

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 7 Ιανουαρίου 2025, με την εξής σύνθεση:
Γαρυφαλλιά Σκιάνη, Πρόεδρος, Μαρία Βύρρα, Μέλος, Ναυσικά – Σοφία Μπάσδελη, Μέλος - Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την από 28.11.2024 και υπό ... Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1759/02.12.2024 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα «...» (εφ' εξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στα ... επί της οδού ... αρ. ... , όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά : «...» (εφ' εξής η «αναθέτουσα Αρχή»), που εδρεύει στο ... αρ. ... όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή του, ο προσφεύγων ζητεί να ακυρωθεί η υπ' αριθμό .../2024 απόφαση της ... Επιτροπής της αναθέτουσας Αρχής, κατά το σκέλος αυτής, κατά το οποίο έγινε δεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «...», για την ομάδα Α', και εν τέλει κατακυρώθηκε σε αυτήν ο διαγωνισμός για την ομάδα Α'.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια,

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,

Σκέφθηκε 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 600,00€, το οποίο υπολογίζεται με βάση την αξία, άνευ Φ.Π.Α., της ομάδας Α', ως προς την οποία ασκείται η προσφυγή, ήτοι 22.915,74 €, πλέον ΦΠΑ, (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών, με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει κατατεθεί εμπροθέσμως στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, στις 28.11.2024, καθ' όσον η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες, μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., στις 18.11.2024, β) έχει ασκηθεί μετ' εννόμου συμφέροντος, καθώς η προσφεύγουσα είναι δεύτερη στην σειρά μειοδοσίας και βάλλει κατά της απόρριψης της προσφοράς της οριστικής αναδόχου στον διαγωνισμό, για την ομάδα Α'.

3. Επειδή η αναθέτουσα Αρχή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 365 της παρ. 1 του Ν. 4412/2016, κοινοποίησε την προσφυγή μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στους θιγόμενους από τυχόν αποδοχή της, στις 02.12.2024, προκειμένου αυτοί να λάβουν γνώση και ν' ασκήσουν ενδεχομένως το δικαίωμα παρέμβασής τους. Επισημαίνεται, ότι ο οικονομικός φορέας «...», που έχει αναδειχθεί οριστικός ανάδοχος με την προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας Αρχής, δεν άσκησε παρέμβαση και η αναθέτουσα Αρχή δεν απέστειλε απόψεις της επί της κρινόμενης προσφυγής.

4. 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 την σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

5. Επειδή, με την διακήρυξη, υπ' αριθμό .../16.08.2024, προκηρύχθηκε ανοικτός δημόσιος διαγωνισμός, για την «...», ενδεικτικού συνολικού προϋπολογισμού 44.480,84 ευρώ € (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ)». Κριτήριο ανάθεσης του εν λόγω διαγωνισμού ορίσθηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει ΤΙΜΗΣ ανά ομάδα, και, σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της διακήρυξης, η σύμβαση υποδιαιρείται σε τρεις ομάδες, ήτοι την ΟΜΑΔΑ Α, που περιλαμβάνει ..., την ΟΜΑΔΑ Β, που περιλαμβάνει ... και την ΟΜΑΔΑ Γ, που περιλαμβάνει ... (...), ενώ οι προσφορές υποβάλλονται για μία ή περισσότερες ή και για όλες τις ομάδες και θα περιλαμβάνουν, επί ποινή αποκλεισμού, το σύνολο των ... τμημάτων ανά ομάδα του ενδεικτικού προϋπολογισμού. Η ως άνω διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 16.08.2024, με Α.Δ.Α.Μ. ...

καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό ... 6. Επειδή, με την υπ' αριθμ. .../2024 απόφαση της ... Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής, που ενσωματώθηκε στην προσβαλλόμενη, εγκρίθηκε το υπ' αριθμ. πρωτ. ... /16-10-2024 ... πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού, έγιναν δεκτές οι προσφορές όλων των συμμετεχόντων για την ομάδα Α', ο οικονομικός φορέας, με την επωνυμία «...», αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος ο δε προσφεύγων δεύτερος στην σειρά μειοδοσίας. Εν συνεχεία, με την προσβαλλόμενη, υπ' αριθμ. .../2024, απόφαση, η Οικονομική Επιτροπή ενέκρινε το υπ' αριθμ. πρωτ. .../7-11-2024 ... Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού αποσφράγισης και αξιολόγησης των δικαιολογητικών κατακύρωσης για την ανάδειξη μειοδότη, για δε την επίμαχη Ομάδα Α' ο οικονομικός φορέας, με την επωνυμία «...», αναδείχθηκε οριστικός ανάδοχος.

7. Επειδή η διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (ΕΑ 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 εφ' εξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτήν (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕΛΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς, στην διακήρυξη, τα προς συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς, δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής αποτελεί παράβαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕΛΣυν 70/2006). Σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοϋκτικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και

με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας.

8. Επειδή, σύμφωνα με το άρ. 102 του Ν. 4412/2016 «Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών (άρθρο 56 παρ. 3 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)», *«Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, οι αναθέτουσες αρχές, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητούν από τους προσφέροντες ή υποψήφιους 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.»*. Από την ανωτέρω διάταξη, ερμηνευόμενη σε συνδυασμό με την αρχή της τυπικότητας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, οι οποίες διέπουν κάθε διαγωνιστική διαδικασία και αποσκοπούν στην ύπαρξη διαφάνειας κατά την διεξαγωγή της (ΣΤΕ 1217/2018, 2889/2011 κ.α.), προκύπτει, ότι οι προσφορές των διαγωνιζομένων πρέπει να τηρούν απόλυτα τους ουσιώδεις όρους της διακήρυξης υπό το πλήρες περιεχόμενο αυτών, κάθε δε παράβαση τέτοιου όρου συνεπάγεται το απαράδεκτο της προσφοράς. Όταν το περιεχόμενο της υποβληθείσας προσφοράς παρουσιάζει έλλειψη στοιχείου, κατά παράβαση όρου της διακήρυξης, για την οποία παράβαση η διακήρυξη προβλέπει ποινή αποκλεισμού, δεν υφίσταται δυνατότητα άρσης της παράβασης από τον διαγωνιζόμενο, κατά το στάδιο του ελέγχου των προσφορών, ούτε, βεβαίως, δυνατότητα της αναθέτουσας Αρχής να καλέσει τον διαγωνιζόμενο προς άρση της παράβασης (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 159, 30/2019, 184/2017). Εξ άλλου, η ανωτέρω διάταξη δεν έχει την έννοια, ότι επιτρέπει στην αναθέτουσα Αρχή να δέχεται την διόρθωση οποιωνδήποτε παραλείψεων, η δε δυνατότητα της τελευταίας να ζητήσει από υποψήφιο να διευκρινίσει την προσφορά του δεν μπορεί να έχει, ως αποτέλεσμα, την υποβολή, στην πραγματικότητα, νέας προσφοράς από τον συγκεκριμένο υποψήφιο ούτε να θεραπεύεται με τον τρόπο αυτόν η παράλειψη προσκόμισης εγγράφων ή

παροχής πληροφοριών, των οποίων η υποβολή επιβάλλεται από την διακήρυξη, δεδομένου ότι η αναθέτουσα Αρχή οφείλει να τηρεί αυστηρά τα κριτήρια, που η ίδια έχει καθορίσει (βλ. ΣΤΕ 56/2024 σκ.12, 2647/2022 σκ.24, 147/2022 σκ.34 [με τις εκεί παραπομπές στη νομολογία του Δ.Ε.Ε.], 725/2022 σκ. 35).

9. Επειδή, στο άρθρο **2.4.3.2 «Τεχνική προσφορά»** της διακήρυξης προβλέπεται, ότι *«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” της μελέτης περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των ..., με βάση το κριτήριο ανάθεσης, ήτοι υποχρεούνται να υποβάλλουν με την τεχνική προσφορά τους όλα τα απαραίτητα τεχνικά στοιχεία, έγγραφα και απαιτούμενα πιστοποιητικά, σχετικά με τα υπό ότι είναι σύμφωνα με τις απαιτήσεις της μελέτης της υπηρεσίας και πιο συγκεκριμένα σύμφωνα με τις αναφερόμενες απαιτήσεις στο τεύχος των Τεχνικών Προδιαγραφών έτσι ώστε να προκύπτει η συμφωνία των προσφερομένων ... με τις απαιτήσεις της Υπηρεσίας. ...»*, σύμφωνα δε με το άρθρο **2.4.6 «Λόγοι απόρριψης προσφορών»** της διακήρυξης, *«Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει προσφορά: α) α) η οποία, με την επιφύλαξη του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 περί συμπλήρωσης, 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, ειδικά ως προς τους όρους, οι οποίοι ρητώς έχουν καθοριστεί, επί ποινή αποκλεισμού, στην παρούσα Διακήρυξη), ... ι) η οποία παρουσιάζει αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης, που έχουν ρητώς καθοριστεί, επί ποινή αποκλεισμού, στην παρούσα Διακήρυξη, ια) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας Διακήρυξης, εφόσον αυτές δεν θεραπευτούν από τον*

προσφέροντα με την υποβολή ή τη συμπλήρωσή τους, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας, σύμφωνα με τα άρθρα 102 και 103 του ν.4412/2016...». Στο Παράρτημα Ι - Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης, ορίζονται οι τεχνικές προδιαγραφές των υπό ..., ως αναλύονται κατωτέρω επί των ..., για τα οποία ο προσφεύγων εντόπισε πλημμέλειες στην προσφορά του οριστικού αναδόχου, και συγκεκριμένα για το ... με α/α 5 «...», «...» και για το ... με α/α 36 «...» «...», ενώ προεισαγωγικά των τεχνικών προδιαγραφών ορίζονται τα εξής: «..Τα ... πρέπει να είναι σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές. Αποκλίσεις σε σχέση με τις τεχνικές προδιαγραφές δε γίνονται δεκτές και απορρίπτονται προσφορές με ασαφή ή ελλιπή στοιχεία. Τα προς ..., θα είναι από ... και θα προέρχονται από ... που λειτουργούν νόμιμα. Η παραγωγή, η σύνθεση και η σήμανση θα είναι σύμφωνη με τους νόμους της Ευρωπαϊκής Ένωσης και της Ελλάδας. Θα φέρουν σήμανση από CE, ετικέτες σύμφωνα με τους Ευρωπαϊκούς Κανονισμούς και θα είναι εγκεκριμένα από τις αρμόδιες αρχές. ... Με ποινή αποκλεισμού για τα ... και ... θα πρέπει εξωτερικά της ... να αναγράφονται η δοσολογία, τα συστατικά, η προέλευση, οδηγίες ... και προφύλαξης. Επιπλέον για τα ... - ... θα πρέπει να αναγράφεται στο ... ο αριθμός καταχώρησης του ... ο αριθμός έγκρισης από τον ... Τα προς ... με ... ιδιότητες να διαθέτουν έγκριση (άδεια κυκλοφορίας) από τον ... Η εταιρεία κατασκευής των υπό ... να διαθέτει ISO 9001: 2015- Σύστημα Διαχείρισης Ποιότητας και ISO 14001:2015- ... ή ισοδύναμα αυτών. ...». Περαιτέρω, για το ... με α/α 5, η εταιρεία “...” είχε υποβάλει την 28^η.8.2024 διευκρινιστικό ερώτημα, περί της απαίτησης να διαθέτει το προσφερόμενο ... άδεια κυκλοφορίας ... και συγκεκριμένα «... των τεχνικών προδιαγραφών: Θέλετε να είναι ... με άδεια ΕΟΦ; Το ερώτημα τίθεται διότι καμία ... των ... αυτή τη στιγμή στην Ελλάδα, δεν διαθέτει έγκριση ... Υπάρχουν όμως ... με τα ίδια τεχνικά χαρακτηριστικά το οποία όμως δεν διαθέτουν άδεια ... αλλά είναι καταχωρημένα στο ... του ...». Επί του προαναφερθέντος ερωτήματος, η αναθέτουσα Αρχή απάντησε με το υπ’ αριθμ. πρωτ. .../03.09.2024 έγγραφο, ότι «5. Σχετικά για το ... με Α/Α 5 “...” Σύμφωνα με τις οδηγίες του ... (<https://...>) Ο Συμμετέχων Οικονομικός Φορέας θα πρέπει υποχρεωτικά να προσκομίσει στην Τεχνική Προσφορά του: - Άδεια Κυκλοφορίας από ... που υπόκεινται σε καταχώρηση σύμφωνα με την διευκρινιστική του ... (Αριθμός Πρωτοκ.: ...) – Να έχει υποχρεωτικώς λάβει

έγκριση (κυκλοφορίας) από τον ... η οποία να είναι σε ισχύ. Με άλλα λόγια, το ... αυτό πρέπει να διαθέτει άδεια κυκλοφορίας στην αγορά, η οποία χορηγείται, τροποποιείται, ανακαλείται, και ανανεώνεται αποκλειστικά από τον ... [...]».

Ακολουθως, στις 04.09.2024, με δεύτερο διευκρινιστικό ερώτημα, η προαναφερθείσα εταιρεία “... ”, για το ... με α/α 5, είχε υποβάλει το ακόλουθο ερώτημα: «... ” των τεχνικών προδιαγραφών. ... Παρακαλούμε πολύ αποσαφηνίστε τι ... θέλετε να προσφέρουμε, καθώς ... », επί του οποίου, ερωτήματος, η αναθέτουσα Αρχή με το υπ’ αριθμ. πρωτ. .../06.09.2024 έγγραφό της, απάντησε, ότι «Σχετικά με το ... Α/Α 5 με τίτλο «...», σας γνωρίζουμε ότι γίνεται δεκτή και ... με την προϋπόθεση ότι η καθαρή αξία των ... να μην υπερβαίνει το ... που αναφέρεται στον ενδεικτικό προϋπολογισμό της μελέτης.».

10. Επειδή, με τον προβαλλόμενο με την υπό κρίση προσφυγή λόγο, που αφορά στην προσφορά του οικονομικού φορέα, με την επωνυμία «...», ο προσφεύγων παραθέτει τα άρθρα 2.4.3.2 και 2.4.6 της διακήρυξης, τις διατάξεις των τεχνικών προδιαγραφών ως αναφέρονται στην υπ’ αριθμ. .../2024 Μελέτη καθώς και τις διευκρινιστικές απαντήσεις της αναθέτουσας Αρχής, και αναφέρει, ότι ο οικονομικός φορέας «...», με την προσφορά του, για το ... με Α/Α 5 “... ” και για το ... με Α/Α 36 “... (...) για ...της ΟΜΑΔΑΣ Α’, προσέφερε ... “...” της εταιρείας «...», τα οποία ... δεν διαθέτουν άδεια κυκλοφορίας από τον ... κατά παράβαση της ρητής απαίτησης της διακήρυξης για τα ... με ... ιδιότητες. Κατά συνέπεια, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος, ο οικονομικός φορέας «...», με την εσφαλμένη επιλογή των ... για τα προαναφερθέντα ..., κατέστησε την προσφορά του αποκλίνουσα από απαράβατους όρους της διακήρυξης, ως προς την ορθή υποβολή του φακέλλου “Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά”, ελλιπή λόγω μη ύπαρξης των σχετικών αδειών κυκλοφορίας ... και, κατ’ επέκταση, απορριπτέα. Επιπροσθέτως, σύμφωνα με τον προσφεύγοντα, οι σχετικές πλημμέλειες της τεχνικής προσφοράς του οικονομικού φορέα «...» δεν δύνανται να θεραπευθούν, κατ’ άρθρο 102 Ν. 4412/2016, καθώς δεν πρόκειται για συμπλήρωση ή διευκρίνιση νομίμως, κατ’ αρχήν, υποβληθέντων δικαιολογητικών και στοιχείων, αλλά για αναπλήρωση μη υποβληθέντων στοιχείων, ενώ, σε κάθε περίπτωση, η πρόσκληση συμπλήρωσης αυτών θα καθίστατο άνευ αντικειμένου, διότι τα δεν είναι εγκεκριμένα από τον ...

11. Επειδή, επί του μόνου λόγου της

υπό κρίση προσφυγής, λεκτέα τα εξής: Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2.4.3.2. της διακήρυξης, προκύπτει, ότι η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές, που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα Αρχή στο κεφάλαιο “Τεχνικές Προδιαγραφές” της μελέτης, η οποία έχει ενσωματωθεί στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς, πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περαιτέρω, στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης, προβλέπεται ρητώς, ότι τα πρέπει να είναι σε συμμόρφωση με τις τεχνικές προδιαγραφές, άλλως απορρίπτονται, εφ’ όσον διαπιστωθούν αποκλίσεις σε σχέση με τις τεχνικές προδιαγραφές, και στο προοίμιο της υπ’ αριθμ. ...2024 μελέτης ορίζεται ρητώς, ότι για τα ... τα θα πρέπει να αναγράφεται στο ... ο αριθμός καταχώρησης του ... ο αριθμός έγκρισης από τον ... Επιπλέον, για τα προς ... με ... ιδιότητες, αυτά θα πρέπει να διαθέτουν έγκριση (άδεια κυκλοφορίας) από τον ... Ειδικότερα, για το ... με α/α 5 «...», στις τεχνικές προδιαγραφές προβλέπεται, ότι το προσφερόμενο ... θα πρέπει να είναι ... , τουλάχιστον 3,10g στα 100g, και η ... αυτού να διαθέτει πινακίδα με τον αριθμό της άδειας κυκλοφορίας του ... σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, ενώ με τις υπ’ αριθμ. πρωτ. .../03.09.2024 και τις υπ’ αριθμ. πρωτ. .../06.09.2024 διευκρινίσεις της αναθέτουσας Αρχής ορίζεται, ρητώς και με σαφήνεια, ότι το προσφερόμενο ... πρέπει να είναι εγκεκριμένο από ... Επίσης, για το ... με α/α 36 «...», στις τεχνικές προδιαγραφές προβλέπεται, ότι το προσφερόμενο ... θα πρέπει να πληροί τα εξής: «...», ήτοι θα πρέπει να είναι ... Εκ των προαναφερθεισών διατάξεων, σε συνδυασμό με τις υπ’ αριθμ. πρωτ. .../03.09.2024 και τις υπ’ αριθμ. πρωτ. .../06.09.2024 διευκρινίσεις της αναθέτουσας Αρχής, οι οποίες κοινοποιήθηκαν προσηκόντως στους συμμετέχοντες, χωρίς να προσβληθούν, με αποτέλεσμα να έχουν ενταχθεί στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, προκύπτει, ότι δεν απαιτείται επί ποινή αποκλεισμού να προσκομίσει ο διαγωνιζόμενος με την τεχνική προσφορά του την άδεια έγκρισης κυκλοφορίας του ... ιδιότητες, πλην όμως, θα πρέπει τα ... να διαθέτουν την σχετική έγκριση (άδεια κυκλοφορίας) από τον ... και ο διαγωνιζόμενος να αποδείξει την πλήρωση της σχετικής απαίτησης. Εξ άλλου, ως μέσο απόδειξης, δεν ορίζεται με σαφήνεια στην διακήρυξη, ότι πρέπει να γίνει αποκλειστικά με την προσκόμιση της άδειας έγκρισης κυκλοφορίας του προσφερόμενου ... από τον ... Έτι περαιτέρω, για το ... με α/α 5 «...», στις τεχνικές προδιαγραφές της προκείμενης διακήρυξης, ως προεξετέθησαν,

προβλέπεται ρητώς, ότι στην ... θα πρέπει να αναγράφεται ο αριθμός της άδειας κυκλοφορίας του ...

12. Επειδή, από την επισκόπηση της τεχνικής προσφοράς του οικονομικού φορέα «...» (αρχείο με ονομασία «...pdf»), προκύπτει, ότι, για το ... με α/α 5 «...» και για το ... με α/α 36 «...», αυτός προσέφερε ... με την ονομασία ... της εταιρείας ... (...), Ελληνικής κατασκευής. Προς απόδειξη της πλήρωσης των τεχνικών προδιαγραφών, ως έχουν τεθεί με το Παράρτημα Ι της διακήρυξης και με τις διευκρινίσεις της αναθέτουσας Αρχής, η αναδειχθείσα οριστική ανάδοχος προσκόμισε δελτία δεδομένων ασφαλείας για το προσφερόμενο από αυτήν ... με α/α 5 (αρχεία με ονομασία «...», «...» και «...», εντός του υποφακέλλου της τεχνικής προσφοράς «Τεχνικά Φυλλάδια Ομάδα Α\... ...»), εκ των οποίων δεν αποδεικνύεται, ότι το ... διαθέτει άδεια έγκρισης κυκλοφορίας από τον ... και δεν προκύπτει, εάν αναγράφεται στην ... ο αριθμός της σχετικής άδειας. Ομοίως, εκ των προσκομισθέντων φυλλαδίων ... (...) του προσφερόμενου από την αναδειχθείσα οριστική ανάδοχο ..., για το ... με α/α 5 (αρχεία με ονομασία «...», «...» και «...» εντός του υποφακέλλου της τεχνικής προσφοράς «Τεχνικά Φυλλάδια Ομάδα Α\... ...»), δεν προκύπτει, ότι το προσφερόμενο ..., για το ... με α/α 5, διαθέτει άδεια έγκρισης κυκλοφορίας από τον ... και δεν προκύπτει, εάν αναγράφεται στην ... ο αριθμός της σχετικής άδειας. Επίσης, με την τεχνική προσφορά της, η οριστική ανάδοχος προσκόμισε αποδεικτικό καταχώρισης του προσφερόμενου για το ... με α/α 5 ... με στοιχεία ... (αρχείο με ονομασία «...»), εκ του οποίου προκύπτει, ότι έχει καταχωρισθεί στο ... πλην όμως, δεν συνάγεται η πλήρωση της έτερης απαίτησης της διακήρυξης, δηλαδή να έχει δοθεί άδεια κυκλοφορίας από τον ... Περαιτέρω, για το ... με α/α 36 “...” της ΟΜΑΔΑΣ Α’, το οποίο οι τεχνικές προδιαγραφές ορίζουν, ότι πρέπει να είναι ... η αναδειχθείσα οριστική ανάδοχος προσέφερε ... εμπορικής ονομασίας “...” της εταιρείας «...», τα οποία ..., δεν αποδεικνύεται από το σύνολο των προσκομιζόμενων με την τεχνική προσφορά της στοιχείων και εγγράφων (αρχεία με ονομασία «...pdf», «...pdf», δελτίο δεδομένων ασφαλείας «...pdf», δελτίο δεδομένων ασφαλείας «...pdf», εντός του υποφακέλλου της τεχνικής προσφοράς «Τεχνικά Φυλλάδια Ομάδα Α’/...»), ότι διαθέτουν άδεια κυκλοφορίας από τον ... Επιπροσθέτως, η οριστική ανάδοχος προσκόμισε με την τεχνική προσφορά της την υπ’ αριθμ. πρωτ. .../27.01.2023 απόφαση

χορήγησης άδειας δυνατότητας παραγωγής ..., με τις ... , στο εργαστήριο «...», εκδοθείσα από τον ... , καθώς και την υπ' αριθμ. πρωτ. .../14.2.23 απόφαση διορισμού υπευθύνου στο ... «...» (αρχείο με ονομασία «...pdf»), έγγραφα, από τα οποία προκύπτει διαφορετική πληροφορία, μη σχετιζόμενη με την απαίτηση διάθεσης έγκρισης κυκλοφορίας από τον ... για τα ... από την οριστική ανάδοχο ... εν σχέσει προς τα ζητούμενα από την διακήρυξη ..., με α/α 5 και α/α 36. Με τα ανωτέρω δεδομένα και εν όψει των προπαρατεθέντων όρων της διακήρυξης και του Παραρτήματος Ι, ως νομίμως διευκρινίσθηκαν από την αναθέτουσα Αρχή, τα ... από την αναδειχθείσα οριστική ανάδοχο ... δεν αποδεικνύεται, ότι πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης, η οποία απαιτεί ρητώς, τα ... να διαθέτουν άδεια έγκρισης κυκλοφορίας από τον ... ενώ για το ..., με α/α 5, απαιτείται αυτό να διαθέτει έγκριση κυκλοφορίας από τον ... (...) και να αναγράφεται ο αριθμός της άδειας κυκλοφορίας στην ... του προσφερόμενου ... Κατά συνέπεια, δοθέντος ότι οι διαγωνιζόμενοι υποχρεούνται να αποδεικνύουν ακριβώς, πώς οι τεθείσες τεχνικές προδιαγραφές πληρούνται, υποβάλλοντας με την τεχνική προσφορά τους τα σχετικά έγγραφα απόδειξης της πλήρωσης των τεχνικών προδιαγραφών, η αναθέτουσα Αρχή όφειλε, κατά δέσμια αρμοδιότητα, όπως απορρίψει την προσφορά του οικονομικού φορέα «...», για το σύνολο των ... για την Ομάδα Α', κατ' άρ. 2.4.3.2 και 2.4.6 α', ι' και ια' της διακήρυξης, καθώς αυτός δεν απέδειξε, ότι τα ... με α/α 5 και α/α 36, διαθέτουν την απαιτούμενη από τις τεχνικές προδιαγραφές, ως περιελήφθησαν στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης και νομίμως διευκρινίσθηκαν από την αναθέτουσα Αρχή, άδεια έγκρισης κυκλοφορίας από τον ... Οι προαναφερθείσες πλημμέλειες της προσφοράς του οικονομικού φορέα «...» δεν δύνανται να συμπληρωθούν/ διευκρινισθούν, κατ' εφαρμογή του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016, δοθέντος ότι ρητώς, στο άρθρο 2.4.3.2 της διακήρυξης, γίνεται αναφορά περί του ότι 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” της μελέτης»*, και, κατά συνέπεια, οι οικείοι όροι θεωρούνται ουσιώδεις και επομένως οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψή της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002). Βάσει των ανωτέρω, ο μόνος λόγος της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός, ως βάσιμος.

13. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, πρέπει η προδικαστική προσφυγή να γίνει δεκτή και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη, κατά το σκεπτικό, ήτοι, κατά το μέρος που έκανε δεκτή την προσφορά του οικονομικού φορέα, με την επωνυμία «...» για την Ομάδα Α', και ανέδειξε αυτόν οριστικό ανάδοχο της Ομάδας Α' της σύμβασης.

14. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο, που κατέβαλε ο προσφεύγων, κατά τις διατάξεις των άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στον προσφεύγοντα.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 7 Ιανουαρίου 2025 και εκδόθηκε στις 24 Ιανουαρίου 2025, στην Αθήνα.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΓΑΡΥΦΑΛΛΙΑ ΣΚΙΑΝΗ

**ΗΛΕΚΤΡΑ ΝΙΚΟΛΑΚΟΠΟΥΛΟΥ
α/α ΧΡΥΣΟΥΛΑ ΠΑΠΑΝΤΩΝΙΟΥ**