

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 28 Νοεμβρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Ελένη Σβολοπούλου, Πρόεδρος, Ιωάννα Θεμελή, Μέλος και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την από 21.10.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1487/24.10.2022 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στον, οδός ... αριθ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ... «...» (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), που εδρεύει στην ..., οδός ... και ... αριθ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της με αριθμό 20η/Θ.31ο/06.10.2022 απόφασης του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής με την οποία εγκρίθηκε το Πρακτικό δικαιολογητικών κατακύρωσης της Επιτροπής του διαγωνισμού, κατά το μέρος που έγινε δεκτή η τεχνική προσφορά και αναδείχθηκε η εταιρεία «... ..» οριστική ανάδοχος για το είδος με α/α 14α «...» της δημοπρατούμενης προμήθειας.

Η συζήτηση άρχισε, αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του πδ 39/2017 με κωδικό ... παράβολο ποσού 600,00€, το οποίο υπολογίζεται ως ποσοστό 0,50% επί της αξίας του τμήματος για το οποίο ασκείται η προσφυγή.

2. Επειδή στο πλαίσιο διαδικασίας, που εμπίπτει στην αρμοδιότητα της ΕΑΔΗΣΥ, λόγω αξίας και χρόνου δημοσίευσης της διαδικασίας, η προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, αφού η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 13/10/2022 και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 21/10/2022, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης

προθεσμίας από την κοινοποίηση, ενώ επίσης ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του παραρτήματος Ι του πδ 39/2017 και είναι ψηφιακά υπογεγραμμένη.

3. Επειδή η προσφεύγουσα, η προσφορά της οποίας κρίθηκε αποδεκτή στον διαγωνισμό και κατατάχθηκε δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας μετά την ανάδοχο, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης πράξης, ως βλαπτόμενη κατά το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς άλλης συμμετέχουσας, η οποία αναδείχθηκε οριστική ανάδοχος, στηριζόμενο στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή της άλλης συμμετέχουσας, καθώς και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς της, επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η σύμβαση.

4. Επειδή η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε στις 25/10/2022 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή στην έτερη συμμετέχουσα και θιγόμενη από τυχόν αποδοχή της προκειμένου να ασκήσει ενδεχομένως το προβλεπόμενο δικαίωμα παρέμβασής της.

5. Επειδή με την υπ' αριθ. 2116/2022 Πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου ορίστηκε μεταξύ άλλων Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της προσφυγής και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλλει τις απόψεις της επί της προσφυγής.

6. Επειδή η αναθέτουσα αρχή διαβίβασε στην ΕΑΔΗΣΥ στις 7/11/2022 τον πλήρη φάκελο της υπόθεσης, χωρίς ωστόσο να κοινοποιήσει είτε προς την ΕΑΔΗΣΥ, είτε προς τους συμμετέχοντες, απόψεις επί της προσφυγής.

7. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6ου Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, και του άρθρου 3 του ΠΔ 39/2017, είναι τύποις παραδεκτή και πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

8. Επειδή δυνάμει της με αριθμό .../.../2022 διακήρυξης της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός κάτω των ορίων για την προμήθεια «.... ΑΝΑΛΩΣΙΜΩΝ ... ΚΑΙ ... ΑΝΑΛΩΣΙΜΩΝ ΥΛΙΚΩΝ (... ... ΧΡΗΣΗΣ)» προϋπολογισθείσας δαπάνης 60.666,46€ χωρίς Φ.Π.Α. (και 75.226,41€ με Φ.Π.Α.) για διάστημα ενός (1) έτους με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής.

Το φυσικό και οικονομικό αντικείμενο της σύμβασης περιγράφεται αναλυτικά στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης και αφορά στην προμήθεια μη χημικών και αιματολογικών ιατρικών αναλωσίμων υλικών μίας χρήσης, τα οποία κατηγοριοποιούνται σε 22 είδη, σύμφωνα με τον Πίνακα που ενσωματώνεται στο Παράρτημα Ι. Στον εν λόγω Πίνακα περιγράφονται και προσδιορίζονται κατ' είδος και ποσότητα τα ζητούμενα είδη, οι δε τεχνικές τους προδιαγραφές δίνονται κατ' είδος στο Παράρτημα Ι. Τέλος, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.1 της διακήρυξης προσφορές υποβάλλονται για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας της προμήθειας **ανά είδος**.

9. Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 15/4/2022 με μοναδικό ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο προκείμενος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό

10. Επειδή, σύμφωνα με τη διακήρυξη, ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η 4/5/2022 και ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης αυτών η 6/5/2022. Στον εν λόγω διαγωνισμό και ειδικά για το είδος με α/α 14α «...» συμμετείχαν, υποβάλλοντας προσφορά, δύο οικονομικοί φορείς και συγκεκριμένα η προσφεύγουσα και η εταιρεία «... ..». Με την υπ' αριθ. 19η/Θ.12ο/01.06.2022 απόφαση του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκαν τα 10053/30.05.2022 και 10054/30.05.2022 πρακτικά της επιτροπής του διαγωνισμού περί αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών και αναδείχθηκαν οι προσωρινοί ανάδοχοι για τα επιμέρους είδη. Για το είδος με α/α 14^α, προσωρινή ανάδοχος αναδείχθηκε η εταιρεία «... ..», ως προσφέρουσα τη χαμηλότερη τιμή, ενώ η προσφεύγουσα κατατάχθηκε δεύτερη, καθώς προσέφερε την αμέσως χαμηλότερη τιμή. Εν συνεχεία, με την υπ' αριθ. 20η/Θ.31ο/06.10.2022 απόφαση του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής επικυρώθηκε το Πρακτικό δικαιολογητικών κατακύρωσης και αναδείχθηκε οριστική ανάδοχος για το επίμαχο είδος με α/α 14α η εταιρεία «... ..». Κατά της τελευταίας αυτής απόφασης ανάδειξης οριστικού αναδόχου, στην οποία ενσωματώνεται κατ' άρθρο 100 του ν. 4412/2016 και 3.3.1 της διακήρυξης και η προηγηθείσα απόφαση προσωρινής κατακύρωσης, στρέφεται η προσφεύγουσα αιτούμενη την ακύρωσή της.

11. Επειδή ειδικότερα η προσφεύγουσα με τον μόνο λόγο της προσφυγής της, επικαλούμενη τις αρχές της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης

μεταχείρισης, καθώς και τις τεχνικές προδιαγραφές που τίθενται για το προσφερόμενο είδος στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης, προβάλλει ότι μη νομίμως και κατά παράβαση των απαράβατων όρων της διακήρυξης έγινε δεκτή η τεχνική προσφορά της αναδόχου, καθώς το προσφερόμενο εκ μέρους της προϊόν δεν πληροί τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα, η οποία προσκομίζει με την προσφυγή το φυλλάδιο οδηγιών χρήσης και το φύλλο τεχνικών προδιαγραφών του προσφερόμενου από την ανάδοχο προϊόντος, επάγεται ότι οι προσφερόμενοι από την «... ..» σάκοι αναρρόφησης δεν ανταποκρίνονται στις τεχνικές απαιτήσεις της διακήρυξης, καθότι α) δεν αποτελούν κλειστό κύκλωμα και δεν διαθέτουν ανεπίστροφες βαλβίδες που να εμποδίζουν την παλινδρόμηση των υγρών, β) δεν υπάρχει δυνατότητα σύνδεσης μεταξύ των σάκων και γ) δεν διαθέτουν καπάκι για ασφαλές κλείσιμο.

12. Επειδή στο ν. 4412/2016 προβλέπεται, μεταξύ άλλων, στο άρθρο **18** ότι «Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια ...», στο άρθρο **53** παρ. 1 και 2 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 σύμβασηςπεριέχουν ιδίως : [.....] ε) ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης [...] ια) 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, [...] ιε) το κριτήριο ανάθεσης, τη διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87 [...] ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς [.....]», στο άρθρο **54** παρ. 1 ότι «....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», στην παρ. 4 του **άρθρου 94** ότι «...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» και, τέλος, στο **άρθρο 91** ότι «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης ...».

13. Επειδή στην διακήρυξη, που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους συμμετέχοντες, σε σχέση με τα τιθέμενα εν προκειμένω ζητήματα ορίζονται τα ακόλουθα: «**2.4.2.3. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 της Κ.Υ.Α. ΕΣΗΔΗΣ Προμήθειες και Υπηρεσίες: (α) έναν ηλεκτρονικό (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής–Τεχνική Προσφορά», στον οποίο περιλαμβάνεται το σύνολο των κατά περίπτωση απαιτούμενων δικαιολογητικών και η τεχνική προσφορά, σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα....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 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 υπηρεσιών**, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα όπως αναλυτικά περιγράφονται στην παράγραφο 2.4.2.4. Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν τη χώρα παραγωγής του προσφερόμενου προϊόντος και την επιχειρηματική μονάδα στην οποία παράγεται αυτό, καθώς και τον τόπο εγκατάστασής της». Τέλος, στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης τίθενται οι τεχνικές προδιαγραφές των προς προμήθεια ειδών, ενώ ειδικώς για το είδος με **α/α 14α** ζητούνται τα ακόλουθα (σελ. 44 διακήρυξης): «**ΣΑΚΟΙ ΑΝΑΡΡΟΦΗΣΗΣ ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΜΕΝΟΙ ΜΙΑΣ ΧΡΗΣΗΣ: • Να αποτελούν κλειστό σύστημα και να έχουν ανεπίστροφες βαλβίδες που να εμποδίζουν την παλινδρόμηση των υγρών • Να υπάρχει μεταξύ τους δυνατότητα σύνδεσης με**

σωλήνες που αποκλείουν την διαρροή υγρών κατά την αποσύνδεσή τους με το καπάκι για ασφαλές κλείσιμο • Να είναι χωρητικότητας 2 lt και 3 lt • Η εταιρεία να προσφέρει δωρεάν τα κατάλληλα κάνιστρα».

14. Επειδή, σύμφωνα με τα προπαρατεθέντα άρθρα 2.4.2.3 και 2.4.3.2 της διακήρυξης, οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς οφείλουν να υποβάλλουν με την προσφορά τους έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «δικαιολογητικά συμμετοχής – τεχνική προσφορά», στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά και η τεχνική προσφορά. Περαιτέρω, στο άρθρο 2.4.3.2. καθορίζεται ειδικώς το περιεχόμενο του φακέλου της τεχνικής προσφοράς και ορίζεται ότι η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις που έχουν τεθεί στο Παράρτημα Ι «Απαιτήσεις – Τεχνικές Προδιαγραφές», περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες προδιαγραφές και απαιτήσεις πληρούνται, ενώ επίσης προβλέπεται ότι ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς **«...περιλαμβάνει *ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών*, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα».**

15. Επειδή, κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων της διακήρυξης, συνδυαστικά ερμηνευομένων, και με βάση τις αρχές της τυπικότητας, της διαφάνειας, της αποφυγής διακρίσεων και της ίσης μεταχείρισης, συνάγεται ότι οι υποψήφιοι υποχρεούνται να υποβάλλουν φάκελο τεχνικής προσφοράς στον οποίο εμπεριέχεται κατά την πρόβλεψη του άρθρου 2.4.3.2. της διακήρυξης η τεχνική προσφορά που θα περιγράφει αναλυτικά και με ακρίβεια πώς πληρούνται οι τεχνικές προδιαγραφές καθώς και κάθε άλλο στοιχείο και έγγραφο, το οποίο απαιτείται για την αξιολόγηση της καταλληλότητας των προσφερόμενων ειδών. Άλλωστε, από τις διατάξεις του άρθρου **2.4.3.2** της διακήρυξης, όπου καθορίζεται εν γένει το περιεχόμενο του φακέλου της Τεχνικής Προσφοράς, προκύπτει ότι η τεκμηρίωση της κάλυψης των τεχνικών απαιτήσεων θα πρέπει να προκύπτει από τα έγγραφα της κατατεθείσας τεχνικής προσφοράς, όπου οι διαγωνιζόμενοι θα πρέπει να περιγράφουν ακριβώς πως οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται, ενώ επίσης, ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς περιέχει «ιδίως» τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών. Ήτοι πέραν της λεκτικής/περιγραφικής διατύπωσης

περί πλήρωσης των τεχνικών προδιαγραφών, ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς θα πρέπει να περιέχει και κατάλληλο τεκμηριωτικό υλικό, το οποίο, να μην περιγράφεται κατά τρόπο ειδικό και μονοσήμαντο στο οικείο άρθρο 2.4.3.2., πλην όμως τούτο δεν συνεπάγεται τη μη στοιχειοθέτηση υποχρέωσης προσκόμισης τεκμηριωτικού υλικού, καθώς μία τέτοια παραδοχή θα σήμαινε αδυναμία αξιολόγησης της καταλληλότητας των προσφερόμενων ειδών και θα καθιστούσε κενή περιεχομένου τη διάταξη τόσο του άρθρου 2.4.3.2 της διακήρυξης όσο και του άρθρου 94 του Ν. 4412/2016, που κατ' άρθρο 1.4 της διακήρυξης εντάσσεται στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού.

16. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, από την επισκόπηση του φακέλου της υπόθεσης γίνονται δεκτά τα ακόλουθα: Η αναδειχθείσα ανάδοχος «... ..» έχει υποβάλλει με την προσφορά της τον φάκελο «ΔΙΚΑΙΟΛΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ – ΤΕΧΝΙΚΗ», στον οποίο εμπεριέχεται το ηλεκτρονικό αρχείο υπό τίτλο «....-2022 ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ_signed.pdf». Σύμφωνα με το υπόψη έγγραφο της τεχνικής της προσφοράς προκύπτει ότι προσφέρει το προϊόν «... 2000 ml ... του οίκου .../...», με χώρα κατασκευής την Κίνα και κωδικό προϊόντος ...: Περαιτέρω, στο υπόψη έγγραφο περιγράφει τα χαρακτηριστικά του προσφερόμενου προϊόντος, ωστόσο δεν αναφέρει ότι το προσφερόμενο προϊόν «αποτελεί κλειστό κύκλωμα και διαθέτει ανεπίστροφη βαλβίδα», ούτε ότι διαθέτει «καπάκι για ασφαλές κλείσιμο». Σε σχέση δε με την απαίτηση «να υπάρχει μεταξύ τους δυνατότητα σύνδεσης με σωλήνες που αποκλείου την διαρροή υγρών» αναφέρει μόνον ότι «ο σάκος διαθέτει ...δυνατότητα σύνδεσης εν σειρά». Πέραν και ανεξαρτήτως των άνω δηλώσεων στο έγγραφο της τεχνικής προσφοράς, που σε κάθε περίπτωση αποτελούν δηλώσεις και παραδοχές της ίδιας της αναδόχου ως συμμετέχουσας, η τελευταία **δεν έχει υποβάλλει κανένα άλλο αποδεικτικό έγγραφο** τεκμηρίωσης της καταλληλότητας των προσφερόμενων προϊόντων της επί τη βάσει των απαιτήσεων του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης, με αποτέλεσμα η τεχνική προσφορά της να είναι μη νόμιμη, ελλιπής και αντίθετη στους όρους 2.4.2.3. και 2.4.3.2 της διακήρυξης, σε συνδυασμό με τις απαιτήσεις του Παραρτήματος Ι. Τούτο διότι, οι δηλώσεις της αναδόχου, όπως εμπεριέχονται στον άνω έγγραφο της τεχνικής της προσφοράς, όχι μόνο δεν καλύπτουν κατά το περιεχόμενό τους τις ελάχιστες τεχνικές

απαιτήσεις, αλλά ακόμη περισσότερο δεν αποδεικνύονται ούτε τεκμηριώνονται από κατάλληλα τεχνικά φυλλάδια, προσπέκτους ή βεβαιώσεις του κατασκευαστή, ώστε να δύναται να διακριβωθεί και ελεγχθεί η πλήρωση των απαιτούμενων τεχνικών απαιτήσεων και η καταλληλότητα των προσφερόμενων προϊόντων. Γίνεται μνεία ότι η προσφεύγουσα με την προσφυγή της προσκομίζει το φύλλο τεχνικών πληροφοριών του προσφερόμενου από την ανταγωνίστρια προϊόντος, εκ του οποίου προκύπτει η μη πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών, κατά τα αναφερόμενα στη διακήρυξη, ενώ η αναθέτουσα αρχή ουδεμία κρίση εισφέρει, καθώς δεν απέστειλε απόψεις επί της προσφυγής. Υπό τα ανωτέρω δεδομένα προκύπτει ότι η ανάδοχος δεν απέδειξε, ως όφειλε, την πλήρωση των τεχνικών απαιτήσεων για τα προσφερόμενα εκ μέρους της προϊόντα και ως εκ τούτου μη νομίμως και κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης έγινε δεκτή η τεχνική της προσφορά της (πρβλ. ΣτΕ ΕΑ 248/2020 σκ. 10-11, ΣτΕ 2280/2008). Επιπλέον, από τα τεχνικά φυλλάδια του προσφερόμενου από την ... προϊόντος (τα οποία η προσφεύγουσα το πρώτον προσκομίζει) αποδεικνύεται, κατ' αποδοχή των οικείων ισχυρισμών της προσφεύγουσας, ότι οι σάκοι, που η ανάδοχος προσφέρει, δεν καλύπτουν τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης περί κλειστού κυκλώματος με ανεπίστροφες βαλβίδες, δυνατότητας σύνδεσης μεταξύ των σάκων και ασφαλούς κλεισίματος με καπάκι. Άρα, μη νομίμως η αναθέτουσα αρχή έκανε δεκτή την προσφορά της αναδόχου, και τούτο διότι πρωτίστως δεν υπεβλήθησαν από την τελευταία τα κατάλληλα τεκμηριωτικά έγγραφα για την αξιολόγηση της καταλληλότητας των προσφερόμενων προϊόντων, ενώ επιπροσθέτως, όπως βασίμως προβάλλει η προσφεύγουσα οι προσφερόμενοι σάκοι της αναδόχου δεν ανταποκρίνονται στις τεχνικές απαιτήσεις της διακήρυξης.

17. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη υπ' αριθμό 20η/Θ.31ο/06.10.2022 απόφαση του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής, ως και η ενσωματωθείσα στην ανωτέρω υπ' αριθ. 19η/Θ.12ο/01.06.2022 απόφαση, κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά της «... ...» και αναδείχθηκε οριστική ανάδοχος για το είδος με α/α 14α.

18. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρα 363 παρ.5 του ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αριθ. 20η/Θ.31ο/06.10.2022 απόφαση του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής, ως και την ενσωματωθείσα σε αυτήν με αριθ. 19η/Θ.12ο/01.06.2022 απόφαση, κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά της εταιρείας «... ..» για το είδος με α/α 14α «... ..» και αναδείχθηκε οριστική ανάδοχος του άνω είδους.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος από την προσφεύγουσα παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 28 Νοεμβρίου 2022 και εκδόθηκε στις 16 Δεκεμβρίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ

ΔΕΣΠΟΙΝΑ ΚΥΡΙΑΖΗ