

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
3ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 30 Δεκεμβρίου 2024 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης Λαμπρόπουλος Πρόεδρος, Ελευθερία Καλαμιώτη - Μέλος, Γεώργιος Ζάρλας - Μέλος και Εισηγητής.

Για να εξετάσει την από 22.11.2024 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1719/22-11-2024 Προδικαστική Προσφυγή του ... (εφεξής ο «προσφεύγων»), με διεύθυνση στην ..., επί της οδού ..., αρ.

Κατά του ... (εφεξής η «Αναθέτουσα Αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του ... (εφεξής ο «παρεμβαίνων»), με διεύθυνση στον ... που άσκησε παρέμβαση στο πλαίσιο της προδικαστικής προσφυγής.

Με την προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων ζητεί να ακυρωθεί η με αριθμό .../...-...-2024 απόφαση της ... Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής, με την οποία εγκρίθηκε το με αριθμό .../... .2024 Πρακτικό της Επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης του διαγωνισμού, όπως κάθε άλλη συναφής, με την ανωτέρω προγενέστερη ή μεταγενέστερη πράξη ή παράλειψη της Αναθέτουσας Αρχής, καθ' ό μέρος έγιναν αποδεκτές οι εξηγήσεις-διευκρινίσεις του παρεμβαίνοντος, έγινε αποδεκτή η προσφορά του και ανακηρύχθηκε οριστικός ανάδοχος του διαγωνισμού.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Γεώργιο Ζάρλα.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί παράβολο ποσού 900,00 € σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017 (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, η Αναθέτουσα Αρχή με την με αρ. πρωτ. .../...-...-2024 Διακήρυξη προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου για την προμήθεια «...», η διάρκεια ισχύος της οποίας ορίστηκε να είναι από την ημερομηνία ανάρτησης του υπογεγραμμένου από τα συμβαλλόμενα μέρη συμφωνητικού στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) και μέχρι τη λήξη του ... έτους 2024-2025 (όπως αυτή θα καθοριστεί με απόφαση του αρμόδιου Υπουργού σχετικά με την ...), συνολικής εκτιμώμενης αξίας ... ευρώ (άνευ ΦΠΑ 13%), με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής. Η ανωτέρω Διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις2024 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό α/α Με την προσβαλλόμενη απόφαση η Αναθέτουσα Αρχή ανακήρυξε εκ νέου οριστικό ανάδοχο της σύμβασης τον παρεμβαίνοντα, ενώ ο προσφεύγων έχει ήδη καταταγεί 2^{ος} στην σειρά μειοδοσίας.

3. Επειδή, ο διαγωνισμός υπάγεται στις διατάξεις του Ν. 4412/2016, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου αυτού, η δε ΕΑΔΗΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

4. Επειδή, κατά της ως άνω απόφασης, της οποίας πλήρη γνώση έλαβε ηλεκτρονικά ο προσφεύγων στις2024, η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε νόμιμα και εμπρόθεσμα στις 22.11.2024 και με πρόδηλο έννομο συμφέρον, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017, την οποία κοινοποίησε αυθημερόν στην ΕΑΔΗΣΥ, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις των άρθρων 361 παρ., 362 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016, 4 παρ. 1 εδ. α και 8 παρ. 2 του π.δ. 39/2017.

5. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή κοινοποίησε στις 25.11.2024 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, ενώ στις 09.12.2024 απέστειλε το από 06-12-2024 έγγραφο απόψεων της επ' αυτής στην ΕΑΔΗΣΥ.

6. Επειδή, ο παρεμβαίνων άσκησε στις 05.12.2024 νόμιμα, εμπρόθεσμα και με πρόδηλο έννομο συμφέρον παρέμβαση προς διατήρηση της προσβαλλομένης.

7. Επειδή, η διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. 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 εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ΣτΕ 1217/2018, 2434/2017, 2551/2013, 2635/2009, Ε.Α. ΣτΕ 15/2021, 241/2020, 352/2016, Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν 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 παραβίαση 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 δικαιικού 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, η αρχή της τυπικότητας διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (πρβλ. ΣτΕ 2889/2011, 4343/2005, και ΣτΕ ΕΑ 228/2013), εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους. Σύμφωνα με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό. Εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «με ποινή αποκλεισμού...», «με ποινή απαραδέκτου...», «οι συμμετέχοντες πρέπει...» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και, συνεπώς, οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της. Οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της

Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (πρβλ. ΣτΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (βλ. ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94 σκέψη 54).

9. Επειδή, στον όρο 3. **«Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά»** προβλέπεται ότι: «[...] Β. Τεχνική προσφορά [...] γ. Άδεια κυκλοφορίας και έγκριση καταλληλότητας των ... που θα χρησιμοποιούνται για τη ..., εκδοθείσα από την αρμόδια υπηρεσία, δ. Υπεύθυνη Δήλωση στην οποία θα δηλώνεται Ι. η επιχειρηματική μονάδα ... καθώς και ο τόπος εγκατάστασης της μονάδας, ΙΙ. ότι τα ... θα ... με ... το πρωί της ίδιας ημέρας που θα ... για ... και θα ... στο ... με κατάλληλο ... εφοδιασμένο με σχετική άδεια, και θα ... εντός του χρονικού διαστήματος ... - Η ... από τις εγκαταστάσεις ... τους δε θα πρέπει να ξεκινάει νωρίτερα από τις ΙΙΙ. το ... θα ... από τη μονάδα ... του και όχι από ενδιάμεση μονάδα, όπου θα ..., ε. Πιστοποιητικά, του οικονομικού φορέα, σε ισχύ για Σύστημα Διαχείρισης Ποιότητας κατά ISO ... ή ισοδύναμο και Σύστημα Διαχείρισης ... κατά ISO ... ή ισοδύναμο. (με πεδίο εφαρμογής την ... εντός της επιχείρησης και ..., ..., διάθεση ... εκτός της επιχείρησης – ...).», στον όρο 9 **«Κριτήρια Επιλογής»** ορίζεται ότι: «4. Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας Ο προσφέρων οικονομικός φορέας οφείλει, επί ποινή αποκλεισμού, να εφαρμόζει στην επιχείρησή του, Σύστημα Διαχείρισης Ποιότητας κατά ISO ... ή ισοδύναμο και Σύστημα Διαχείρισης της ... κατά ISO ... ή ισοδύναμο. (με πεδίο εφαρμογής την ... εντός της επιχείρησης και ..., ..., διάθεση ... εκτός της επιχείρησης – ...).», ενώ στον όρο 16 **«Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου – Δικαιολογητικά»** προβλέπεται ότι «1.8 Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας του άρθρου 9.4 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα κάτωθι πιστοποιητικά: Σύστημα Διαχείρισης Ποιότητας κατά ISO ... ή ισοδύναμο και Σύστημα Διαχείρισης της ... κατά ISO ... ή ισοδύναμο. (με πεδίο εφαρμογής την ... εντός της επιχείρησης και ..., ..., ... εκτός της επιχείρησης – ...).». Στο άρθρο 13 **«Απόρριψη προσφορών»** ορίζεται ότι: «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης

των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία αποκλίνει από απαραίτατους όρους περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, ή δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παρούσα και συγκεκριμένα στα άρθρα 8.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 8.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 8.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 8.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), 11. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 15. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 16. (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας, β) η οποία περιέχει ατελείς, ελλιπείς, ασαφείς ή λανθασμένες πληροφορίες ή τεκμηρίωση, συμπεριλαμβανομένων των πληροφοριών που περιέχονται στο ΕΕΕΣ, εφόσον αυτές δεν επιδέχονται συμπλήρωσης, διόρθωσης, αποσαφήνισης ή διευκρίνισης ή, εφόσον επιδέχονται, δεν έχουν αποκατασταθεί από τον προσφέροντα, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας, σύμφωνα το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 15.B της παρούσας διακήρυξης, γ) για την οποία ο προσφέρων δεν παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με το άρθρο 15.B της παρούσας και τα άρθρα 102 και 103 του ν. 4412/2016 [...]» και το άρθρο 15 «**Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών**» ορίζει ότι: «B. Αξιολόγηση προσφορών [...] γ) Στη συνέχεια η Επιτροπή Διαγωνισμού προβαίνει στην αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών των προσφερόντων, των οποίων τα δικαιολογητικά συμμετοχής και η τεχνική προσφορά κρίθηκαν αποδεκτά, συντάσσει πρακτικό στο οποίο καταχωρίζονται οι οικονομικές προσφορές κατά σειρά μειοδοσίας και εισηγείται αιτιολογημένα την αποδοχή ή απόρριψή τους, την κατάταξη των προσφορών και την ανάδειξη του προσωρινού αναδόχου. Εάν οι προσφορές φαίνονται ασυνήθιστα χαμηλές σε σχέση με το αντικείμενο της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από τους οικονομικούς φορείς, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, να εξηγήσουν την τιμή ή το κόστος που προτείνουν στην προσφορά τους, εντός αποκλειστικής προθεσμίας, κατά ανώτατο όριο είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης. Στην περίπτωση αυτή εφαρμόζονται τα άρθρα 88 και 89 ν. 4412/2016. Εάν τα παρεχόμενα στοιχεία

δεν εξηγούν κατά τρόπο ικανοποιητικό το χαμηλό επίπεδο της τιμής ή του κόστους που προτείνεται, η προσφορά απορρίπτεται ως μη κανονική. [η κρίση της Α.Α. σχετικά με τις ασυνήθιστα χαμηλές προσφορές και την αποδοχή ή όχι των σχετικών εξηγήσεων εκ μέρους των προσφερόντων ενσωματώνεται στην κατωτέρω ενιαία απόφαση [...].» Τέλος, στο Παράρτημα Β' της Διακήρυξης «**ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ- ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ**» προβλέπεται: «**ΠΟΙΟΤΗΤΑ** [...] Το ... θα ... με ... το πρωί της ίδιας ημέρας, που θα ... για ..., αποκλειόμενης της μεθόδου ..., επί ποινή αποκλεισμού. Αποκλείεται η χρησιμοποίηση υπολοίπων ... προηγούμενων ημερών. [...] ...-Τα ... είναι τοποθετημένα σε ειδικούς ... με τον ασφαλή ενδεδειγμένο τρόπο. Οι ... μεταφέρονται σε Τα ... παραδίδονται εντός του χρονικού διαστήματος ... - Η ... των ... από τις εγκαταστάσεις παραγωγής τους δεν θα πρέπει να ξεκινάει νωρίτερα από τις Ο ανάδοχος υποχρεούται, εφόσον το ... το επιθυμεί, να αφήσει τις ... σε ... και τις ... σε ..., τους οποίους θα παραλαμβάνει την επόμενη Τα ... που συντηρούνται σε συνθήκες ... θα ... όταν το ... είναι σε λειτουργία. Τα ... θα μεταφέρονται ωρών, σύμφωνα με τον προβλεπόμενο χρόνο[...] **ΤΟΠΟΣ & ΧΡΟΝΟΣ ΠΑΡΑΔΟΣΗΣ – ΠΑΡΑΛΑΒΗΣ**-Η παράδοση των ... των ... θα γίνεται με φροντίδα, δαπάνες και μεταφορικά μέσα του προμηθευτή, τα οποία θα είναι τελείως καθαρά και απολυμασμένα, στο ..., ..., στα ... και σε χώρο που θα υποδείξει η Η ... θα γίνεται εντός του χρονικού διαστήματος ... - ... και κατόπιν συνεννόησης με την»

10. Επειδή, στα πλαίσια της ίδιας διαγωνιστικής διαδικασίας, εξεδόθη η υπ' αριθμ. 1390/2024 απόφαση του ίδιου Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ, κατόπιν υποβολής της με ΓΑΚ Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ 1219/20.08.2024 προδικαστικής προσφυγής του ήδη προσφεύγοντος. Σε συμμόρφωση με το διατακτικό της ως άνω απόφασης, η Αναθέτουσα Αρχή κάλεσε τον παρεμβαίνοντα να παρέχει διευκρινίσεις α) ως προς την πλήρωση του ειδικού όρου της Σύμβασης αναφορικά με τον ελάχιστο χρόνο ..., β) ως προς το περιεχόμενο των πιστοποιητικών που προσκόμισε, σύμφωνα με τα άρθρα 102 και 103 του ν. 4412/2016 και γ) ως προς την προσφερόμενη τιμή της σύμβασης. Ο παρεμβαίνων ανταποκρίθηκε στις 26.10.2024 στην από 17.10.2024 πρόσκληση της Αναθέτουσας Αρχής για αποσαφήνιση των ανωτέρω ζητημάτων της προσφοράς του και με την προσβαλλόμενη έγιναν αποδεκτές οι

εξηγήσεις του από την Αναθέτουσα Αρχή και ανακηρύχθηκε εκ νέου οριστικός ανάδοχος της σύμβασης.

11. Επειδή, με το τρίτο λόγο της προσφυγής του ο προσφεύγων προβάλλει ότι από τις διευκρινίσεις που υπέβαλε ο παρεμβαίνων αναφορικά με το πεδίο εφαρμογής των Πιστοποιήσεων ISO για Σύστημα Διαχείρισης Ποιότητας κατά ISO ... ή ισοδύναμο και Σύστημα Διαχείρισης της ... κατά ISO ... ή ισοδύναμο, προκύπτει ότι τα υποβληθέντα από τον παρεμβαίνοντα Πιστοποιητικά ISO έχουν πεδίο εφαρμογής μόνο για ..., ..., ... εκτός της επιχείρησης – ... και όχι και για την ... εντός της επιχείρησης, όπως προβλέπει η Διακήρυξη. Επίσης, προβάλλει ότι την πλημμέλεια αυτή διαπίστωσε και η Επιτροπή του διαγωνισμού, αλλά παρανόμως την έκρινε ως επουσιώδη με την αιτιολογία ότι τα ... θα ... στο ... και όχι εντός της επιχείρησης του παρεμβαίνοντος.

12. Επειδή, ο παρεμβαίνων προβάλλει, επικαλούμενος τη γνώμη της Επιτροπής του διαγωνισμού, ότι η πλημμέλεια αυτή είναι επουσιώδης, ότι δεν ασκεί επιρροή στην ορθή εκτέλεση της σύμβασης, η οποία αφορά σε ..., ..., ... και ... εκτός της επιχείρησης.

13. Επειδή, από τους διαλαμβανόμενους όρους στη σκέψη 9 της παρούσας όρους της Διακήρυξης προκύπτει ότι η υποβολή των επίμαχων πιστοποιήσεων με το συγκεκριμένο πεδίο εφαρμογής τέθηκαν ως δικαιολογητικό κατακύρωσης, αλλά και ως δικαιολογητικό της τεχνικής προσφοράς και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού. Από την επισκόπηση της με αριθμό ... προσφοράς του παρεμβαίνοντος και των δικαιολογητικών κατακύρωσης που προσκόμισε, προκύπτει ότι αυτός, προς πλήρωση των οικείων όρων της Διακήρυξης, υπέβαλε το πιστοποιητικό ΕΛΟΤ EN ISO ... με αριθμό No ... (βλ. αρχείο «...») με πεδίο εφαρμογής «...» και το πιστοποιητικό ΕΛΟΤ EN ISO ... με αριθμό ... (βλ. αρχ. «...») με πεδίο εφαρμογής «...», το οποίο αποτελεί αναθεωρημένη έκδοση του ζητούμενου με τη Διακήρυξη ISO ... (βλ. σχετ. ανακοίνωση του ... (...), δημοσιευμένη στην επίσημη ιστοσελίδα του εθνικού οργανισμού πιστοποίησης}, εκδοθέντα από το φορέα πιστοποίησης «...». Επιπροσθέτως, τα επίμαχα πιστοποιητικά θα έπρεπε να υποβληθούν και με τη τεχνική προσφορά του και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού.

14. Επειδή, κατόπιν της κλήσεως της Αναθέτουσας Αρχής για παροχή διευκρινίσεων σχετικά με το πεδίο εφαρμογής των εν λόγω πιστοποιήσεων, ο

παρεμβαίνων υπέβαλε την από 18.10.2024 βεβαίωση του φορέα πιστοποίησης (σχετ. αρχ. «...») στην οποία αναφέρεται ότι: «Με την παρούσα δηλώνουμε ότι στην εταιρία ..., με έδρα ..., Τ.Κ. κάτοχος των πιστοποιητικών ISO ... με αριθμό πιστοποιητικού Νο ... και ISO ... με αριθμό πιστοποιητικού Νο ... το πεδίο εφαρμογής ... περιλαμβάνει την ..., εκτός της επιχείρησης-... .».

Άλλωστε, και ο παρεμβαίνων τόσο στο έγγραφο της παρέμβασης του, όσο και στο έγγραφο των διευκρινίσεων που υπέβαλε, συνομολογεί ότι τα επίμαχα ISO δεν έχουν ως πεδίο εφαρμογής την ... εντός της επιχείρησης. Εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι οι συγκεκριμένες πιστοποιήσεις δεν πληρούν τους οικείους όρους της Διακήρυξης, διότι δεν περιλαμβάνουν στο πεδίο εφαρμογής τους την ... εντός της επιχείρησης, πλημμέλεια η οποία άγει άνευ ετέρου σε απόρριψη της τεχνικής προσφοράς του παρεμβαίνοντος, διότι έχει τεθεί, ως αναφέρεται ανωτέρω, επί ποινή αποκλεισμού, απορριπτόμενων, συνακολούθως, ως αβάσιμων των ισχυρισμών του και της Αναθέτουσας Αρχής, ότι, δηλαδή, συνιστά επουσιώδη πλημμέλεια, και αυτό διότι οι όροι της Διακήρυξης δεσμεύουν και την Αναθέτουσα Αρχή, η οποία και δεν δύναται να τους μεταβάλλει και μάλιστα σε χρόνο μετά τη λήξη υποβολής των προσφορών, όπως εν προκειμένω, εις βάρος των υπόλοιπων συμμετεχόντων στη διαγωνιστική διαδικασία οικονομικών φορέων. Επομένως, στην προκειμένη περίπτωση τα προσκομισθέντα από τον παρεμβαίνοντα πιστοποιητικά δεν πληρούν στο σύνολό του ρητό όρο της Διακήρυξης και κατά δέσμια αρμοδιότητα η Αναθέτουσα Αρχή όφειλε να απορρίψει την προσφορά του. Συνεπώς, ο λόγος αυτός της προσφυγής κρίνεται βάσιμος και θα πρέπει να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος και ανακηρύχθηκε οριστικός ανάδοχος της σύμβασης.

15. Επειδή, με τον πρώτο λόγο της προσφυγής προβάλλεται ότι με μη νόμιμη αιτιολογία έγιναν δεκτές οι διευκρινίσεις του παρεμβαίνοντος αναφορικά με την απόδειξη της κάλυψης της χιλιομετρικής απόστασης μεταξύ της ... του παρεμβαίνοντος και του ... σε χρόνο μικρότερο των ... ωρών, καθώς από τα ... χλμ της απόστασης τα ... είναι επί της ... και όχι τα ..., ότι το όριο ταχύτητας επί της ... μεταβάλλεται και σε πολλά σημεία είναι ... χλμ/ώρα και σε καμία περίπτωση δεν είναι σταθερό στα ... χλμ/ώρα, όπως προβάλλει ο προσφεύγων, ότι δεν είναι δυνατή η κάλυψη της απόστασης αυτής σε χρόνο κάτω των ... ωρών, παραθέτοντας συγκεκριμένους μαθηματικούς

υπολογισμούς βάσει των ορίων ταχύτητας που ισχύουν στην επίμαχη διαδρομή. Περαιτέρω, προβάλλει με το δεύτερο λόγο ότι με την προσβαλλόμενη έγιναν δεκτές οι διευκρινίσεις του παρεμβαίνοντος βάσει των δεδομένων από την εφαρμογή «...», τα οποία ο παρεμβαίνων είχε ήδη προσκομίσει με την υποβολή της προσφοράς του και χωρίς η Επιτροπή του διαγωνισμού να ζητήσει περισσότερα στοιχεία για την απόδειξη της πλήρωσης του επίμαχου όρου, γεγονός που συνιστά μη συμμόρφωση της με την με αριθμό 1390/2024 απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ.

16. Επειδή, ο παρεμβαίνων προβάλλει δικούς του υπολογισμούς περί του ελάχιστου χρόνου που απαιτείται για την κάλυψη της χιλιομετρικής απόστασης μέχρι το ..., ενώ παραθέτει τη διαδρομή όπως αυτή αναλύεται από την εφαρμογή «...», ενώ αναφορικά με το δεύτερο λόγο προβάλλει ότι με νόμιμη αιτιολογία η Αναθέτουσα Αρχή έκανε δεκτές τις διευκρινίσεις του.

17. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή, κατόπιν της αναπομπής της υπόθεσης για την παροχή διευκρινίσεων για την πλήρωση του επίμαχου όρου από τον παρεμβαίνοντα, έλαβε υπόψη της και έκανε δεκτές τις διευκρινίσεις του αποκλειστικά βάσει του ίδιου αποδεικτικού στοιχείου που είχε αυτός καταθέσει κατά την υποβολή της προσφοράς του, ήτοι την εκτύπωση της εφαρμογής «...», η οποία έχει ήδη κριθεί με την 1390/2024 απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ ως μη ικανό να αποδείξει την πλήρωση του επίμαχου όρου και χωρίς να ζητήσει από τον παρεμβαίνοντα επιπλέον στοιχεία που να αποδεικνύουν την απρόσκοπτη και έγκαιρη ... εντός του ρητά καθορισμένου χρονικού πλαισίου των ... ωρών και σύμφωνα και με το διατακτικό της 1390/2024 απόφασης της ΕΑΔΗΣΥ. Περαιτέρω, η Αναθέτουσα Αρχή, αν και θα μπορούσε να συμπληρώσει την αιτιολογία της προσβαλλόμενης με το έγγραφο των απόψεων της, δεν το έπραξε.

18. Επειδή, ενόψει των ανωτέρω, η αιτιολογία της προσβαλλόμενης κρίνεται μη νόμιμη και θα πρέπει να γίνουν δεκτοί οι λόγοι αυτοί της προσφυγής. Συνακόλουθα, θα έπρεπε να αναπεμφθεί εκ νέου η υπόθεση στην Αναθέτουσα Αρχή, ούτως ώστε αυτή να ασκήσει την κατά το νόμο αρμοδιότητά της, καλώντας εκ νέου τον παρεμβαίνοντα για παροχή διευκρινίσεων αναφορικά με τη ... από τον τόπο εγκατάστασης του στο ... σε χρόνο έως ... ώρες, λαμβάνοντας υπόψη ιδίως την ακριβή θέση της εγκατάστασης της επιχείρησης του παρεμβαίνοντος, τα όρια ταχύτητας σε κάθε τμήμα της

διαδρομής που εφαρμόζονται στο τύπο οχημάτων του παρεμβαίνοντος, τις καιρικές συνθήκες, ιδιαίτερα κατά τους χειμερινούς μήνες, την απόδοση των οχημάτων του παρεμβαίνοντος σε συνθήκες ..., τις συνθήκες κίνησης που επικρατούν στη διαδρομή αυτή και ιδιαίτερα κατά το τρίτο τμήμα της που αφορά στην ... και, βάσει των όρων της Διακήρυξης, κατά τις πρωινές ώρες, καθώς και τα διδάγματα της κοινής πείρας, σύμφωνα και με το διατακτικό της 1390/2024 απόφασης της ΕΑΔΗΣΥ. Όμως, η αναπομπή αυτή παρέλκει εν προκειμένω, δοθέντος ότι η προσφορά του παρεμβαίνοντος έχει ήδη απορριφθεί κατ' αποδοχή του τρίτου λόγου της κρινόμενης προσφυγής (σκ. 14).

19. Επειδή, με το τέταρτο λόγο της προσφυγής προβάλλεται ότι από τις διευκρινίσεις που υπέβαλε ο παρεμβαίνων αναφορικά με την οικονομική του προσφορά δεν απέδειξε το ασυνήθιστα χαμηλό αυτής, διότι η έκταση των ... στα οποία ... είναι πολύ μικρή για να εξυπηρετήσει τις αυξημένες ανάγκες της σύμβασης, ενώ σε κάθε περίπτωση αυτά τα υλικά είναι συνοδευτικά των ... των ..., ότι δεν αποδεικνύει τις ειδικές συμφωνίες που ισχυρίζεται ότι έχει συνάψει και αφορούν στην ..., ..., ... και άλλων βασικών υλικών, ότι δεν αποδεικνύει τον ισχυρισμό του ότι με τη χρήση ... για την ... εξοικονομεί 70% σε σχέση με το ..., ότι για την κατανάλωση ... σε προνομιακή τιμή προσκομίζει ένα ... και δεν προσκομίζει προσφορά για όλη τη διάρκεια της σύμβασης, ότι ο αριθμός του προσωπικού που εμφανίζει να απασχολεί είναι πολύ μικρός σε σχέση με τις απαιτήσεις του έργου, ότι δεν αποδεικνύει ότι θα είναι ο ίδιος οδηγός του οχήματος ..., ενώ δεν ορίζει αντικαταστάτη σε περίπτωση κωλύματος του και, τέλος, ότι οι προηγούμενες συμβάσεις που προσκόμισε αφορούν σε παρελθόντα έτη, όταν δεν είχαν μεσολαβήσει η πανδημία και ο πόλεμος στην Ουκρανία που εκτόξευσαν τις τιμές των υλικών.

20. Επειδή, ο παρεμβαίνων επαναλαμβάνει όσα ανέφερε στις υποβληθείσες διευκρινίσεις του και προσθέτει ότι η έκταση των ... σε συνδυασμό με την απόδοση ανά ... των συγκεκριμένων ... υπερκαλύπτει τις ανάγκες της σύμβασης, ότι απέδειξε με τις διευκρινίσεις του ότι η χρήση ... είναι πολύ οικονομικότερη σε σχέση με τη χρήση ..., ότι ο ιδιοκτήτης ατομικής επιχείρησης δεν περιλαμβάνεται στους πίνακες προσωπικού και ότι συμβάσεις που υπέβαλε καταδεικνύουν την φερεγγυότητα του.

21. Επειδή, από το έγγραφο των διευκρινίσεων (σχετ. αρχ. «...» και των δικαιολογητικών που συνυπέβαλε προκύπτει ότι για την απόδειξη ... των εν λόγω ... υπέβαλε αντίστοιχη βεβαίωση από τον ... του ..., προσκόμισε, επίσης, δικαιολογητικά που καταδεικνύουν ότι η χρήση ... είναι οικονομικότερη τη ... και σχετικό τιμολόγιο, προσκόμισε, επίσης, τιμολόγια αγοράς ..., αποδεικτικά απόδοσης του τύπου των αυτοκινήτων που χρησιμοποιεί, τιμολόγιο για χαμηλότερο τίμημα διοδίων, πρόγραμμα ένταξης σε πρόγραμμα του ΔΥΠΑ, σύμβαση εργασίας των εργαζόμενων του, αποδεικτικό καταβολής ασφαλιστικών εισφορών, καθώς και τιμολόγιο αγοράς μέσων συσκευασίας. Επίσης, παρέθεσε πίνακες υπολογισμού κόστους προμήθειας βασικών υλικών σύμφωνα με το πρόγραμμα της Διακήρυξης. Κατόπιν τούτων, η Αναθέτουσα Αρχή δέχτηκε τις διευκρινίσεις αυτές και έκρινε ότι η οικονομική του προσφορά δεν είναι ασυνήθιστη χαμηλή.

22. Επειδή, από τις παρεχόμενες διευκρινίσεις του παρεμβαίνοντος προκύπτει ότι αυτός απέδειξε προσηκόντως ότι η προσφερόμενη οικονομική προσφορά του είναι βιώσιμη και δεν θέτει θέμα πλημμελούς εκπλήρωσης της σύμβασης. Τούτο, διότι επικαλέστηκε και απέδειξε ότι στο πρόσωπο του συντρέχουν ευνοϊκές οικονομικές συνθήκες, οι οποίες αφορούν τη μη επιβάρυνση του με κόστος για ... και ..., την παραγωγή των οποίων επιμελείται ο ίδιος, ότι έχει συνάψει ειδικές συμβάσεις προμήθειας ..., ..., ... και μέσων συσκευασίας, ότι η εργαζόμενη του έχει ενταχθεί σε επιδοτούμενο πρόγραμμα απασχόλησης, ότι ο ίδιος θα απασχοληθεί ως οδηγός για τη ..., περιορίζοντας κι άλλο το κόστος και, τέλος, παρέθεσε και πίνακες υπολογισμού κόστους προμήθειας βασικών υλικών (...), τους οποίους δεν αμφισβήτησε ουσιωδώς ο προσφεύγων. Κατόπιν τούτων, η αιτιολογία της προσβαλλόμενης κρίνεται νόμιμη, απορριπτόμενου ως αβάσιμου του λόγου αυτού.

26. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, η παρέμβαση να απορριφθεί, η προσβαλλόμενη απόφαση να ακυρωθεί κατά το αντίστοιχο μέρος της, σύμφωνα με τα ειδικότερα διαλαμβανόμενα στο διατακτικό και να οριστεί η επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός Απόφασης: 98/2025

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αριθ. .../...-...-2024 απόφαση της ... Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής, κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος ... και αναδείχθηκε οριστικός ανάδοχος της σύμβασης.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 30 Δεκεμβρίου 2024 και εκδόθηκε στις 20 Ιανουαρίου 2025 στην Αθήνα.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

ΙΩΑΝΝΗΣ ΛΑΜΠΡΟΠΟΥΛΟΣ

ΔΗΜΗΤΡΑ ΘΩΜΑ