

Η
ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ
3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 10 Φεβρουαρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Πρόεδρος, Μαρία Βύρρα, Μέλος και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει, σε συμμόρφωση η οποία διατάχθηκε με την υπ' αριθμ. 2/2022 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών (Τμήμα ΙΒ΄ Μονομελές – Ακυρωτικός Σχηματισμός), την από 30-7-2021 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 1544/2-8-2021 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στο ... (οδός ... αριθμ. ...), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του Υπουργείου ..., που εδρεύει στ.. .., ... (Κτίριο ...), όπως νόμιμα εκπροσωπείται (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»).

Κατά της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...» και το διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στ.. ... (οδός ...), όπως νόμιμα εκπροσωπείται (εφεξής η «παρεμβαίνουσα»).

Με την ως άνω απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών έγινε δεκτή η με αριθμ. ANM736/2021 αίτηση αναστολής της προσφεύγουσας κατά της συντελεσθείσας σιωπηρής απόρριψης της άνω προδικαστικής προσφυγής της από την ΑΕΠΠ και η υπόθεση αναπέμφθηκε στην ΑΕΠΠ.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή της, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της, κοινοποιηθείσας την 21-7-2021 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, με αριθμ. πρωτ. ... απόφασης του Προϊσταμένου του Κλάδου Διαχειριστικής - Τεχνικής Υποστήριξης και Πληροφορικής του Αρχηγείου της ... περί αποδοχής/απόρριψης και κατάταξης προσφορών, καθ' ο μέρος κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας, η οποία κατατάχθηκε πρώτη σε σειρά μειοδοσίας και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος της υπό ανάθεσης σύμβασης.

Υπέρ του κύρους της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής άσκησε παρέμβαση η παρεμβαίνουσα εταιρεία, με αίτημα την απόρριψη της προδικαστικής προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Σωτηρία Σταματοπούλου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή με την κατάθεση της προδικαστικής προσφυγής κατατέθηκε από την προσφεύγουσα, εισπράχθηκε και δεσμεύθηκε το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (βλ. το ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., το με ημερομηνία 29.7.2021 αποδεικτικό πληρωμής της Τράπεζας ALPHA BANK και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη “δεσμευμένο”), ποσού €600,00, το οποίο υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη του τμήματος της σύμβασης, άνευ Φ.Π.Α., για το οποίο ασκείται η προσφυγή, ήτοι εν προκειμένω για το Τμήμα Δ΄, προϋπολογιζόμενης δαπάνης €67.798,26.

2. Επειδή με την με αριθμ. ... Διακήρυξη της Διεύθυνσης Προμηθειών της Γενικής Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών και Επιτελικού Σχεδιασμού του Υπουργείου ..., προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός, ανοικτός διαγωνισμός για την ανάθεση της προμήθειας «μεταφορικών μέσων και εξοπλισμού» της ..., συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 759.733,71€, άνευ Φ.Π.Α., με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει τιμής. Το αντικείμενο της σύμβασης συνίσταται στην προμήθεια οχημάτων και εξοπλισμού για τις ανάγκες της ..., όπως ειδικώς περιγράφεται στο άρθρο 1.3 «Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της Σύμβασης» και στο Παράρτημα Ι «Τεχνικές Προδιαγραφές – Απαιτήσεις» της Διακήρυξης. Ο διαγωνισμός υποδιαιρείται σε τέσσερα (4) τμήματα με αντικείμενο για το Τμήμα Α΄ την προμήθεια αγροτικών με επίπεδη

καρότσα, για το *Τμήμα Β΄* την προμήθεια δίκυκλων μοτοσυκλετών, για το *Τμήμα Γ΄* την προμήθεια οχημάτων μεταγωγής εννέα κρατουμένων και για **το *Τμήμα Δ΄*** την προμήθεια του είδους «θερμικές κάμερες μεσαίας εμβέλειας», ενώ ρητώς ορίστηκε ότι προσφορές υποβάλλονται για ένα (1) ή περισσότερα τμήματα και για την πλήρη ποσότητα εκάστου.

3. Επειδή, η προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 11-5-2021 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, ενώ το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.Δ.Η.Σ.) στις 13-5-2021 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, υπό τον συστημικό αριθμό ... (για το Τμήμα Δ΄ της σύμβασης).

4. Επειδή, σύμφωνα με τη Διακήρυξη, ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η 18-6-2021 και ώρα 14:00 μ.μ., ενώ ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης του (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» ορίστηκε η **25-6-2021**. Στον διεξαχθέντα διαγωνισμό και για το Τμήμα Δ΄ αυτού, συμμετείχαν και υπέβαλαν προσφορά τρεις (3) οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων η προσφεύγουσα (με α/α προσφοράς 225533), η παρεμβαίνουσα (με α/α προσφοράς 225328) και η εταιρεία «...» (με α/α προσφοράς 228462). Η Μόνιμη Επιτροπή Προμηθειών & Σύναψης Δημοσίων Συμβάσεων της Αναθέτουσας Αρχής (εφεξής ως «Μ.Ε.Π.Δ.ΣΥ.»), με το από 25-6-2021 και υπ' αριθμ. 8028/1/183/1/4-δ΄ Πρακτικό της προέβη στην αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και έκανε δεκτά τα δικαιολογητικά συμμετοχής τόσο της προσφεύγουσας όσο και της παρεμβαίνουσας. Εν συνεχεία, στις 14-7-2021, η ορισθείσα Επιτροπή Αξιολόγησης τεχνικών προσφορών γνωμοδότησε υπέρ της αποδοχής των τεχνικών προσφορών όλων των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων και η Μ.Ε.Π.Δ.ΣΥ. με το από 19-7-2021 Πρακτικό της γνωμοδότησε υπέρ της αποδοχής των οικονομικών προσφορών όλων των συμμετεχουσών εταιρειών, ωστόσο, δεν προέβη σε κατάταξη των προσφορών κατά σειρά μειοδοσίας, καθώς εκκρεμούσε η αποδοχή των δικαιολογητικών συμμετοχής της εταιρείας «...», λόγω της μη εισέτι αποστολής σε έντυπη μορφή της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής της. Κατόπιν των ανωτέρω, με την ήδη προσβαλλόμενη με την παρούσα προδικαστική προσφυγή και με αριθμ. πρωτ. 8032/3/42-κε΄ απόφαση του Προϊσταμένου του Κλάδου Διαχειριστικής -

Τεχνικής Υποστήριξης και Πληροφορικής του Αρχηγείου της ..., αποφασίστηκε κατ' έγκριση των ανωτέρω Πρακτικών, η αποδοχή των οικονομικών προσφορών της προσφεύγουσας και της παρεμβαίνουσας, και η ανάδειξη της τελευταίας ως προσωρινής αναδόχου, ως καταταγείσα πρώτη σε σειρά μειοδοσίας.

5. Επειδή ο διαγωνισμός ως εκ του αντικειμένου του (προμήθεια), της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης (άνευ Φ.Π.Α.), της νομικής φύσης και της δραστηριότητας της αναθέτουσας αρχής και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθ. 345 του ν. 4412/2016, η δε Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

6. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή (α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε σε όλους τους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 21-7-2021 και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 30-7-2021, ήτοι εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την άνω κοινοποίηση, (β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017 και (γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, και την παρ. 1 εδ. α του άρθρου 4 και την παρ. 2 του άρθ. 8 του Π.Δ. 39/2017.

7. Επειδή η προσφεύγουσα, ως προσφέρουσα του εν θέματι διαγωνισμού, της οποίας η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και κατατάχθηκε δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης απόφασης ως βλαπτόμενη, ως προς το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς της έτερης συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας που αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος, ερειδόμενο στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή της στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς της, επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση. Οι αναφορές της προσφεύγουσας στο έννομο συμφέρον του μη οριστικώς αποκλεισθέντος περί ματαίωσης της διαδικασίας, αντιφατικώς και

πάντως αλυσιτελώς προβάλλονται εκ μέρους της και τούτο αφενός διότι η προσφεύγουσα ουδόλως έχει αποκλειστεί αλλά έχει καταταγεί δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας, *αφετέρου* κατά το ρητό αίτημα της προσφυγής της, όπως διατυπώνεται τόσο στην προσφυγή όσο και στο Υπόμνημά της, ουδόλως επιδιώκει την ματαίωση της διαγωνιστικής διαδικασίας, αλλά ρητώς αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης, κατά το σκέλος αυτής που έγινε αποδεκτή η τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος, κατόπιν της κατάταξής της ως πρώτης μειοδότρια.

8. Επειδή, με την υπ' αριθμ. 2020/2021 Πράξη της Προέδρου του βου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, στο οποίο είχε αρχικώς ανατεθεί η εξέταση της προδικαστικής προσφυγής, ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της προδικαστικής προσφυγής η 8-9-2021 και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής και επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων.

9. Επειδή η αναθέτουσα αρχή προέβη στις 2-8-2021 στην προβλεπόμενη, από το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017, κοινοποίηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής σε όλους τους συμμετέχοντες, που ενδεχομένως θίγονται από την αποδοχή της, προκειμένου να ασκήσουν ενδεχομένως το δικαίωμα παρέμβασής τους.

10. Επειδή, η παρεμβαίνουσα και αναδειχθείσα προσωρινή ανάδοχος, άσκησε εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως στις 12-8-2021, ήτοι εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την κοινοποίηση της προσφυγής, την υπό ίδια ημερομηνία Παρέμβασή της.

11. Επειδή η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε στις 11-8-2021 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ σε όλες τις συμμετέχουσες εταιρείες και στην ΑΕΠΠ τις απόψεις της, σχετικά με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, ζητώντας παράλληλα την απόρριψη αυτής, ενώ προς αντίκρουση των άνω απόψεων, η προσφεύγουσα κατέθεσε στις 16-8-2021, νομίμως και εμπροθέσμως, στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού το με ίδια ημερομηνία Υπόμνημά της.

12. Επειδή σύμφωνα με το υπ' αριθμ. πρωτ. ΕΞΕ 6276/08-10-2021 έγγραφο της ΑΕΠΠ δεν εκδόθηκε απόφαση επί της προσφυγής εντός της προθεσμίας των 20 ημερών από την ημερομηνία εξέτασής της, κατά δε της συντελεσθείσας σιωπηρής απόρριψης, η προσφεύγουσα άσκησε την από 8-

10-2021 (ANM 736/2021) αίτηση αναστολής ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών (Τμήμα IB΄Μονομελής-Ακυρωτικός Σχηματισμός), εφ' ης εκδόθηκε η υπ' αριθμ. 2/2022 απόφαση του ως άνω Δικαστηρίου, με την οποία ανεστάλη η εκτέλεση της προσβαλλόμενης απόφασης και η υπόθεση αναπέμφθηκε στην ΑΕΠΠ.

13. Επειδή, η προδικαστική προσφυγή αναχρεώθηκε στο 3ο Κλιμάκιο, κατόπιν της κοινοποίησης της άνω υπ' αριθμ. 2/2022 απόφασης του IB΄ Ακυρωτικού Τμήματος του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών στην ΑΕΠΠ (αρ. πρωτ. ΕΙΣ ΑΕΠΠ 536/21.01.2022).

14. Επειδή, στη συνέχεια, με την υπ' αριθμ. 130/24.1.2022 Πράξη του Προέδρου του 3ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής.

15. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 3ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, και του άρθρου 3 του ΠΔ 39/2017 και σε συμμόρφωση με την υπ' αριθμ. 2/2022 απόφαση του IB΄ Ακυρωτικού Τμήματος του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, εκδοθείσα επί της ANM 736/2021 αίτησης αναστολής της προσφεύγουσας.

16. Επειδή, το άρθρο 346 Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: *«Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α΄ και β΄ της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».*

17. Επειδή, το άρθρο 360 Ν. 4412/2016 ορίζει ότι *«1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση*

της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούνται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».

18. Επειδή, με την υπό εξέταση προσφυγή της, η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης της Αναθέτουσας διότι, ισχυριζόμενη με τον **πρώτο** λόγο της προσφυγής της, ότι μη νομίμως και κατά παράβαση των όρων της Διακήρυξης έγινε δεκτή η τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας, η οποία παρουσιάζει ουσιώδεις αποκλίσεις και ελλείψεις ως προς τις απαιτούμενες τεχνικές προδιαγραφές και δη ως προς το προσφερόμενο φορητό μόνιτορ που απαιτείται κατά την παρ. 2.9 του Φύλλου Συμμόρφωσης, ενώ, επίσης ισχυρίζεται ότι δεν καλύπτεται για το προσφερόμενο είδος ο χρόνος παράδοσης (90 ημέρες από την υπογραφή της σύμβασης κατά τη Διακήρυξη), λόγω της απαιτούμενης άδειας εξαγωγής του για την αποστολή του στην Ελλάδα. Περαιτέρω, με τον **δεύτερο** λόγο της προσφυγής της, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η προσβαλλόμενη απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής είναι ακυρωτέα, λόγω πρόδηλης παραβίασης της προβλεπόμενης στο άρθρ. 3.1 της Διακήρυξης και στο άρθρ. 100 του ν. 4412/2016 διαδικασίας. Ειδικότερα, επάγεται, προσκομίζοντας σχετικά συνημμένα στην προσφυγή της αποδεικτικά έγγραφα, ότι κατά παράβαση των ανωτέρω άρθρων της Διακήρυξης και του νόμου δεν της είχε παραχωρηθεί από την Αναθέτουσα Αρχή πρόσβαση στα στοιχεία και τις προσφορές των έτερων διαγωνιζομένων εταιρειών και δη ούτε κατά τον χρόνο αποσφράγισης των προσφορών ούτε και μεταγενέστερα κατά τον χρόνο επικύρωσης των επιμέρους σταδίων του διαγωνισμού, οπότε και εκδόθηκε και κοινοποιήθηκε η προσβαλλόμενη απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής (21.7.2021). Κατά τους ισχυρισμούς της, η προσφεύγουσα έλαβε γνώση και απέκτησε πρόσβαση στις προσφορές των λοιπών συμμετεχόντων ελάχιστες ημέρες προ της καταληκτικής προθεσμίας ασκήσεως της υπό κρίση προσφυγής της, με αποτέλεσμα να στερηθεί του δικαιώματος αποτελεσματικής προστασίας, καθώς ήταν αδύνατη η μελέτη του συνόλου των τεχνικών χαρακτηριστικών της προσφοράς της ανταγωνίστριας της εταιρείας και ο τυχόν εντοπισμός πλημμελειών της προσφοράς της.

19. Επειδή η Αναθέτουσα Αρχή, στις από 11.8.2021 απόψεις της, κατόπιν παράθεσης ιστορικού της υπόθεσης, αντικρούει τους προβαλλόμενους λόγους προσφυγής, επαγόμενη ως προς μεν τον *πρώτο* λόγο ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας καλύπτει τις τεχνικές προδιαγραφές, διότι η απαίτηση αναγραφής μοντέλου, μάρκας, τύπου, εργοστασίου κατασκευής και χώρας προέλευσης, που απαιτεί η παρ. 5.4 των τεχνικών προδιαγραφών του Τμήματος Δ' της Διακήρυξης αφορά αποκλειστικά και μόνον τις υπό προμήθεια συσκευές (*ήτοι τις κάμερες θερμικής απεικόνισης μέσης εμβέλειας*) και όχι τα παρελκόμενα αυτών, ήτοι εν προκειμένω το φορητό μόνιτορ. Ως προς δε τον *δεύτερο* λόγο της προσφυγής, αναφορικά με την, *κατά παράβαση του άρθρ. 100 του ν. 4412/2016 και του άρθρ. 3.1 της Διακήρυξης*, διαδικασία διενέργειας του διαγωνισμού και την μη παραχώρηση στην προσφεύγουσα πρόσβασης στις προσφορές και τα στοιχεία των λοιπών διαγωνιζομένων στον δέοντα χρόνο, η αναθέτουσα αρχή, υποβάλλοντας με τις απόψεις σχετικά αποδεικτικά έγγραφα, επάγεται τα ακόλουθα: Ότι κατ' αρχάς, ο σχεδιασμός του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού είχε γίνει κατά τρόπο, ώστε να έχουν πρόσβαση όλοι οι συμμετέχοντες στις προσφορές και τα στοιχεία των λοιπών συμμετεχόντων (*καθώς είχε επιλεγεί το πεδίο «Επιτρέπεται η προβολή όρων σύμβασης, σημειώσεων και συνημμένων προμηθευτών από άλλους προμηθευτές»*, σύμφωνα με το συνημμένο στις απόψεις της υπό ΔΕΙΚΤΗΣ 1). Ότι στις 30-6-2021, ήτοι κατόπιν της αποσφράγισης των προσφορών, δημοσιεύτηκε το υπ' αριθμ. 21603 ΕΞ 2021 έγγραφο της Δ/σης Διαχείρισης, Ανάπτυξης & Υποστήριξης του ΕΣΗΔΗΣ, με θέμα «Έκδοση της υπ' αριθ. 64233/09.06.2021 ΚΥΑ ΕΣΗΔΗΣ Προμήθειες και Υπηρεσίες – Νέες παραμετροποιήσεις/ λειτουργικότητες στο ΕΣΗΔΗΣ Προμήθειες και Υπηρεσίες», που αφορά στην παροχή οδηγιών προς τις αναθέτουσες αρχές αναφορικά με την κατάρτιση διαγωνισμών στον ηλεκτρονικό τόπο του ΕΣΗΔΗΣ, κατόπιν της τροποποίησης των διατάξεων του ν. 4412/2016 με τον ν. 4782/2021. Όπως επισημαίνεται ειδικώς στο άνω έγγραφο, η βασική αλλαγή στην παραμετροποίηση του συστήματος έγκειται στις αλλαγές που επήλθαν στο άρθρ. 100 του ν. 4412/2016, κατόπιν της τροποποίησής του με το άρθρ. 40 του ν. 4782/2021. Ειδικότερα, η βασικότερη τροποποίηση που επήλθε, αφορά στην διεξαγωγή της **διαδικασίας αποσφράγισης**. Μέχρι

σήμερα το θεσμικό πλαίσιο προέβλεπε ότι αμέσως μετά την αποσφράγιση των φακέλων του κάθε σταδίου (φάκελος «Δικαιολογητικών συμμετοχής/Τεχνικής προσφοράς» και φάκελος «Οικονομικής προσφοράς»), οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς είχαν άμεση πρόσβαση στα έγγραφα των λοιπών συμμετεχόντων οικονομικών φορέων. Για τις διαδικασίες δημοσίων συμβάσεων που εκκινούν μετά την 01.06.2021, εφαρμόζεται πλέον το τροποποιημένο άρθρο 100 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το οποίο μετά την αποσφράγιση των κατά περίπτωση φακέλων των προσφορών, πρόσβαση στα έγγραφα αυτών έχει μόνον η Αναθέτουσα Αρχή και η Επιτροπή Διαγωνισμού, ενώ η πρόσβαση (δημοσίευση) στο περιεχόμενο των προσφορών των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων, θα πραγματοποιείται σε διακριτό, μεταγενέστερο χρόνο ανάλογα με την κατά περίπτωση ακολουθούμενη διαγωνιστική διαδικασία και το κριτήριο κατακύρωσης αυτής. Περαιτέρω, όπως ρητώς αναφέρεται στο υπόψη έγγραφο, λόγω της παραμετροποίησης του συστήματος στο νέο καθεστώς του άρθρ. 100 του ν. 4412/2016, για τις διαγωνιστικές διαδικασίες που είχαν εκκινήσει πριν την 1-6-2021 και συνεπώς καταλαμβάνονται από το άρθρ. 100 του ν.4412/2016 υπό την προϊσχύσασα μορφή του, προκειμένου να καταστούν προσβάσιμα τα στοιχεία των προσφορών μεταξύ των συμμετεχόντων αμέσως μετά την αποσφράγιση, απαιτείται εκ μέρους των αναθετουσών αρχών μια νέα ενέργεια, η οποία θα προστίθεται στις επιλογές των Ενεργειών του χρήστη της Αναθέτουσας Αρχής, μέσω της οποίας θα επιτρέπεται η πρόσβαση των οικονομικών φορέων στα έγγραφα των λοιπών συμμετεχόντων. Η Αναθέτουσα Αρχή, όπως αναφέρει στις απόψεις της, είχε την πεποίθηση ότι οι προσφορές, τα αρχεία και συνημμένα όλων των προμηθευτών ήταν προσβάσιμα στους συμμετέχοντες, ωστόσο, κατόπιν της μελέτης των ανωτέρω νέων Οδηγιών του ΕΣΗΔΗΣ, όπως διαλαμβάνονται στο συνημμένο – υπό ΔΕΙΚΤΗΣ 2- και με αριθμ. 21603 ΕΞ 2021 της Διεύθυνσης Διαχείρισης, Ανάπτυξης και Υποστήριξης ΕΣΗΔΗΣ, διαπίστωσε ότι δεν ήταν συστημικά εφικτή η προβολή αυτή αμέσως μετά την αποσφράγιση των προσφορών, όπως μέχρι τώρα γινόταν, αλλά απαιτούνταν πρόσθετες εκ μέρους της ενέργειες. Τούτων δοθέντων, μόλις διαπίστωσε το ανωτέρω, και κατόπιν υποβολής σχετικού αιτήματος από έτερη συμμετέχουσα εταιρεία στις 21-7-2021, προέβη άμεσα στις κατάλληλες ενέργειες, ήτοι στην ενέργεια

«Δημοσίευση προσφορών και ενημέρωση προμηθευτών: δικαιολογητικά – τεχνική» και στην ενέργεια «Δημοσίευση προσφορών και ενημέρωση προμηθευτών: οικονομική», προκειμένου να καταστεί δυνατή η πρόσβαση όλων των συμμετεχόντων στις υποβληθείσες προσφορές των λοιπών διαγωνιζομένων. Καταληκτικά, διατείνεται η αναθέτουσα αρχή ότι ενήργησε καθ' όλη διάρκεια του διαγωνισμού βάσει των αρχών της διαφάνειας, της αντικειμενικότητας, της αμεροληψίας και της ίσης μεταχείρισης, καθώς έως το χρόνο σημείο έκδοσης της προσβαλλόμενης απόφασης και ενημέρωσής της περί του τεχνικού ζητήματος που ανέκυψε, ουδείς από τους συμμετέχοντες είχε πρόσβαση στις λοιπές προσφορές, όλοι δε έλαβαν ταυτόχρονα γνώση των στοιχείων αυτών (προσφορών) στις 21-7-2021 και ούτως διέθεταν την προθεσμία να προσφύγουν κατά της σχετικής απόφασης.

20. Επειδή η παρεμβαίνουσα, στην από 12-8-2021 παρέμβασή της υποστηρίζει ότι το προσφερόμενο εκ μέρους της είδος (θερμική κάμερα τύπου ... του οίκου ...) καλύπτει πλήρως τις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης, έχοντας προσκομίσει σχετικώς όλα τα απαιτούμενα έγγραφα και τεχνικά φυλλάδια, που αποδεικνύουν την πλήρη συμμόρφωση με τους όρους του διαγωνισμού και μάλιστα την υπεροχή του προσφερόμενου εκ μέρους της είδους σε σχέση με το προσφερόμενο από την προσφεύγουσα. Ως προς το δε το φορητό μόνιτορ που προβλέπεται στο σημείο 2.9 της Τεχνικής Περιγραφής του Τμήματος Δ' του Παραρτήματος Ι ισχυρίζεται ότι αποτελεί παρελκόμενο, το οποίο ανήκει σε μία κατηγορία υλικών που υπόκειται σε συνεχείς εμπορικές αναβαθμίσεις και τροποποιήσεις, και ως εκ τούτου η αναγραφή συγκεκριμένου τύπου θα έχει ως αποτέλεσμα είτε την απαίτηση αντικατάστασης του προσφερθέντος μοντέλου κατά την υλοποίηση της σύμβασης, είτε την προμήθεια ενός είδους που θα έχει ήδη καταργηθεί κατά το χρόνο υλοποίησης της σύμβασης.

21. Επειδή, στο **άρθρο 18** του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: *«1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης. Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων*

δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων. Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων [...].

22. Επειδή στο άρθρο 22 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Κανόνες που εφαρμόζονται στις επικοινωνίες», ορίζεται ότι «1. Με την επιφύλαξη της παραγράφου 1 του άρθρου 36, όλες οι επικοινωνίες, καθώς και όλες οι ανταλλαγές πληροφοριών δυνάμει του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ιδίως η ηλεκτρονική υποβολή, εκτελούνται μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, σύμφωνα με τις απαιτήσεις του παρόντος άρθρου, των άρθρων 36 και 37 και του Παραρτήματος IV του Προσαρτήματος Α' [...]».

23. Επειδή στο άρθρο 36 του ν. 4412/2016 «Υποχρέωση χρήσης - Λειτουργίας ΕΣΗΔΗΣ», όπως ίσχυε πριν την τροποποίησή του με το ν. 4782/2021 και εφαρμόζεται στην προκείμενη διαγωνιστική διαδικασία, η οποία ήταν εκκρεμής κατά την 1^η-6-2021, ορίζεται ότι «1. Οι αναθέτουσες αρχές υποχρεούνται να χρησιμοποιούν το Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. σε όλα τα στάδια της διαδικασίας σύναψης δημοσίων συμβάσεων του παρόντος νόμου, με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ. [...]

5. Με απόφαση του Υπουργού Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού ρυθμίζονται, για τις συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, τα τεχνικά ζητήματα που αφορούν: α) τη λειτουργία της ηλεκτρονικής πύλης ΕΣΗΔΗΣ, τη δομή και τα περιεχόμενά της, σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 3979/ 2011 και του ΠΗΔ, τη διαβάθμιση των χρηστών, τον τρόπο πρόσβασης και μελέτης των εγγράφων των διαγωνισμών και τη δημιουργία και χορήγηση αντιγράφων με χρήση ΤΠΕ, τα αντίστοιχα αναγνωριστικά και διαπιστευτήρια και τα ειδικότερα θέματα και μεθόδους εγγραφής, αυθεντικοποίησης, την πολιτική ασφάλειας του δικτυακού τόπου και την εφαρμογή της κείμενης νομοθεσίας για την προστασία προσωπικών δεδομένων των χρηστών του ΕΣΗΔΗΣ, β) τον προσδιορισμό του περιεχομένου, των κανόνων και λεπτομερειών χρήσης των

επιμέρους εργαλείων του ΕΣΗΔΗΣ, όπως της διαδικτυακής διαχείρισης αιτημάτων και πληροφοριών, της χρήσης προτύπων και υποδειγμάτων, της ηλεκτρονικής κοινοποίησης, της διαδικασίας ηλεκτρονικής σύναψης των δημόσιων συμβάσεων, των ηλεκτρονικών καταλόγων, των ηλεκτρονικών πλειστηριασμών, των δυναμικών συστημάτων αγορών, των ηλεκτρονικών παραγγελιών, της ηλεκτρονικής τιμολόγησης, των ηλεκτρονικών πληρωμών, γ) τους όρους και τις προϋποθέσεις για την υποβολή, τη γνωστοποίηση, τη διακίνηση εγγράφων μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, τον τύπο και το περιεχόμενό τους, τον προσδιορισμό του χρόνου αποστολής ή παραλαβής και τον υπολογισμό των προθεσμιών, τεκμήρια γνωστοποίησης και απόκτησης πρόσβασης από τον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, καθώς και τον τρόπο και την απόδειξη πρόσβασης σε έγγραφα μέσω του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. και χορήγησης αντιγράφων, δ) τον καθορισμό και την εφαρμογή μέτρων εκπαίδευσης των χρηστών, μέσω σχετικών προγραμμάτων και σεμιναρίων εκπαίδευσης και επιμόρφωσης ή με τη σύνταξη κωδίκων πρακτικής και ε) τους όρους και προϋποθέσεις που εξασφαλίζουν, σε τεχνικό επίπεδο, την αδιάλειπτη και ορθή λειτουργία του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. στη Γενική Γραμματεία Εμπορίου και Προστασίας Καταναλωτή του Υπουργείου Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού».

24. Επειδή κατ' εξουσιοδότηση του άνω άρθρου 36 παρ. 5 του ν. 4412/2016 εκδόθηκε καταρχήν η υπ' αριθμ. 56902/215/19-5-2017 (ΦΕΚ 1924 Β') Κοινή Υπουργική Απόφαση «Τεχνικές Λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.)», με την οποία ρυθμίστηκαν τεχνικά ζητήματα όπως η διαχείριση και η δομή του ΕΣΗΔΗΣ, η αδιάλειπτη και ορθή λειτουργία του, τα δικαιώματα χρήσης και ο τρόπος πρόσβασης στο σύστημα, η διαδικασία εγγραφής, η διαφύλαξη της εμπιστευτικότητας, η διαλειτουργικότητα, η επικοινωνία και η διακίνηση των εγγράφων μέσω του συστήματος, η χρονοσήμανση, θέματα προγραμματισμού και απολογισμού, καθώς και ειδικότερα τεχνικά ζητήματα που άπτονται της διεξαγωγής της διαδικασίας σύναψης συμβάσεων μέσω του συστήματος. Η άνω υπ' αριθμ. 56902/2017 Υπουργική Απόφαση καταργήθηκε με την με αριθμ. 64233/09.06.2021 Κοινή Υπουργική Απόφαση, με έναρξη ισχύος της τελευταίας κατά το άρθρο 22 αυτής την 8.6.2021, όπου ρητώς ορίζεται ότι διαδικασίες που είχαν εκκινήσει πριν από την έναρξη ισχύος της συνεχίζουν και ολοκληρώνονται με βάση την

56902/2017 Υπουργική Απόφαση, η οποία ως εκ τούτου διέπει την επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία. Στο άρθρο 16 της, διέπουσας την υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία, με αριθμ 56902/2017 ΥΑ, με τίτλο «Ηλεκτρονική Αποσφράγιση – Αξιολόγηση», ορίζεται ότι:

«1. Ηλεκτρονική Αποσφράγιση. Το πιστοποιημένο στο Σύστημα, για την αποσφράγιση των αιτήσεων συμμετοχής και προσφορών συμμετοχής, αρμόδιο όργανο της αναθέτουσας αρχής/αναθέτοντα φορέα, προβαίνει στην ηλεκτρονική αποσφράγιση αυτών, κατά την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης ή την σχετική πρόσκληση, ακολουθώντας κατά περίπτωση τα εξής στάδια: • Ηλεκτρονική Αποσφράγιση των προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής • Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά» • Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Οικονομική Προσφορά». 2. Ηλεκτρονική Αξιολόγηση: Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των αιτήσεων συμμετοχής και των προσφορών η αναθέτουσα αρχή/αναθέτων φορέας προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο Σύστημα οργάνων της, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων, των εγγράφων της σύμβασης και της παρούσης. 3. Μέσω του Συστήματος ιδίως: • Πιστοποιημένοι χρήστες των γνωμοδοτικών οργάνων του άρθρου 221 του ν. 4412/2016 προβαίνουν κατά περίπτωση στην διαδικασία αποσφράγισης, ελέγχου και αξιολόγησης των αιτήσεων συμμετοχής, φακέλων και (υπό)φακέλων των προσφορών και υποβάλλουν τα πρακτικά, γνωμοδοτήσεις, εισηγήσεις τους προς την αναθέτουσα αρχή/αναθέτοντα φορέα. • Πιστοποιημένοι χρήστες του φορέα διενέργειας του διαγωνισμού, -απευθύνουν πρόσκληση στους χρήστες- οικονομικούς φορείς για παροχή διευκρινίσεων ή συμπλήρωσης των εγγράφων ή των δικαιολογητικών που έχουν υποβάλει. - απευθύνουν πρόσκληση στους χρήστες- οικονομικούς φορείς για παροχή διευκρινίσεων επί του περιεχομένου της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς που έχουν υποβάλει. - κοινοποιούν στους οικονομικούς φορείς την σχετική απόφαση επικύρωσης των πρακτικών αξιολόγησης των προσφορών και των αιτήσεων συμμετοχής, αναλόγως της κατά περίπτωση ακολουθούμενης διαδικασίας. • Πιστοποιημένοι χρήστες των οικονομικών φορέων - παρέχουν τις διευκρινίσεις ή συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που τους ζητούνται. - λαμβάνουν γνώση των

λοιπών συμμετεχόντων, των προσφορών τους και των υποβληθέντων στοιχείων και δικαιολογητικών αυτών μέσω του χώρου του ηλεκτρονικού διαγωνισμού. Η υποβολή των πρακτικών, γνωμοδοτήσεων και εισηγήσεων των γνωμοδοτικών οργάνων, οι κοινοποιήσεις και οι προσκλήσεις των αναθετουσών αρχών/αναθετόντων φορέων προς τους οικονομικούς φορείς, οι διευκρινίσεις-συμπληρώσεις των τελευταίων προς τις αναθέτουσες αρχές/ αναθέτοντες φορείς καθώς και κάθε άλλη επικοινωνία μεταξύ οικονομικών φορέων και αναθετουσών αρχών/ αναθετόντων φορέων πραγματοποιούνται μέσω της λειτουργικότητας “Επικοινωνία” του Συστήματος»

25. Επειδή περαιτέρω σύμφωνα με το **άρθρο 53** παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016 ορίζεται 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 [.....]».

26. Επειδή, το άρθρο 54 παρ. 1 Ν. 4412/2016 ορίζει 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». Περαιτέρω, η περ. 1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α` ορίζει ότι «Για τους σκοπούς του Βιβλίου Ι νοούνται ως: ‘**τεχνική προδιαγραφή**’ ένα από τα ακόλουθα [...] β) όταν πρόκειται για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ή υπηρεσιών: η προδιαγραφή που περιέχεται σε έγγραφο το οποίο προσδιορίζει τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά ενός προϊόντος ή μιας υπηρεσίας, όπως τα επίπεδα ποιότητας, τα επίπεδα της περιβαλλοντικής και κλιματικής επίδοσης, ο σχεδιασμός για όλες τις απαιτήσεις (συμπεριλαμβανομένης της δυνατότητας

πρόσβασης για τα άτομα με αναπηρία), και η αξιολόγηση της συμμόρφωσης, της καταλληλότητας, της χρήσης του προϊόντος, της ασφάλειας ή των διαστάσεών του, συμπεριλαμβανομένων των απαιτήσεων που ισχύουν για το προϊόν όσον αφορά την ονομασία πώλησης, την ορολογία, τα σύμβολα, τις δοκιμές και μεθόδους δοκιμών, τη συσκευασία, τη σήμανση και την επίθεση ετικετών, τις οδηγίες για τους χρήστες, τις διαδικασίες και μεθόδους παραγωγής σε οποιοδήποτε στάδιο του κύκλου ζωής του αγαθού ή της υπηρεσίας, καθώς και τις διαδικασίες αξιολόγησης της συμμόρφωσης».

27. 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 [...]».

28. Επειδή, τέλος, στο άρθρο 100 του ν. 4412/2016 περί «Αποσφράγισης και αξιολόγησης προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών», όπως ίσχυε πριν την τροποποίησή του με το ά. 40 του ν.4782/2021 και εφαρμόζεται στην προκείμενη διαγωνιστική διαδικασία, η οποία ήταν εκκρεμής κατά την 1-6-2021 (β. άρθρ. 142 παρ. 3 του ν. 4782/2021), προβλέπονται τα ακόλουθα «1. Το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην έναρξη της διαδικασίας αποσφράγισης των προσφορών την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή από τη σχετική πρόσκληση. Η αποσφράγιση διενεργείται δημόσια, παρουσία των προσφερόντων/συμμετεχόντων ή των νομίμως εξουσιοδοτημένων εκπροσώπων τους, οι οποίοι λαμβάνουν γνώση των λοιπών συμμετεχόντων στη διαδικασία και των στοιχείων που υποβλήθηκαν από αυτούς, όπως ειδικότερα ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 21. Η αποσφράγιση διενεργείται δημόσια.

2. Τα επιμέρους στάδια στην ανοικτή διαδικασία ή στο δεύτερο στάδιο της κλειστής διαδικασίας, όταν οι εν λόγω διαδικασίες δεν διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο, έχουν ως εξής:

α) Αποσφραγίζεται ο κυρίως φάκελος προσφοράς, ο φάκελος των δικαιολογητικών συμμετοχής στην ανοικτή διαδικασία, καθώς και ο φάκελος

της τεχνικής προσφοράς, εφόσον προβλέπεται η υποβολή της στα έγγραφα της σύμβασης, μονογράφονται δε και σφραγίζονται από το αρμόδιο όργανο όλα τα δικαιολογητικά που υποβάλλονται κατά το στάδιο αυτό και η τεχνική προσφορά, ανά φύλλο. Το αρμόδιο όργανο καταχωρεί όσους υπέβαλαν προσφορές, καθώς και τα υποβληθέντα αυτών δικαιολογητικά και τα αποτελέσματα του ελέγχου αυτών σε πρακτικό, το οποίο υπογράφεται από τα μέλη του οργάνου. Οι φάκελοι των οικονομικών προσφορών δεν αποσφραγίζονται, αλλά μονογράφονται και σφραγίζονται από το παραπάνω όργανο και τοποθετούνται σε ένα νέο φάκελο ο οποίος επίσης σφραγίζεται και υπογράφεται από το ίδιο όργανο και φυλάσσεται, προκειμένου να αποσφραγισθεί την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή την πρόσκληση.

β) Στη συνέχεια το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με τους όρους των εγγράφων της σύμβασης και συντάσσει πρακτικό για την απόρριψη των τεχνικών προσφορών που δεν γίνονται αποδεκτές και την αποδοχή ή/και βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών με βάση το κριτήριο ανάθεσης των εγγράφων της σύμβασης.

γ) Οι κατά τα ανωτέρω σφραγισμένοι φάκελοι με τα οικονομικά στοιχεία των προσφορών, μετά την ολοκλήρωση της αξιολόγησης των λοιπών στοιχείων των προσφορών, αποσφραγίζονται κατά την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή την ειδική πρόσκληση και ακολουθεί σχετική ανακοίνωση τιμών. Για όσες προσφορές δεν κρίθηκαν αποδεκτές κατά τα προηγούμενα ως άνω στάδια α' και β' οι φάκελοι της οικονομικής προσφοράς δεν αποσφραγίζονται, αλλά επιστρέφονται.

4. Τα αποτελέσματα κάθε σταδίου επικυρώνονται με απόφαση του αποφαινόμενου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιείται με επιμέλεια αυτής στους προσφέροντες ή στους συμμετέχοντες μαζί με αντίγραφο των πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών του αντίστοιχου σταδίου.

Ειδικά, για τις συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία έως εξήντα χιλιάδες (60.000) ευρώ, πλέον ΦΠΑ, που δεν διενεργούνται με ηλεκτρονικά μέσα, εκδίδεται μία απόφαση, κατά τα ανωτέρω, ανεξαρτήτως του κριτηρίου ανάθεσης.

Για τις συμβάσεις που διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο

βάσει τιμής ανεξαρτήτως ποσού και ανεξαρτήτως διαδικασίας, αποσφραγίζονται οι φάκελοι δικαιολογητικών, τεχνικής και οικονομικής προσφοράς όλων των διαγωνιζόμενων για όλα τα στάδια και εκδίδεται μια απόφαση, με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα: α) όλων των σταδίων της παραγράφου 2 στην περίπτωση ανοικτής διαδικασίας και β) του δεύτερου σταδίου, ήτοι της υποβολής προσφορών, στην περίπτωση κλειστής διαδικασίας και ανταγωνιστικής διαδικασίας διαπραγμάτευση».

Ήτοι, όπως προκύπτει από το άνω άρθρ. 100 του ν. 4412/2016, σε συνδυασμό με την κατ' εξουσιοδότηση του άρθρ. 36 παρ. 5 εκδοθείσα Υπουργική Απόφαση, ως ίσχυαν πριν την 1-6-2021 και εφαρμόζονται στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία, στους διαγωνισμούς που διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής, και ανεξαρτήτως διαδικασίας αποσφραγίζονται οι φάκελοι δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής και οικονομικής προσφοράς κατά τον ανωτέρω τρόπο και εκδίδεται μία απόφαση, με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα όλων των σταδίων, η δε αναθέτουσα αρχή κατόπιν της ηλεκτρονικής αποσφράγισης των φακέλων παρέχει πρόσβαση στα υποβληθέντα δικαιολογητικά συμμετοχής και τις προσφορές των λοιπών προσφερόντων.

29. Επειδή στην παρ. 3.1 του άρθρου 3 της Διακήρυξης με τίτλο «Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών» περιέχεται πανομοιότυπου περιεχομένου ρύθμιση με το άρθρ. 100 του ν. 4412/2016, όπου προβλέπεται ότι «Το πιστοποιημένο στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., για την αποσφράγιση των προσφορών, αρμόδιο όργανο της Αναθέτουσας Αρχής (Επιτροπή Διαγωνισμού), προβαίνει στην έναρξη της διαδικασίας ηλεκτρονικής αποσφράγισης των φακέλων των προσφορών, κατά το άρθρο 100 του Ν. 4412/2016, ακολουθώντας τα εξής στάδια:

- Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» την **25-6-2021** και περί ώρα **10:00**.
- Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπο)φακέλου «Οικονομική Προσφορά», κατά την ημερομηνία και ώρα που θα ορίσει η Αναθέτουσα Αρχή.

Με την αποσφράγιση των ως άνω φακέλων, σύμφωνα με τα ειδικότερα προβλεπόμενα στο άρθρο 3.1.2 της παρούσας, κάθε προσφέρων αποκτά πρόσβαση στις λοιπές προσφορές και τα υποβληθέντα δικαιολογητικά τους, με

την επιφύλαξη των πτυχών εκείνων της κάθε προσφοράς, που έχουν χαρακτηριστεί ως εμπιστευτικές. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβληθεί, ή να διευκρινίσουν το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς τους, σύμφωνα με το άρθρο 102 του Ν. 4412/2016.

Ακολουθώντας στην παρ. 3.1.2 του άρθρου 3 της Διακήρυξης με τίτλο «Αξιολόγηση προσφορών» προβλέπεται ότι: «Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο Σύστημα οργάνων της, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων.

Ειδικότερα ακολουθούνται τα εξής στάδια:

α) Αποσφράγιση κυρίως προσφορών – Αποσφράγιση/Αξιολόγηση δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών.

- Η αρμόδια επιτροπή του Αρχηγείου ... αποσφραγίζει τους κυρίως (ηλεκτρονικούς και έντυπους) φάκελους προσφοράς. Ακολουθώντας, αποσφραγίζει τους (ηλεκτρονικούς και έντυπους) υποφακέλους «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική προσφορά», καταχωρεί σε σχετικό πρακτικό όσους υπέβαλαν προσφορές, τα υποβληθέντα αυτών ηλεκτρονικά/ έντυπα Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά, μονογράφει δε και σφραγίζει όλα τα έντυπα δικαιολογητικά που υποβάλλονται κατά το στάδιο αυτό, ανά φύλλο. Οι φάκελοι των οικονομικών προσφορών δεν αποσφραγίζονται, αλλά μονογράφονται, σφραγίζονται και τοποθετούνται σε ένα νέο φάκελο, ο οποίος επίσης σφραγίζεται, υπογράφεται από την ως άνω Επιτροπή και φυλάσσεται, προκειμένου να αποσφραγισθεί σε ημερομηνία και ώρα που θα ορισθεί από την Αναθέτουσα Αρχή. Οι προσφορές που υποβάλλονται εκπρόθεσμα, δεν αποσφραγίζονται.

- Η αρμόδια επιτροπή του Αρχηγείου ... αξιολογεί τα υποβληθέντα δικαιολογητικά συμμετοχής, που αναφέρονται αναλυτικά στην παράγραφο 2.4.3.1 της παρούσας. Ακολουθώντας γνωμοδοτεί, προς το αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για την αποδοχή ή απόρριψη των προσφορών ως προς την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής, συντάσσοντας σχετικό πρακτικό.

- Η αρμόδια Επιτροπή Αξιολόγησης Τεχνικών Προσφορών προβαίνει στην αξιολόγηση των υποφακέλων Τεχνικής Προσφοράς, που αναφέρεται αναλυτικά στην παράγραφο 2.4.3.2 της παρούσας. Ακολουθώντας, γνωμοδοτεί προς το

αποφαινόμενο όργανο της Αναθέτουσας Αρχής ως προς την αποδοχή ή μη των τεχνικών προσφορών, συντάσσοντας σχετικό πρακτικό.

β) Αποσφράγιση και αξιολόγηση οικονομικών προσφορών.

- Η αρμόδια επιτροπή του Αρχηγείου ..., σε ημερομηνία και ώρα που ορίζεται σε ειδική πρόσκληση της Αναθέτουσας Αρχής, προβαίνει στην αποσφράγιση των (ηλεκτρονικών και έντυπων) οικονομικών προσφορών όλων των διαγωνιζόμενων, κατά τις διατάξεις της παρ. 4 του άρθρου 100 του Ν. 4412/2016, ως ισχύει. Ακολουθώντας, καταχωρεί σε σχετικό πρακτικό τις οικονομικές προσφορές, τα υποβληθέντα αυτών ηλεκτρονικά/έντυπα έγγραφα, μονογράφει δε και σφραγίζει όλα τα έντυπα που υποβάλλονται κατά το στάδιο αυτό, ανά φύλλο.

- Ακολουθώντας, προβαίνει στην αξιολόγηση και κατάταξη όλων των οικονομικών προσφορών και γνωμοδοτεί προς το αποφαινόμενο όργανο της Αναθέτουσας Αρχής για την αποδοχή ή απόρριψη των οικονομικών προσφορών ως προς την αξιολόγηση των οικονομικών, συντάσσοντας σχετικό πρακτικό.

Στη συνέχεια εκδίδεται, από την Αναθέτουσα Αρχή, απόφαση με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα όλων των ανωτέρω σταδίων («Δικαιολογητικά Συμμετοχής», «Τεχνική Προσφορά» και «Οικονομική Προσφορά») και κοινοποιείται με επιμέλεια αυτής στους προσφέροντες μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του συστήματος Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. μαζί με αντίγραφο των αντιστοίχων πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών των ως άνω σταδίων. Κατά της ανωτέρω απόφασης χωρεί προδικαστική προσφυγή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 3.4 της παρούσας».

Άρα, κατά σαφή διάταξη νόμου (άρθρο 100 του ν. 4412/2016), η οποία κατά πανομοιότυπο περιεχόμενο ενσωματώνεται και στο άρθρ. 3.1 της επίμαχης Διακήρυξης, τα στάδια δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών και οικονομικών προσφορών, συνεπικυρώνονται δια εκτελεστής πράξης, που κοινοποιείται σε όλους τους συμμετέχοντες, μετά δε από την αποσφράγιση των προσφορών εκάστου σταδίου παρέχεται πρόσβαση σε όλους τους συμμετέχοντες στα υποβληθέντα δικαιολογητικά συμμετοχής ή στις υποβληθείσες προσφορές των λοιπών συμμετεχόντων.

30. Επειδή περαιτέρω στο άρθρο 2.4.3 της Διακήρυξης με τίτλο «Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά» προβλέπεται ότι: «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 προσφερομένων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα».

31. Επειδή περαιτέρω στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης παρατίθενται τα «Τεχνικά Χαρακτηριστικά» (σελ. 67), που πρέπει να πληροί το προσφερόμενο είδος για το Τμήμα Δ' «Θερμικές Κάμερες – Μέσης Εμβέλειας». Περαιτέρω, στην παρ. 2 του Παραρτήματος Ι για το είδος Δ' περιγράφονται τα **παρελκόμενα** του προς προμήθεια είδους, όπου στην παρ. 2.9. περιγράφεται το παρελκόμενο «Φορητό μόνιτορ με διαγώνιο οθόνης τουλάχιστον επτά ίντσες (7") και ανάλυση τουλάχιστον 1280x800 για την προβολή της εικόνας από τη θερμική κάμερα, με επαναφορτιζόμενο/ους συσσωρευτή/ες (να χορηγηθεί/ουν), κατάλληλη είσοδο διασύνδεσης, βάση στήριξης αυτοκινήτου και φορτιστές τόσο για 220-240V όσο και για 12V με κατάλληλο αντάπτορα για την υποδοχή αναπτήρα αυτοκινήτου». Τέλος, στην παρ. 4 παρατίθενται οι όροι «ΠΑΡΑΔΟΣΗΣ - ΠΑΡΑΛΑΒΗΣ ΥΛΙΚΟΥ-ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ», όπου υπό 4.1 μνημονεύεται ότι «Ο χρόνος παράδοσης δεν μπορεί να είναι μεγαλύτερος από τρεις (3) μήνες (90 ημέρες), από την υπογραφή της σύμβασης», ενώ στην παρ. 5 καταγράφονται οι «ΛΟΙΠΕΣ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΚΑΙ ΟΡΟΙ», όπου αναφέρονται τα εξής:

«5.1. Οι προσφορές πρέπει να συνοδεύονται από φύλλο συμμόρφωσης όπου ο προσφέρων θα απαντά, αναλυτικά προς απόδειξη πλήρωσης των απαιτήσεων της παρούσης προδιαγραφής.

5.2. Οι απαιτήσεις των εδαφίων της παραγράφου 1 της παρούσας «ΤΕΧΝΙΚΑ ΧΑΡΑΚΤΗΡΙΣΤΙΚΑ» πρέπει να τεκμηριώνονται με αντίστοιχες υποχρεωτικές παραπομπές σε τεχνικά φυλλάδια (data sheets, manuals κλπ) του κατασκευαστή, τα οποία θα συνυποβάλλονται με την τεχνική προσφορά. Στην περίπτωση που ορισμένα από τα ζητούμενα τεχνικά χαρακτηριστικά δεν προκύπτουν, η τεκμηρίωση θα γίνεται με παραπομπή σε σχετικές βεβαιώσεις αποκλειστικά του κατασκευαστή. Για τις λοιπές τεχνικές απαιτήσεις γίνεται δεκτή και βεβαίωση-συμμόρφωση της Προμηθεύτριας εταιρείας.

5.3. Όλα τα υποβληθέντα φυλλάδια – έγγραφα κ.λ.π. δικαιολογητικά που αφορούν την παρούσα δύναται να είναι στην αγγλική ή ελληνική γλώσσα.

5.4. Στην τεχνική προσφορά να αναγράφεται η μάρκα, το μοντέλο, ο τύπος, το εργοστάσιο κατασκευής και η χώρα προέλευσης των προσφερόμενων συσκευών».

32. 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 (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). 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 (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

33. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, SC *Enterprise Focused Solutions* SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 25 και απόφαση SAG ELV *Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, SC *Enterprise Focused Solutions* SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 27).

34. Επειδή, περαιτέρω επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

35. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον 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 και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, *Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta*, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33).

36. Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (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 (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή 2001, σ. Ι-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, Συλλογή 1996, σ. Ι-2043, σκέψη 54). Επομένως και βάσει της αρχής της τυπικότητας που διέπει τις διαγωνιστικές διαδικασίες, δεν μπορούν να τεθούν εκποδών διατάξεις που θεσπίσθηκαν επί ποινή αποκλεισμού (βλ., στο ίδιο πνεύμα, απόφαση της 29ης Απριλίου 2004, C 496/99 P, *Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta*, Συλλογή 2004, σ. Ι 3801, σκέψη 115).

37. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή κρίνει τις προσφορές επί ίσοις όροις και με προσήλωση στην λεκτική αποτύπωση των όρων της κανονιστικής πράξης στα πλαίσια της αρχής της τυπικότητας, απορρίπτοντας κατά δέσμια αρμοδιότητα προσφορά που παραβιάζει απαράβατους όρους της διακήρυξης.

38. Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, 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.

39. Επειδή όπως προκύπτει από την επισκόπηση των στοιχείων του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης, των ισχυρισμών της προσφεύγουσας, της παρεμβαίνουσας, αλλά και της αναθέτουσας αρχής, αναφορικά με τον **πρώτο λόγο** της υπό κρίση προσφυγής και τις αιτιάσεις της προσφεύγουσας ως προς τις αποκλίσεις της τεχνικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας, λεκτέα τα εξής: Η παρεμβαίνουσα εταιρεία, σύμφωνα με την υποβληθείσα τεχνική προσφορά της προσέφερε το είδος ..., όπως ειδικώς αναφέρει στο υποβληθέν Φύλλο Συμμόρφωσής της, όπου και παραπέμπει στα τεχνικά φυλλάδια που υποβάλλει. Επιπρόσθετα, από το υποβληθέν Φύλλο Συμμόρφωσης της παρεμβαίνουσας προκύπτει ότι πληροί τις τεχνικές προδιαγραφές, όπως αυτές ορίζονται ειδικώς στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης για το είδος Δ' και ειδικώς στην παρ. 1 αυτού, καθώς έχει συμπεριλάβει όλες τις απαιτούμενες στην άνω παράγραφο Τεχνικές Προδιαγραφές με τις αντίστοιχες παραπομπές. Περαιτέρω, αναφορικά με την αιτίαση της προσφεύγουσας ότι δεν προκύπτει από την τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας το προσφερόμενο είδος για το παρελκόμενο «φορητό μόνιτορ», όπως αυτό περιγράφεται στην παρ. 2.9 των τεχνικών προδιαγραφών, καθώς επίσης και ότι δεν αναφέρεται για το υπόψη παρελκόμενο η μάρκα, το μοντέλο, ο τύπος, το εργοστάσιο κατασκευής και η χώρα προέλευσης, σημειώνονται τα ακόλουθα: Η παρεμβαίνουσα, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στη Διακήρυξη, δηλώνει στο υποβληθέν Φύλλο Συμμόρφωσης ότι προσφέρει το επίμαχο παρελκόμενο, με την ακριβή περιγραφή που ζητείται στη Διακήρυξη στο σημείο 2.9 του Παραρτήματος, ήτοι *«Φορητό μόνιτορ με διαγώνιο οθόνης τουλάχιστον επτά ίντσες (7'') και ανάλυση τουλάχιστον 1280x800 για την προβολή της εικόνας από τη θερμική κάμερα, με επαναφορτιζόμενο/ους συσσωρευτή/ες (να χορηγηθεί/ουν), κατάλληλη είσοδο διασύνδεσης, βάση στήριξης αυτοκινήτου και φορτιστές τόσο για 220-240V όσο και για 12V με κατάλληλο αντάπτορα για την υποδοχή αναπτήρα αυτοκινήτου»*, παραπέμπει δε στην Τεχνική Περιγραφή – Τεχνική Προσφορά της, όπου μνημονεύει ότι θα παρέχει *«Φορητό μόνιτορ, ποσότητα 6 τεμάχια»*. Παρά τους αντίθετους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, η τεχνική

προσφορά της παρεμβαίνουσας συμμορφώνεται προς τους όρους του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, καθώς στο σημείο 5.2 όπου καταγράφονται οι υποχρεώσεις των προμηθευτών ορίζεται ότι «5.2. Οι απαιτήσεις των εδαφίων της παραγράφου 1 της παρούσας «ΤΕΧΝΙΚΑ ΧΑΡΑΚΤΗΡΙΣΤΙΚΑ» πρέπει να τεκμηριώνονται με αντίστοιχες υποχρεωτικές παραπομπές σε τεχνικά φυλλάδια (data sheets, manuals κλπ) του κατασκευαστή, τα οποία θα συνυποβάλλονται με την τεχνική προσφορά. Στην περίπτωση που ορισμένα από τα ζητούμενα τεχνικά χαρακτηριστικά δεν προκύπτουν, η τεκμηρίωση θα γίνεται με παραπομπή σε σχετικές βεβαιώσεις αποκλειστικά του κατασκευαστή. Για τις λοιπές τεχνικές απαιτήσεις γίνεται δεκτή και βεβαίωση-συμμόρφωση της Προμηθεύτριας εταιρείας». Εκ του ανωτέρω άρθρου των Τεχνικών Προδιαγραφών καθίσταται σαφές ότι απαιτείται τεκμηρίωση με παραπομπή σε τεχνικά φυλλάδια του κατασκευαστή αποκλειστικά για τα προσφερόμενα είδη «Θερμικές Κάμερες» (ιδ. ανωτέρω άρθρο «οι απαιτήσεις της παρ. 1, οι οποίες αναφέρονται μονοσήμαντα και ρητά στο προσφερόμενο είδος και όχι στα παρελκόμενα), ενώ για τα λοιπά παρελκόμενα είδη, όπως περιγράφονται στην παράγραφο 2, μεταξύ των οποίων και το φορητό μόνιτορ υπό παρ. 2.9, δεν προκύπτει τέτοια υποχρέωση, αλλά αρκεί η βεβαίωση συμμόρφωσης της προμηθεύτριας εταιρείας. Το φορητό μόνιτορ συγκαταλέγεται κατά ρητό όρο της Διακήρυξης στα παρελκόμενα και ούτως κατά τη γραμματική διατύπωση των τεχνικών προδιαγραφών δεν απαιτείται περί τούτου τεκμηρίωση με παραπομπή σε τεχνικά φυλλάδια, αρκούσης της δήλωσης συμμόρφωσης του προμηθευτή, απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της προσφεύγουσας, οι οποίοι δεν βρίσκουν έρεισμα στη Διακήρυξη. Περαιτέρω, απορριπτέα είναι και η αιτίαση της προσφεύγουσας περί απαίτησης καταγραφής μάρκας, μοντέλου, τύπου, εργοστασίου, χώρας προέλευσης κπλ για το επίμαχο παρελκόμενο φορητό μόνιτορ, καθώς όπως καθίσταται σαφές από τον όρο 5.4 των τεχνικών προδιαγραφών η εν λόγω απαίτηση αφορά αποκλειστικά τις προσφερόμενες συσκευές και όχι τα παρελκόμενα, αφού ρητώς αναφέρεται σε αυτήν ότι «...στην τεχνική προσφορά να αναγράφεται η μάρκα, το μοντέλο, ο τύπος, το εργοστάσιο κατασκευής και η χώρα προέλευσης των προσφερόμενων συσκευών». Πέραν της λεκτικής διατύπωσης του άνω όρου της διακήρυξης που δεν καταλείπει περιθώριο διαφορετικής ερμηνείας, καθώς το φορητό μόνιτορ συγκαταλέγεται

στα «παρελκόμενα» της παρ. 2, τούτο δύναται να συναχθεί και από τα υπόλοιπα είδη που περιλαμβάνονται στα παρελκόμενα της υπό προμήθεια συσκευής (ιμάντας λαιμού, θήκη μεταφοράς, ύφασμα καθαρισμού φακών) για τα οποία ομοίως δεν απαιτείται τεκμηρίωση με φυλλάδια ή αναφορά μάρκας, τύπου, χώρα προέλευσης κλπ αλλά αρκεί κατά τη Διακήρυξη η Βεβαίωση Συμμόρφωσης του προμηθευτή, η οποία παρέχεται από την παρεμβαίνουσα. Τέλος, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι απορριπτέα για τον λόγο ότι δεν δύναται να καλύψει τον απαιτούμενο κατά τη Διακήρυξη χρόνο παράδοσης του προσφερόμενου είδους, λόγω της υποχρέωσης εισαγωγής του από το εξωτερικό, πέραν του ότι αορίστως και αναποδείκτως προβάλλεται, είναι απορριπτέος και ως αβάσιμος, καθόσον πάντως η παρεμβαίνουσα δηλώνει και δεσμεύεται στο υποβληθέν Φύλλο Συμμόρφωσης για την παράδοση του προσφερόμενου είδους στην ταχθείσα από τη Διακήρυξη προθεσμία των 90 ημερών από την υπογραφή της σύμβασης. Κατόπιν των ανωτέρω, ο υπόψη πρώτος λόγος πρέπει να απορριφθεί, κατά τα βασίμως προβαλλόμενα από την αναθέτουσα αρχή και την παρεμβαίνουσα και απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της προσφεύγουσας, όπως διαλαμβάνονται στην προσφυγή και στο Υπόμνημά της.

40. Επειδή αναφορικά με τον προβαλλόμενο δεύτερο λόγο της προσφυγής και την επικαλούμενη από την προσφεύγουσα παραβίαση του άρθρ. 100 του ν. 4412/2016 και του άρθρ. 3.1. της Διακήρυξης, στο μέτρο που δεν της χορηγήθηκε πρόσβαση στα στοιχεία και τις προσφορές των έτερων συμμετεχουσών εταιρειών, αποστερούμενη ούτως του δικαιώματός της περί αποτελεσματικής προστασίας, καθώς έπρεπε σε ελάχιστο χρόνο να μελετήσει την τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας, λεκτέα τα εξής: Όπως προκύπτει από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου, η προσβαλλόμενη εκτελεστή πράξη της Αναθέτουσας Αρχής περί έγκρισης των ενιαίων σταδίων δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικών – οικονομικών προσφορών κοινοποιήθηκε σε όλους τους συμμετέχοντες μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 21-7-2021, ότε και η προσφεύγουσα, κατά τους ισχυρισμούς της, ενημερώθηκε το πρώτον για την υποβολή προσφορών από έτερους διαγωνιζόμενους και για την ανάδειξη της παρεμβαίνουσας ως προσωρινής αναδόχου. Μέχρι το χρονικό αυτό σημείο, η

Αναθέτουσα Αρχή λόγω των τροποποιήσεων που επήλθαν στο άρθρ. 100 του ν. 4412/2016 και των συστημικών αλλαγών στη διαμόρφωση του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού που επηρέασαν και τις εκκρεμούσες διαδικασίες κατά τη ρητή αναφορά του επικαλούμενου εκ μέρους της εγγράφου του ΕΣΗΔΗΣ, δεν είχε παραχωρήσει πρόσβαση στις προσφορές και τα στοιχεία των λοιπών συνδιαγωνιζομένων, καίτοι θα όφειλε αμέσως μετά την αποσφράγιση των προσφορών. Λόγω μάλιστα των τροποποιήσεων που επήλθαν απαιτούνταν πρόσθετες ενέργειες εκ μέρους της για την παραχώρηση πρόσβασης, στις οποίες δεν απαιτείτο μέχρι τούδε να προβεί, συνεπώς είχε την πεποίθηση ότι οι συμμετέχοντες είχαν πρόσβαση στα στοιχεία και τις προσφορές των λοιπών προμηθευτών. Όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και τα διαλαμβανόμενα στις απόψεις της, η Αναθέτουσα Αρχή προέβη στις δέουσες ενέργειες και παραχώρησε πρόσβαση στις συμμετέχουσες εταιρείες άμεσα μόλις αντιλήφθηκε το ανωτέρω γεγονός, κατόπιν και σχετικής επισήμανσης έτερης διαγωνιζόμενης εταιρείας μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 21.7.2021, ήτοι κατά το χρονικό σημείο κοινοποίησης της προσβαλλόμενης απόφασης σε όλες τις συμμετέχουσες εταιρείες. Εξάλλου, η προσφεύγουσα επικαλείται ότι απέκτησε πρόσβαση λίγες ημέρες προ της καταληκτικής ημερομηνίας άσκησης της προσφυγής της, χωρίς να προσδιορίζει επακριβώς το χρονικό σημείο. Σε κάθε περίπτωση, η διαπιστωθείσα πλημμέλεια της διαδικασίας, οφειλόμενη στις αλλαγές του νόμου και εντεύθεν και του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού που απαιτούσε πρόσθετες ενέργειες εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής για την παραχώρηση πρόσβασης, θεραπεύτηκε άμεσα και πάντως σε εύλογο χρόνο, ώστε η προσφεύγουσα δεν αποστερήθηκε του δικαιώματός της πρόσβασης στα στοιχεία και τις προσφορές των ανταγωνιστών της, άλλωστε ως προκύπτει εκ των στοιχείων του φακέλου υπέβαλε και προ της ασκήσεως της υπό εξέταση προσφυγής της σχετικό υπόμνημα στην αναθέτουσα αρχή, ζητώντας την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης, επικαλούμενη τις αποκλίσεις της τεχνικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας. Ένεκα των ανωτέρω, και δη της αποκατάστασης της διαπιστωθείσας πλημμέλειας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής σε εύλογο χρόνο και της εν τοις πράγμασι άσκησης εκ μέρους της προσφεύγουσας των προβλεπόμενων κατά νόμο

δικαιωμάτων της, καθίσταται άνευ αντικειμένου τυχόν αναπομπή της υπόθεσης στην τελευταία, προκειμένου να προβεί σε διορθωτικές ενέργειες. Κατόπιν των ανωτέρω, ο υπόψη δεύτερος λόγος της προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος.

41. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί. Να γίνει δεκτή η παρέμβαση.

42. Επειδή πρέπει σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017 να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του καταβληθέντος από την προσφεύγουσα παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 10 Φεβρουαρίου 2022 και δημοσιεύτηκε στις 2 Μαρτίου 2022.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΜΙΧΑΗΛ ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ

ΣΩΚΡΑΤΗΣ ΤΣΑΠΑΛΙΑΡΗΣ