεκαετή εγγύηση του προσφερόμενου εξοπλισμού και συνεπεία τούτου διατείνεται, ότι καθόσον η εμπρόθεσμη προσκόμισή της ήτο κυριολεκτικά αδύνατη, η σχετική έλλειψη πρέπει να θεραπευθεί και να γίνει δεκτή εκπροθέσμως, η προσκομιζόμενη το πρώτον μετά της ασκηθείσας προσφυγής δεκαετή εγγύηση του προσφερόμενου είδους.

6. Επειδή, στην διακήρυξη, η οποία αποτελεί κανονιστική πράξη, διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (βλ. ενδεικτικά ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007, 19/2005, 31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους, ως ειδικότερη μάλιστα διάταξη κατισχύει τυχόν αντίθετων διατάξεων (ΔΕφΑθ 279/2019) του Νόμου, ορίζονται τα εξής αναφορικά με τα τιθέμενα ζητήματα: «Αντικείμενο της σύμβασης είναι η «...» συνολικής αξίας 768.600,00€ συμπεριλαμβανομένων των προβλεπόμενων κρατήσεων (ποσοστού 6,27868%) και επιβαρυνόμενο με ΦΠΑ 24%, ή 953.064,00€ συμπεριλαμβανομένων των προβλεπόμενων κρατήσεων και του αναλογούντος ΦΠΑ. Αναλύεται δε στον Πίνακα του Παραρτήματος «I» της παρούσας διακήρυξης. 1.3.2 Η ανωτέρω προϋπολογισθείσα αξία αφορά μόνο στην «...» χωρίς να συμπεριλαμβάνονται αναλώσιμα και σύμβαση υποστήριξης-συντήρησης μετά την λήξη των εγγυήσεων. 1.3.3 Η προμήθεια των ειδών του διαγωνισμού θέματος θα πραγματοποιηθεί σύμφωνα με τις αντίστοιχες εκάστου είδους ΠΕΔ (Παράρτημα «II») Τα προς προμήθεια είδη θα πρέπει να είναι σε συμφωνία με τις αντίστοιχες εκάστου είδους ΠΕΔ (Παράρτημα «II» παρούσης). [...] 1.3.6 Η προμήθεια είναι διαιρετή. Είναι δυνατή η υποβολή προσφοράς από τους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς, για ένα ή και περισσότερα του ενός είδη, καθώς η προμήθεια των ειδών της ανωτέρω παραγράφου είναι διαιρετή ανά έκαστο είδος. [...] 2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στα Παραρτήματα «I» και «II» της Διακήρυξης, για όλα τα περιγραφόμενα είδη. Δεν επιτρέπονται εναλλακτικές προσφορές. [...] 2.4.3.2 Τεχνική προσφορά 2.4.3.2.1 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» (αντίστοιχες

ΠΕΔ) 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 υλικών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. 2.4.3.2.2 Πέραν των ανωτέρω και για όλα τα είδη, απαιτείται στον (υπο)φάκελο της τεχνικής προσφοράς, να υποβληθούν τα κάτωθι: [...] 2.4.3.2.2.3 Ξεχωριστό έντυπο, με το αναλυτικό φύλλο συμμόρφωσης – τεκμηρίωσης (προδιαγραφή – απάντηση – παραπομπή) με τους όρους της αντίστοιχης τεχνικής προδιαγραφής (ΠΕΔ- Τ.Π) και των απαιτήσεων της Υπηρεσίας, όπως έχουν αναρτηθεί σε ξεχωριστό φάκελο στο ΕΣΗΔΗΣ, συνοδευόμενο από τα απαιτούμενα κατά περίπτωση δικαιολογητικά, σύμφωνα με τις ακόλουθες προβλέψεις: [...] 2.4.3.2.2.3.7 Η κατάθεση του Εντύπου Συμμόρφωσης δεν απαλλάσσει τους προμηθευτές από την υποχρέωση υποβολής των κατά περίπτωση δικαιολογητικών, που καθορίζονται με την τεχνική προδιαγραφή (ΠΕΔ) του Παραρτήματος I της παρούσας. 2.4.3.2.3 Επιπλέον των ανωτέρω, για τη συμμετοχή των οικονομικών φορέων απαιτείται η προσκόμιση των κατωτέρω πρόσθετων δικαιολογητικών τεχνικής προσφοράς για όλα τα είδη ως κάτωθι: 2.4.3.2.3.1 Τα έγγραφα που αναφέρονται στην παράγραφο 5.1.1-5.1.1.12.2 των αντίστοιχων ΠΕΔ. [...]» Περαιτέρω, στο αντίστοιχο ΠΕΔ για το είδος 5 «...» προβλέπεται: «[...] 4.9.2 Εγγύηση Δυνατότητας Εφοδιασμού με Ανταλλακτικά – Αναλώσιμα Ο προμηθευτής πρέπει να εγγυηθεί, με την έγγραφη δήλωση της παραγράφου τη δυνατότητα εφοδιασμού της Υπηρεσίας με ανταλλακτικά και αναλώσιμα για τουλάχιστον δέκα (10) χρόνια, ώστε να εξασφαλιστεί η πλήρης, ανελλιπής και ομαλή λειτουργία του υπό προμήθεια είδους. [...] 8.1 ΑΠΑΡΑΒΑΤΟΙ ΟΡΟΙ Τα παρακάτω ονομάζονται Απαράβατοι Όροι και μη κάλυψη έστω και ενός όρου ΣΗΜΑΙΝΕΙ ΑΠΟΡΡΙΨΗ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ. 8.1.1 Οι παράγραφοι 4.1, 4.2, 4.3 (και υποπαράγραφοι), 5.1.1 (και υποπαράγραφοι) 5.2.2 (και υποπαράγραφοι), 4.7, 4.9 (και υποπαράγραφοι) ονομάζονται απαράβατοι όροι για το προς προμήθεια είδος. [...] 8.1.5 Να παρέχεται εγγύηση εφοδιασμού της Υπηρεσίας με ανταλλακτικά και αναλώσιμα για τουλάχιστον δέκα (10) χρόνια και συμμόρφωση ως προς τις υποχρεώσεις που καθορίζονται στην παράγραφο 4.9.2.»

7. Επειδή, ως γίνεται δεκτό, η παράβαση των διατάξεων της διακήρυξης, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνολολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Περαιτέρω, η αρχή της διαφάνειας, προϋποθέτει ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στη Διακήρυξη του Διαγωνισμού ή στη Συγγραφή Υποχρεώσεων, κατά τρόπο ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός έλεγχος του εάν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (ΔΕΕ C-496/1999, CAS Succhi di Frutta SpA, σκέψη 111 κ.λπ.). Εξάλλου, οι αρχές της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και του υγιούς και αποτελεσματικού ανταγωνισμού, οι οποίες διέπουν τις διαδικασίες συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων, είτε διέπονται από το εθνικό δίκαιο είτε από το δίκαιο της Ευρωπαϊκής Ένωσης, επιβάλλουν σαφή και ακριβή μνεία των απαιτούμενων, προς συμμετοχή στους διαγωνισμούς, προσόντων και των υποβλητέων, κατά την κατάθεση της προσφοράς, δικαιολογητικών και λοιπών στοιχείων (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 382/2015, ΕΑ ΣΤΕ 53/2011, 3703/2010). Συνεπώς, οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να υποβάλουν μόνον τα αξιούμενα από την διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς και ειδικώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιοτήτων ή γεγονότων κρίσιμων για την συμμετοχή στον διαγωνισμό. Προσέτι, με βάση την αρχή της τυπικότητας των δημόσιων διαγωνισμών, μόνο όταν έχει τεθεί όρος στη Διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού - είτε ουσιαστικός, είτε τυπικός - κάθε διαγωνιζόμενος έχει δικαίωμα να επικαλεσθεί παράβασή του και να επιδιώξει τον αποκλεισμό των άλλων διαγωνιζόμενων, προς διασφάλιση της

αρχής της διαφάνειας, του ανταγωνισμού και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων (ΣΤΕ 194/2011).

8. Επειδή, από τη γραμματική διατύπωση των παρατεθέντων στη σκέψη 6 της παρούσας όρων της οικείας διακήρυξης, συνάγεται ρητώς ότι οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς, για την επίμαχη διαδικασία σύναψης σύμβασης, οφείλουν να υποβάλλουν τεχνική προσφορά που να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στην οικεία διακήρυξη και δη στα Παραρτήματα I και II αυτής, όπου το Παράρτημα II περιλαμβάνει το ΠΕΔ σχετικά με τις αντίστοιχες εκάστου είδους προδιαγραφές και απαιτήσεις, δοθέντος ότι η υπό ανάθεση σύμβαση είναι διαιρετή και συνάπτεται για έξι διαφορετικά είδη. Όσον αφορά ειδικότερα το είδος 5, για το οποίο υπέβαλε τη προσφορά της η προσφεύγουσα, ρητώς ορίζεται στο σχετικό ΠΕΔ του Παραρτήματος ότι απαιτείται η παροχή εγγύησης σχετικά με τη δυνατότητα εφοδιασμού με ανταλλακτικά και αναλώσιμα, η οποία πρέπει να έχει ισχύ για τουλάχιστον δέκα (10) χρόνια, ώστε να εξασφαλιστεί η πλήρης, ανελλιπής και ομαλή λειτουργία του υπό προμήθεια είδους. Σημειωτέον δε ότι ο ανωτέρω όρος συμπεριλαμβάνεται στους απαραίτους όρους, ως ρητώς ορίζεται, συνεπώς η μη τήρηση του επιφέρει την απόρριψη της προσφοράς, ως επίσης ρητώς και εναργώς προβλέπεται. Από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου της προκείμενης υπόθεσης και δη της προσφοράς της ωδε προσφεύγουσας εταιρείας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αρ. «...») εμφανίζεται ότι υπέβαλε, μεταξύ των λοιπών στοιχείων της προσφοράς της, την από 07.06.2022 βεβαίωση/ δήλωση του κατασκευαστή σχετικά με τη διαθεσιμότητα των ανταλλακτικών του προσφερόμενου είδους, όπου ο χρόνος που δηλώνεται σχετικώς είναι το μέγιστο οκτώ έτη (...will be available up to eight years). Περαιτέρω στην υποβληθείσα με τη προσφορά της από 04.07.2022 ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «Έγγραφο δήλωση των παραγράφων 5.1.1.3.1- 5.1.1.3.4, 5.1.1.4, 5.1.1.6, 5.1.1.7 της «...», δηλώνει η προσφεύγουσα «(5.1.1.3.2) Ότι υπάρχει δυνατότητα υποστηρίξεως του προς προμήθεια είδους με ανταλλακτικά και αναλώσιμα για οχτώ (8) τουλάχιστον χρόνια». Ενόψει των ανωτέρω, ενώ δηλαδή στην υποβληθείσα με τη προσφορά βεβαίωση του κατασκευαστή αναφέρεται η διάρκεια των οκτώ

ετών ως το μέγιστο χρονικό διάστημα διάθεσης των ανταλλακτικών-αναλωσίμων, στην δε κατά τα ως άνω έγγραφη δήλωση της ίδιας της προσφεύγουσας το διάστημα αυτό δηλώνεται ως το ελάχιστον για την ως άνω δυνατότητα/διαθεσιμότητα, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι θα έπρεπε η αναθέτουσα αρχή να την καλέσει προς διευκρινήσεις, προβάλλει ωστόσο τους σχετικούς ισχυρισμούς αβασίμως, ερειδόμενη σε εσφαλμένη αφετηρία. Και τούτο διότι, ως προκύπτει και γίνεται δεκτό αμφοτέρω τα ως άνω έγγραφα είναι σε απόκλιση από τα επί ποινή αποκλεισμού αξιωθέντα. Δοθέντος ότι η παρεχόμενη εγγύηση, ρητώς και εναργώς από το κανονιστικό πλαίσιο της υπόψη διακήρυξης προβλέπεται να είναι δεκαετής, απαίτηση η οποία άλλωστε αποτελεί απαράβατο όρο, πρέπει να γίνει δεκτό ότι το κατ' ελάχιστον ή το μέγιστο των οκτώ ετών εγγύησης που παρείχε εν προκειμένω η προσφεύγουσα με τη προσφορά της είναι σε μη συμμόρφωση με την ανωτέρω κανονιστικού περιεχομένου απαίτηση και ως εκ τούτου, στο πλαίσιο τήρησης των αρχών που αναφέρονται στη προηγούμενη σκέψη της παρούσας, η αναθέτουσα αρχή ενείχε δέσμια αρμοδιότητα απόρριψης της, όπερ και έπραξε. Τούτων δοθέντων αβασίμως υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι πρόκειται για επουσιώδη έλλειψη, αφής στιγμής έχει τεθεί ως απαράβατος όρος η συγκεκριμένη παροχή, επιπλέον δε ρητώς προβλέπεται ότι η μη συμμόρφωση της προσφοράς με τον ως άνω απαράβατο όρο, επισύρει άνευ ετέρου την απόρριψή της, συνεπώς πρέπει να γίνει δεκτό ότι η εξεταζόμενη περίπτωση δεν εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016 περί δυνατότητας συμπλήρωσης, αντιθέτως τούτο θα οδηγούσε σε ανεπίτρεπτη τροποποίηση της προσφοράς. Επιπλέον αβασίμως και αλυσιτελώς ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι η κατά τα ως άνω πλημμέλεια εδύνατο να θεραπευθεί καθώς ως μοναδική συμμετέχουσα στο είδος 5 της υπό ανάθεση σύμβασης, δεν θα αποκτούσε αθέμιτο πλεονέκτημα έναντι λοιπών συνδιαγωνιζομένων που στη προκειμένη περίπτωση δεν υπάρχουν, διότι η αρχή της τυπικότητας των δημοσίων διαγωνισμών δεν εφαρμόζεται κατά στάδια ή κατ' αποτέλεσμα, αλλά το κανονιστικό πλαίσιο της διακήρυξης τίθεται εξ υπαρχής προς γνώση και δέσμευση όλων των υποψηφίων συμμετεχόντων και προς τήρηση καθ' όλη τη διάρκεια της διαγωνιστικής διαδικασίας, μεθερμηνευόμενο στην εξεταζόμενη περίπτωση τούτο σημαίνει

ότι εάν ο ανωτέρω όρος απαιτούσε οκταετή εγγύηση των ανταλλακτικών και όχι δεκαετή, ενδεχομένως η προσφεύγουσα να μην ήταν η μοναδική συμμετέχουσα, υπό την έννοια ότι οι όροι της διακήρυξης δημιουργούν το πλαίσιο και τη συγκεκριμένη βάση υποβολής των προσφορών των υποψηφίων, διαφορετικοί όροι δε συνεπάγονται διαφορετική διαδικασία και διαφορετικές προϋποθέσεις συμμετοχής υποψηφίων. Εξάλλου, ως βασίμως υποστηρίζει και η αναθέτουσα αρχή στο έγγραφο των απόψεων της, η προσφεύγουσα εδύνατο να υποβάλλει σχετικό διευκρινιστικό ερώτημα κατά το στάδιο της προκήρυξης του διαγωνισμού, ή ακόμη και να προσβάλλει τους σχετικούς όρους, προβάλλοντας σε εκείνο το στάδιο τις αιτιάσεις της κατά της διακήρυξης, όπερ και δεν έπραξε, συνεπώς σε αυτό το στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας και δη επ' αφορμής της απόρριψης της προσφοράς της, πρέπει να γίνει δεκτό ότι ανεπικαίρως και επομένως, απαραδέκτως προβάλλονται οι σχετικοί ισχυρισμοί. Κατά τούτο αβάσιμος είναι και ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας και επομένως, απορριπτέος περί προσκόμισης σε αυτό το στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας του ορθού δικαιολογητικού και δη επ' ευκαιρία της ασκηθείσας προσφυγής της, το πρώτον ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ, δικαιολογητικού που έπρεπε να υποβληθεί, ως προελέχθη, επί ποινή αποκλεισμού με τη τεχνική προσφορά. Τούτων δοθέντων, πρέπει να γίνει δεκτό ότι ορθώς και νομίμως η αναθέτουσα αρχή προέβη στην απόρριψη της προσφοράς της, τα όσα περί αντιθέτου ισχυρίζεται η προσφεύγουσα είναι απορριπτέα ως νόμω και ουσία αβάσιμα.

9. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμη και το κατατεθέν παράβολο πρέπει να καταπέσει υπέρ του Ελληνικού Δημοσίου, κατ' άρθρο 363 παρ. 6 του Ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Αριθμός απόφασης: 317/2023

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 8 Φεβρουαρίου 2023 και εκδόθηκε στις 28 Φεβρουαρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος
Βασιλική Καραδήμα**

**Η Γραμματέας
Αναστασία Ρουμελιώτη**