

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

7^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 14 Φεβρουαρίου 2025 με την εξής σύνθεση:
Αλίκη Μαρκάκη, Πρόεδρος, Καλή Χατζηγιαννάκη-Εισηγήτρια και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 07.01.2025 με ΓΑΚ 27/08.01.2025 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...» (εφεξής η προσφεύγουσα), που εδρεύει στο ..., επί της οδού ... αριθ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα,

κατά του Ν.Π.Δ.Δ. με την επωνυμία ... «...» (εφεξής η αναθέτουσα αρχή), που εδρεύει στη ... επί της ... αριθ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά

- 1) της εταιρείας με την επωνυμία «...» (εφεξής α' παρεμβαίνουσα), που εδρεύει στη ..., επί της οδού ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα,
- 2) της εταιρείας με την επωνυμία «...» (εφεξής β' παρεμβαίνουσα), που εδρεύει στη ..., επί της οδού ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα,
- 3) της εταιρείας με την επωνυμία «...» (εφεξής γ' παρεμβαίνουσα), που εδρεύει στην ..., επί της οδού ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθεί στο σύνολό της η υπ' αριθ. .../2024 διακήρυξη ηλεκτρονικού διαγωνισμού ανοικτής διαδικασίας του ν.π.δ.δ. με την επωνυμία ...«...», άλλως να ακυρωθούν οι φωτογραφικοί, κατά την άποψή της όροι που αφορούν σε αδικαιολόγητα περιοριστικές τεχνικές προδιαγραφές ως προς τα είδη με α/α 1 (...), με α/α 2 (...), με α/α 3 (...), με α/α 4 (...), με α/α 5 (...), με α/α 6 (...), με α/α 12 (...), με α/α 14 και 15 (...), με α/α 18 (...) και με α/α 23 (...) για τους λόγους που αναφέρονται αναλυτικώς στην προσφυγή.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια, Καλή Χατζηγιαννάκη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής έχει καταβληθεί, κατά τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και 5 του π.δ.

39/2017 (ΦΕΚ Α' 64), το νόμιμο παράβολο συνολικού ποσού 877,35 € (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και την αντίστοιχη 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 και η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV αυτού, περί έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

3. Επειδή, με τη με αριθ. πρωτ. .../2024 διακήρυξη η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ανοικτό, ηλεκτρονικό διαγωνισμό μέσω ΕΣΗΔΗΣ, άνω των ορίων, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης προμήθειας «...», ετήσιου προϋπολογισμού ... ευρώ πλέον Φ.Π.Α. με δυνατότητα παράτασης ενός έτους και συνολικό προϋπολογισμό με ετήσια παράταση: ...€ άνευ ΦΠΑ. Η διακήρυξη απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις2024 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης και έλαβε τον αριθμό ..., αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις2024, όπου έλαβε αριθμό ΑΔΑΜ: ... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε αύξοντα συστημικό αριθμό Το αντικείμενο της σύμβασης υποδιαιρέθηκε σε συνολικά ... τμήματα, ορίσθηκε δε ότι γίνονται δεκτές προσφορές και για κάθε τμήμα της διακήρυξης χωριστά, αλλά πάντα για το σύνολο της ποσότητας. Κατά της ως άνω διακήρυξης στρέφεται η προσφεύγουσα, η οποία επιδιώκει να ακυρωθεί αυτή στο σύνολό της, άλλως να ακυρωθούν οι ως άνω αναφερόμενοι όροι αυτής για τους λόγους που αναφέρονται αναλυτικώς στην προσφυγή.

4. Επειδή, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 του ν. 4412/2016, προκειμένου να θεωρηθεί ότι ο προσφεύγων βάλλει κατά όρου της διακήρυξης με έννομο συμφέρον, αυτός θα πρέπει να επικαλεστεί άμεση βλάβη προκαλούμενη από τον πληττόμενο όρο, ο οποίος παραβιάζει τους κανόνες που αφορούν στις προϋποθέσεις συμμετοχής στον διαγωνισμό, τη διαδικασία επιλογής του αναδόχου ή τα εφαρμοστέα για την ανάδειξή του κριτήρια, σε σημείο που να αποκλείει ή να καθιστά ουσιαδώς δυσχερή τη (λυσίτελή) συμμετοχή του στον διαγωνισμό (βλ. ΕΑ ΣτΕ 352/2018, 86/2018 κ.ά.). Συνεπώς, ως επίκληση βλάβης, υπό την έννοια αυτή, νοείται όχι η απλή

επίκληση παρανομίας ή η κατά γενικό τρόπο προβολή παράβασης διαφόρων διατάξεων οποιουδήποτε επιπέδου, αλλά η επίκληση και ανάδειξη των συγκεκριμένων και επαρκώς εξειδικευμένων στοιχείων, τα οποία αφορούν στη νομική ή πραγματική κατάσταση του συγκεκριμένου συμμετέχοντος και εξαιτίας των οποίων, αποκλείεται ή καθίσταται υπερβολικά δυσχερής η συμμετοχή του στον διαγωνισμό ή προδιαγράφεται (άμεσα ή έμμεσα) σε βάρος του το αποτέλεσμα του λόγω αδυναμίας του να εκπληρώσει τις απαιτούμενες προϋποθέσεις (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 146-148/2016 Ολ., 1140, 1137, 977/2010, 1149, 1102-3, 1046-7/2009, 14/2006 κ.α.). Η κατά τα ανωτέρω επίκληση βλάβης προς θεμελίωση του εννόμου συμφέροντος για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά διακήρυξης απαιτείται τόσο κατά την προβολή λόγων που πλήττουν την εν γένει νομιμότητά της, όσο και κατά την προβολή λόγων που στρέφονται κατά συγκεκριμένων όρων αυτής (βλ. Ε.Α. 352/2018, 86/2018). Το συμφέρον αυτό διατηρείται και μετά τη λήξη της προθεσμίας υποβολής προσφορών, εφόσον ο αιτών, ο οποίος είτε δεν έλαβε μέρος στο διαγωνισμό είτε μετέσχε με επιφύλαξη, προβάλλει με συγκεκριμένους ισχυρισμούς ότι ο επίμαχος κάθε φορά όρος αποκλείει ή καθιστά ουσιωδώς δυσχερή τη συμμετοχή του στο διαγωνισμό (βλ. ΣΤΕ 252/2023, όπου και περαιτέρω παραπομπές στη σχετική νομολογία). Η δε επιδίωξη διαμόρφωσης ευνοϊκότερων συνθηκών για τη συμμετοχή της προσφεύγουσας στη διαγωνιστική διαδικασία, δεν αρκεί για τη στοιχειοθέτηση της συγκεκριμένης βλάβης που απαιτείται για την προσβολή της διακήρυξης (πρβλ. ad hoc ΣΤΕ ΕΑ 93/2021 σκ. 13, ΣΤΕ 2631/2020). Περαιτέρω, έχει κριθεί ότι για τη θεμελίωση του εννόμου συμφέροντος αρκεί καταρχήν η επίκληση ότι ενδιαφέρεται ο οικονομικός φορέας να συμμετάσχει στον διαγωνισμό, με βάση το γεγονός ότι δραστηριοποιείται επαγγελματικά στο αντικείμενο της δημοπρατούμενης σύμβασης και ότι δεν απαιτείται η επίκληση, πολλώ δε μάλλον η απόδειξη, πλήρωσης αναλυτικά όλων των κριτηρίων και προϋποθέσεων που συνδέονται με το δικαίωμα συμμετοχής, απαίτηση η οποία συνδέεται με επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας και η απόδειξη της οποίας κατά το στάδιο προσβολής των όρων της διακήρυξης θα συνεπαγόταν ανυπέρβλητα εμπόδια στην επιδιωκόμενη προδικαστική προστασία, πολλώ μάλλον αφού δεν απαιτείται για την υποβολή προσφυγής κατά όρων διακήρυξης να συνιστά ο

προσφεύγων συμμετέχοντα στο διαγωνισμό (βλ. ΣΤΕ 288/2024, ΔΕΦΑΘ 966/2022). Εξάλλου, κατά το ΔΕΕ, ένας οικονομικός φορέας δεν υποχρεούται να αποδείξει ότι όντως θα συμμετείχε στη διαδικασία ανάθεσης, αλλά αρκεί προς τούτο η ύπαρξη τέτοιας πιθανότητας (απόφαση ΔΕΕ της 2ας Σεπτεμβρίου 2021, C-721/19, Sisal, EU: C:2021:672, σκέψη 63).

5. Επειδή, εν προκειμένω, η προσφεύγουσα έχει ασκήσει την προδικαστική προσφυγή εν γένει νόμιμα και παραδεκτά. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα ασκεί την προδικαστική προσφυγή εμπρόθεσμα και μετ' εννόμου συμφέροντος, καταρχήν, καθόσον ως δραστηριοποιούμενη στην οικεία αγορά, περιλαμβάνεται στον κύκλο των οικονομικών φορέων που δικαιούνται να συμμετάσχουν στον διαγωνισμό (βλ ΣΤΕ 2069/2022, ΕΑ ΣΤΕ 17/2021, σκ. 7), ενδιαφέρεται δε να συμμετάσχει σε αυτόν, πλην όμως η συμμετοχή της εμποδίζεται ή καθίσταται ουσιωδώς δυσχερής εξαιτίας των πληττόμενων όρων. Ειδικότερα, ισχυρίζεται ότι με προφανές έννομο συμφέρον βάλλει κατά της επίμαχης διακήρυξης, δεδομένου ότι έχει υποβάλλει προσφορά στο πλαίσιο της διαγωνιστικής διαδικασίας που προκηρύχθηκε δυνάμει της υπ' αριθ. .../2023 διακήρυξης της ... (ΑΔΑΜ: ...), αντικείμενο της οποίας είναι η προμήθεια του είδους «...» (CPV: ...), ήτοι αντικείμενο κοινό με αυτό της επίμαχης διακήρυξης και μάλιστα, έχει ήδη κηρυχθεί οριστική ανάδοχος δυνάμει της υπ' αριθ. .../...-...-2024 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της ... ως προς τα είδη Α01 (...), Α02 (...), Α11 (...), Β01 (...), Β02 (...), Β10 (...), Β11 (...) και Γ01 (...). Βάλλει δε κατά της επίμαχης διακήρυξης, ιδία διότι από τους πληττόμενους όρους αυτής, υπέστη άμεση, ειδική και ενεστώσα βλάβη εις βάρος της, καθώς οι προσβαλλόμενοι όροι, και συγκεκριμένα οι τεχνικές προδιαγραφές που αφορούν τα είδη με α/α 1, 2, 3, 4, 5, 6, 12, 14 και 23 έχουν τεθεί κατά παράβαση του νόμου και δεν είναι σύμφωνες με τις τεχνικές προδιαγραφές της Συγκεκριμένα, κατά τους ισχυρισμούς της, οι πληττόμενες τεχνικές προδιαγραφές έχουν καταρτισθεί αντίθετα προς στα άρθρα 18 παρ. 1, 53 και 54 του ν.4412/2016 και την αρχή της χρηστής δημοσιονομικής διαχείρισης, κατά τρόπο που αποκλείουν, άλλως καθιστούν ουσιωδώς δυσχερή την υποβολή προσφοράς εκ μέρους της, καθόσον φωτογραφίζουν κατ' ουσίαν τα προϊόντα που, κατά περίπτωση, εμπορεύονται στην Ελλάδα άλλες εταιρείες και σε κάθε περίπτωση έχουν ως αποτέλεσμα να

εμποδίζεται η εκ μέρους της υποβολή παραδεκτής προσφοράς ως προς τα αντίστοιχα υπό προμήθεια είδη, δεδομένου ότι αυτή δεν εμπορεύεται προϊόντα που πληρούν τις – κατά παράβαση του νόμου τιθέμενες – τεχνικές προδιαγραφές και δεν δύναται να προετοιμάσει καταλλήλως σύμφωνα με τη διακήρυξη και να υποβάλει την προσφορά της στον διαγωνισμό. Περαιτέρω, στο πλαίσιο εξέτασης των επιμέρους λόγων ακύρωσης, θα εξεταστεί η συνδρομή του εννόμου συμφέροντος για την προβολή καθενός από αυτούς (πρβλ. ΣτΕ 2631/2020).

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή ανάρτησε την προδικαστική προσφυγή στην ιστοσελίδα του ΕΣΗΔΗΣ, ήτοι του επίσημου τόπου του διαγωνισμού στις 08.01.2025 και υπέβαλε νόμιμα και εμπρόθεσμα το υπ' αριθ. .../21.01.2025 έγγραφο απόψεών της, σε σχέση με την υπό κρίση προσφυγή, το οποίο ελήφθη υπόψη από την Αρχή.

7. Επειδή, οι παρεμβαίνουσες εταιρείες εμπροθέσμως άσκησαν αντιστοίχως τις από 16.01.2025, 16.01.2025 και 17.01.2025 παρεμβάσεις τους, μετ' εννόμου συμφέροντος και εν γένει παραδεκτώς με αίτημα την απόρριψη της προσφυγής και τη διατήρηση του κύρους της προσβαλλόμενης διακήρυξης, καθόσον με την προδικαστική προσφυγή πλήττονται οι τεχνικές προδιαγραφές για τα προαναφερόμενα είδη ως φωτογραφικές, οι δε παρεμβαίνουσες εταιρείες κατονομάζονται με την προδικαστική προσφυγή ως οι μοναδικές εταιρείες των οποίων τα προϊόντα φέρονται να πληρούν όλες τις τεθείσες με την οικεία διακήρυξη τεχνικές προδιαγραφές και επομένως ως οι μόνες δυνάμενες να συμμετάσχουν στον επίμαχο διαγωνισμό. Σημειωτέον ότι η α' παρεμβαίνουσα, με την παρέμβασή της αναφέρει ρητώς πως προτίθεται να λάβει μέρος στον επίμαχο διαγωνισμό για τα τμήματα της διακήρυξης με α/α 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7 και 23. Η δε γ' παρεμβαίνουσα έχει καταθέσει το από 17.01.2025 έγγραφο, το οποίο τιτλοφορείται ως «ΈΓΓΡΑΦΟ-ΑΠΟΨΕΙΣ», πλην όμως, κατ' ορθή ερμηνεία του εγγράφου, αυτό αποτελεί παρέμβαση.

8. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της παραπονείται για παραβίαση εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής της με αριθ. .../10.04.2023 απόφασης της Αναπληρώτριας ... και του άρθρου 18 του ν. 4412/2016, καθώς και για παράνομη διενέργεια της προκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας εκκρεμούσης της διαδικασίας ανάθεσης της συμφωνίας – πλαίσιο.

Ειδικότερα, ισχυρίζεται ότι η ..., ως ... του άρθρου 41 παρ. 1 περ. γ' του ν. 4412/2016, με την υπ' αριθ. .../2023 διακήρυξή της στις .../.../2023 προκήρυξε για λογαριασμό ..., μεταξύ των οποίων είναι και η εν λόγω αναθέτουσα αρχή, ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό, άνω των ορίων, για τη σύναψη Συμφωνίας Πλαίσιο για την προμήθεια του είδους «...» (CPV ...), με προσυμφωνημένο ποσοστό επιμερισμού στη συμφωνία – πλαίσιο της συνολικής ποσότητας, με εκτελεστικές συμβάσεις χωρίς επαναδιαγωνισμό, χρονικής διάρκειας δύο (2) ετών, εκτιμώμενης αξίας ... € για ένα (1) έτος και ... € για τα δύο (2) έτη, με δικαίωμα προαίρεσης για ένα (1) ακόμη έτος, εκτιμώμενης αξίας ... ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Στον προαναφερθέντα διαγωνισμό της συμφωνίας – πλαίσιο της ..., έλαβε μέρος η προσφεύγουσα εταιρεία και αναδείχθηκε οριστική ανάδοχος δυνάμει της υπ' αριθ. .../...-...-2024 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της ..., κατ' αποδοχή του αριθ. πρωτ. .../... .2024 πρακτικού αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης, για τα είδη Α01 (...), Α02 (...), Α11 (...), Β01 (...), Β02 (...), Β10 (...), Β11 (...) και Γ01 (...). Ενόσω, λοιπόν, εκκρεμούσε ο προσυμβατικός έλεγχος της προαναφερθείσας συμφωνίας-πλαίσιο και λίγο πριν τη συμβασιοποίησή της, η αναθέτουσα αρχή με την προσβαλλόμενη διακήρυξη, προκήρυξε παρανόμως, κατά την προσφεύγουσα, σύμβαση προμήθειας διάρκειας ενός (1) έτους, με δυνατότητα παράτασης για ένα (1) ακόμη έτος με αντικείμενο την ..., ήτοι διαγωνισμό με αντικείμενο που περιλαμβάνει τα περισσότερα από τα είδη της προαναφερθείσας συμφωνίας-πλαίσιο. Τούτων δοθέντων, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, η δημοσίευση της προσβαλλόμενης διακήρυξης έρχεται σε ευθεία αντίθεση με τις υπ' αριθ. ... (ΦΕΚ ...) και ... (ΦΕΚ ...) υπουργικές αποφάσεις, αντίκειται στις αρχές της ορθής δημοσιονομικής μεταχείρισης και οπωσδήποτε επιχειρεί να καταστρατηγήσει τις υποχρεώσεις της αναθέτουσας αρχής που απορρέουν από τις προαναφερόμενες υπουργικές αποφάσεις και κατ' ουσία – σε ό,τι αφορά την αναθέτουσα αρχή – να παρακάμψει και να ανατρέψει παρανόμως τα ήδη διαμορφούμενα αποτελέσματα της διαγωνιστικής διαδικασίας της συμφωνίας – πλαίσιο δυνάμει της προκείμενης διακήρυξης. Και τούτο διότι α) με την προσθήκη της δυνατότητας παράτασης, η αναθέτουσα αρχή επιχειρεί να παρακάμψει την απαγόρευση των διατάξεων των αποφάσεων της Αναπληρώτριας ..., καθώς

προβλέπει μεν την ετήσια διάρκεια της σύμβασης, παρέχει δε τη δυνατότητα παράτασης της σύμβασης για ένα (1) έτος ακόμη, πρόβλεψη που αντίκειται ευθέως στο γράμμα της παρ. 4 του άρθρου 7 της υπ' αριθ. ... υπουργικής απόφασης, β) ο χρόνος δημοσίευσης της προσβαλλόμενης διακήρυξης λίγο πριν τη συμβασιοποίηση της συμφωνίας-πλαίσιο μεταξύ της ... με την προσφεύγουσα για τα είδη Α01, Α02, Α11, Β01, Β02, Β10, Β11 και Γ01 ... και μάλιστα με τεχνικές προδιαγραφές που την αποκλείουν, καταδεικνύει άνευ ετέρου τινός ότι η αναθέτουσα αρχή επιχειρεί να ακυρώσει το ρόλο της ... ως ... Αναθέτουσας Αρχής, να θέσει εκποδών το σύνολο της διαδικασίας ανάθεσης για τη σύναψη συμφωνίας-πλαίσιο βάσει της διακήρυξης ... (παρότι η αναθέτουσα αρχή καταλαμβάνεται από αυτή) και να καταστρατηγήσει τις επιταγές, περιορισμούς και υποχρεώσεις που τίθενται για τους φορείς του άρθρου ... του ν. .../2021 από τις υπουργικές αποφάσεις αριθ. ... (ΦΕΚ ...) και ... (ΦΕΚ ...), ενώ παράλληλα επιχειρεί την ανατροπή του αναπτυσσόμενου ανταγωνισμού στο πλαίσιο του διαγωνισμού ... για τη σύναψη συμφωνίας-πλαίσιο, ενώ επιπλέον, επιβαρύνει αδικαιολόγητα τον προϋπολογισμό.

9. Επειδή, η αναθέτουσα με τις απόψεις της ισχυρίζεται, μεταξύ άλλων, ότι *«Αναφερόμαστε κατά πρώτον στο δικαίωμα αλλά και υποχρέωση των αναθετουσών αρχών στην συγκεκριμένη περίπτωση του ... μας, να εκτελεί διαγωνιστικές διαδικασίες από τον εγκεκριμένο Πίνακα Προγραμματισμού Προμηθειών 2024 ο οποίος σε κάθε περίπτωση έχει κοινοποιηθεί τόσο στην ... όσο και στην Παράλληλα σας ενημερώνουμε ότι κατά το 2024 διενεργήθηκαν αρκετοί διαγωνισμοί με αντικείμενο την ... από άλλα ... της χώρας σε κάποιους από τους οποίους η προσφεύγουσα εταιρεία συμμετείχε, ενδεικτικά σας αναφέρουμε τους κάτωθι διαγωνισμούς:*

- *Διακήρυξη .../2024 , ...,*
- *Διακήρυξη ..._2024 , ...,*
- *Διακήρυξη .../2024, ...,*
- *Διακήρυξη ... /2024 , ...,*
- *Διακήρυξη .../2024 , ...,*
- *Διακήρυξη .../28.03.2024 , ...,*
- *Διακήρυξη ... /2024, ...*
- *Διακήρυξη .../2024 ...*

- Διακήρυξη ..., ...,
- Διακήρυξη .../2024, ...,
- Διακήρυξη .../...-11.07.2024, ...

Σε ότι αφορά την διάρκεια του διαγωνισμού αυτή ορίζεται σε ένα έτος **με δυνατότητα** (και όχι δέσμευση) παράτασης ενός επιπλέον έτους. Η αναφορά στο ποσό των ... € με ΦΠΑ για δύο έτη αποτελεί προαπαιτούμενο κατά το στάδιο του Προσυμβατικού Ελέγχου ώστε να βεβαιωθεί ότι έχει εξασφαλιστεί η αντίστοιχη δέσμευση πίστωσης σε περίπτωση χρήσης τυχόν παρατάσεων ή και προαιρέσεων. Το ... διενήρνησε τον διαγωνισμό ... προς κάλυψη των άμεσων και επιτακτικών αναγκών του ... χωρίς την παραμικρή πρόθεση να παρακάμψει τις Κεντρικές Διαδικασίες, άλλωστε στην σελίδα 74 της Διακήρυξης παρ. 3.4 αναφέρεται **"Το ... διατηρεί το δικαίωμα να διακόψει την εκτέλεση της σύμβασης πριν από τη λήξη της, χωρίς αποζημίωσή του, εφόσον για το είδος του διαγωνισμού προγραμματιστεί και υλοποιηθεί αντίστοιχος ... διαγωνισμός από την ... (...) του Υπουργείου ... ή άλλη αρμόδια Αρχή, η οποία θα αφορά και το"** Γεγονός που συνεπάγεται ότι για τα είδη που είναι κοινά στον Διαγωνισμό .../2024 και στον αντίστοιχο διαγωνισμό .../2023 της ..., όταν σταλεί η σύμβαση Συμφωνία -Πλαίσιο το ... από την Κεντρική Αρχή, το ... μας θα προχωρήσει κανονικά στις επιμέρους εκτελεστικές Συμβάσεις για τα είδη αυτά. Επιπλέον σας αναφέρουμε το με αριθμό πρωτ. .../... .2024 έγγραφο της ... στο οποίο αναφέρει συγκεκριμένα: «Σας εφιστούμε ιδιαίτερα την προσοχή στα αναγραφόμενα στην από στοιχεία ... (ΦΕΚ ...) Υπουργική Απόφαση με την οποία η συμμετοχή των ... , στην εν θέματι προμήθεια ειδών μέσω της σύναψης εκτελεστικών συμβάσεων σε εκτέλεση της Σύμβασης Συμφωνίας -Πλαίσιο **και έπειτα**, δεν μπορείτε να εκκινήσετε διαδικασίες σύναψης σχετικών συμβάσεων για την προμήθεια των ειδών «...», τα οποία **εμπεριέχονται** στην Συμφωνία Πλαίσιο». Η επιτροπή σύνταξης τεχνικών προδιαγραφών του διαγωνισμού λειτούργησε λαμβάνοντας υπόψη ως κριτήρια επιλογής των χαρακτηριστικών των ... τα εξής:

- Τις αντικειμενικές ανάγκες της ..., την ήδη υπάρχουσα εμπειρία των ... του ... και τα καλά τους αποτελέσματα από την χρήση των υλικών που αναφέρονται στις τεχνικές προδιαγραφές του Διαγωνισμού,

- το δυναμικό και η δυνατότητα των ... της ... για χρήση και εφαρμογή υλικών συγκεκριμένων χαρακτηριστικών και δυνατοτήτων,
- οι εκτιμώμενες ανάγκες, ποιοτικά και αριθμητικά, σε προϊόντα ανάλογα με την υπάρχουσα εμπειρία και τα πεπραγμένα των ... του πρόσφατου παρελθόντος . Στο σημείο αυτό αναφέρουμε ότι οι ανάγκες που δηλώθηκαν για τον Διαγωνισμό της ... δόθηκαν το 2021, όταν το ... είχε άλλη σύνθεση ... και μικρότερο εύρος

- Η ανάγκη χρήσης νέων τεχνολογιών και εφαρμογής νεωτεριστικών προϊόντων, προς την κατεύθυνση της ... και προόδου και προς όφελος της ... των ... κλπ.».

10. Επειδή, στην υπ' αριθ. υπ. απόφαση ... (ΦΕΚ ... της Αναπληρώτριας ..., με τίτλο «Παροχή κεντρικών και επικουρικών ... από την ... ως ...», στο μεν άρθρο 1 αυτής ορίζεται ότι: «Αντικείμενο της παρούσας αποτελεί η ρύθμιση των ειδικότερων θεμάτων που αφορούν στην παροχή ... αγορών από την ... (...), υπό την ιδιότητά της ως ... (...), για την κάλυψη των αναγκών των φορέων του άρθρου ... του ν. .../2021, σύμφωνα με τη διάταξη της παρ. ... του άρθρου ... του ν. 4412/2016», στο δε άρθρο ... παρ. ... ότι: «4. Με την επιφύλαξη τυχόν υφιστάμενων συμφωνιών - πλαίσιο που έχουν συναφθεί στο πλαίσιο της υπό στοιχεία ... (...) απόφασης της Αναπληρώτριας ... και της υπό στοιχεία ... (...) απόφασης της Αναπληρώτριας ..., από την προκήρυξη των διαγωνισμών που προβλέπονται στην παρούσα υπουργική απόφαση της παρ. ... του άρθρου ... του ν. 4412/2016 και έως τη σύναψη των σχετικών συμβάσεων, συμφωνιών - πλαίσιο, από την ... (...), οι φορείς του άρθρου ... του ν. .../2021 δύνανται να καλύπτουν τις σχετικές τους ανάγκες, συνάπτοντας συμβάσεις με χρονική διάρκεια έως ένα έτος, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4412/2016 και τις εκάστοτε ισχύουσες ειδικές προς τούτο διατάξεις. Μετά τη λήξη των συμβάσεων αυτών, οι προαναφερόμενοι φορείς προσφεύγουν υποχρεωτικά στις συμβάσεις, συμφωνίες-πλαίσιο που έχουν συναφθεί από την ... (...)». Επιπλέον, στην υπ' αριθ. ... (ΦΕΚ ...) απόφαση της Αναπληρώτριας ..., με τίτλο «Καθορισμός των συμβάσεων και των συμφωνιών πλαίσιο που θα συναφθούν από την ... (...), ως ... της περ. γ) παρ. ... του άρθρου ... του ν. 4412/2016, για τα έτη 2023-2024 για την κάλυψη των αναγκών των φορέων του άρθρου ... του ν. .../2021», στο άρθρο ... αυτής ορίζονται τα εξής: «7. Με την επιφύλαξη τυχόν υφιστάμενων

συμφωνιών πλαίσιο που έχουν συναφθεί από την ... (...), στο πλαίσιο της υπό στοιχεία ...(...) απόφασης της Αναπληρώτριας ... και της υπό στοιχεία ... (...) απόφασης της Αναπληρώτριας ..., στις οποίες προσφεύγουν υποχρεωτικά οι φορείς του άρθρου ... του ν. .../2021, από την προκήρυξη των διαγωνισμών και έως τη σύναψη των συμφωνιών-πλαίσιο και των συμβάσεων ή τη θέση σε ισχύ των δυναμικών συστημάτων αγορών που προβλέπονται στην παρούσα υπουργική απόφαση από την ... (...), οι φορείς του άρθρου ... του ν. .../2021 δύνανται να καλύπτουν τις σχετικές τους ανάγκες, συνάπτοντας συμβάσεις με χρονική διάρκεια έως ένα έτος, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4412/2016 και τις εκάστοτε ισχύουσες ειδικές προς τούτο διατάξεις. Μετά τη λήξη των συμβάσεων αυτών, οι προαναφερόμενοι φορείς προσφεύγουν υποχρεωτικά στις συμφωνίες πλαίσιο και τις συμβάσεις που συνάπτονται ή στα δυναμικά συστήματα αγορών που τίθενται σε ισχύ από την ... (...).». Εν όψει των ανωτέρω, προκύπτει σαφώς πως οι φορείς του άρθρου ... του ν. .../2021, στους οποίους περιλαμβάνεται και η αναθέτουσα αρχή, δύνανται για το χρονικό διάστημα από την προκήρυξη του διαγωνισμού από την ... για τη σύναψη συμφωνίας- πλαίσιο έως την σύναψή της και την σύναψη των εκτελεστικών συμβάσεων σε εκτέλεση αυτής, να προκηρύσσουν διαγωνισμούς για την κάλυψη των αναγκών τους, ήτοι, μεταξύ άλλων, και για ..., συνάπτοντας συμβάσεις με χρονική διάρκεια έως ένα έτος, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4412/2016 και τις εκάστοτε ισχύουσες ειδικές προς τούτο διατάξεις. Μετά δε τη λήξη των συμβάσεων αυτών, οι προαναφερόμενοι φορείς προσφεύγουν υποχρεωτικά στις συμβάσεις, συμφωνίες-πλαίσιο που έχουν συναφθεί από την ... (...).

11. Επειδή, εν προκειμένω, η αναθέτουσα αρχή νομίμως προκήρυξε σύμφωνα με τα προεκτεθέντα, διαγωνισμό για την κάλυψη των αναγκών της Και τούτο, διότι σύμφωνα με το άρθρο 105 του ν. 4412/2016 «3. Η απόφαση κατακύρωσης καθίσταται οριστική, εφόσον συντρέξουν οι ακόλουθες προϋποθέσεις: α) η απόφαση κατακύρωσης έχει κοινοποιηθεί, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην παρ. 2, β) σε συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία άνω των ορίων του άρθρου 118, περί απευθείας ανάθεσης, και των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ για τις συμβάσεις ενεργειών τεχνικής βοήθειας του άρθρου 119, παρέλθει άπρακτη η προθεσμία άσκησης προδικαστικής προσφυγής [...], γ) έχει

ολοκληρωθεί επιτυχώς ο προσυμβατικός έλεγχος από το Ελεγκτικό Συνέδριο, σύμφωνα με τα άρθρα 324 έως 327 του ν. 4700/2020 (Α' 127), εφόσον απαιτείται, και δ) ο προσωρινός ανάδοχος έχει υποβάλλει έπειτα από σχετική πρόσκληση, υπεύθυνη δήλωση, που υπογράφεται σύμφωνα με όσα ορίζονται στο άρθρο 79Α, περί υπογραφής Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης, στην οποία δηλώνεται ότι, δεν έχουν επέλθει στο πρόσωπό του οψιγενείς μεταβολές κατά την έννοια του άρθρου 104 και μόνον στην περίπτωση του προσυμβατικού ελέγχου ή της άσκησης προδικαστικής προσφυγής κατά της απόφασης κατακύρωσης. 4. Μετά από την οριστικοποίηση της απόφασης κατακύρωσης, η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί τον ανάδοχο να προσέλθει για την υπογραφή του συμφωνητικού, θέτοντάς του προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης ειδικής πρόσκλησης. 5. Η σύμβαση θεωρείται συναφθείσα με την κοινοποίηση της πρόσκλησης της παρ. 4 στον ανάδοχο». Επομένως, η εν λόγω σύμβαση εκ της συμφωνίας- πλαίσιο της ... δεν είχε συναφθεί καίτοι είχε αναδειχθεί η προσφεύγουσα οριστική ανάδοχος, δεδομένου ότι δεν είχε ολοκληρωθεί ο προσυμβατικός έλεγχος αυτής από το Ελεγκτικό Συνέδριο και δεν είχε αποσταλεί στην προσφεύγουσα η σχετική πρόσκληση της παρ. 4 του άρθρου 105 του ν. 4412/2016. Ως εκ τούτου, δυνάμει των προαναφερθεισών υπουργικών αποφάσεων, η αναθέτουσα αρχή είχε το δικαίωμα να προκηρύξει διαγωνισμό για την κάλυψη των αναγκών της, δεδομένου μάλιστα ότι είχε προβλεφθεί ρητώς η δυνατότητά της να διακόψει την εκτέλεση της σύμβασης πριν από τη λήξη της, χωρίς την καταβολή αποζημίωσης στον ανάδοχο, εάν υλοποιηθεί στο ενδιάμεσο αντίστοιχος ενοποιημένος διαγωνισμός από την ... του ... ή άλλη αρμόδια Αρχή, ως η ..., πλην όμως για διάστημα όχι μεγαλύτερο του ενός έτους. Ωστόσο, ως βασίμως προβάλλει η προσφεύγουσα, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε διαγωνισμό για ένα έτος με δυνατότητα χρονικής παράτασης με αντίστοιχη οικονομική επιβάρυνση για άλλο ένα έτος, παραβιάζοντας έτσι τις προαναφερθείσες υπουργικές αποφάσεις. Και τούτο ανεξάρτητα από το γεγονός ότι στην σελίδα 74 της διακήρυξης (παρ. 3.4) αναφέρεται ότι «Το ... διατηρεί το δικαίωμα να διακόψει την εκτέλεση της σύμβασης πριν από τη λήξη της, χωρίς αποζημίωσή του, εφόσον για το είδος του διαγωνισμού προγραμματιστεί και υλοποιηθεί αντίστοιχος ... διαγωνισμός από την ... (...) του ... ή άλλη αρμόδια Αρχή, η οποία

θα αφορά και το», καθόσον ουδόλως δύναται να θεωρηθεί μετά βεβαιότητας ότι η συμβασιοποίηση της συμφωνίας-πλαίσιο θα λάβει χώρα εντός ενός έτους από την υπογραφή της επίμαχης σύμβασης του Εξάλλου, η πρόθεση της αναθέτουσας αρχής για σύναψη σύμβασης που υπερβαίνει το έτος προκύπτει και από άλλα σημεία της οικείας διακήρυξης, όπως για παράδειγμα στην παράγραφο 1.3.2 της διακήρυξης, όπου αναφέρεται «ο συνολικός προϋπολογισμός για δύο έτη συμπεριλαμβανόμενης της παράτασης ... € χωρίς το ΦΠΑ (... € με το Φ.Π.Α 13%)», ενώ σε άλλο σημείο της διακήρυξης ως ετήσιος προϋπολογισμός εμφανίζεται το ποσό των ... €, καθώς επίσης και στο άρθρο 3 του Παραρτήματος VI – Σχεδίου Συμφωνητικού, όπου ως συνολική διάρκεια υλοποίησης του συμβατικού αντικειμένου ορίζονται είκοσι τέσσερις μήνες, ενώ προβλέπεται δικαίωμα παράτασης για ένα (1) επιπλέον έτος. Εν όψει των ανωτέρω, η αναθέτουσα αρχή είχε μεν το δικαίωμα να προκηρύξει διαγωνισμό για την ... και ορθώς προκήρυξε τον οικείο διαγωνισμό, πλην όμως όφειλε να προβλέψει χρόνο ισχύος της οικείας σύμβασης μόνο για ένα έτος, σεβόμενη τις προαναφερθείσες αποφάσεις της Αναπληρώτριας ..., γενομένου εν μέρει δεκτού του σχετικού λόγου της προσφυγής. Αλυσιτελώς δε προβάλλεται από την αναθέτουσα αρχή ότι η αναφορά στο ποσό των ... € με ΦΠΑ για δύο έτη αποτελεί προαπαιτούμενο κατά το στάδιο του προσυμβατικού ελέγχου ώστε να βεβαιωθεί ότι έχει εξασφαλιστεί η αντίστοιχη δέσμευση πίστωσης σε περίπτωση χρήσης τυχόν παρατάσεων ή και προαιρέσεων, δεδομένου ότι η αναφορά αυτή αφορά σε παράταση, που ως προελέχθη απαγορεύεται. Συνεπώς, οι όροι της διακήρυξης που αναφέρονται αμέσως ή εμμέσως σε διάρκεια της σύμβασης για περισσότερο του ενός έτους θα πρέπει να ακυρωθούν ως παράνομοι.

12. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθούν οι όροι του Παραρτήματος Ι της προσβαλλόμενης διακήρυξης που περιλαμβάνουν τεχνικές προδιαγραφές των υπό ..., οι οποίες – κατά παράβαση των διατάξεων 18, 53, 54 του νόμου ν. 4412/2016 και του Κώδικα Δεοντολογίας ...ς (αριθ. πρωτ. .../30.4.2013 εγκύκλιος ...) είτε είναι μία προς μία ή και σε συνδυασμό μεταξύ τους «φωτογραφικές» και απόλυτα προσδιοριστικές συγκεκριμένων μόνο προϊόντων τα οποία διανέμει και προμηθεύει στην εγχώρια αγορά ένας μόνον οικονομικός φορέας –

προμηθευτής είτε, εν πάση περιπτώσει, – ομοίως κατά παράβαση των ανωτέρω διατάξεων και της αρχής της αναλογικότητας – περιορίζουν υπερβολικά και αδικαιολόγητα την ανάπτυξη ανταγωνισμού δια της συμμετοχής στον διαγωνισμό περισσότερων ενδιαφερομένων, μεταξύ των οποίων και η προσφεύγουσα. Ειδικότερα, ισχυρίζεται ότι οι πληττόμενες τεχνικές προδιαγραφές περιγράφονται κατά τρόπο εξαιρετικά λεπτομερή, απόλυτο και ανελαστικό, χωρίς τούτο να δικαιολογείται από κάποια ... σκοπιμότητα ή αναγκαιότητα της αναθέτουσας αρχής, φωτογραφίζοντας με αυτόν τον τρόπο συγκεκριμένα προϊόντα, θίγοντας αδικαιολόγητα την αρχή της ίσης μεταχείρισης, της διαφάνειας, της απαγόρευσης των διακρίσεων, καθώς και την αρχή της αναλογικότητας (βλ. ΣτΕ ΕΑ 124/2015 παρ.11, 9/2015 παρ.13). Ως εκ τούτων, η προσφεύγουσα, κατά τους ισχυρισμούς της, αποκλείεται από το δικαίωμα συμμετοχής στο διαγωνισμό, αφού καθίσταται αδύνατη η εκ μέρους της παραδεκτή υποβολή προσφοράς ως προς τα αντίστοιχα υπό προμήθεια είδη, δεδομένου ότι η προσφεύγουσα δεν εμπορεύεται προϊόντα που πληρούν τις κατά παράβαση του νόμου τιθέμενες τεχνικές προδιαγραφές. Ειδικότερα, ισχυρίζεται ότι ως προς τα είδη με α/α 1 και α/α 4, η απαίτηση να φέρει το προσφερόμενο προϊόν ως προς το ... τιμή προσδιοριζόμενη σε ... (...), χωρίς να καταλείπεται ένα εύλογο εύρος, είναι απολύτως περιοριστική, καθόσον είναι σχεδόν αδύνατο να υφίσταται οποιοδήποτε άλλο προϊόν στην αγορά που να φέρει ακριβώς τον ίδιο Η ίδια δε η προσφεύγουσα διαθέτει ..., ήτοι περισσότερο αποτελεσματικό και ... καταλληλότερο και σε κάθε περίπτωση εξίσου αποτελεσματικό και ... κατάλληλο. Το δε μόνο προϊόν που ανταποκρίνεται στις εν λόγω τιθέμενες προδιαγραφές για το είδος με α/α 1 είναι, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, το προϊόν ..., το οποίο διατίθεται στην Ελλάδα αποκλειστικά από την α' παρεμβαίνουσα εταιρεία «...», ενώ για το είδος με α/α 4 ο ... της εταιρείας ..., αποκλειστικός αντιπρόσωπος της οποίας είναι στην Ελλάδα και πάλι η α' παρεμβαίνουσα. Αντιστοίχως, ως προς το προϊόν με α/α 2, το ζητούμενο εύρος ... (...) είναι δυσανάλογο και περιοριστικό του ανταγωνισμού, καθόσον σε αυτό ανταποκρίνεται, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, μόνο ο ... (Σχετικό 5), τον οποίο προμηθεύεται αποκλειστικά η β' παρεμβαίνουσα εταιρεία «...». Ομοίως, η επιλογή της αναθέτουσας αρχής να απαιτεί την προσφορά ... για το προϊόν με α/α 3,

ουδόλως δικαιολογείται από κάποια ... ή άλλη σκοπιμότητα και συνιστά άκρως περιοριστική και φωτογραφική τεχνική προδιαγραφή, δεδομένου ότι μόνο η α' παρεμβαίνουσα προμηθεύεται ... της ..., που ανταποκρίνονται στο σύνολο των τεθέντων τεχνικών προδιαγραφών. Επιπρόσθετα, ως προς το είδος με α/α 5 η απαίτηση να φέρει το ζητούμενο είδος ... με τιμή προσδιοριζόμενη κατά τρόπο ..., και μάλιστα έως του ... είναι απολύτως περιοριστική και φωτογραφική, καθόσον κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, ο ... από τους διατιθέμενους στην αγορά, ο οποίος καλύπτει τις περιγραφόμενες απαιτήσεις είναι το προϊόν ... (Σχετικό 11) που προμηθεύει στην ελληνική αγορά η α' παρεμβαίνουσα. Το αυτό ισχύει, κατά την προσφεύγουσα, και για τα είδη με α/α 6 και α/α 18, όπου ζητείται ..., τον οποίο ως προς το είδος με α/α 6 καλύπτει μόνο το προϊόν ... (...), το οποίο προμηθεύει στην ελληνική αγορά η α' παρεμβαίνουσα και ως προς το είδος με α/α 18 καλύπτει μόνο το προϊόν ..., το οποίο διατίθεται από την β' παρεμβαίνουσα. Εξάλλου, το ίδιο ισχύει και για το προϊόν με α/α 12, όπου πάλι ζητείται ... κατ' ... τιμή, με αποτέλεσμα το μοναδικό προϊόν που να ανταποκρίνεται στις εν λόγω τεχνικές προδιαγραφές να είναι, κατά την προσφεύγουσα, το ..., το οποίο διαθέτει στην ελληνική αγορά η εταιρεία με την επωνυμία «...». Αντιστοίχως, η απαίτηση ως προς τα είδη με α/α 14 και 15 για ... είναι επίσης φωτογραφική και περιοριστική του ανταγωνισμού, δεδομένου ότι, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, η μοναδική εταιρεία που εμπορεύεται ένα τέτοιο προϊόν είναι η γ' παρεμβαίνουσα που εμπορεύεται το προϊόν Ομοίως, και η απαίτηση για το είδος με α/α 23 για ... είναι ιδιαιτέρως περιοριστική του ανταγωνισμού και φωτογραφική, καθόσον, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, το μόνο προϊόν που πληροί την εν λόγω προδιαγραφή είναι το προϊόν ..., το οποίο διατίθεται στην ελληνική αγορά από την α' παρεμβαίνουσα.

13. Επειδή, η αναθέτουσα από την πλευρά της ισχυρίζεται, μεταξύ άλλων, ότι: *«Η περιγραφή των ... είναι αρκούτως λεπτομερής και συγκεκριμένη όχι μόνο τώρα αλλά παγίως και όχι μόνο από το δικό μας ..., ώστε να αποφεύγονται προϊόντα που δεν τηρούν τις προδιαγραφές. Τούτο επιβεβαιώνεται και δικαιώνεται ως πρακτική, καθώς το σύνολο σχεδόν των ... του διαγωνισμού μας περιλαμβάνονται και στον Γενικότερα επιλέγονται και έχουν επιλεγεί χαρακτηριστικά συμβατά με ... και εν πολλοίς δοκιμασμένους*

από τη δική μας ... και από ..., όπως και χαρακτηριστικά συμβατά με νέες τεχνολογίες για βελτίωση των ... με βάση την τεχνολογική εξέλιξη στον τομέα.

Κρίσιμο επίσης να αναφερθεί ότι για τις τεχνικές προδιαγραφές του εν λόγω διαγωνισμού έχει δημοσιευτεί ... (...). Β. Επιπλέον σε ότι αφορά το τεχνικό μέρος του διαγωνισμού .../2024 σας αναφέρουμε σχετικά: ΜΕ ΤΟ ΕΙΔΟΣ ΜΕ Α/Α:1 Οι προδιαγραφές συντάχθηκαν βάσει της κατηγορίας Α3 της Ο ... επιλέχθηκε από την ..., εξαιτίας των ... που φέρει, τεχνικό χαρακτηριστικό το οποίο εξυπηρετεί τις ανάγκες των ... κατά την ... του έτσι ώστε ο χειρισμός και η ... του στο ... του ... να καθίσταται πιο εύκολη. ΜΕ ΤΟ ΕΙΔΟΣ ΜΕ Α/Α:2 Οι προδιαγραφές συντάχθηκαν βάσει της κατηγορίας ... της Σχετικά με την αναφορά της προσφεύγουσας ότι οι ζητούμενες προδιαγραφές φέρουν απαίτηση προσδιοριζόμενη σε απόλυτη τιμή, είναι ψευδής και αβάσιμη καθώς όπως προκύπτει από τον αντίστοιχο πίνακα της διακήρυξης, ο ... ζητείται να είναι από ... έως ..., γεγονός που δίνει τη δυνατότητα να καταθέσουν την προσφορά τους εταιρείες που διαθέτουν προϊόντα μεταξύ αυτού του εύρους , επομένως η αναθέτουσα αρχή ουδεμία απόλυτη τιμή αιτείται στις τεχνικές προδιαγραφές όπως ψευδώς ισχυρίζεται η προσφεύγουσα εταιρεία στην σελίδα 15 παρ.36 του κειμένου της προδικαστικής προσφυγής με ΓΑΚ .../08.01.2025. ΜΕ ΤΟ ΕΙΔΟΣ ΜΕ Α/Α:3 Οι προδιαγραφές συντάχθηκαν βάσει της κατηγορίας ... της Ο ... αυτός επιλέχθηκε από την ... για τη ... του ... όταν αυτό απαιτείται και η επιλογή του ανταποκρίνεται πλήρως στις δυνατότητες των ... για ... και ... στα ... της ... μας. Επίσης ο ... επιλέχθηκε από την ..., εξαιτίας των ... που φέρει, ... το οποίο εξυπηρετεί τις ανάγκες των ... κατά την ... του έτσι ώστε ο ... και η ... του στις ... να καθίσταται πιο εύκολη. ΜΕ ΤΟ ΕΙΔΟΣ ΜΕ Α/Α:4 Οι προδιαγραφές συντάχθηκαν βάσει της κατηγορίας Β13 της Ο ... αυτός επιλέχθηκε από την ... για τη ... των ... που σχετίζονται με τη ... και την ... του ... όταν αυτό απαιτείται και εξαιτίας των ... καθώς προσφέρουν σταθερότητα και μηδαμινές πιθανότητες ... του ΜΕ ΤΟ ΕΙΔΟΣ ΜΕ Α/Α:5 Οι προδιαγραφές συντάχθηκαν βάσει της κατηγορίας ... της Οι ... χωρίζονται σε διάφορες κατηγορίες όσον αφορά το ... τους αποτέλεσμα (...). Επίσης, κάθε ... έχει διαφορετικά χαρακτηριστικά ... (..., ... κ.α.). Όπως είναι κατανοητό το ... θα πρέπει να διαθέτει ... διαφόρων ... και ..., για να μπορεί να καλύψει όλο το εύρος αυτών των χαρακτηριστικών, και να επιλέγει τον κατάλληλο ... όσον

αφορά το ... του. Όπως προκύπτει και από την εν λόγω κατηγορία της ..., η ... προσδιορίζεται κατά απόλυτη τιμή στα, γεγονός που αποδεικνύει ότι οι απαιτήσεις της συγκεκριμένης ... είναι εγκεκριμένες από την επιτροπή του Πανελλήνιου Διαγωνισμού και πλήρως καλύπτουν τις ανάγκες των ... αλλά και των ΜΕ ΤΟ ΕΙΔΟΣ ΜΕ Α/Α:6 Οι προδιαγραφές συντάχθηκαν βάσει της κατηγορίας ... της Ο ... επιλέχθηκε ως ο αντίστοιχος ... του α/α:5. Όπως είναι προφανές, σε έναν ... που έχει ... στο ... θα επιλεγεί να μπει ίδιο ... με ίδια τεχνικά χαρακτηριστικά με το αντίστοιχο που χρησιμοποιήθηκε στο ΜΕ ΤΟ ΕΙΔΟΣ ΜΕ Α/Α:12 Πρόκειται για ... που δεν κυκλοφορούσε στην εγχώρια αγορά όταν προκηρύχθηκε ο Πανελλήνιος Διαγωνισμός για το λόγο αυτό δεν υπάρχει αντίστοιχο είδος στην Η ... μας επέλεξε αυτά τα χαρακτηριστικά καθώς ανταποκρίνονται σε ... με νέα τεχνολογία για τη βελτίωση των ... στα πλαίσια της τεχνολογικής εξέλιξης στον ... της Στο σημείο αυτό αναφέρουμε την ανακολουθία στους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας εταιρείας ανάμεσα στις παραγράφους 55 & 56 , όπου αρχικά κάνει λόγο για ... (παρ.55) και κατόπιν για ... (παρ.56). ΜΕ ΤΟ ΕΙΔΟΣ ΜΕ Α/Α:14 και 15 Οι προδιαγραφές συντάχθηκαν βάσει της κατηγορίας ... της Το ... μας, όπως και σε όλες τις υπόλοιπες κατηγορίες βασίζεται στις εγκεκριμένες τεχνικές προδιαγραφές του Πανελλήνιου Διαγωνισμού. ΜΕ ΤΟ ΕΙΔΟΣ ΜΕ Α/Α:18 Οι προδιαγραφές συντάχθηκαν βάσει της κατηγορίας Α17 της Ο ... αυτός επιλέχθηκε από την ... εξαιτίας των ... καθώς προσφέρουν σταθερότητα και μηδαμινές πιθανότητες ... του ΜΕ ΤΟ ΕΙΔΟΣ ΜΕ Α/Α:23 Οι προδιαγραφές συντάχθηκαν βάσει της κατηγορίας Α18 της Ο συγκεκριμένος ... επιλέχθηκε από την ..., εξαιτίας του ... που διαθέτει με ..., ώστε να μην επιτρέπεται η διακοπή της ... του με τον ... πριν αυτός εξέλθει πλήρως του Επιπλέον στους ανακριβείς ισχυρισμούς της προσφεύγουσας εταιρείας σας αναφέρουμε σχετικά με την παράγραφο 73 και συγκεκριμένα ο ισχυρισμός: "Από αυτές τις παρανομίες της Διακήρυξης εμποδίζεται αδικαιολόγητα η συμμετοχή - μεταξύ άλλων Εταιρειών και της εταιρείας μας στο διαγωνισμό , αφού η εταιρεία μας διαθέτει **άλλα μηχανήματα** , τα οποία όμως δεν ανταποκρίνονται στο σύνολο των ως άνω φωτογραφικών προδιαγραφών" είναι καθ' όλα άκυρος και σκοπό έχει να παραπλανήσει την Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. καθώς **ο διαγωνισμός αφορά την ... και ουδεμία απαίτηση ή αναφορά γίνεται σε ... ή ...** . Σχετικά με τον ... ,

χαρακτηριστικό για το οποίο η προσφεύγουσα κάνει αναφορά στο σύνολο των κατηγοριών, είναι ένα τεχνικό χαρακτηριστικό που σχετίζεται άμεσα με το ... του ... και επηρεάζει άμεσα το ... κατά την ... από Υπάρχουν αναφορές πως όσο μεγαλύτερος είναι ο ... υπάρχει πιθανότητα να δυσκολεύει το ... του ... εξαιτίας του ... του υλικού και για αυτό να είναι απαραίτητο ο ... να διαθέτει και άλλα ποιοτικά χαρακτηριστικά που να διευκολύνουν τον ... του ... (πχ. ...). Συνοψίζοντας όπως εμφανώς προκύπτει από τα ανωτέρω το ... μας προέβη σε σύνταξη τεχνικών προδιαγραφών σύμφωνες με τις προδιαγραφές του Πανελλήνιου Διαγωνισμού της ... Επιλέχθηκαν χαρακτηριστικά συμβατά με έγκριτους και εν πολλοίς δοκιμασμένους (τόσο από το ... μας όσο και από ...) ... αλλά και σύμφωνα με νέες τεχνολογίες στα πλαίσια της εξέλιξης του έργου της ... μας. Η καταγγελία της προσφεύγουσας είναι αβάσιμη καθώς είναι αδύνατο η ... να έχει επιλέξει ... τα οποία είναι μη λειτουργικά, αναποτελεσματικά ή χαμηλότερα ποιοτικά για να προμηθεύσει το σύνολο των ... της χώρας. Εν αντιθέσει με τα στοιχεία που παραθέτει η προσφεύγουσα, ουδεμία περίπτωση περιορισμού του ανταγωνισμού υφίσταται, καθώς έχουν επιλεγεί πολλές και διαφορετικές κατηγορίες για την εξυπηρέτηση των αναγκών μας, οι οποίες αντιστοιχούν σε ... που διαθέτει η πλειονότητα των εταιρειών της εγχώριας αγοράς. Είναι εμφανώς λογικό ότι δεν μπορούν όλα τα προϊόντα που κυκλοφορούν να είναι συμβατά με όλες τις κατηγορίες και ούτε υπάρχει η δυνατότητα να συμπεριλάβει το ... μας όλες τις κατηγορίες της ... στο διαγωνισμό του».

14. Επειδή, κατά τους ισχυρισμούς της α' παρεμβαίνουσας ο προκείμενος λόγος της προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτος ελλείψει εννόμου συμφέροντος από την πλευρά της προσφεύγουσας, διότι η τελευταία πλήττει τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης, για τα προϊόντα με α/α 1, 2, 3, 4, 5, 6 και 23 και ειδικότερα τον «...» και την «...», ενόσω τα προϊόντα που προσφέρει, δεν πληρούν πλήθος άλλων τεχνικών προδιαγραφών που απαιτείται από τη διακήρυξη, με αποτέλεσμα η προσφορά της να είναι έτσι και αλλιώς απορριπτέα, ένεκα ακαταλληλότητας των προϊόντων της να ανταποκριθούν στο σύνολο των τεχνικών προδιαγραφών, ανεξαρτήτως ύπαρξης των επίμαχων – προσβαλλόμενων τεχνικών προδιαγραφών. Ειδικότερα, ισχυρίζεται ότι α) για τον ... με Α/Α 1, τα προϊόντα της

προσφεύγουσας δεν πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές με ... κατά των ... και ..., με μία ... στη βάση των ..., ποσοστό%, ... από 0 έως 34, β) για τον ... με A/A 2 τα προϊόντα της προσφεύγουσας δεν πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές με ... για την ενίσχυση του ... του ..., με ... τύπου ..., κατασκευασμένος από ..., ... (...) για τον ... με A/A 3 τα προϊόντα της προσφεύγουσας δεν πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές με ποσοστό ... 4% και ... έγκριση για μη ... (...) με μία ... στη βάση των ... για βέλτιστη ..., με γωνία ..., δ) για τον ... με A/A 4 τα προϊόντα της προσφεύγουσας δεν πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές με ... τύπου ... και γωνία ..., ... από 0.0 έως 34.0 ... και μισά από 10.00 έως 34.00 ..., ε) για τον ... με A/A 5 τα προϊόντα της προσφεύγουσας δεν πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές με σχεδιασμό ... τύπου ... (...) υπό γωνία ... από το ..., κατασκευασμένος από ..., στ) για τον ... με A/A 6 τα προϊόντα της προσφεύγουσας δεν πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές με σχεδιασμό ... τύπου ... (...) υπό γωνία ... από το ..., διαθέσιμος στους εξής ...: ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ... (...) ... και ζ) για τον ... με A/A 23 τα προϊόντα της προσφεύγουσας δεν πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές ... σε ... με ... στο ... της ώστε να μην επιτρέπεται η ... της ... του με τον ... πριν αυτός εξέλθει πλήρως του συστήματος, ολική γωνία ... με τον Ισχυρίζεται δε επιπλέον ότι ο εν λόγω ισχυρισμός είναι αβάσιμος, διότι οι τεχνικές προδιαγραφές των επίμαχων ειδών που έθεσε η αναθέτουσα αρχή, βρίσκονται σε απόλυτη συστοιχία με τις τεχνικές προδιαγραφές που η ίδια η ... έκρινε καταλληλότερες και επομένως απαραδέκτως αμφισβητείται από την προσφεύγουσα η ανέλεγκτη κρίση της αναθέτουσας αρχής ως προς την επιλογή των πληττομένων τεχνικών προδιαγραφών των προς προμήθεια ειδών, για την οποία η αναθέτουσα αρχή έχει ευρεία διακριτική ευχέρεια ως προς τη σκοπιμότητα των επιλογών της. Εξάλλου, στις τεχνικές προδιαγραφές των προϊόντων που προκήρυξε η διακήρυξη, ανταποκρίνεται η πλειονότητα των εταιρειών της εγχώριας αγοράς, ώστε δεν τίθεται ζήτημα περί φωτογραφικών διατάξεων που τέθηκαν προς όφελος της ίδιας της παρεμβαίνουσας. Ενδεικτικά δε αναφέρει ότι ... με ..., ... και ..., όπως αυτοί απαιτούνται από την διακήρυξη, εμπορεύονται και άλλες εταιρείες όπως η εταιρεία ... (...), η εταιρεία ... και ... (...) και η εταιρεία ... (...), προσκομίζει δε προς επίρρωση των ισχυρισμών της τα σχετικά τεχνικά φυλλάδια των ανωτέρω εταιρειών. Ειδικά δε για τον ... με α/α

2, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι αβάσιμα παραπονείται η προσφεύγουσα, καθώς στη διακήρυξη αναφέρεται εύρος τιμών του έως ..., γεγονός που δίνει τη δυνατότητα σε περισσότερες εταιρείες να συμμετάσχουν, ώστε δεν τίθεται ζήτημα περί φωτογραφικής διάταξης, ενώ αντίστοιχο προϊόν δεν εμπορεύεται αποκλειστικά η εταιρεία ..., όπως εσφαλμένα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα. Σημειώνει δε, ότι στην υπ' αριθμό .../2023 διακήρυξη της ..., κατά της οποίας, όχι μόνο δεν παραπονέθηκε η προσφεύγουσα αλλά ανακηρύχθηκε ανάδοχος του διαγωνισμού, στο είδος με α/α Α19 ζητήθηκε χωρίς κανένα ..., στο α/α Α22 ζητήθηκε χωρίς κανένα ..., στο α/α Γ05 ζητήθηκε χωρίς κανένα Ομοίως η προσφεύγουσα δεν διαμαρτυρήθηκε για το είδος με α/α Β15 της συμφωνίας- πλαίσιο της ..., όπου αναφέρεται, χωρίς ... και το οποίο αντιστοιχεί στο είδος α/α 5 της επίμαχης διακήρυξης.

15. Επειδή, η β' παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι δεν διακινεί με οποιοδήποτε τρόπο τα συγκεκριμένα προϊόντα ... και τον ... της εταιρείας ..., ως εσφαλμένως υποστηρίζει η προσφεύγουσα.

16. Επειδή, τέλος η γ' παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι τα τεχνικά χαρακτηριστικά των ... που ορίζει η διακήρυξη .../2024 ανταποκρίνονται στα πλαίσια της τεχνολογικής εξέλιξης, προς πλήρη κάλυψη των απαιτήσεων της ... και ταυτίζονται με τις εγκεκριμένες προδιαγραφές ... της Εξάλλου, το γεγονός της ταύτισης των πληττόμενων προδιαγραφών με προϊόντα συγκεκριμένης εταιρείας δεν αρκεί για να θεωρηθεί ότι οι σχετικές προδιαγραφές είναι φωτογραφικές. Επιπλέον προβάλλει ότι ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι ο ... του διατιθέμενου από αυτήν ..., συνιστά ισοδύναμη - εάν όχι αποτελεσματικότερη- λύση με το περιγραφόμενο στη διακήρυξη προϊόν δεν είναι πλήρως τεκμηριωμένη, καθόσον για τη συνολική απόδοση των ..., πρέπει να ληφθούν υπόψη και άλλοι κρίσιμοι παράγοντες, όπως η σταθερότητα και αξιοπιστία του υλικού, η ... καθώς και οι συγκριτικές μελέτες και η

17. Επειδή, όπως έχει κριθεί (πρβλ. ΣτΕ 2602/2022, ΕΑ ΣτΕ 106/2021, 189/2015, 124/2015, 354/2014 κ.ά.), η αναθέτουσα αρχή είναι κατ' αρχήν ελεύθερη να διαμορφώνει κατά την κρίση της τους όρους της διακήρυξης για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών, ως προς τα χαρακτηριστικά των υπό ανάθεση υπηρεσιών, καθορίζοντας τις τεχνικές προδιαγραφές και τις

ανάγκες της από ποσοτική και ποιοτική άποψη. Η δε θέσπιση με τη διακήρυξη προδιαγραφών που η αναθέτουσα αρχή κρίνει πρόσφορες ή αναγκαίες, για την καλύτερη εξυπηρέτηση των αναγκών της, δεν παραβιάζει τους κανόνες του ανταγωνισμού για μόνο τον λόγο ότι επιτρέπει τη συμμετοχή ορισμένων ενδιαφερομένων και συνεπάγεται αδυναμία συμμετοχής στο διαγωνισμό ή καθιστά ουσιωδώς δυσχερή τη συμμετοχή σε αυτόν άλλων οικονομικών φορέων, των οποίων οι υπηρεσίες δεν πληρούν τις προδιαγραφές αυτές. Και τούτο, διότι από τη φύση τους οι προδιαγραφές περιορίζουν τον κύκλο των δυναμένων να συμμετάσχουν στο διαγωνισμό προσώπων, η δε σκοπιμότητα της θέσπισής τους αμφισβητείται απαράδεκτα από τυχόν προτιθέμενους να μετάσχουν στον διαγωνισμό (ΣΤΕ 1399/2023). Ελέγχονται, όμως, και στην περίπτωση αυτή, τα κριτήρια επιλογής και οι τεχνικές προδιαγραφές από την άποψη της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της απαγόρευσης των διακρίσεων, καθώς επίσης και της αρχής της αναλογικότητας (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 124/2015, 9/2015, 354/2014 κ.ά.). Έτσι, οι ελάχιστες απαιτήσεις που ορίζονται με τα έγγραφα της σύμβασης πρέπει να σχετίζονται με το αντικείμενό της, ήτοι να τελούν σε σχέση αναλογίας και να είναι προσαρμοσμένες προς αυτό, χωρίς όμως, να βαίνουν πέραν του αναγκαίου μέτρου για την εξυπηρέτηση του κατά περίπτωση επιδιωκόμενου σκοπού (βλ. αντί άλλων ΕΑ ΣΤΕ 170/2021). Τυχόν δε περιορισμοί στην πρόσβαση στον οικείο διαγωνισμό, που τίθενται με τα κριτήρια αυτά, πρέπει να δικαιολογούνται από επιτακτικό λόγο δημοσίου συμφέροντος και να αποδεικνύεται ότι ο σκοπός, για τον οποίο θεσπίστηκαν, δεν θα μπορούσε να επιτευχθεί εξίσου αποτελεσματικά με λιγότερο περιοριστικό για την ανάπτυξη του ανταγωνισμού τρόπο. Σε διαφορετική περίπτωση οι σχετικοί περιορισμοί (όροι) τελούν σε δυσαναλογία με τον επιδιωκόμενο σκοπό και συνεπάγονται αδικαιολόγητο περιορισμό στην άσκηση των θεμελιωδών ελευθεριών του δικαίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης (ΕΕ), και ιδιαιτέρως στον ελεύθερο ανταγωνισμό (ΕΛΣυν 163/2022 (Πράξη Κλιμ.ΣΤ). Και ναι μεν, όπως έχει κριθεί, η διακήρυξη, ως κανονιστική πράξη, δεν απαιτείται να φέρει αιτιολογία (ΣΤΕ 434/2021, 1463/2015), αλλά η επιλογή κατ' ενάσκηση της διακριτικής ευχέρειας της αναθέτουσας αρχής των κατά τα άνω ελάχιστων απαιτήσεων συμμετοχής, είναι αιτιολογητέα, προκειμένου να καθίσταται εφικτός ο έλεγχος της νόμιμης άσκησης της διακριτικής ευχέρειας

και της τήρησης των άκρων ορίων αυτής (πρβλ ΟΛΣΤΕ 721/1969), στην εξεταζόμενη δε υπόθεση, και της τήρησης της αρχής της αναλογικότητας από την αναθέτουσα αρχή. Στην περίπτωση δε αμφισβήτησης των κανονιστικών όρων διακήρυξης ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ, ενόψει του ότι η κανονιστικού χαρακτήρα διακήρυξη δεν φέρει υποχρεωτικά αιτιολογία, η επιλογή των πληττόμενων απαιτήσεων, μπορεί να παρατίθεται με τις απόψεις αναθέτοντος φορέα (πρβλ. ΔΕφΠειρ 44/2018) ή/και να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου.

18. Επειδή, οι εφαρμοστέες στην υπό κρίση διαφορά νομοθετικές διατάξεις ορίζουν, πλην άλλων, τα εξής: «Άρθρο 18 ν. 4412/2016 (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ). 1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης. Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων [...]. Άρθρο 53 ν. 4412/2016 «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης,, περιέχουν ιδίως: ... ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων,.... ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς,...». Άρθρο 54 «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περ.1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α' παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών.....2. Οι τεχνικές προδιαγραφές εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων στη διαδικασία σύναψης σύμβασης και δεν έχουν ως αποτέλεσμα τη δημιουργία

αδικοιολόγητων εμποδίων στο άνοιγμα των δημόσιων συμβάσεων στον ανταγωνισμό. 3. Οι τεχνικές προδιαγραφές διατυπώνονται με έναν από τους κατωτέρω τρόπους: α) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, συμπεριλαμβανομένων των περιβαλλοντικών χαρακτηριστικών, υπό την προϋπόθεση ότι οι παράμετροι είναι επαρκώς προσδιορισμένες ώστε να επιτρέπουν στους προσφέροντες να προσδιορίζουν το αντικείμενο της σύμβασης και στις αναθέτουσες αρχές να αναθέτουν τη σύμβαση, β) με παραπομπή σε τεχνικές προδιαγραφές και, με σειρά προτεραιότητας, σε εθνικά πρότυπα που αποτελούν μεταφορά ευρωπαϊκών πρότυπων, σε ευρωπαϊκές τεχνικές εγκρίσεις, σε κοινές τεχνικές προδιαγραφές, σε διεθνή πρότυπα, σε άλλα τεχνικά συστήματα αναφοράς που έχουν θεσπιστεί από ευρωπαϊκούς οργανισμούς τυποποίησης ή -όταν αυτά δεν υπάρχουν- σε εθνικά πρότυπα, σε εθνικές τεχνικές εγκρίσεις ή σε εθνικές τεχνικές προδιαγραφές στον τομέα του σχεδιασμού, του υπολογισμού και της εκτέλεσης των έργων και της χρησιμοποίησης των αγαθών, κάθε παραπομπή συνοδεύεται από τον όρο ή «ισοδύναμο», γ) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις κατά τα οριζόμενα στην περίπτωση α', με παραπομπή, ως τεκμήριο συμβατότητας προς τις εν λόγω επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β', δ) με παραπομπή στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β' για ορισμένα χαρακτηριστικά και με παραπομπή στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις που αναφέρονται στην περίπτωση α' για ορισμένα άλλα χαρακτηριστικά».

19. Επειδή, η διακήρυξη, η οποία συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού δεσμεύοντας αμφίδρομα τον αναθέτοντα φορέα και τους διαγωνιζόμενους (βλ. ΣτΕ 1217/2018, σκ. 5, 2434/2017, σκ. 5, 1086/2015, σκ. 5, 4901/2014, σκ. 8, ΕΑ ΣτΕ 352/2016, 53/2011 κ.α.), ορίζει στις κρίσιμες για την επίλυση της διαφοράς διατάξεις τα εξής: ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ "Ι" ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ****Κατά την υποβολή της προσφοράς θα χρησιμοποιείται και ο Α/Α (Αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης). α/α 1 ..., ..., ..., με ειδική ... κατά των ... και Με ... και ολική Με μία ... στη βάση των ..., ... και ποσοστό%. Με ... εύρος από 0 έως ... και μισά απλό 10 έως 30 ..., α/α 2 ..., ..., ..., ..., ΓΙΑ ΤΗ ΔΙΟΡΘΩΣΗ ... ΚΑΙ ΜΕ ... ΓΙΑ ΤΗΝ ΕΝΙΣΧΥΣΗ ΤΟΥ ... ΤΟΥ ... ΜΕ ... ΤΥΠΟΥ ... ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΜΕΝΟΣ ΑΠΟ ...

. ΜΕ ... ΑΠΟ 10.0 ΕΩΣ ... ΚΑΙ ... ΑΠΟ ... ΕΩΣ ... ΟΛΙΚΗ ... ΑΠΟ ... ΕΩΣ ... ΚΑΙ ... ΑΠΟ ... ΕΩΣ ... ΜΕ ... ΓΙΑ ... ΚΑΙ ... (...), ΔΕΙΚΤΗ ... (...) ΚΑΙ ... από ... έως ... ΠΟΥ ΦΥΛΑΣΣΕΤΑΙ ΣΕ ... ΣΕ ΞΕΧΩΡΙΣΤΙΚΗ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ ΑΠΟ ΤΟ ΤΜΗΜΑ ΤΟΥ ... ΜΕ ... ΑΠΟ ... ΕΩΣ ... ΚΑΙ ... ΑΠΟ ... ΕΩΣ ..., α/α 3 ..., ενός τεμαχίου, ..., με ... τμήματος ... και ολική ..., με ποσοστό ...% και ... έγκριση για μη ... (...), με μια ... στη βάση των ... για βέλτιστη ..., με γωνία ... και ..., με ... εύρος από 6 έως 30 ... και μισά σε όλο το εύρος, με ... εύρος από 1,25 έως ..., προσφέρεται με δωρεάν ... ή ... για ... από ..., α/α 4 ... ενός τεμαχίου τύπου ... για τη ... και ..., με σχεδιασμό ... που περιλαμβάνει μια ..., μια ενδιάμεση ... και μια ..., με ... τύπου κλειστής ... και γωνία ... με ... και ..., με ... για ... και ... (...) με ... από μικρές ... έως ... με ... από 0.0 έως ... και ... από 10.0 έως ..., α/α 5 ... ενός τεμαχίου για τη ..., ... και ... με διόρθωση για τη ... και την ... με σχεδιασμό ... τύπου ... (...) υπο γωνία ... από το ..., κατασκευασμένος από ... δίχως ... με ... και ..., ... από 10.0 έως ... με ... σε όλο το εύρος με ... για ... και ..., α/α 6 ... ενός τεμαχίου για τη ..., ... και ... και του ... με ... για τη ... και την ..., με σχεδιασμό ... τύπου ... (...) υπό γωνία ... από το ..., με ... διάμετρο 6 ... και ολική 11,40 ... με ... για τα ... από 6.0 έως ... με μισά σε όλο το εύρος, διαθέσιμος στους εξής ...: ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., με ... για ... και ... (...), ... (...) ... και ... Προσφέρεται με ... μιας χρήσεως για ... από ..., α/α 12 ... ΜΕ ΔΙΕΥΡΥΣΜΕΝΟ ΦΑΣΜΑ ..., ΓΙΑ ΤΗ ΣΥΝΕΧΟΜΕΝΗ ..., ... ΚΑΙ ... ΕΝΟΣ ΤΕΜΑΧΙΟΥ, ... ΣΤΗΝ ... ΕΠΙΦΑΝΕΙΑ, ΣΧΕΔΙΑΣΜΕΝΗ ΚΑΤΑ, ΓΙΑ ΔΙΟΡΘΩΣΗ ... ΤΟΥ ... ΚΑΙ ... ΜΕ ... ΖΩΝΗΣ ΤΟΥΛΑΧΙΣΤΟΝ ... ΚΑΙ ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΔΙΑΜΕΤΡΟ ΤΟΥΛΑΧΙΣΤΟΝ ... ΕΥΡΟΣ ... εως ..., α/α 14 ..., Ενός Τεμαχίου, ..., με ..., Πλήρως ... (...) σε ... τύπου ... (...), με ασφάλεια ... και ... Διάμετρος ..., ολική διάμετρος ..., ..., γωνία Να διατίθεται σε μεγάλο εύρος ... και να εισέρχεται από ..., α/α 15 ..., Ενός Τεμαχίου, ..., χωρίς ..., Πλήρως ... (...) σε ... τύπου ... (...), με ασφάλεια ... και ... ολική διάμετρος ..., αγκύλες ..., ..., γωνία Να διατίθεται σε μεγάλο εύρος ... και να εισέρχεται από μικρή ..., α/α 18 ... τεχνολογίας ..., με ... για εύκολη και ασφαλή στερέωση. Με μεταβαλλόμενη ... διάμετρο ... έως ... και ολικό μήκος ... έως ... αναλόγως της δύναμης του ... Εύρος ... από 0 έως τουλάχιστον 30 ... Με ... και κατά της ..., με ... τουλάχιστον ... και αριθμό ... για μέγιστη ... αποτελεσματικότητα και

καλύτερη ποιότητα ..., με α/α 23 ..., ενός τεμαχίου, Με δύο ... τύπου ... και γωνία με ειδικό ... στο μέσο της διαδρομής του ... ώστε να μην επιτρέπεται η ... του με τον ... πριν αυτός εξέλθει πλήρως του συστήματος. Με ... κατά της Με διάμετρο ... τμήματος ... και ολική διάμετρο Με γωνία βάσης ... και ολική γωνία ... με τον Με Με ... από 1 έως 30 ... και μισά από 5 έως 27 σε όλο το εύρος. Για ... από».

20. Επειδή, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας περί του ότι οι τιθέμενες τεχνικές προδιαγραφές περιορίζουν αδικαιολόγητα τον ελεύθερο ανταγωνισμό είναι απορριπτέος, ως αναγόμενος σε κρίση σκοπιμότητας της αναθέτουσας αρχής. Και τούτο διότι με τους ισχυρισμούς της αυτούς η προσφεύγουσα δεν αμφισβητεί στην ουσία τη νομιμότητα των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης, αλλά επιχειρεί να προδιαγράψει η ίδια τα χαρακτηριστικά του υπό προμήθεια είδους σύμφωνα με τα δικά της επαγγελματικά συμφέροντα (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 307/2007). Εξάλλου, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά, η σκοπιμότητα της θέσπισης των εν λόγω τεχνικών προδιαγραφών απαραδέκτως αμφισβητείται από τον προτιθέμενο να μετάσχει στο διαγωνισμό (ΣΤΕ 324/2023, ΣΤΕ 1399/2023) ούτε ελέγχεται δικαστικώς. Σε κάθε δε περίπτωση, η αναθέτουσα αιτιολόγησε με τις απόψεις της πλήρως την επιλογή της για εκάστη τεχνική προδιαγραφή. Ειδικότερα ως προς τον ..., ανέφερε ότι είναι ένα τεχνικό χαρακτηριστικό που σχετίζεται άμεσα με το ... του ... και επηρεάζει άμεσα το ... κατά την ... του από τον ..., καθόσον υπάρχουν αναφορές πως όσο μεγαλύτερος είναι ο ... υπάρχει πιθανότητα να δυσκολεύει τον ... του ... εξαιτίας του ... του υλικού και για αυτό να είναι απαραίτητο ο ... να διαθέτει και άλλα ποιοτικά χαρακτηριστικά που να διευκολύνουν τον χειρισμό του ... (πχ. ...). Οι δε εκάστοτε ... επιλέχθηκαν από την αναθέτουσα αρχή εξαιτίας των ... που φέρουν και οι οποίες εξυπηρετούν καλύτερα τις ανάγκες των ... για πιο εύκολη Εξάλλου, ως προς το είδος με α/α 2, ως βασίμως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή και η α' παρεμβαίνουσα, στην οικεία διακήρυξη αναφέρεται εύρος τιμών του έως ..., γεγονός που δίνει τη δυνατότητα σε περισσότερες εταιρείες να συμμετάσχουν. Ως προς δε την ολική ... διάμετρο, αυτή επιλέχθηκε σύμφωνα με την αναθέτουσα με βάση τις τεχνικές προδιαγραφές της συμφωνίας πλαίσιο της Σε κάθε δε περίπτωση, οι προβαλλόμενοι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας ότι οι τεχνικές προδιαγραφές της οικείας

διακήρυξης δεν είναι σύμφωνες με τις τεχνικές προδιαγραφές της ... καίτοι εν μέρει αληθείς καθόσον για την πλειοψηφία αυτών η ... ανέφερε εύρος ..., τούτοι τυγχάνουν απορριπτέοι, ως αλυσιτελώς προβαλλόμενοι, ενόψει της αυτοτέλειας εκάστης διαγωνιστικής διαδικασίας και της ευχέρειας εκάστης αναθέτουσας αρχής να διαμορφώνει τους κρίσιμους όρους με βάση τις ανάγκες της σύμβασης (ΕΑΔΗΣΥ .../2024). Σημειωτέον δε ότι αναφορικά με την ολική ... διάμετρο αυτή πράγματι αναφέρεται κατά απόλυτη τιμή στην προαναφερθείσα διακήρυξη της ... και συμπίπτει με αυτήν που επιλέχθηκε από την αναθέτουσα, εν προκειμένω, αρχή. Σε κάθε δε περίπτωση, οι εν λόγω προδιαγραφές τέθηκαν υπό διαβούλευση (...), η δε προσφεύγουσα αορίστως και αναπόδεικτα ισχυρίζεται ότι ο μεγαλύτερος ... είναι πιο αποτελεσματικός και πιο κατάλληλος από τους επιλεγθέντες με την οικεία διακήρυξη ..., τα εν λόγω δε στοιχεία ουδόλως μπορούν να θεωρηθούν ως διδάγματα της κοινής πείρας, ώστε να λαμβάνονται υπόψιν από το κρίνον Κλιμάκιο χωρίς απόδειξη και επομένως ο σχετικός ισχυρισμός τυγχάνει απορριπτέος ως απαράδεκτος, δεδομένου ότι δεν συνοδεύεται από έγγραφα προσώπου που έχει ειδικές γνώσεις επιστήμης (ΔεφΑθ 252/2020, σκ. 16) Περαιτέρω, απορριπτέοι ως απαράδεκτοι, αόριστοι και αναπόδεικτοι είναι οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας ότι οι πληττόμενες τεχνικές απαιτήσεις είναι φωτογραφικές και ευνοούν συγκεκριμένες εταιρείες. Αυτό, γιατί η προσφεύγουσα, η οποία φέρει το βάρος απόδειξης του σχετικού ισχυρισμού της, δεν προσκομίζει ούτε επικαλείται συγκεκριμένα στοιχεία προς απόδειξη της πραγματικής βάσης του ισχυρισμού της. Και ναι μεν κατονομάζει συγκεκριμένες εταιρείες που κατά τους ισχυρισμούς της μόνον αυτές πληρούν τις επίμαχες απαιτήσεις, προσκομίζοντας τα τεχνικά φυλλάδια τους, πλην όμως ουδόλως αποδεικνύει πως αυτές είναι οι μόνες που εμπορεύονται τα εν λόγω προϊόντα. Εξάλλου, η δεύτερη παρεμβαίνουσα, ως προελέχθη, δήλωσε ότι δεν εμπορεύεται καθόλου τα προϊόντα που ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, ενώ από τα προσκομισθέντα από την α' παρεμβαίνουσα με την παρέμβασή της τεχνικά φυλλάδια άλλων εταιρειών, προκύπτει εναργώς ότι και άλλες εταιρείες εμπορεύονται προϊόντα με ... από ... έως ... και επομένως ουδόλως δύνανται να θεωρηθούν οι εν λόγω τεχνικές προδιαγραφές ως φωτογραφικές ή δυσανάλογες και περιορίζουσες ανεπίτρεπτα τον ανταγωνισμό, ως εσφαλμένως υπολαμβάνει η

προσφεύγουσα. Εξάλλου, από το ίδιο το κείμενο της προσφυγής προκύπτει σαφώς ότι ... με ... εμπορεύονται τόσο η α΄ παρεμβαίνουσα όσο και η εταιρεία Σε κάθε περίπτωση, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από την νομολογία (βλ. ΔΕφΚομ 152/2022, ΔΕφΑθ 296/2013, 885/2012, ΣΤΕ ΕΑ 9/2015), ο ισχυρισμός ότι οι πληττόμενοι όροι είναι φωτογραφικοί υπέρ μόνο μίας ή μερικών συγκεκριμένων -ακόμη δε και- κατονομαζόμενων εταιρειών- δεν αρκεί για να θεωρηθεί ότι οι προδιαγραφές είναι φωτογραφικές (ad hoc ΔΕφΚομ 152/2022, ΔΕφΑθ 296/2013, 885/2012, ΣΤΕ ΕΑ 9/2015). Συναφώς, οι όροι που περιλαμβάνουν τις προσβαλλόμενες τεχνικές προδιαγραφές εν προκειμένω τυγχάνουν συναφείς με το αντικείμενο της σύμβασης και αναλογικοί και ουδόλως περιορίζουν την ελευθερία του ανταγωνισμού υπέρμετρα ή τεχνητά, με σκοπό την αδικαιολόγητα ευμενή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων. Κατόπιν των παραπάνω, ο υπόψη λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί στο σύνολό του ως αναπόδεικτος, αλλά και ως αβάσιμος (ΕΑΔΗΣΥ .../2024).

21. Επειδή, ενόψει των αρχών της ίσης μεταχείρισης των ενδιαφερομένων οικονομικών φορέων και της διαφάνειας των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων, σε περίπτωση ακύρωσης μίας ή περισσότερων διατάξεων της Διακήρυξης ως παράνομων, όπως στην υπό κρίση διακήρυξη (σκ. 11), πρέπει να ακυρωθεί η διακήρυξη στο σύνολό της (βλ. ΣΤΕ 1135/2010, 2951-52/2004, ΔΕΕ, Απόφαση της 4.12.2003, Υπόθεση C-448/2001, ENV AG Wienstrom GmbH κ.λ.π., σκέψεις 92-95).

22. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή εν μέρει, να ακυρωθεί στο σύνολό της η προσβαλλόμενη διακήρυξη και να επιστραφεί το καταβληθέν ηλεκτρονικό παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται τις κατατεθείσες παρεμβάσεις.

Ακυρώνει την υπ' αριθ. πρωτ. .../2024 διακήρυξη του ... «...» για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης προμήθειας «...», ετήσιου προϋπολογισμού ... ευρώ πλέον Φ.Π.Α., μόνο ως προς το δικαίωμα χρονικής παράτασης για επιπλέον ένα έτος, κατά το σκεπτικό.

Αριθμός απόφασης: 293 / 2025

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 14 Φεβρουαρίου 2025 και εκδόθηκε στις 27 Φεβρουαρίου 2025, στην Αθήνα.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΑΛΙΚΗ ΜΑΡΚΑΚΗ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΜΙΧΑΛΗΣ ΣΟΦΙΑΝΟΣ