

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 22 Σεπτεμβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 14.07.2023 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1071/14.07.2023 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...», με τον διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στο ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ... και δη κατά της με αριθμ. 134/2023 απόφασης της ως άνω αναθέτουσας αρχής, με θέμα: «Έγκριση πρακτικού και κατακύρωση του ανοικτού κάτω των ορίων ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την προμήθεια ... με αριθμό ΕΣΗΔΗΣ ...», διά της οποίας αναδείχθηκε οριστική ανάδοχος για το τμήμα 1 (σάκοι απορριμμάτων) η ατομική επιχείρηση «...» και για το τμήμα 2 (αναλώσιμα είδη παντοπωλείου & ειδικότερα είδη καθαρισμού) η εταιρεία με την επωνυμία «...».

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...», και τον διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής «πρώτη» παρεμβαίνουσα), που εδρεύει στην ..., επί της οδού ..., αρ. ..., η οποία άσκησε την από 24.07.2023 παρέμβασή της, επί σκοπώ απόρριψης της ως άνω προσφυγής και διατήρησης ισχύος της προσβαλλομένης απόφασης.

Της παρεμβαίνουσας ατομικής επιχείρησης με την επωνυμία «...» (εφεξής «δεύτερη» παρεμβαίνουσα), η οποία άσκησε την από 27.07.2023 παρέμβασή της, επί σκοπώ απόρριψης της προσφυγής και διατήρησης ισχύος της προσβαλλομένης απόφασης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.
Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,

σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί το νόμιμο ποσό παραβόλου, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ύψους 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 στο ΕΣΗΔΗΣ (με α/α συστήματος ...), η προσφυγή ασκήθηκε εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς. Επέκεινα, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 7 του π.δ. 39/2017 και του άρθρου 362 παρ. 3 του ν. 4412/2016, ασκούν τις παρεμβάσεις τους οι ανωτέρω διαγωνιζόμενες εταιρείες, δοθέντος ότι οι προσφορές τους έχουν γίνει αποδεκτές και έχουν αναδειχθεί, διά της προσβαλλομένης, οριστικοί ανάδοχοι για τα τμήματα 1 και 2 της υπό ανάθεση σύμβασης. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή διά του με αριθμ. πρωτ. .../28.07.2023 εγγράφου της, διατυπώνει τις απόψεις της επί της υπό κρίση προσφυγής, αναρτώντας το σχετικό έγγραφο στις 28.07.2023 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, προς γνώση όλων, η δε προσφεύγουσα, παραδεκτώς, υποβάλλει το υπόμνημα της μέσω του συνδέσμου «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ.

4. Επειδή, με την με αριθμ. πρωτ. .../2022 Διακήρυξη προκηρύχθηκε ανοιχτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός κάτω των ορίων για την προμήθεια ... με κριτήριο κατακύρωσης τη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, εκτιμώμενου προϋπολογισμού 66.867,30€ ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό

Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 12.08.2022 με Α.Δ.Α.Μ. ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό Στον εν λόγω διαγωνισμό υπέβαλαν τη προσφορά τους η προσφεύγουσα για το τμήμα 2 και οι παρεμβαίνουσες για αμφότερα τα τμήματα 1 και 2 της οικείας διακήρυξης. Διά της προσβαλλομένης και μετά τον έλεγχο των υποβληθέντων από τους αναδειχθέντες ως άνω προσωρινούς αναδόχους δικαιολογητικών κατακύρωσης, αναδείχθηκε οριστική ανάδοχος για το τμήμα 1 η δεύτερη παρεμβαίνουσα και για το τμήμα 2 η πρώτη παρεμβαίνουσα. Προσέτι, η προσφεύγουσα, της οποίας η προσφορά έγινε αποδεκτή, μετ' εννόμου συμφέροντος, ασκεί τη προσφυγή της κατά της ως άνω προσβαλλομένης, ούσα εν προκειμένω τρίτη στη σειρά μειοδοσίας, στρεφόμενη κατά της προσβαλλομένης απόφασης καθ' ο μέρος αφορά στην αποδοχή των προσφορών των ώδε παρεμβαινουσών, 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.

5. Επειδή, η προσφεύγουσα παραπονείται ότι εσφαλμένως έγινε αποδεκτή διά της προσβαλλομένης η προσφορά της διαγωνιζόμενης εταιρίας "...", διότι η τεχνική της προσφορά παρουσιάζει ελλείψεις αλλά και πρόδηλα λάθη ως προς τα κατατεθειμένα δικαιολογητικά των υπό προμήθεια καθαριστικών και απορρυπαντικών ειδών. Πιο συγκεκριμένα, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι, για το είδος με α/α 14 και το είδος με α/α 15 του τμήματος 2 της διακήρυξης, "...", η ως άνω πρώτη παρεμβαίνουσα, κατέθεσε το Δελτίο Δεδομένων Ασφαλείας του προϊόντος, αλλά δεν κατέθεσε την καταχώρηση του είδους στο Εθνικό Μητρώο Χημικών Προϊόντων (ΕΜΧΠ), ως εντούτοις όφειλε. Επιπροσθέτως, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι η προσφορά της πρώτης παρεμβαίνουσας αποκλίνει των ορισθέντων στην υπόψη διακήρυξη, διότι οι υποβληθείσες από αυτή άδειες στο Γενικό Χημείο του Κράτους των προσφερόμενων απορρυπαντικών, είναι πολύ παλιές και δεν ισχύουν, καθώς έχουν εκδοθεί σύμφωνα με τις ΚΥΑ 1233/91 και 172/92. Οι εν λόγω ΚΥΑ, ωστόσο, και κατά τα ιστορούμενα στη προσφυγή, έχουν καταργηθεί. Συνεπεία

αυτών, υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι πλημμελώς και εσφαλμένως η αναθέτουσα αρχή έκανε αποδεκτή την προσφορά της εταιρίας "... και μάλιστα την ανέδειξε οριστική ανάδοχο για το τμήμα 2 του διαγωνισμού.

6. Επειδή, στην οικεία διακήρυξη, που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και δεσμεύει αμφίδρομα, τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους συμμετέχοντες, προβλέπονται τα εξής, σχετικά με τα ως άνω κρίσιμα ζητήματα: «Αντικείμενο της παρούσας σύμβασης είναι η προμήθεια ..., η οποία υποδιαιρείται στα κάτωθι δυο τμήματα: [...] Δίνεται δυνατότητα υποβολής προσφορών είτε για το σύνολο των τμημάτων είτε για ένα εκ των τμημάτων. Ο μέγιστος αριθμός των τμημάτων που μπορεί να ανατεθεί σε ένα προσφέροντα ορίζεται σε δυο. Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΜΕΛΕΤΗ - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ. [...] 2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης είτε για το σύνολο των τμημάτων είτε για ένα εκ των δυο τμημάτων με την προϋπόθεση ότι η προσφορά θα αφορά το σύνολο της ποσότητας του τμήματος. [...] 2.4.3.2 Τεχνική προσφορά Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο "Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές του Παραρτήματος Ι της παρούσας Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα Επιπρόσθετα Βάσει της με αρ. πρωτ. 30/004/000/2368.15-06-2016 εγκυκλίου της Δ/σης Ενεργειακών, Βιομηχανικών & Χημικών Προϊόντων του Γενικού Χημείου του Κράτους για τα ... προϊόντα, απαιτούνται: 1.Τα δελτία δεδομένων ασφαλείας των σχετικών προϊόντων (...) να είναι επικαιροποιημένα και σύμφωνα με τον Κανονισμό REACH (1907/2006/EK) και τον Κανονισμό (ΕΕ) υπ.αρ. 2015/830 όπως ισχύει. 2. Να έχει καταθέσει αίτηση καταχώρησης του προϊόντος στο Εθνικό Μητρώο Χημικών Προϊόντων (ΕΜΧΠ), εφόσον απαιτείται, σύμφωνα με το άρθρο 45 του κανονισμού CLP (Κανονισμός 1272/2008/EK), όπως ισχύει. Η ταξινόμηση, επισήμανση και

συσκευασία του προϊόντος να είναι σύμφωνες με τον κανονισμό (ΕΚ) 1272/2008 όπως ισχύει. 3. Υποχρέωση καταχώρησης στο Ε.Μ.Χ.Π έχουν όσοι παράγουν, εισάγουν ή διακινούν χημικά προϊόντα που ταξινομούνται ως επικίνδυνα. 4. Τα υπό προμήθεια είδη με απολυμαντικές – αντισηπτικές ιδιότητες να διαθέτουν έγκριση (άδεια κυκλοφορίας) από τον Εθνικό Οργανισμό Φαρμάκων. [...] 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών 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 στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας,...». Περαιτέρω, στο Παράρτημα Ι -Τεχνικές προδιαγραφές της οικείας διακήρυξης προβλέπεται: «Βάσει της με αρ. πρωτ. 30/004/000/2368.15-06-2016 εγκυκλίου της Δ/σης Ενεργειακών, Βιομηχανικών & Χημικών Προϊόντων του Γενικού Χημείου του Κράτους για τα καθαριστικά και απορρυπαντικά προϊόντα, απαιτούνται: 5. Τα δελτία δεδομένων ασφαλείας των σχετικών προϊόντων (απορρυπαντικά και καθαριστικά) να είναι επικαιροποιημένα και σύμφωνα με τον Κανονισμό REACH (1907/2006/ΕΚ) και τον Κανονισμό (ΕΕ) υπ.αρ. 2015/830 όπως ισχύει. 6. Να έχει καταθέσει αίτηση καταχώρησης του προϊόντος στο Εθνικό Μητρώο Χημικών Προϊόντων (ΕΜΧΠ), εφόσον απαιτείται, σύμφωνα με το άρθρο 45 του κανονισμού CLP (Κανονισμός 1272/2008/ΕΚ), όπως ισχύει. Η ταξινόμηση, επισήμανση και συσκευασία του προϊόντος να είναι σύμφωνες με τον κανονισμό (ΕΚ) 1272/2008 όπως ισχύει. 7. Υποχρέωση καταχώρησης στο Ε.Μ.Χ.Π έχουν όσοι παράγουν, εισάγουν ή διακινούν χημικά προϊόντα που ταξινομούνται ως επικίνδυνα. 8. Τα υπό προμήθεια είδη με απολυμαντικές – αντισηπτικές ιδιότητες να διαθέτουν έγκριση (άδεια

κυκλοφορίας) από τον Εθνικό Οργανισμό Φαρμάκων. Τα ανωτέρω θα υποβληθούν στο φάκελο με την ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ.»

7. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007, 19/2005, 31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΣτΕ 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). Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Αντιστοίχως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς. Εξάλλου, σύμφωνα με την αρχή της νομιμότητας, που διέπει το σύνολο της διοικητικής δράσης, κάθε Διακήρυξη δημόσιου διαγωνισμού πρέπει, ακόμη και εάν δεν περιέχει σχετική ρήτρα, να ερμηνεύεται ως επιβάλλουσα στους διαγωνιζόμενους την υποχρέωση τήρησης των κείμενων διατάξεων κατά την διαμόρφωση της προσφοράς τους.

8. Επειδή, από τη γραμματική ερμηνεία των διαληφθέντων στη σκέψη 6 της παρούσας όρων της διακήρυξης, ρητώς προκύπτουν, μεταξύ άλλων, οι όροι υποβολής των τεχνικών προσφορών των υποψηφίων. Ειδικότερα και ως ορίζεται σχετικώς, βάσει της με αρ. πρωτ. 30/004/000/2368.15.06.2016 εγκυκλίου της Δ/σης Ενεργειακών, Βιομηχανικών & Χημικών Προϊόντων του Γενικού Χημείου του Κράτους για τα ... προϊόντα, απαιτείται οι οικονομικοί φορείς να υποβάλλουν, με τη τεχνική τους προσφορά, τα δελτία δεδομένων ασφαλείας των σχετικών προϊόντων (...) που πρέπει να είναι επικαιροποιημένα και σύμφωνα με τον Κανονισμό REACH (1907/2006/EK) και τον Κανονισμό (ΕΕ) υπ.αρ. 2015/830 όπως ισχύει, να έχουν καταθέσει

αίτηση καταχώρησης του προϊόντος στο Εθνικό Μητρώο Χημικών Προϊόντων (ΕΜΧΠ), εφόσον απαιτείται, σύμφωνα με το άρθρο 45 του κανονισμού CLP (Κανονισμός 1272/2008/ΕΚ), όπως ισχύει, καθώς, υποχρέωση καταχώρησης στο Ε.Μ.Χ.Π έχουν όσοι παράγουν, εισάγουν ή διακινούν χημικά προϊόντα που ταξινομούνται ως επικίνδυνα και, τέλος, τα υπό προμήθεια είδη με απολυμαντικές – αντισηπτικές ιδιότητες να διαθέτουν έγκριση (άδεια κυκλοφορίας) από τον Εθνικό Οργανισμό Φαρμάκων. Περαιτέρω, στην με αριθμ. πρωτ. 30/004/000/ 2368/15.06.2016 εγκύκλιο της Δ/σης Ενεργειακών, Βιομηχανικών & Χημικών Προϊόντων του Γενικού Χημείου του Κράτους, διευκρινίζονται, μεταξύ άλλων, τα κάτωθι: «Επιπλέον, όσον αφορά τα καθαριστικά προϊόντα (...), [...], σύμφωνα με τον νόμο 4254/2014 (ΦΕΚ 85/Α΄/7.04.2014) και συγκεκριμένα το άρθρο 1, παράγραφος ΣΤ΄.5, σημείο 7 (α, β, γ, δ), σελ. 1411, καταργήθηκε το σύστημα καταχώρισης των απορρυπαντικών και η υποχρέωση αναγραφής του αριθμού καταχώρισης ή του αντίστοιχου κωδικού παραγωγής επί της συσκευασίας. □ Ισχύει όμως η υποχρέωση καταχώρισης των απορρυπαντικών που ταξινομούνται ως επικίνδυνα βάσει των επιπτώσεών τους στην υγεία ή των φυσικών τους επιπτώσεων (άρθρο 45), στο Εθνικό Μητρώο Χημικών Προϊόντων. □ Επίσης όλα τα απορρυπαντικά προϊόντα: 1) Γνωστοποιούνται ηλεκτρονικά στο Κέντρο Δηλητηριάσεων ανεξάρτητα αν ταξινομούνται ή δεν ταξινομούνται ως επικίνδυνα σύμφωνα με τον Κανονισμό CLP , όπως ισχύει κ α ι 2) Από τα ανωτέρω προκύπτει : □ Δεν πρέπει στους όρους της προκήρυξης να τίθεται ως προϋπόθεση συμμετοχής όρος που να απαιτεί πιστοποιητικό ταξινόμησης κι επισήμανσης του προϊόντος ή σύστασης από το ΓΧΚ. □ Προτείνουμε να ζητούνται τα ακόλουθα: □ ΔΔΑ του προϊόντος, εφόσον απαιτείται □ Υπεύθυνη δήλωση του νόμου Ν. 1599/1986 στην οποία να δηλώνεται ότι: ο Η ταξινόμηση, επισήμανση και συσκευασία του προϊόντος είναι σύμφωνες με τον κανονισμό (ΕΚ) 1272/2008, όπως ισχύει, ο Το ΔΔΑ του προϊόντος είναι επικαιροποιημένο και σύμφωνο με τον Κανονισμό REACH (1907/2006/ΕΚ) και τον Κανονισμό (ΕΕ) υπ’ αριθ. 2015/830, όπως ισχύουν. ο Έχει κατατεθεί αίτηση καταχώρησης του προϊόντος στο ΕΜΧΠ, εφόσον απαιτείται, σύμφωνα με το άρθρο 45 του Κανονισμού CLP (Κανονισμός 1272/2008/ΕΚ), όπως ισχύει.» Επομένως, ενόψει των ανωτέρω, σε περίπτωση που προσφορά

διαγωνιζομένου δεν συμμορφώνεται με τους παραπάνω ουσιώδεις κανονιστικού περιεχομένου όρους της οικείας διακήρυξης, η προσφορά αυτή είναι απορριπτέα, κατά δέσμια αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής (και) της τελευταίας αυτοδεσμευόμενης από τους όρους που η ίδια έθεσε.

9. Επειδή, από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης και δη της προσφοράς της πρώτης παρεμβαίνουσας (με αρ. ... στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) εμφανίζεται ότι δεν έχει υποβάλει μεταξύ των απαιτούμενων στη τεχνική προσφορά δικαιολογητικών, την αίτηση καταχώρησης στο Εθνικό Μητρώο Χημικών Προϊόντων (ΕΜΧΠ), για το είδος υπό α/α 14 και 15 του τμήματος 2 της διακήρυξης για τη σχολική επιτροπή πρωτοβάθμιας και δευτεροβάθμιας εκπαίδευσης, αντιστοίχως, "...". Τούτο δε, σε απόκλιση των ρητώς διά της διακήρυξης ορισθέντων και αξιωθέντων, ως βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα. Προσέτι, εσφαλμένως υπολαμβάνει και υποστηρίζει η ωδε παρεμβαίνουσα ότι, από το κανονιστικό πλαίσιο της διακήρυξης δεν προκύπτει τιαύτη υποχρέωση, διότι, αντιθέτως, σαφώς συνάγεται από τους σχετικούς όρους της διακήρυξης ότι οι υποψήφιοι θα πρέπει να έχουν καταθέσει αίτηση καταχώρησης του προϊόντος στο Εθνικό Μητρώο Χημικών Προϊόντων (ΕΜΧΠ), εφόσον απαιτείται, υπό την έννοια ότι, υποχρέωση καταχώρησης στο Ε.Μ.Χ.Π έχουν όσοι παράγουν, εισάγουν ή διακινούν χημικά προϊόντα που προσδιορίζονται και ταξινομούνται ως επικίνδυνα. Εξάλλου, από το υποβληθέν από τη πρώτη παρεμβαίνουσα δελτίο δεδομένων ασφαλείας για το επίμαχο προϊόν σαφώς συνάγεται ότι προσδιορίζεται ως επικίνδυνο και επομένως, σύμφωνα με τα ανωτέρω, απαιτείται η καταχώρηση του στο Ε.Μ.Χ.Π. Επέκεινα, αβασίμως και αλυσιτελώς ισχυρίζεται η πρώτη παρεμβαίνουσα ότι όλα τα προσφερόμενα από αυτή προϊόντα διαθέτουν έγκριση κυκλοφορίας από το Ε.Μ.Χ.Π. και σε κάθε περίπτωση χωρεί εφαρμογή των οριζόμενων στο άρθρο 102 του ν. 4412/2016. Και τούτο ειδικότερα διότι, εν προκειμένω, οι ανωτέρω αξιώσεις τίθενται διά της διακήρυξης, ως απαιτούμενα στοιχεία της τεχνικής προσφοράς, επομένως, στο πλαίσιο εφαρμογής της αρχής της τυπικότητας των δημόσιων διαγωνισμών, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, οι διαγωνιζόμενοι δεσμεύονται από τους όρους αυτής και πρέπει να υποβάλλουν την προσφορά τους σε συμμόρφωση με τα ειδικώς

αξιωθέντα. Στην αντίθετη περίπτωση, ως συντρέχει εν προκειμένω, η προσφορά είναι κατά δέσμια αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής, απορριπτέα, ως βασίμως ισχυρίζεται η ώδε προσφεύγουσα. Σε ό,τι αφορά δε, τις αιτιάσεις της προσφεύγουσας σχετικά με έτερα προσφερόμενα από την παρεμβαίνουσα προϊόντα και την μη ισχύ των υποβληθεισών για αυτά αδειών από το ΓΧΚ λόγω της παλαιότητας τους, λεκτέο, εν προκειμένω, ότι κρίσιμο ζήτημα αποτελεί η καταχώρηση στο Ε.Μ.Χ.Π. των προσδιορισθέντων ως επικίνδυνων προϊόντων. Δοθέντος, άλλωστε, ότι από την επισκόπηση των στοιχείων της προσφοράς της παρεμβαίνουσας εμφανίζεται ότι για τα επικίνδυνα ως άνω προϊόντα (όπως για το είδος "...") έχουν υποβληθεί τα απαιτούμενα έγγραφα περί καταχώρησης στο Μητρώο, πρέπει να γίνει δεκτό ότι αλυσιτελώς προβάλλει η προσφεύγουσα ισχυρισμούς περί της παλαιότητας των υποβληθεισών από την ώδε παρεμβαίνουσα σχετικών αδειών από το ΓΧΚ, αφού η προσφορά της τελευταίας συμμορφώνεται, κατά αυτό το σκέλος, στους κανονιστικού περιεχομένου όρους της υπόψη διακήρυξης. Ως γίνεται δεκτό, εξάλλου, 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, η δε αναθέτουσα αρχή δύναται (και οφείλει) να προβεί σε αποκλεισμό διαγωνιζομένου λόγω μη προσκομίσεως των ανωτέρω και ουχί διαφορετικών ή και επιπλέον από τα προβλεπόμενα δικαιολογητικών συμμετοχής (ΣτΕ 1819/2020 Ολομ., ΕΑ ΣτΕ 72/2020 Ολομ., 1647/2022 σκέψη 14).

10. Επειδή, με το δεύτερο σκέλος της προσφυγής της, η προσφεύγουσα προβάλλει ομοίου περιεχομένου αιτιάσεις κατά της αποδοχής της τεχνικής προσφορά της δεύτερης παρεμβαίνουσας εταιρίας, διαγωνιζόμενης ατομικής επιχείρησης "...", ειδικότερα για δυο από τα προσφερόμενα απορρυπαντικά, την "...", για την οποία προσφέρει συγκεκριμένα το προϊόν με την εμπορική ονομασία "..." και το "..." για το οποίο προσφέρει συγκεκριμένα το προϊόν με την εμπορική ονομασία "...". Από την ενδελεχή επισκόπηση της προσφοράς της δεύτερης παρεμβαίνουσας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με

αρ. ...) εμφανίζεται ότι για τα ως άνω είδη δεν έχει υποβάλει την απαιτούμενη αίτηση καταχώρησης στο Ε.Μ.Χ.Π. Και ναι μεν, ως προελέχθη, τούτο ισχύει για τα προσδιορισθέντα ως επικίνδυνα προϊόντα και επομένως, βασίμως ισχυρίζεται η δεύτερη παρεμβαίνουσα ότι τούτο δεν απαιτείται για το προσφερόμενο προϊόν με εμπορική ονομασία "...", το οποίο, ως προκύπτει από τα στοιχεία, δεν επισημαίνεται ως επικίνδυνο, συντρέχει ωστόσο και απαιτείται για το προσφερόμενο προϊόν με την εμπορική ονομασία "...". Τα ανωτέρω άλλωστε επιβεβαιώνονται και από τη συνημμένη στη παρέμβαση εκτύπωση ηλεκτρονικής αλληλογραφίας σχετικά με την καταχώριση των σχετικών ειδών/ προϊόντων στο Ε.Μ.Χ.Π. Δοθέντος εντούτοις ότι οι σχετικές αξιώσεις τίθενται διά της υπόψη διακήρυξης, επί ποινή αποκλεισμού, ως απαιτούμενα στοιχεία της τεχνικής προσφοράς, συνάγεται ότι η προσφορά της δεύτερης παρεμβαίνουσας, ως έχουσα την ανωτέρω παράλειψη/πλημμέλεια, αποκλίνει των ορισθέντων και επομένως, ως βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, είναι απορριπτέα. Τα όσα δε περί αντιθέτου ισχυρίζονται αμφότερες η παρεμβαίνουσα και η αναθέτουσα αρχή, διά του εγγράφου των απόψεων της, πρέπει να απορριφθούν.

11. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, αντιστοίχως δε οι παρεμβάσεις πρέπει να απορριφθούν και συνεπώς, η προσβαλλόμενη να ακυρωθεί καθ' ο μέρος έγιναν αποδεκτές οι προσφορές των παρεμβαινουσών εταιρειών «...» και «...» για το τμήμα 2 και αναδείχθηκε η πρώτη παρεμβαίνουσα οριστική ανάδοχος αυτού. Τέλος, το κατατεθέν παράβολο πρέπει να επιστραφεί στη προσφεύγουσα, κατά το άρθρο 363 παρ. 5 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται τη προσφυγή.

Απορρίπτει τις παρεμβάσεις.

Ακυρώνει τη προσβαλλόμενη με αριθμ. 134/2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στη προσφεύγουσα.

Αριθμός απόφασης: 1368 /2023

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 22 Σεπτεμβρίου 2023 και εκδόθηκε στις 3 Οκτωβρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ
α.α ΠΕΤΡΟΥ ΕΥΑΓΓΕΛΙΑ**