

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 2 Δεκεμβρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 24.10.2022 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1500/25.10.2022 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «....», που εδρεύει στη ..., επί της οδού ..., αρ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της ... (...), που εδρεύει στα, στο, όπως εκπροσωπείται νόμιμα και ειδικότερα κατά της υπ' αριθμ. Φ.830/20431/Σ4906/14.10.2022 απόφασης περί κατακύρωσης αποτελεσμάτων ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού με τίτλο «Προμήθεια» και δη για το τμήμα 3 αυτού.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαρία Μανδράκη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,
σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

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

3. Επειδή, όπως προκύπτει από τα μηνύματα που έχουν αναρτηθεί μέσω του συνδέσμου «Επικοινωνία» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού

Αριθμός απόφασης: 1777/2022

στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (με α/α συστήματος 170394), η προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 361 παρ. 1 περ. α' του Ν. 4412/2016 και 4 παρ.1 περ. α' του Π.Δ. 39/2017. Επέκεινα, εκπροθέσμως και επομένως απαραδέκτως, η αναθέτουσα αρχή, διά του με αριθμ. πρωτ. Φ.890/23059 Σ.5527/17.11.2022 εγγράφου της διατυπώνει τις απόψεις της επί της προκείμενης προσφυγής, δοθέντος ότι σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 365 του Ν. 4412/2016 η αναθέτουσα πρέπει να διαβιβάζει στην ΑΕΠΠ ήδη ΕΑΔΗΣΥ, το αργότερο εντός δεκαπέντε (15) ημερών από την ημέρα κατάθεσης της προσφυγής, τις απόψεις της επί της προσφυγής. Συνεπεία τούτου, παρέλκει η εξέτασή τους, ομοίως δε και του υπομνήματος που υποβάλει η προσφεύγουσα επί των κατά τα ως άνω απόψεων, στις 22.11.2022, μέσω του συνδέσμου «Επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ.

4. Επειδή, με την με αριθμό .../2022 Διακήρυξη προκηρύχθηκε από την (...), ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός με τίτλο «Προμήθεια», συνολικής εκτιμώμενης αξίας 195.560,48 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 16.08.2022 με Α.Δ.Α.Μ. ... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό αριθμό 170394. Με τη με αρ. πρωτ. Φ.830/20431/Σ.4906/14.10.22/.../ΤΜ.ΟΙΚ. (ΑΔΑ: ...-...) απόφαση της αναθέτουσας αρχής, σε συνέχεια του από 03.10.22 Πρακτικού αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών, του από 04.10.22 Πρακτικού αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών, της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμών (ΕΔΔ), της με αρ. πρωτ. Φ.830/19374/Σ.4651/04.10.22/.../ΤΜ.ΟΙΚ. (ενδιάμεσης) απόφασής της καθώς και της από 14.10.22 Εισηγητικής Έκθεσης - Πρακτικού αξιολόγησης των δικαιολογητικών κατακύρωσης της ΕΔΔ, κατακυρώθηκε –με βάση το ορισθέν κριτήριο της πλέον συμφέρουσας ,από οικονομική άποψη, προσφοράς αποκλειστικά βάσει της τιμής ανά είδος (ήτοι της χαμηλότερης τιμής ανά είδος)– το είδος με α/α 3 του Πίνακα της παρ.1.3 της υπόψη διακήρυξης στον οικονομικό φορέα «...» με τον διακριτικό τίτλο «... ..». Προσέτι, η προσφεύγουσα, με πρόδηλο έννομο συμφέρον, στρέφεται διά της υπό εξέταση προσφυγής της κατά της

προσβαλλομένης, δοθέντος ότι συμμετείχε στον εν λόγω διαγωνισμό, υποβάλλοντας προσφορά για τα είδος με α/α 3, η οποία και έγινε αποδεκτή διά της προσβαλλομένης, αιτούμενη την ακύρωσή της, καθ' ό μέρος έγινε αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας «... ...» για το επίμαχο είδος, ως βλαπτόμενη, ερειδόμενο (το έννομο συμφέρον) στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση για το ως άνω είδος.

5. Επειδή, πιο συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα παραπονείται ότι πλημμελώς έγινε δεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «... ...» για το είδος με α/α 3 του Πίνακα της παρ. 1.3.1 της διακήρυξης, καθόσον το προσφερόμενο από την ανωτέρω συμμετέχουσα εταιρεία μοντέλο «... ...» και τα παρελκόμενα που το συνοδεύουν δεν πληρούν το σύνολο των προδιαγραφών, όπως αυτές περιγράφονται από τους κωδικούς ... και ... του αντικειμένου με α/α 3 του Πίνακα της Παραγράφου 1.3.1 της υπόψη διακήρυξης. Ειδικότερα, και κατά τα ιστορούμενα στη προσφυγή, διά της τεχνικής της προσφοράς η «... ...», αναφέρεται στον αναγκαίο εκ της διακηρύξεως πίνακα προσφερόμενων ειδών για τη κατηγορία προμήθειας με α/α 3 του πίνακα της παραγράφου 1.3.1 της διακήρυξης και αντίστοιχο τεχνικό παράρτημα. Στον πίνακα αυτό, ωστόσο, αντί της αντιστοίχισης των προσφερόμενων προς τα αιτούμενα της προμήθειας, υποχρέωση κατά περιεχόμενο που συνιστά ρητή απαίτηση της διακήρυξης επί ποινή αποκλεισμού, η ανωτέρω εταιρεία και για τα είδη endoscope base unit, endoscope probe, endoscope battery, endoscope battery charger, endoscope power supply wire και endoscope unite kit, αντί να προβεί στην υποβολή προσφοράς για ένα έκαστο από αυτά, ως ρητά απαιτείται από το Παράρτημα Τεχνικές Προδιαγραφές και τη παρ. 1.3.1 της Διακήρυξης, με τυχόν αναφορά σε ισοδυναμία τεχνικών προδιαγραφών προς ένα έκαστο τούτων, ως άλλωστε ορίζεται στο πλαίσιο της διακήρυξης και της εν γένει διαγωνιστικής διαδικασίας, κάνει αναφορά σε δύο προσφερόμενα υπό κωδικό ... και είδη. Περαιτέρω, στην τεχνική της προσφορά αναφέρεται στη τεχνολογική χρήση ενός προσφερόμενου είδους [αντί των δέκα διακριτών ζητούμενων

εξαρτημάτων] και συγκεκριμένα, το σύγχρονο βιντοενδοσκόπιο της ... υπό την επωνυμία ..., το οποίο, κατά την αναλυτικότερη περιγραφή του είδους, αναφέρεται ως ... τύπου ... του ... οίκου «... ...». Ισχυρίζεται συναφώς η προσφεύγουσα ότι στην περιγραφή του είδους η ανωτέρω εταιρεία κάνει μεν αναφορά στα τεχνικά χαρακτηριστικά του, χωρίς όμως πουθενά να διαλαμβάνει ειδική αναφορά ή περιγραφή ή τεκμηρίωση της ισοδυναμίας τούτου τόσο αναφορικά σε έκαστο προς τα ζητούμενα είδη και εξαρτήματα εκ της προμήθειας του διαγωνισμού όσο και εν συνόλω αυτών υπό την εκδοχή ότι όλα τούτα, δηλαδή τα endoscope base unit, endoscope probe, endoscope battery, endoscope battery charger, endoscope power supply wire και endoscope unite kit θα εξυπηρετούσαν ενδεχομένως και ως ενιαίο σύνολο ένα λειτουργικό σκοπό. Παραπονείται περαιτέρω η προσφεύγουσα ότι η «...» υποβάλλει απαράδεκτη, εναλλακτική προσφορά, δίνοντας τιμή για άλλο, διαφορετικό κατά τα τεχνικά και λειτουργικά χαρακτηριστικά του προϊόν [ένα αντί των 5 διαφορετικών ζητούμενων τέτοιων της διακήρυξης], μεταβάλλοντας κατά τούτο το σύνολο της προμήθειας κατά τα φυσικά, τεχνικά και οικονομικά της χαρακτηριστικά αυτής όπως αναφέρονται στη διακήρυξη, μεταβάλλοντας μονομερώς το είδος της παροχής που ζητείται και παρουσιάζοντας λύση διαφορετική από εκείνη που προβλέπει η αναθέτουσα αρχή και στην οποία η τελευταία αποσκοπεί. Επιπλέον, ως προς τα επί μέρους χαρακτηριστικά του εν τέλει προσφερθέντος ενός και διάφορου προϊόντος, σε σύγκριση με εκείνα που ζητεί η διακήρυξη, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι εμφιλοχωρούν τουλάχιστον πέντε (5) βασικές αποκλίσεις από τις τεχνικές προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή, ως ακολούθως: Σύμφωνα με την Τεχνική Προδιαγραφή της αναθέτουσας αρχής για το υπό προμήθεια βιντεο-ενδοσκόπιο, με το P_N : ... GX_.... (...), καθορίζεται ρητώς η απαίτηση για προσθήκη δυνατότητας εναλλαγής εισερχόμενων σωλήνων διαφορετικών διαμέτρων στο βιντεο-ενδοσκόπιο. Το προσφερόμενο από τον οικονομικό φορέα «...», μοντέλο, σύμφωνα με το τεχνικό φυλλάδιο που υπεβλήθη αλλά και από τις πληροφορίες στον ιστότοπο του κατασκευαστικού οίκου, δεν διαθέτει αυτή την δυνατότητα και συνακόλουθα δεν καλύπτει την λειτουργική απαίτηση που απαιτείται ρητά από τη διακήρυξη. Υποστηρίζει περαιτέρω η προσφεύγουσα ότι οι ίδιοι πραγματικοί και νομικοί λόγοι

συντρέχουν και για τη τεχνική προδιαγραφή του είδους P_N:... GX_.../ βασική μονάδα με οθόνη {είδος (ε) του σχετικού πίνακα}, που αφορά σε Βιντεο-ενδοσκόπιο, το οποίο πρέπει να διαθέτει οθόνη 8 ιντσών, ενώ το προσφερόμενο από τον οικονομικό φορέα «... ..», διαθέτει οθόνη διατάσεων 5.8 ιντσών, ήτοι σημαντικά μικρότερη των απαιτούμενων 8 ιντσών της προδιαγραφής. Συνεπώς, εν προκειμένω δεν πρόκειται για ισοδύναμη προδιαγραφή αλλά για εντελώς διαφορετικό και δη υποδεέστερο αντικείμενο προμήθειας υπό μορφή εναλλακτικής, πλην όμως ανεπίτρεπτης, προσφοράς. Ωσαύτως το αυτό ισχύει και για τη τεχνική προδιαγραφή με το .../ χειριστήριο με εισερχόμενο σωλήνα σε συνδυασμό με την τεχνική προδιαγραφή με το .../ βασική μονάδα με οθόνη, που καθορίζουν την ποιοτική και ποσοτική ιδιότητα του βιντεο-ενδοσκοπίου, ζητείται δε να αποτελείται από δύο (2) τεμάχια, ένα για την βασική μονάδα με οθόνη και ένα για το χειριστήριο με εισερχόμενο σωλήνα, ξεχωριστά μεταξύ τους, ωστόσο, όπως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, το προσφερόμενο από τον οικονομικό φορέα «... ..» διαθέτει χειριστήριο ενσωματωμένο στην οθόνη, ως προκύπτει από την τεχνική του προσφορά και διατίθεται ως ένα (1) τεμάχιο. Συνεπώς, δεν μπορεί να θεωρηθεί ούτε εκτιμηθεί ως ισοδύναμο αφού, δεν καλύπτει την ορισθείσα τεχνική προδιαγραφή και θα έπρ... για αυτό το λόγο η εν λόγω προσφορά να απορριφθεί. Επίσης, σύμφωνα με τις Τεχνικές Προδιαγραφές για .../ ... 2-200mm, .../ ... 17mm-... και ... _.../ ... -..., ζητώνται τρεις (3) διαφορετικοί οπτικοί αντάπτορες με συγκεκριμένα χαρακτηριστικά ο καθένας από αυτούς. Ωστόσο, στην τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα «... ..», παραπονείται η προσφεύγουσα ότι προκύπτει ποσοτική ασυμφωνία, καθώς ο εν λόγω οικονομικός φορέας δηλώνει ότι προσφέρει δύο (2), κατά απόκλιση από τις ελάχιστες αναγκαίες απαιτήσεις του όρου της Παραγράφου 1.3.4 της διακήρυξης σχετικά με την υποχρεωτική κάλυψη της απαίτησης για την ζητούμενη ποσότητα, καθιστώντας ούτως την προσφορά απαράδεκτη. Περαιτέρω, για την κάλυψη της τεχνικής προδιαγραφής με P_N: .../ ...ς 2-200mm, ο οικονομικός φορέα «... ..» προσφέρει είδος με P_N:, ο οποίος, σύμφωνα με την τεχνική του προσφορά καλύπτει εύρος 2-200mm. Ωστόσο σε τεχνικό φυλλάδιο του κατασκευαστικού οίκου, το οποίο δεν συνοδεύει την τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα, αλλά

Αριθμός απόφασης: 1777/2022

διατίθεται από τον ιστότοπο του κατασκευαστικού οίκου, αναγράφεται ότι το εύρος του προσφερόμενου από την εταιρεία «... ..» με P_N : T40115FN δεν ξεκινάει από 2mm, αλλά από 4mm, επομένως, δεν καλύπτει την συγκεκριμένη απαίτηση για 2-200mm.

6. ...ιδή, στην οικεία διακήρυξη, η οποία αποτελεί κανονιστική πράξη, που διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (βλ. ενδεικτικά ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007, 19/2005, 31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους, ως ειδικότερη μάλιστα διάταξη κατισχύει τυχόν αντίθετων διατάξεων (ΔΕφΑθ 279/2019) του Νόμου, ορίζονται τα εξής αναφορικά με τα τιθέμενα ζητήματα: «1.3.1 Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια εργαλείων και λοιπού τεχνικού εξοπλισμού υποστήριξης αεροσκαφών (Α/Φ), όπως αναλύεται κατωτέρω, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 195.560,48€ συμπεριλαμβανομένων των προβλεπόμενων κρατήσεων (ποσοστού 6,27868%) και επιβαρυνόμενο με ΦΠΑ 24%, ήτοι σύνολο 242.495,00€, συμπεριλαμβανομένων των προβλεπόμενων κρατήσεων και του αναλογούντος ΦΠΑ: [...]

A/A		P_N	ΙΣΟΔΥΝΑΜΟ	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	ΠΟΣΟΤ
3	...	... GX_E0140117	...	Endoscope probe guide tube Παρεχόμενη εγγύηση 2 έτη από παραλαβής	1
	...	... GX_N2965124	...	Endoscope Battery Charger Παρεχόμενη εγγύηση 2 έτη από παραλαβής	
	...	... GX_N4138400	...	Endoscope Battery Παρεχόμενη εγγύηση 2 έτη από παραλαβής	
	...	... GX_N4142624	...	Endoscope power supply wire Παρεχόμενη εγγύηση 2 έτη από παραλαβής	
	...	... GX_N4153000	...	Endoscope Base Unit Παρεχόμενη εγγύηση 2 έτη από	

				παραλαβής	
	...	... GX_N4153100	...	Endoscope Probe Παρεχόμενη εγγύηση 2 έτη από παραλαβής	
	...	... GX_N4155100	...	Endoscope Optical Adaptor 2-200mm Παρεχόμενη εγγύηση 2 έτη από παραλαβής	
	...	... GX_N4155200	...	Endoscope Optical Adaptor 17mm- Infinite Παρεχόμενη εγγύηση 2 έτη από παραλαβής	
	...	... GX_N4155400	...	Endoscope Optical Adaptor 8mm- Infinite Παρεχόμενη εγγύηση 2 έτη από παραλαβής	
	...	... GX_N4156500	...	Endoscope update kit Παρεχόμενη εγγύηση 2 έτη από παραλαβής	

1.3.2 Επισημαίνονται τα ακόλουθα αναφορικά με τη διαγνωστική διαδικασία:

- Οι τεχνικές προδιαγραφές των υπό προμήθεια υλικών και εξοπλισμού περιγράφονται από τους κωδικούς και P/N, ως έχουν τεθεί έναντι έκαστου συμβατικού αντικειμένου του ανωτέρω Πίνακα, ενώ πρόσθετες τεχνικές απαιτήσεις για τα είδη με α/α 20-24 παρατίθενται στην αντίστοιχη περιγραφή. Επίσης, έναντι έκαστου συμβατικού αντικειμένου, καθορίζεται ρητώς και με σαφήνεια, ο ζητούμενος –επί ποινή απόρριψης– χρόνος εγγύησης καλής λειτουργίας των υπό προμήθεια ειδών.
- Οι οικονομικοί φορείς δύναται να προσφέρουν οποιοδήποτε προϊόν (μάρκας, προέλευσης, κ.λπ.) κυκλοφορεί ευρέως στην αγορά με ισοδύναμες τεχνικές δυνατότητες κατ’ αντιστοιχία αυτών που περιγράφουν οι κωδικοί και P/N έναντι έκαστου συμβατικού αντικειμένου του ανωτέρω Πίνακα, αποδεικνύοντας στις προσφορές τους, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, ότι τα προσφερόμενα είδη που

προτείνονται, πληρούν τις απαιτήσεις της Υπηρεσίας. Σε κάθε περίπτωση ισχύουν τα διαλαμβανόμενα στο άρθρο 54 του Ν.4412/2016 που διέπει τη διαγωνιστική διαδικασία. [...] 1.3.4 Δεδομένου ότι η προμήθεια των ειδών της ανωτέρω παραγράφου είναι διαιρετή, οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς δύνανται να καταθέσουν προσφορά για ένα, για περισσότερα ή για όλα τα είδη, καλύπτοντας υποχρεωτικά την απαίτηση για τη ζητούμενη ποσότητα. 1.3.5 Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, αποκλειστικά βάσει τιμής (ήτοι με βάση τη χαμηλότερη τιμή ανά είδος). 1.3.6 Δεν απαιτούνται επιπλέον πιστοποιητικά και λοιπά δικαιολογητικά, πέραν αυτών που αναγράφονται στους ειδικούς όρους προμήθειας και την αντίστοιχη τεχνική προδιαγραφή έκαστου είδους. [...] 2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης, για τα υπό προμήθεια είδη. Δεν επιτρέπονται εναλλακτικές προσφορές.» Περαιτέρω, στο Παράρτημα Ι – Ειδικοί Όροι και Τεχνικές Προδιαγραφές για την προμήθεια εργαλείων και λοιπού τεχνικού εξοπλισμού υποστήριξης αεροσκαφών (Α/Φ) της οικείας διακήρυξης, ορίζεται: «Οι τεχνικές προδιαγραφές των υπό προμήθεια υλικών και εξοπλισμού περιγράφονται από τους κωδικούς και P/N, ως έχουν τεθεί έναντι έκαστου συμβατικού αντικειμένου του Πίνακα της παρ.1.3 της διακήρυξης, ενώ πρόσθετες τεχνικές απαιτήσεις για τα είδη με α/α 20-24 παρατίθενται στην αντίστοιχη περιγραφή. Επίσης, έναντι έκαστου συμβατικού αντικειμένου, καθορίζεται ρητώς και με σαφήνεια, ο ζητούμενος – επί ποιινή απόρριψης– χρόνος εγγύησης καλής λειτουργίας των υπό προμήθεια ειδών. Οι οικονομικοί φορείς δύνανται να προσφέρουν οποιοδήποτε προϊόν (μάρκας, προέλευσης, κ.λπ.) κυκλοφορεί ευρέως στην αγορά με ισοδύναμες τεχνικές δυνατότητες κατ' αντιστοιχία αυτών που περιγράφουν οι κωδικοί και P/N έναντι έκαστου συμβατικού αντικειμένου, αποδεικνύοντας στις προσφορές τους, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, ότι τα προσφερόμενα είδη που προτείνονται, πληρούν τις απαιτήσεις της Υπηρεσίας. Σε κάθε περίπτωση ισχύουν τα διαλαμβανόμενα στο άρθρο 54 του Ν.4412/2016 που διέπει τη διαγωνιστική διαδικασία. Το σύνολο των συμμετεχόντων στον παρόντα διαγωνισμό, θα πρέπει να καταθέσουν με την

τεχνική προσφορά τους τον ακόλουθο Πίνακα, όπου θα προσδιορίζονται οι κωδικοί και P/N, καθώς και ο κατασκευαστής. [...]»

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

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

8. ...ιδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης και από τη γραμματική διατύπωση των παρατεθέντων στη σκέψη 6 της παρούσας όρων της οικείας διακήρυξης, συνάγεται ρητώς ότι όσον αφορά το είδος 3 της επίμαχης σύμβασης, οι συμμετέχοντες θα πρέπει να προσφέρουν υλικά και λοιπό τεχνικό εξοπλισμό υποστήριξης αεροσκαφών, υπό των κωδικών και P/N, ως έχουν τεθεί έναντι εκάστου συμβατικού αντικειμένου του Πίνακα της παρ.1.3 της υπόψη διακήρυξης. Επιπροσθέτως, ευκρινώς ορίζεται ότι οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς δύναται να προσφέρουν οποιοδήποτε προϊόν (μάρκας, προέλευσης, κ.λπ.) κυκλοφορεί ευρέως στην αγορά με ισοδύναμες τεχνικές δυνατότητες κατ' αντιστοιχία αυτών που περιγράφουν οι κωδικοί και P/N έναντι εκάστου συμβατικού αντικειμένου, αποδεικνύοντας στις προσφορές τους ότι τα προσφερόμενα είδη πληρούν τις ορισθείσες απαιτήσεις. Από τον πίνακα δε της παραγράφου 1.3 της οικείας διακήρυξης συνάγεται ότι η αναθέτουσα αρχή για το τμήμα 3 της υπό ανάθεση προμήθειας, προσδιόρισε το ανωτέρω είδος της παροχής σε δέκα επί μέρους διακριτά είδη με σαφείς προσδιορισθείσες τεχνικές προδιαγραφές ή ισοδύναμα αυτών. Άλλοις λόγοις, ως είναι και το αντικείμενο της επίμαχης σύμβασης, απαιτείται εν προκειμένω η προμήθεια εξοπλισμού/ είδους υπό τον α/α 3 του κατασκευαστή "...", όπως ρητώς αναγράφεται στον σχετικό πίνακα, ή εναλλακτικό ισοδύναμο, ως επίσης ρητώς προσδιορίζεται στον ανωτέρω πίνακα, το αντίστοιχο προϊόν του κατασκευαστή "...", που να πληροί τις ορισθείσες τεχνικές απαιτήσεις της αναθέτουσας αρχής. Οι οικονομικοί φορείς δε, δύναται να προσφέρουν οποιοδήποτε κατά τα ως άνω προϊόν (μάρκας, προέλευσης, κ.λπ.) με ισοδύναμες τεχνικές δυνατότητες, ήτοι κατ' αντιστοιχία αυτών που περιγράφουν οι κωδικοί και P/N του συμβατικού αντικειμένου, αποδεικνύοντας στις προσφορές τους, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, ότι τα προσφερόμενα είδη που προτείνονται, πληρούν τις ορισθείσες εν προκειμένω τεχνικές απαιτήσεις, σε κάθε περίπτωση ισχύουν τα επιτασσόμενα στο άρθρο 54 του Ν.4412/2016 που διέπει την υπόψη διαγωνιστική διαδικασία. Ενόψει τούτων, οι συμμετέχοντες, κατά τα ανωτέρω γενόμενα δεκτά, δύναται να υποβάλουν τη προσφορά τους βάσει και των

ισοδύναμων των ζητηθέντων ειδών και υπό την προϋπόθεση ότι αυτά (τα είδη καθώς και ο συνοδευτικός εξοπλισμός) ικανοποιούν τις τεθείσες προδιαγραφές, ενδεικτικά το είδος υπό τον κωδικό_... “...” ή “...”, να είναι, το είδος υπό τον κωδικό ομοίως “...” ή “...”, να είναι ... με τις προδιαγραφές που αντιστοιχούν σε αυτό κ.ο.κ., αναλόγως και αντιστοίχως με όσα προσδιορίζονται στον σχετικό πίνακα της διακήρυξης για έκαστο είδος που απαρτίζει την συνολική προμήθεια του τμήματος υπό α/α 3. Από την επισκόπηση της προσφοράς της εταιρίας «... ..» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αρ. ...) και των λοιπών στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης προκύπτει ότι σχετικά με το ως άνω είδος, με α/α 3 της διακήρυξης, η ανωτέρω, παρόλο που κατά τα ως άνω, ζητούνται διακριτά και διαφορετικά είδη μεταξύ τους, προσφέρει κατά τον πίνακα της προσφοράς της, δύο είδη υπό κωδικό και, του πίνακα 1.3 της διακήρυξης, χωρίς να προσδιορίζει σε ποια είδη της προκήρυξης αντιστοιχούν, ακολούθως, δε, στις ειδικότερες αναλύσεις της προσφοράς της ρητά αναφέρεται σε ένα ενιαίο λειτουργικό σύστημα αυτόνομου βιντεοενδοσκοπίου, παρόλο που από τη διακήρυξη συνάγεται η υποβολή τεχνικής προσφοράς για ένα έκαστο εκ των ζητούμενων ειδών, διακριτών κατά τις τεχνικές απαιτήσεις τους. Ανεξάρτητα δε από το ζήτημα της ισοδυναμίας των ειδών που προσφέρει η ανωτέρω και προβάλλει η προσφεύγουσα σύμφωνα με τα αιτηθέντα διά του κανονιστικού πλαισίου της διακήρυξης, διαπιστώνεται, ως βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι τα προσφερόμενα εν προκειμένω είδη δεν ικανοποιούν τις ορισθείσες τεχνικές προδιαγραφές. Πιο συγκεκριμένα, σύμφωνα με την τεχνική προδιαγραφή για το υπό προμήθεια βιντεο-ενδοσκόπιο, με το P_N : ... GX_.... (Endoscope Update Kit) καθορίζεται η απαίτηση για προσθήκη δυνατότητας εναλλαγής εισερχόμενων σωλήνων διαφορετικών διαμέτρων στο βιντεο-ενδοσκόπιο. Το προσφερόμενο από τον οικονομικό φορέα «... ..», μοντέλο, σύμφωνα με το τεχνικό φυλλάδιο που υπεβλήθη με την υποβληθείσα από την ανωτέρω τεχνική προσφορά δεν διαθέτει αυτή την δυνατότητα και συνακόλουθα δεν καλύπτει την λειτουργική απαίτηση που ρητά απαιτείται από τη διακήρυξη. Στην τεχνική προσφορά δε, περιγράφονται τα χαρακτηριστικά του προσφερόμενου μοντέλου χωρίς να γίνεται αναφορά στην απαιτούμενη δυνατότητα εναλλαγής,

ούτε δηλώνεται αν καλύπτεται ή μη η σχετική προδιαγραφή της διακήρυξης με άλλον τεχνικά ισοδύναμο τρόπο, ούτε όμως και εξειδικεύεται ή αιτιολογείται τεχνικά το εάν η έλλειψη της λειτουργικής απαίτησης του ζητούμενου είδους, το καθιστά πράγματι ισοδύναμο και εν συνόλω λειτουργικό εν συγκρίσει με το αιτούμενο είδος της προκήρυξης, κατά παρέκκλιση των αξιωθέντων. Κατά δεύτερον, ενώ σύμφωνα με την τεχνική προδιαγραφή με το P_N : ... GX_N4153000 / βασική μονάδα με οθόνη που αφορά σε Βιντεο-ενδοσκόπιο πρέπει να διαθέτει οθόνη 8 ιντσών, το προσφερόμενο από τον οικονομικό φορέα «... ...», διαθέτει οθόνη διατάσεων 5.8 ιντσών, ήτοι μικρότερη των 8 ιντσών της προδιαγραφής και επομένως, σε απόκλιση των ζητηθέντων. Συνεπώς, εν προκειμένω, ως βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, δεν πρόκειται για ισοδύναμη προδιαγραφή αλλά για προσφερόμενο είδος διαφορετικό του ζητηθέντος. Επιπλέον, σύμφωνα με την τεχνική προδιαγραφή με το P_N : /χειριστήριο με εισερχόμενο σωλήνα σε συνδυασμό με την τεχνική προδιαγραφή με το P_N :/βασική μονάδα με οθόνη, ιδιότητα του βιντεο-ενδοσκοπίου, είναι να αποτελείται από δύο (2) τεμάχια, ένα για την βασική μονάδα με οθόνη και ένα για το χειριστήριο με εισερχόμενο σωλήνα, ωστόσο το προσφερόμενο από τον ανωτέρω οικονομικό φορέα διαθέτει χειριστήριο ενσωματωμένο στην οθόνη, όπως προκύπτει από την τεχνική του προσφορά και διατίθεται ως ένα (1) τεμάχιο, συνεπώς, δεν ανταποκρίνεται στην κατά τα ως άνω ορισθείσα τεχνική προδιαγραφή, επί ποινή απόρριψης της προσφοράς. Επιπροσθέτως, σύμφωνα με τις Τεχνικές Προδιαγραφές με P_N: ... GX_... / ...ς ...ς 2-200mm, ... GX_... / ...ς ...ς 17mm-άπειρο και ... GX_... / ...ς ...ς 8mm-άπειρο, ζητώνται τρεις (3) διαφορετικοί οπτικοί αντάπτορες με συγκεκριμένα χαρακτηριστικά ο καθένας από αυτούς. Από την επισκόπηση της τεχνικής προσφοράς του οικονομικού φορέα «... ...», προκύπτει ότι προσφέρει δύο (2) οπτικούς αντάπτορες, κατά παρέκκλιση των απαιτήσεων του όρου της Παραγράφου 1.3.4 της διακήρυξης. Ενόψει των ανωτέρω γενόμενων δεκτών και διαπιστωθεισών αποκλίσεων του προσφερόμενου είδους από τις τεθείσες τεχνικές προδιαγραφές, βασίμως ισχυρίζεται εν προκειμένω η προσφεύγουσα ότι η αναθέτουσα αρχή όφειλε, κατά δέσμια αρμοδιότητα αυτής, να απορρίψει τη προσφορά, τηρώντας τις αρχές της τυπικότητας και ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων.

9. ...ιδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, όπως έχει κριθεί και γίνεται δεκτό, οι προδιαγραφές που τίθενται ως όροι επί ποινή αποκλεισμού από τη Διακήρυξη, πρέπει να συντρέχουν κατά τον χρόνο υποβολής των προσφορών και η διάγνωση της κατά τον χρόνο εκείνο ελλείψεώς τους, συνεπάγεται δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής αξιολόγησης να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη προσφορά (ΣΤΕ 743/2000), ενώ δεν είναι δυνατό εκ των υστέρων να προσκομισθούν νέα, κρίσιμα κατά τη Διακήρυξη, στοιχεία (ΣΤΕ 436/2002), όπως και δεν είναι δυνατή η λήψη υπόψη κατά τη διαδικασία ανάθεσης, ιδιότητας/προσόντος που ελλείπει κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, ακόμη κι αν τυχόν αποκτηθεί μεταγενεστέρως, καθώς, ούτως, θα παραβιαζόταν η αρχή της τυπικότητας του διαγωνισμού, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων. Ενόψει των ανωτέρω και δεδομένου ότι η αξιολόγηση γίνεται με βάση τα στοιχεία που έχουν προσκομίσει οι συμμετέχοντες κατά το χρόνο διενέργειας του διαγωνισμού, καθώς επίσης και ότι αυτά θα πρέπει να τεκμηριώνονται κατάλληλα κατά το χρόνο διενέργειας του διαγωνισμού, πρέπει να γίνει δεκτό ότι το προσφερόμενο από την συμμετέχουσα εταιρεία «... ..» προϊόν για το είδος υπό α/α 3 δεν πληροί τις ορισθείσες προδιαγραφές, είναι, συνεπώς, κατά τούτο ακυρωτέα η προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, ήτοι καθ' ο μέρος έγινε αποδεκτή η προσφορά της ανωτέρω για το επίμαχο είδος κατά τα βασίμως προβαλλόμενα.

10. ...ιδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η εξεταζόμενη προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση. Ενόψει τούτου δε, πρέπει να επιστραφεί στη προσφεύγουσα το παράβολο, κατ' άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή.

Αριθμός απόφασης: 1777/2022

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. Φ.830/20431/Σ4906/14.10.2022 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 2 Δεκεμβρίου 2022 και εκδόθηκε στις 16 Δεκεμβρίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος
Βασιλική Καραδήμα**

**Η Γραμματέας
Αναστασία Ρουμελιώτη**