

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 25 Απριλίου 2023 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα Εισηγήτρια και Μαρία Μανδράκη Μέλη.

Για να εξετάσει την από 17.03.2023 με ΓΑΚ Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 366/20.03.2023 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα, με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στη «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του «...» (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της υπ' αριθμ. 33/7.03.2023 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής, περί έγκρισης του υπ' αριθμ. 2/2.03.2023 Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού σχετικά με τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης των προσωρινών αναδόχων, στην οποία ενσωματώνεται η υπ' αριθμ. 4/25.01.2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, περί έγκρισης του υπ' αριθμ. 1/25.01.2023 Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού σχετικά με τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών και ανακήρυξης προσωρινών αναδόχων (εφεξής η «προσβαλλόμενη») και

Κατα του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα «...» (εφεξής ο «παρεμβαίνων»), που κατοικοεδρεύει στην «...».

Με την προδικαστική προσφυγή του, ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το σκέλος που για τα Τμήματα 11, 12 και 13 του διαγωνισμού κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος και του οικονομικού φορέα «...» και ανακηρύχθηκε ο παρεμβαίνων οριστικός ανάδοχος στα εν λόγω Τμήματα.

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων επιδιώκει την απόρριψη της προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο κατά τα άρθρα 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...» την από 17.03.2023 πληρωμή στην ΕΘΝΙΚΗ ΤΡΑΠΕΖΑ και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη των Τμημάτων 11 (48.749,83€), 12 (1.334,55€) και 13 (170,71€) σύμβασης ,σχετικά με τα οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, ήτοι 50.255,09€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τη με αριθμ. πρωτ. «...» Διακήρυξη προκήρυξε δημόσιο ανοικτό διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό με αντικείμενο «...», με κριτήριο κατακύρωσης της πλέον συμφέρουσας ,από οικονομική άποψη, προσφοράς βάσει τιμής, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 1.294.154,13€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 24.11.2022 με Α.Δ.Α.Μ. «...» καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό «...». Ο διαγωνισμός υποδιαιρείται σε δώδεκα Τμήματα, οι δε προσφορές μπορούν να υποβληθούν για ένα ή περισσότερα Τμήματα αλλά για το σύνολο των ειδών έκαστου Τμήματος. Ως εκ τούτου, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή, ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

3. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στις 17.03.2023 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 9.03.2023 και εν γένει παραδεκτά.

4. Επειδή, ο παρεμβαίνων κατέθεσε μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 29.03.2023, ήτοι εμπροθέσμως δεδομένης της από 22.03.2023 κοινοποίησης της προσφυγής από την αναθέτουσα αρχή, τη με αριθμό ΓΑΚ ΠΑΡ 1097/2023 παρέμβασή του, για την οποία θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον καθώς η προσφορά του έχει κριθεί αποδεκτή και έχει ανακηρυχθεί οριστικός ανάδοχος για τα Τμήματα 11, 12 και 13 του διαγωνισμού.

5. Επειδή, ο προσφεύγων στις 3.04.2023, ήτοι εμπροθέσμως σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, ως ισχύει μετά την τροποποίηση του με το ν. 4782/2021, δοθέντος ότι οι απόψεις της αναθέτουσας αρχής κοινοποιήθηκαν στις 27.03.2023, υπέβαλε υπόμνημα επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής και της παρέμβασης, το οποίο όμως κατατέθηκε απαραδέκτως μέσω μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΕΑΔΗΣΥ και όχι στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και ως εκ τούτου δεν λαμβάνεται υπόψη από το Κλιμάκιο.

6. Επειδή, στο υπό κρίση διαγωνισμό ελάβαν μέρος για τα Τμήματα 11, 12 και 13 του διαγωνισμού τρεις οικονομικοί φορείς, ήτοι ο προσφεύγων, ο παρεμβαίνων και ο οικονομικός φορέας «...». Σύμφωνα με την υπ' αριθμ 4/25.01.2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, όλες οι προσφορές κρίθηκαν αποδεκτές και ο παρεμβαίνων ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος, ο δε οικονομικός φορέας «...» δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας και ο προσφεύγων τρίτος. Κατόπιν δε ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου, με την προσβαλλόμενη απόφαση ο παρεμβαίνων ανακηρύχθηκε οριστικός ανάδοχος για τα Τμήματα 11, 12 και 13 του διαγωνισμού.

7. Επειδή, ο προσφεύγων, ως προσφέρων του εν θέματι διαγωνισμού του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και κατατάχτηκε τρίτος σε σειρά μειοδοσίας θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενος, κατά το μέρος που αφορά στην αποδοχή των προσφορών του παρεμβαίνοντος και του οικονομικού φορέα «...», ερειδόμενο στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτων στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την

απόρριψη των προσφορών τους, επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

8. Επειδή, το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 " Δημόσιες Συμβάσεις Έργων Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 214/25/ΕΕ) ΦΕΚ Α' 200/24.10.16" ορίζει ότι: « 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 : [...]α) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης, , ...ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς,[...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),...».

9. Επειδή, το άρθρο 54 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «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. Τα χαρακτηριστικά αυτά μπορεί επίσης να αναφέρονται στη συγκεκριμένη διαδικασία ή μέθοδο παραγωγής ή παροχής των ζητούμενων έργων, αγαθών ή υπηρεσιών ή σε ειδική διαδικασία άλλου σταδίου του κύκλου ζωής τους, ακόμη και αν οι παράγοντες αυτοί δεν αποτελούν μέρος της υλικής τους υπόστασης, υπό την προϋπόθεση ότι συνδέονται με το αντικείμενο της σύμβασης και είναι ανάλογα με την αξία και τους σκοπούς της». .[...]. Όπου δε η πλήρωση των προδιαγραφών επισημαίνεται ως απαίτηση, καθίσταται σαφές ότι οι τεχνικές προδιαγραφές συνιστούν απαράβατους όρους της διακήρυξης (βλ. απόφαση ΔΕΕ της 5^{ης} Δεκεμβρίου 2013, C-561/12 Nordecon AS, Ramboll Eesti AS κατά Rahandusministeerium).

10. Επειδή, το άρθρο 94 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «...4. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων προμηθειών και γενικών υπηρεσιών ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς περιέχει ιδίως τα έγγραφα και τα

δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια, χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών και περιγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης...».

11. Επειδή, το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 42 του ν. 4782/2021 (ΦΕΚ Α'36) και ισχύει εν προκειμένω ορίζει ότι : *«Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, οι αναθέτουσες αρχές, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητούν από τους προσφέροντες ή υποψήφιους οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στο ΕΕΕΣ, ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση, εντός προθεσμίας όχι μικρότερης των δέκα (10) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης».* Κατά την έννοια των ως άνω διατάξεων η αναθέτουσα αρχή δύναται να ζητήσει να διορθωθούν ή να συμπληρωθούν σε επιμέρους σημεία τα στοιχεία που περιλαμβάνονται σε ένα φάκελο υποψηφιότητας, αρκεί να μην τροποποιείται η προσφορά του οικονομικού φορέα με τέτοιο τρόπο, ώστε να του δίνεται αθέμιτο πλεονέκτημα έναντι των λοιπών συμμετεχόντων στη διαδικασία ανάθεσης της σύμβασης και η αίτηση αυτή της αναθέτουσας αρχής να αφορά στοιχεία ή δεδομένα, των οποίων είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμος ο προγενέστερος χαρακτήρας σε σχέση με το πέρας της προθεσμίας που είχε ταχθεί για την υποβολή υποψηφιότητας. Τα ανωτέρω ισχύουν κατ' αναλογία και για τυχόν ελλείπουσες δηλώσεις, υπό την προϋπόθεση ότι βεβαιώνουν γεγονότα αντικειμενικώς εξακριβώσιμα (ΣτΕ ΕπΑν 237/2021). Η ανωτέρω, όμως, δυνατότητα συμπλήρωσης-διευκρίνισης προϋποθέτει αναγκαίως να έχει προηγηθεί σχετική απάντηση/εγγραφή στην προσφορά, που δεν ισχύει όμως σε περίπτωση παντελούς ελλείψεως ουσιωδών στοιχείων της προσφοράς (ΔεφΧανίων 18/2022), οπότε η συμπλήρωση αυτών θα συνιστούσε μεταγενέστερη (μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών)

τροποποίηση της προσφοράς που έχει υποβληθεί κατά καταστρατήγηση της αρχής τις ίσης μεταχείρισης και της νομιμότητας.

12. Επειδή, στους κρισιμους για την εξέταση της παρούσας προσφυγής όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι : «[...]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 ... της 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 Υποβολή Τεχνικής προσφοράς για τα προσφερόμενα είδη (συνοδευόμενη με τεχνικά φυλλάδια) Οι συμμετέχοντες θα πρέπει να καταθέσουν με την προσφορά τους υπεύθυνη δήλωση ν.1599/86 ότι οι προδιαγραφές των προσφερόμενων ειδών είναι σύμφωνες με αυτές της μελέτης και ότι τα είδη αυτά είναι κατάλληλα για την χρήση που προορίζονται. Υποβολή έγκρισης κυκλοφορίας (Γεν. Χημείου του Κράτους), για όσα από τα παρακάτω είδη απαιτείται, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις[...]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 [...] 1) η οποία παρουσιάζει αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης,[...] Παράρτημα Ι ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ [...] Β) «...» Η προμήθεια «...» θεωρείται απαραίτητη για την σωστή λειτουργία των κινητήρων και των υπόλοιπων συστημάτων των οχημάτων - μηχανημάτων του «...» και των νομικών προσώπων του. [...] Συγκεκριμένα, απαιτούνται: [...]Γράσο βάσης λιθίου NLGI 3 Γράσο με βάση το λίθιο, ενισχυμένο με αντιοξειδωτικά και αντιδιαβρωτικά πρόσθετα κατάλληλα για έδρανα, συνδέσμους ,κλπ . (Σε συσκευασία περίπου 15 κιλών)...». Κατά δε τα παγίως γεγόμενα 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, 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. Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνολολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία. Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

13. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκαν αποδεκτές οι προσφορές του παρεμβαίνοντος και του οικονομικού φορέα «...» διότι δεν καλύπτουν τις προδιαγραφές ASTM D-4950 LA και DIN 51825 K/K-30, σύμφωνα με το θερμοκρασιακό εύρος λειτουργίας που αναγράφεται επί των προσκομισθέντων τεχνικών φυλλαδίων.

14. Επειδή, στον όρο 2.4.3.2 της διακήρυξης προβλέπεται ότι η τεχνική προσφορά πρέπει να περιλαμβάνει όλα τα έγγραφα με τα οποία αποδεικνύεται η πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης, στο δε Παράρτημα Ι της διακήρυξης απαιτείται, ως προς τα «...» που αφορούν τα Τμήματα 11, 12 και 13 του διαγωνισμού, το γράσο να είναι βάσης λιθίου NLGI 3 ενισχυμένο με αντισξειδωτικά και αντιδιαβρωτικά πρόσθετα κατάλληλα για έδρανα, συνδέσμους κλπ. Επίσης, σύμφωνα με την από 3.01.2023 διευκρίνιση της αναθέτουσας αρχής, η οποία δεν αμφισβητήθηκε δια προδικαστικής προσφυγής και άρα, εντάχθηκε στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού ως αναπόσπαστο τμήμα του, γίνεται αποδεκτό γράσο με ενδεικτικές προδιαγραφές, μεταξύ άλλων, DIN 51825 K/K-30 και ASTM LA/GB ή ισοδύναμες αυτών. Επομένως, δοθέντος ότι στον όρο 2.4.6 της διακήρυξης προβλέπεται λόγος αποκλεισμού προσφοράς σε περίπτωση απόκλισης από τις τεχνικές προδιαγραφές, η αναφορά στην από 3.01.2023 διευκρίνιση των τεχνικών προδιαγραφών DIN 51825 K/K-30 και ASTM LA/GB ως ενδεικτικών, δεν συνεπάγεται την έλλειψη δεσμευτικότητας

αυτών, άλλως η πρόβλεψη στην ίδια διευκρίνιση περί προσφοράς προϊόντος με ισοδύναμες των ζητούμενων προδιαγραφές στερείται παντελώς νοήματος.

15. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο παρεμβαίνων προσφέρει το γράσο με την ονομασία «...» και προσκομίζει τεχνικό φυλλάδιο στο οποίο αναφέρονται ως φυσικοχημικά χαρακτηριστικά, μεταξύ άλλων, ASTM D 4950 LB/GB και DIN 51825 KP3K-30, KP3N-30 καθώς και θερμοκρασιακό εύρος λειτουργίας από -30° C έως +150° C. Αορίστως και αναποδείκτως η αναθέτουσα αρχή αναφέρει ότι η αναφερόμενη στο τεχνικό φυλλάδιο του παρεμβαίνοντος προδιαγραφή ASTM D 4950 LB/GB είναι ισοδύναμη με τη ζητούμενη, ωστόσο από την επικαλούμενη από τον προσφεύγοντα ΚΥΑ 76/2018 (ΦΕΚ Β΄3292/9.08.2018) προκύπτει ότι η προδιαγραφή LB υπερκαλύπτει την LA και άρα ο παρεμβαίνων πληροί την ζητούμενη προδιαγραφή ASTM D 4950 LA/GB. Επίσης, ως αναφέρεται στο υποβληθέν τεχνικό φυλλάδιο του παρεμβαίνοντος, το προσφερόμενο γράσο πληροί την προδιαγραφή DIN 51825 KP3K-30, ενώ αλυσιτελώς ο προσφεύγων προβάλλει ότι δεν καλύπτεται είτε η προδιαγραφή DIN 51825 KP3N-30 είτε το δηλούμενο στο φυλλάδιο θερμοκρασιακό εύρος λειτουργίας από -30° C έως +150° C, καθώς η ζητούμενη προδιαγραφή απαιτεί, ως ο ίδιος ο προσφεύγων δηλώνει, το εύρος απόδοσης του γράσου να περιλαμβάνει τους βαθμούς -30°C έως +120° C, ο δε προσφεύγων δεν προβάλλει ούτε αποδεικνύει ότι δεν καλύπτεται η ως άνω απαίτηση από το προσφερόμενο από τον παρεμβαίνοντα γράσο. Περαιτέρω, ο οικονομικός φορέας «...» προσφέρει το γράσο με την ονομασία «...», στο δε προσκομισθέν τεχνικό φυλλάδιο αναφέρονται ως φυσικοχημικά του χαρακτηριστικά «NLGI 3: DIN 51825 K3K-25, ISO6743/9L-X-CCHA3 και θερμοκρασιακό εύρος λειτουργίας από -25° C έως +120° C» και άρα, δεν καλύπτει την προδιαγραφή ASTM LA/GB, ούτε το εύρος ικανοποιητικής του απόδοσης καλύπτει τους -30°C. Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων, η αναθέτουσα αρχή όφειλε, κατά δεσμία αρμοδιότητα, να απορρίψει την προσφορά του οικονομικού φορέα «...» λόγω μη πλήρωσης των τεχνικών προδιαγραφών και ο σχετικός λόγος της προσφυγής θα πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτός ως βάσιμος.

Αριθμός απόφασης: 670 /2023

16. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή, να γίνει δεκτή η παρέμβαση, να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 33/7.03.2023 προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής και η ενσωματωθείσα σε αυτή η υπ' αριθμ. 4/25.01.2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά το σκέλος που κρίνεται αποδεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» και να επιστραφεί το παράβολο στον προσφεύγοντα, κατ' άρθρο 363 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση

Ακυρώνει τη υπ' αριθμ. 33/7.03.2023 προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής και την ενσωματωθείσα σε αυτή η υπ' αριθμ. 4/25.01.2023 απόφαση κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό της παρούσας
Ορίζει την επιστροφή στον προσφεύγοντα του κατατεθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 25 Απριλίου 2023 και εκδόθηκε στις 8 Μαΐου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ**