

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

7ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 13^η Απριλίου 2020 με την εξής σύνθεση:
Μιχαήλ Σειραδάκης-Πρόεδρος, Χρυσάνθη Ζαράρη-Εισηγήτρια και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 06.03.2020 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 282/09.03.2020 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «» (εφεξής προσφεύγων), που εδρεύει στη, επί του -, όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του (εφεξής αναθέτουσα αρχή), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και

Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «- «» που εδρεύει στον, επί της αρ. (εφεξής παρεμβαίνων), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη με αριθμό 194/16.02.2020 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του, με την οποία επικυρώνονται ομόφωνα το από 17.01.2020 (ΑΠ19-01-2020) πρακτικό II της Επιτροπής Διενέργειας - Αξιολόγησης Προσφορών του διεθνούς ηλεκτρονικού ανοικτού διαγωνισμού με τίτλο «Προμήθεια Υδραυλικού Εξοπλισμού για την κάλυψη των αναγκών των Υπηρεσιών του Δήμου, το από 18.02.2020 (ΑΠ/19.02.2020) πρακτικό III της ίδιας ως άνω Επιτροπής, καθώς και το από 26.02.2020 Πρακτικό Κλήρωσης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου που αφορούν στην αξιολόγηση, αντίστοιχα: α) δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικών προσφορών, β) οικονομικών προσφορών των

συμμετεχόντων και γ) το πρακτικό διενέργειας κλήρωσης για τα προσφερόμενα είδη που προβλέπονται από την διακήρυξη αποκλειστικά ως προς το τμήμα της Απόφασης, καθ' ο γίνεται δεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα « (.....)» για τα Τμήματα με α/α 11, 12, 16, 17, 18, 19, 20, 21, 22, 23, 24, 25, 26, 27, 28, 29, 30, 31, 32, 34, 35, 36, 62, 63, 64, 65, 66, 67, 71, 72, 73, 74, 78, 79, 80, 94, 95, 96, 97, 98, 99, 100, 101, 106, 107, 109, 110, 112, 113, 114, 115, 116, 117, 118, 120, 121, 122, 123, 124, 125, 126, 127, 128, 133, 134, 135, 136, 137, 138, 139, 140, 141, 142, 143, 144, 145, 146, 147, 148, 149, 150, 151, 152, 153, 154, 155, 156, 157, 158, 160, 161, 164, 165, 171, 172, 173, 174, 175, 176, 178, 179, 194, 195, 196, 197, 200, 201, 204, 205, 283, 332, 367, 368, 391, 392, 393, 394, 395, 398, 399, 400, 401, 402, 403, 409, 410 και 411 της ως άνω διαγωνιστικής διαδικασίας.

Ο παρεμβαίνων αιτείται τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης με την οποία κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του και ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος των ως άνω αναφερόμενων τμημάτων.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο**

1. Επειδή για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής έχει καταβληθεί e-παράβολο ύψους 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, εκτύπωση ηλεκτρονικής συναλλαγής της 06.03.2020 που αφορά στην πληρωμή του εν λόγω παραβόλου δια μέσου της και εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών όπου στο πεδίο κατάσταση του ως άνω παραβόλου αναφέρεται η ένδειξη «Δεσμευμένο»).

2. Επειδή, με την με αριθμό διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε Δημόσιο Διεθνή Ηλεκτρονικό Διαγωνισμό με αντικείμενο σύμφωνα

Αριθμός απόφασης: 454/2020

με την υπ' αριθμ. .../2019 μελέτη της αρμόδιας Διεύθυνσης Διαχείρισης Αστικού Περιβάλλοντος – Τμήμα Συντήρησης Κήπων, την προμήθεια υδραυλικού εξοπλισμού η οποία θα καλύψει ανάγκες των Δ/σεων Κατασκευών και Συντηρήσεων, Διαχείρισης Αστικού Περιβάλλοντος, Βιώσιμης Κινητικότητας και Δικτύων (Υπηρεσία 30), Ανακύκλωσης και Διαχείρισης Αστικών Απορριμμάτων και του Αυτοτελούς Τμήματος Διαχείρισης Κοιμητηρίων του Δήμου, που υποδιαιρείται σε 445 τμήματα με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, αποκλειστικά βάσει τιμής, ανά τμήμα και με δικαίωμα υποβολής προσφοράς για ένα ή όλα τα τμήματα. Ο προϋπολογισμός της διακήρυξης ανέρχεται τριακόσια εξήντα εννέα χιλιάδες εκατόν τριάντα ευρώ και ένα λεπτό (369.130,01€), πλέον ΦΠΑ.

3. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, η διακήρυξη απεστάλη προς δημοσίευση στην ΕΕΕΕ στις 25.09.2019, καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΑΔΑΜ:) στις 27.09.2019 καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ όπου έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ

4. Επειδή, ο διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας αξίας του, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του ν. 4412/2016.

5. Επειδή, η προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθώς κατατέθηκε στις 06.03.2020 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, δοθείσας της κοινοποίησης της προσβαλλόμενης στους ενδιαφερομένους στις 27.02.2020, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος I του π.δ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, και γ) είναι νομίμως υπογεγραμμένη σύμφωνα με τις διατάξεις του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και του ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή, ο προσφεύγων ως προσφέρων στην υπό στοιχείο 2, της

παρούσας, διαγωνιστική διαδικασία, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής, ως προς το μέρος που αφορά στη νόμιμη αποδοχή της προσφοράς του προσωρινού μειοδότη και ήδη παρεμβαίνοντος και εν προκειμένω στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή του στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση, δοθέντος ότι και η δική του προσφορά κρίθηκε αποδεκτή, ως προς τα τμήματα στα οποία προσέφερε και σε σχέση τα ρητά εκ μέρους του κατονομαζόμενα τμήματα, κατετάγη δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας. Ωστόσο, αναφορικά με το αίτημα του προς ακύρωση της προσβαλλόμενης κατά το μέρος με το οποίο εγκρίθηκε το πρακτικό ΙΙΙ σε σχέση με τη διενεργηθείσα κλήρωση τμημάτων για τα οποία προσφέρθηκαν οι ίδιες τιμές, προβάλλεται απαραδέκτως, καθόσον σύμφωνα με το εν λόγω πρακτικό σε ουδένα εξ αυτών δεν προσέφερε ίδια τιμή με τον μειοδότη (α/α 278,277,279,280,344,345,357,395,397,420,421,426), παρά μόνο μειοδότησε ο ήδη παρεμβαίνων προσφέρων με την ίδια τιμή με έτερο συμμετέχοντα οικονομικό φορέα και συγκεκριμένα τον «», ήτοι ακόμη και βάσιμοι υποτιθέμενοι οι ισχυρισμοί του δεν θεμελιώνει έννομο συμφέρον δοθέντος ότι προηγείται του προσφεύγοντος στη σειρά μειοδοσίας ο ως άνω έτερος οικονομικός φορέας κατά του οποίου δεν στρέφεται.

7. Επειδή, με την με αρ./09.03.2020 Πράξη του Προέδρου του 7^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής και επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων.

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή: α) προέβη, στις 09.03.2020 σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο και β) απέστειλε, στην ΑΕΠΠ τις από 13.03.2020 απόψεις της

Αριθμός απόφασης: 454/2020

9. Επειδή ο παρεμβαίνων εμπροθέσμως κατέθεσε την από 18.03.2020 παρέμβαση του ο οποίος με προφανές έννομο συμφέρον αιτείται τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης με την οποία κρίθηκε ομοίως αποδεκτή η προσφορά του κατόπιν αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και της τεχνικής του προσφοράς και ανακηρύχθηκε προσωρινός μειοδότης για τα επίμαχα τμήματα με α/α α/α 11, 12, 16, 17, 18, 19, 20, 21, 22, 23, 24, 25, 26, 27, 28, 29, 30, 31, 32, 34, 35, 36, 62, 63, 64, 65, 66, 67, 71, 72, 73, 74, 78, 79, 80, 94, 95, 96, 97, 98, 99, 100, 101, 106, 107, 109, 110, 112, 113, 114, 115, 116, 117, 118, 120, 121, 122, 123, 124, 125, 126, 127, 128, 133, 134, 135, 136, 137, 138, 139, 140, 141, 142, 143, 144, 145, 146, 147, 148, 149, 150, 151, 152, 153, 154, 155, 156, 157, 158, 160, 161, 164, 165, 171, 172, 173, 174, 175, 176, 178, 179, 194, 195, 196, 197, 200, 201, 204, 205, 283, 332, 367, 368, 391, 392, 393, 394, 395, 398, 399, 400, 401, 402, 403, 409, 410 και 411.

10. Επειδή, σε συνέχεια και υπό την επιφύλαξη των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως και παραδεκτώς εισάγεται ενώπιον του 7^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016 και του Π.Δ/τος 39/2017.

11. Επειδή με την προσβαλλόμενη με αρ. με αριθμό 194/2020 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, η οποία περιλαμβάνεται στο 8ο Πρακτικό της τακτικής συνεδρίασης του ως άνω οργάνου της Αναθέτουσας Αρχής επικυρώνονται ομόφωνα το από 17.01.2020 (ΑΠ/19-01-2020) πρακτικό II της Επιτροπής Διενέργειας - Αξιολόγησης Προσφορών του διεθνούς ηλεκτρονικού ανοικτού διαγωνισμού με τίτλο «Προμήθεια Υδραυλικού Εξοπλισμού για την κάλυψη των αναγκών των Υπηρεσιών του Δήμου, προϋπολογισθείσας δαπάνης 457.721,21€, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%», το από 18.02.2020 (ΑΠ/19.02.2020) πρακτικό III της ίδιας ως άνω Επιτροπής, καθώς και το από 26.02.2020 Πρακτικό Κλήρωσης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου που αφορούν στην αξιολόγηση αντίστοιχα α) δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικών προσφορών, β) οικονομικών προσφορών των

συμμετεχόντων και γ) το πρακτικό διενέργειας κλήρωσης για τα προσφερόμενα είδη που προβλέπονται από την διακήρυξη. Με την προσβαλλόμενη απόφαση έγιναν αποδεκτές οι προσφορές ανά τμήμα του Διαγωνισμού όπως περιλαμβάνονται στον πίνακα που επισυνάπτεται στο περιεχόμενο της πληττόμενης πράξης για το επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, ήτοι της κατακύρωσης της σύμβασης. Σύμφωνα με το περιεχόμενο των ως άνω γνωμοδοτήσεων της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού, το οποίο καθίσταται αναπόσπαστο τμήμα της αιτιολογίας της πληττόμενης Απόφασης, για τα Τμήματα με α/α 11, 12, 16, 17, 18, 19, 20, 21, 22, 23, 24, 25, 26, 27, 28, 29, 30, 31, 32, 34, 35, 36, 62, 63, 64, 65, 66, 67, 71, 72, 73, 74, 78, 79, 80, 94, 95, 96, 97, 98, 99, 100, 101, 106, 107, 109, 110, 112, 113, 114, 115, 116, 117, 118, 120, 121, 122, 123, 124, 125, 126, 127, 128, 133, 134, 135, 136, 137, 138, 139, 140, 141, 142, 143, 144, 145, 146, 147, 148, 149, 150, 151, 152, 153, 154, 155, 156, 157, 158, 160, 161, 164, 165, 171, 172, 173, 174, 175, 176, 178, 179, 194, 195, 196, 197, 200, 201, 204, 205, 283, 332, 367, 368, 391, 392, 393, 394, 395, 398, 399, 400, 401, 402, 403, 409, 410 και 411 της σύμβασης, κρίνεται παραδεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «..... (.....)» και ορίζεται προσωρινός ανάδοχος.

12. Επειδή, ο προσφεύγων κατόπιν παράθεσης σχετικού ιστορικού, παραθέτει τις διατάξεις του άρθρου 18 ν. 4412/2016 και σχετική νομολογία του ΔΕΕ επί των αρχών της διαφάνειας, ίσης μεταχείρισης, δεσμευτικότητας των όρων της διακήρυξης, του άρθρου 94 παρ.4 του ως άνω νόμου και τα άρθρα 2.4.2.3, 2.4.2.4, 2.4.2.5, 2.4.3.2 και 2.4.6 της διακήρυξης και ισχυρίζεται ότι προσβαλλόμενη παραβιάζει ουσιώδεις όρους της διακήρυξης και της εθνικής και ενωσιακής νομολογίας και πρέπει να ακυρωθεί. Ειδικότερα, ισχυρίζεται ότι **A.1 η Τεχνική προσφορά του ήδη παρεμβαίνοντος δεν τυγχάνει σύμφωνη με τους ρητούς όρους της διακήρυξης «Από το συνδυασμό των όρων 2.4.2.3., 2.4.2.4. και 2.4.3.2 της διακήρυξης συνάγεται ότι για την πληρότητα της τεχνικής προσφοράς των οικονομικών φορέων απαιτείται η κατ' αρχήν σύνταξη και υποβολή της σχετικής ηλεκτρονικής φόρμας του συστήματος. Ωστόσο, κατά**

ρητή πρόβλεψη του κανονιστικού κειμένου του διαγωνισμού, εφόσον οι τεχνικές προδιαγραφές δεν αποτυπώνονται εν συνόλω στο ηλεκτρονικό έντυπο της τεχνικής προσφοράς, οι οικονομικοί φορείς υποχρεούνται να υποβάλλουν αυτοτελή - ξεχωριστά υπογεγραμμένα ηλεκτρονικά αρχεία τεχνικής προσφοράς, με παραπομπή στο σχετικό άρθρο της διακήρυξης και τα τυχόν υποδείγματα τεχνικής προσφοράς της διακήρυξης. Εν προκειμένω, από την απλή επισκόπηση του περιεχομένου της ηλεκτρονικής φόρμας τεχνικής προσφοράς που περιλαμβάνεται στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του παρόντος διαγωνισμού διαπιστώνεται ότι δεν περιλαμβάνεται το σύνολο των τεχνικών προδιαγραφών που καθορίζονται από την Μελέτη .../2019 για τα υπό προμήθεια είδη. Συνεπώς καθίσταται υποχρεωτική η υποβολή αυτοτελούς εγγράφου τεχνικής προσφοράς, στο οποίο αποσαφηνίζονται οι προϋποθέσεις που τίθενται από την διακήρυξη για έκαστο είδος. Περαιτέρω, προς εκπλήρωση της υποχρέωσης που τίθεται από τις ανωτέρω διατάξεις σχετικά με την υποβολή της Τεχνικής Προσφοράς, ο οικονομικός φορέας «» (.....) υπέβαλε αποκλειστικά και μόνο την ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος, συμπληρώνοντας τα υποχρεωτικά πεδία της. Αντίθετα, ο ως άνω οικονομικός φορέας δεν έχει υποβάλει την απαιτούμενη αυτοτελή τεχνική προσφορά, ήτοι έγγραφο ξεχωριστό από αυτό του εντύπου της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του διαγωνισμού, στο οποίο περιγράφεται η πλήρωση των συγκεκριμένων απαιτήσεων και των προδιαγραφών των προσφερόμενων ειδών. Η εν λόγω υποχρέωση προκύπτει ευθέως από την γραμματική διατύπωση των όρων 2.4.2.4 «...**Εφόσον** οι τεχνικές προδιαγραφές και οι οικονομικοί όροι δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, η Α.Α. δίνει σχετικές οδηγίες στους οικονομικούς φορείς να επισυνάπτουν ηλεκτρονικά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία (ιδίως τεχνική και οικονομική προσφορά) παραπέμποντας στο σχετικό άρθρο της διακήρυξης και τα τυχόν υποδείγματα τεχνικής -οικονομικής προσφοράς...» και 2.4.3.2 του κανονιστικού κειμένου του διαγωνισμού, εκ της οποίας συνάγεται με ενάργεια ότι για την πληρότητα της τεχνικής προσφοράς απαιτείται «...Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί

από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο "Τεχνικές Προδιαγραφές" του Παραρτήματος ΙΙ της Διακήρυξης (Μελέτη .../2019), περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται...». Η ως άνω περιγραφή των απαιτήσεων που αποτυπώνονται στην Μελέτη .../2019 και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης, δεν πραγματοποιείται στο έντυπο της τεχνικής προσφοράς του συστήματος, με αποτέλεσμα να καθίσταται σαφής η απαίτηση για την υποβολή αυτοτελούς εντύπου στο οποίο περιλαμβάνεται η αναλυτική τεχνική περιγραφή των προσφερόμενων ειδών. Από την λεκτική διατύπωση των ως άνω διατάξεων συνάγεται ότι η υπό κρίση υποχρέωση συνιστά ουσιώδη όρο της διακήρυξης, με αποτέλεσμα η μη συμμόρφωση του οικονομικού φορέα προς την εν λόγω υποχρέωση να επιφέρει την απόρριψη της προσφοράς του ως απαράδεκτης, τηρουμένης της αρχής της τυπικότητας. Προς επίρρωση του ως άνω επιχειρήματος, η Αναθέτουσα Αρχή απέστειλε προς τον προσωρινό ανάδοχο, μέσω του συστήματος «ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ» της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του διαγωνισμού, το υπ' αριθ. πρωτ./20.12.2019 έγγραφο, στο οποίο διαπιστώνεται η **αοριστία** της προσφοράς του ως άνω οικονομικού φορέα, λόγω της μη υποβολής τεχνικής προσφοράς, πλην της ηλεκτρονικής φόρμας του συστήματος. Εν συνεχεία, κατ' επίκληση του αρ. 102 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 υποβάλλεται πρόσκληση στην εταιρεία «» (.....) για την συμπλήρωση της προσφοράς της. Συνεπώς, η Αναθέτουσα Αρχή, κατά την εξέταση των τεχνικών προσφορών των συμμετεχόντων διαπίστωσε την παράλειψη του προσωρινού αναδόχου για την υποβολή αυτοτελούς εντύπου τεχνικής προσφοράς, στο περιεχόμενο του οποίου περιγράφεται η πλήρωση των προδιαγραφών και των απαιτήσεων για τα προσφερόμενα είδη, επιδιώκοντας, ωστόσο, ανεπίτρεπτα να θεραπεύσει την πλημμέλεια της προσφοράς δια της παροχής διευκρινίσεων από τον οικονομικό φορέα. Αντίθετα, κατά την ορθή εφαρμογή των διατάξεων του Ν. 4412/2016 και των ουσιωδών όρων της διακήρυξης, η ως άνω παράλειψη του προσωρινού αναδόχου θα έπρεπε να οδηγήσει στην κατά δέσμια αρμοδιότητα κρίση της Αναθέτουσας Αρχής για την απόρριψη της προσφοράς. Η περιγραφόμενη παράβαση των διατάξεων του κανονιστικού κειμένου του διαγωνισμού συνιστά

ουσιώδη πλημμέλεια, δεδομένου ότι η υποχρέωση υποβολής αυτοτελούς τεχνικής προσφοράς, πλην αυτής της ηλεκτρονικής φόρμας του διαγωνισμού, κατά τα ως άνω διαληφθέντα συνιστά ουσιώδη όρο της διακήρυξης. Ως εκ τούτου δεν καταλείπεται η διακριτική ευχέρεια της Αναθέτουσας Αρχής για την εφαρμογή του αρ. 102 του Ν. 4412/2016, διότι δεν πληρούται η νομοτυπική μορφή της εν λόγω διάταξης, καθώς στην εξεταζόμενη περίπτωση επιχειρείται ανεπίτρεπτα, κατά παράβαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων, η συμπλήρωση της προσφοράς της εταιρείας «» (.....), με την υποβολή το πρώτον, μετά την παρέλευση της προθεσμίας κατάθεσης των προσφορών, εγγράφου που καθορίζεται ως υποχρεωτικό από το κανονιστικό κείμενο του διαγωνισμού. Συνεπώς, η παράλειψη υποβολής τεχνικής προσφοράς από τον οικονομικού φορέα «» (.....), πλην της ηλεκτρονικής φόρμας που αναρτήθηκε στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του διαγωνισμού, στην οποία περιγράφεται η πλήρωση των συγκεκριμένων απαιτήσεων του Παραρτήματος II και των προδιαγραφών των προσφερόμενων ειδών, συνιστά παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, υπό την άποψη και της αρχής της τυπικότητας, με αποτέλεσμα η προσφορά να καθίσταται απαράδεκτη και για το λόγο αυτό απορριπτέα.

A.2 Από τον όρο 2.4.5 της διακήρυξης συνάγεται ότι η εκ μέρους της Αναθέτουσας Αρχής αποδοχή των ιδιωτικών εγγράφων που υποβάλλονται από τους προσφέροντες προϋποθέτει την υποβολή τους είτε κατά τα προβλεπόμενα στις διατάξεις του Ν. 4250/2014 (Α' 94), είτε και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση, στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους και η οποία φέρει υπογραφή μετά την έναρξη της διαδικασίας σύναψης της παρούσας σύμβασης. Εξάλλου από τον όρο 2.4.3.2. του κανονιστικού κειμένου του διαγωνισμού προβλέπεται η υποχρεωτική προσκόμιση τεχνικών φυλλαδίων των προσφερόμενων ειδών, εκ του περιεχομένου των οποίων αξιολογείται η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών. Η διατύπωση του υπό κρίση όρου της διακήρυξης ανάγει την υποβολή των τεχνικών φυλλαδίων σε ουσιώδη όρο για την πληρότητα της τεχνικής προσφοράς. Εκ της συνδυαστικής εφαρμογής των ανωτέρω διατάξεων προκύπτει ότι τα εν λόγω ιδιωτικά έγγραφα καθίστανται

αποδεκτά από την Αναθέτουσα Αρχή υπό την προϋπόθεση ότι φέρουν θεώρηση από δικηγόρο ή δημόσια αρχή, άλλως εφόσον συνοδεύονται από υπεύθυνη δήλωση του οικονομικού φορέα με την οποία βεβαιώνεται η ακρίβεια τους.

Εν προκειμένω, από το περιεχόμενο του υποφακέλου της τεχνικής προσφοράς του οικονομικού φορέα «» (.....) διαπιστώνεται η υποβολή τεχνικών φυλλαδίων, τα οποία δεν πληρούν τους όρους του ν. 4250/2014, καθώς δεν φέρουν θεώρηση από οποιαδήποτε δημόσια αρχή ή δικηγόρο, ενώ ο προσωρινός ανάδοχος δεν έχει υποβάλει την προβλεπόμενη υπεύθυνη δήλωση για την ακρίβεια του περιεχομένου τους. Επιπλέον, ο ίδιος οικονομικός φορέας δεν έχει προσκομίσει ενώπιον της Αναθέτουσας Αρχής τα υπό κρίση ιδιωτικά έγγραφα, σε έντυπη μορφή και εντός σφραγισμένου φακέλου. Συνεπώς ακόμη και εάν ήθελε κριθεί ότι τα υποβληθέντα τεχνικά φυλλάδια συνιστούν πρωτότυπα έγγραφα, τα οποία έχουν εκδοθεί από ιδιωτικούς φορείς, η μη προσκόμιση τους σε έντυπη μορφή εντός της τριήμερης προθεσμίας, όπως ορίζεται στον όρο 2.4.2.5 της διακήρυξης συνεπάγεται την παραβίαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης και κατ' επέκταση την υποχρέωση της Αναθέτουσας Αρχής για την απόρριψη της προσφοράς.

Ενόψει των ανωτέρω διαπιστώνεται ότι η τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «» (.....) δεν πληροί τους όρους της διακήρυξης, καθώς τα ιδιωτικά έγγραφα που εισάγονται στον υποφάκελο της τεχνικής προσφοράς και αναρτήθηκαν στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του διαγωνισμού, η υποβολή των οποίων καθίσταται υποχρεωτική για την πληρότητα της τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με τον όρο 2.4.2.5 της διακήρυξης, δεν πληρούν τους όρους του ν. 4250/2014, ούτε συνοδεύονται από την υπεύθυνη δήλωση για την ακρίβεια του περιεχομένου τους, πλέον ότι δεν προσκομίσθηκαν σε έντυπη μορφή εντός της τασσόμενης εκ του κανονιστικού κειμένου του διαγωνισμού προθεσμίας. Συνεπώς, η προσβαλλόμενη απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής, καθ' ο τμήμα έκρινε παραδεκτή την τεχνική προσφορά του ως άνω οικονομικού φορέα παραβιάζει ρητό όρο της διακήρυξης και της

ενωσιακής νομοθεσίας, με αποτέλεσμα να καθίσταται ακυρωτέα και εξαφανιστέα».

13. Επειδή η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι « 1. Η εταιρία «» με διακριτικό τίτλο «», υπέβαλλε Τεχνική Προσφορά μέσω του συστήματος, αναρτώντας Τεχνικά Φυλλάδια των προσφερόμενων υλικών. Οι κωδικοί των προσφερόμενων ειδών σαφώς αναφέρονται στο ψηφιακά υπογεγραμμένο από την εταιρία Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Προμήθειας - ΕΕΕΠ (Μέρος ΙΙ, παρ. Α), αλλά και στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του συστήματος. 2. Η επιτροπή κατά την αξιολόγηση της εν λόγω προσφοράς, διαπίστωσε ότι αυτή **ήταν αόριστη**. Αφενός για το λόγο ότι η Επιτροπή θα μπορούσε να παραλείψει κάποιο είδος από αβλεψία, (δεδομένου ότι τα υποβληθέντα τεχνικά φυλλάδια ήταν μακροσκελή και περιείχαν πάμπολλα υλικά που δεν αφορούσαν το διαγωνισμό), αφετέρου γιατί τα εν λόγω φυλλάδια περιείχαν παρόμοια υλικά, με αποτέλεσμα να υπάρχει σύγχυση για το υλικό το οποίο πραγματικά προσφέρονταν από τον φορέα. Απαιτούνταν δηλαδή να υποβληθεί συμπληρωματικά, διευκρινιστικός πίνακας ο οποίος για κάθε αύξοντα αριθμό προσφερόμενου από την εταιρία είδους, βάσει της Διακήρυξης, θα όριζε το προσφερόμενο υλικό στα Τεχνικά Φυλλάδια μονοσήμαντα. Δηλαδή για κάθε α/α προσφερόμενου είδους, θα αναγράφονταν ο αριθμός της σελίδας του Τεχνικού Φυλλαδίου που είχε ήδη ηλεκτρονικά υποβληθεί μέσω του συστήματος, συνοδευόμενο από τον κωδικό της κατασκευάστριας εταιρίας ή της εταιρίας εισαγωγής. Για το λόγο αυτό με το υπ' αριθ. Πρωτ.-20/12/2019, κλήθηκε ο ανωτέρω αναφερόμενος Οικονομικός Φορέας να παρέχει τις απαιτούμενες διευκρινήσεις, σύμφωνα με το άρθρο 102 παρ.5 Ν.4412/2016, βάσει του οποίου δεν επιτρέπεται η απόρριψη προσφοράς ως αόριστης, χωρίς να ζητηθούν πρώτα οι απαραίτητες διευκρινήσεις. **Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς**». 3. Ο ανωτέρω αναφερόμενος Οικονομικός Φορέας ανταποκρίθηκε μέσω του συστήματος

εμπρόθεσμα με την από 2/1/2020 επιστολή. Κατά την εξέταση της επιστολής, διαπιστώθηκε ότι είχαν προσφερθεί κάποια υλικά χωρίς να έχουν υποβληθεί Τεχνικά Φυλλάδια μέσω του συστήματος, αλλά και κάποια από τα προσφερόμενα υλικά δεν κάλυπταν τις ζητούμενες Τεχνικές Προδιαγραφές της μελέτης. Η προσφορά της εταιρίας «» για όλα τα ανωτέρω υλικά, απορρίφθηκε από την Επιτροπή. (Χαρακτηριστικό παράδειγμα αποτελούν τα υλικά με α/α 1 έως και 10 που όλως τυχαίως προσφέρθηκαν μόνο από τις δύο εταιρίες «» και «.....», τα οποία κατακυρώθηκαν στην δεύτερη λόγω μη υποβολής μέσω του συστήματος Τεχνικών Φυλλαδίων από την πρώτη). Ουδέποτε έγινε αποδεκτό από την Επιτροπή η εκ των υστέρων υποβολή Τεχνικών Φυλλαδίων. 4.Όσον αφορά την έντυπη υποβολή των Τεχνικών Φυλλαδίων των προσφερόμενων υλικών, στην παράγραφο 2.4.2 Χρόνος και Τρόπος Υποβολής Προσφορών της Διακήρυξης και συγκεκριμένα στην παράγραφο 2.4.2.5 αναφέρεται σαφώς: «...Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν **σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 11 παρ. 2 του ν. 2690/1999 "Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας"**, όπως τροποποιήθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ. 2 του ν. 4250/2014. Τέτοια στοιχεία και δικαιολογητικά είναι, ενδεικτικά, η εγγυητική επιστολή συμμετοχής, τα πρωτότυπα έγγραφα τα οποία έχουν εκδοθεί από ιδιωτικούς φορείς και δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο, καθώς και τα έγγραφα που φέρουν τη Σφραγίδα της Χάγης (Apostille). Δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή στοιχεία και δικαιολογητικά τα οποία φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή, τα ΦΕΚ, τα τεχνικά φυλλάδια και όσα προβλέπεται από το ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται σε αντίγραφα των πρωτοτύπων» και συνεχίζει: «Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά την διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν σε έντυπη μορφή και σε εύλογη προθεσμία όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά και στοιχεία που

έχουν υποβάλει ηλεκτρονικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας», το οποίο δεν κρίθηκε σκόπιμο από την Επιτροπή, **δεδομένου ότι τα υποβληθέντα Τεχνικά Φυλλάδια κυκλοφορούν στο εμπόριο αλλά και στο διαδίκτυο. Κατά τη γνώμη της Επιτροπής, εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι δικαιολογητικά όπως τα Τεχνικά Φυλλάδια, τα ΦΕΚ αλλά και όσα προβλέπεται από το ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται σε αντίγραφα των πρωτοτύπων, δεν απαιτείται να υποβληθούν σε έντυπη μορφή, καθώς αρκεί μόνο η ηλεκτρονική υποβολή τους μέσω του συστήματος και επιπλέον δεν εμπίπτουν στην κατηγορία των ιδιωτικών εγγράφων που συνυποβάλλονται συνοδευόμενα από Υπεύθυνη Δήλωση στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους (όπως για παράδειγμα απαιτείται για τα συμφωνητικά μεταξύ ιδιωτών, τιμολόγια παροχής υπηρεσιών και λοιπά ιδιωτικά έγγραφα που τηρούνται σε προσωπικά αρχεία μόνο από τους κατόχους τους).** Σε συνέχεια των ανωτέρω, η Επιτροπή θεωρεί ότι η προσφορά του οικονομικού φορέα «.....» είναι σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης και προτείνει την συνολική απόρριψη της από 6/3/2020 προδικαστικής προσφυγής της εταιρίας «.....» ενώπιον της Α.Ε.Π.Π. ».

14. Επειδή ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι «Ο προβαλλόμενος λόγος είναι απορριπτέος ως νομικά αβάσιμος, καθώς η προσφεύγουσα επιχειρεί να επιβάλει στη διαγωνιστική **διαδικασία πρόσθετο όρο [αυτόν την υποβολής «αυτοτελούς τεχνικής προσφοράς»]**, μη προβλεπόμενο από τη διακήρυξη του διαγωνισμού ή τις νομικές διατάξεις που ρυθμίζουν τα ζητήματα της υποβολής της τεχνικής προσφοράς. Περαιτέρω, η προσφεύγουσα, με σκόπιμη ασάφεια, παραλείπει να προσδιορίσει ότι η εταιρεία μας, πέραν της συμπλήρωσης της ηλεκτρονικής φόρμας τεχνικής προσφοράς (επισυνάπτεται), υπέβαλε ηλεκτρονικά, σε αρχείο pdf, τεχνικά φυλλάδια (πρωτότυπα ηλεκτρονικά έγγραφα), για κάθε προσφερόμενο είδος τα οποία αντιστοιχούσαν και κάλυπταν τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που είχαν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο «Τεχνικές Προδιαγραφές» του Παραρτήματος II της Διακήρυξης (Μελέτη .../2019), όπως έκρινε και αξιολόγησε η Οικονομική Επιτροπή στο

σχετικό, με αριθμό 194/2020, πρακτικό συνεδρίασής της. Για όσα άρθρα (προϊόντα) της Διακήρυξης η εταιρεία μας δεν υπέβαλε τεχνικό φυλλάδιο, χώρησε αποκλεισμός της προσφοράς της. 1.2. Ισχυρίζεται αναληθώς η προσφεύγουσα, «προς επίρρωση του ως άνω επιχειρήματός της», ότι «η Αναθέτουσα Αρχή απέστειλε προς την προσωρινή ανάδοχο [την εταιρεία μας], μέσω του συστήματος «ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ» της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του διαγωνισμού, το υπ' αριθ. πρωτ./20.12.2019 έγγραφο, στο οποίο διαπιστώνεται η αοριστία της προσφοράς του ως άνω οικονομικού φορέα, λόγω της μη υποβολής τεχνικής προσφοράς, πλην της ηλεκτρονικής φόρμας του συστήματος. Εν συνεχεία, κατ' επίκληση του άρ. 102 παρ. 5 του Ν 4412/2016 υποβάλλεται πρόσκληση στην εταιρεία « (.....) για την συμπλήρωση της προσφοράς της. Συνεπώς, η Αναθέτουσα Αρχή, κατά την εξέταση των τεχνικών προσφορών των συμμετεχόντων διαπίστωσε την παράλειψη του προσωρινού αναδόχου για την υποβολή αυτοτελούς εντύπου τεχνικής προσφοράς, στο περιεχόμενο του οποίου περιγράφεται η πλήρωση των προδιαγραφών και των απαιτήσεων για τα προσφερόμενα είδη, επιδιώκοντας, ωστόσο, ανεπίτρεπτα να θεραπεύσει την πλημμέλεια της προσφοράς διά της παροχής διευκρινίσεων από τον οικονομικό φορέα». Σημειώνουμε ότι η προσφεύγουσα δεν προσβάλλει την ως άνω πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής προς την εταιρεία μας για την παροχή διευκρινίσεων, ούτε αιτιάζεται παραβίαση των σχετικών όρων της διακήρυξης, επάγουσα ακυρότητα. Συνεπώς, επειδή το πεδίο της δικαιοδοτικής κρίσης της ΑΕΠΠ καθορίζεται στην ένδικη διαφορά από τις ρητώς προβαλλόμενες εκ μέρους της προσφεύγουσας πλημμέλειες της διαγωνιστικής διαδικασίας, η ως άνω αναφορά της προσφεύγουσας είναι αλυσιτελής και απρόσφορη για την ανατροπή των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού. Ανεξάρτητα από την τυπικότητα της ακολουθητέας διαδικασίας, λεκτέα τα ακόλουθα: Αληθές είναι ότι, στο ενιαίο αρχείο PDF των τεχνικών φυλλαδίων που υποβάλαμε ηλεκτρονικά, είχαμε αντιστοιχίσει για κάθε αύξοντα αριθμό προσφερόμενου είδους της διακήρυξης, το επί μέρους αρχείο PDF του οίκου κατασκευής, την σελίδα, καθώς και το μοντέλο ή τον κωδικό του υλικού. Το υποβληθέν ενιαίο αρχείο PDF διέθετε

ενσωματωμένο ηλεκτρονικό σελιδοδείκτη (λειτουργία “bookmarks” του Adobe PDF Reader (επισυνάπτεται αποδεικτική εκτύπωση οθόνης Screenshot)), ο οποίος ενεργοποιείται ελεύθερα από τον χρήστη του προγράμματος. Με την ενεργοποίηση του ηλεκτρονικού σελιδοδείκτη εμφανίζονται άμεσα οι επικεφαλίδες των επιμέρους αρχείων των τεχνικών φυλλαδίων, που παραπέμπουν στη ζητούμενη περιγραφή για την μονοσήμαντη αντιστοίχιση του κάθε άρθρου του διαγωνισμού με τον οίκο κατασκευής, το μοντέλο, τον κωδικό και την σελίδα του τεχνικού φυλλαδίου. Ενδεχομένως η λειτουργία αυτή του ηλεκτρονικού σελιδοδείκτη να διέλαθε της άμεσης προσοχής των μελών της επιτροπής του διαγωνισμού. Εξαιτίας αυτής της αδυναμίας, η αναθέτουσα αρχή, με το συνημμένο υπ’ αριθ. πρωτ./20.12.2019 έγγραφό της (επισυνάπτεται) μας ζήτησε να υποβάλουμε «συμπληρωματικά διευκρινιστικό πίνακα, ο οποίος για κάθε αύξοντα αριθμό προσφερόμενου είδους της Διακήρυξης, θα ορίζει το προσφερόμενο υλικό μονοσήμαντα». Η εταιρεία μας παρείχε, εντός της τεθείσα προθεσμίας τις ζητούμενες διευκρινίσεις, με την ηλεκτρονική υποβολή του από 02.01.2020 εγγράφου (επισυνάπτεται). Σε κάθε περίπτωση, τόσο η άσκηση της διακριτικής ευχέρειας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, όσο και η ανταπόκριση της εταιρείας μας, έγιναν στο πλαίσιο των διατάξεων του άρθρ. 102§4,5 ν. 4412/2016, όπως παγίως ερμηνεύονται από τη νομολογία, δεδομένου ότι οι διευκρινίσεις που ζητήθηκαν, αφενός μεν δεν συνιστούν απόδειξη της αοριστίας της τεχνικής προσφοράς μας, όπως αβάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, αφετέρου δε δεν είχαν ως αποτέλεσμα την, έστω επουσιώδη, αλλοίωση της προσφοράς μας, ούτε προσέδωσαν σ’ αυτή (προσφορά) αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα σε σχέση με τις λοιπές προσφορές. Η αρχή της ίσης μεταχείρισης δεν απαγορεύει τη διόρθωση ή κατά περίπτωση συμπλήρωση της προσφοράς, μεταξύ άλλων, επειδή απαιτείται προφανώς η απλή διευκρίνισή της ή η διόρθωση πρόδηλων εκ παραδρομής σφαλμάτων. Η υποβολή του από 02.01.2020 εγγράφου από την εταιρεία μας δεν συνιστά τροποποίηση / βελτίωση της τεχνικής μας προσφοράς, ώστε να προσβάλει την αρχή της ίσης μεταχείρισης και την υποχρέωση διαφάνειας. Οι διευκρινίσεις της εταιρείας μας δεν συνιστούν αναπλήρωση μη

υποβληθέντων ή μη νομίμως υποβληθέντων δικαιολογητικών, ούτε κατέτειναν στη βελτίωση της προσφοράς μας κατά τρόπο ώστε η βελτίωση αυτή να συνεπάγεται τελικά, τη συμμόρφωση της εταιρείας μας σε ουσιώδη όρο της διακήρυξης, στον οποίο, η ήδη υποβληθείσα προσφορά του δεν συμμορφωνόταν. Επισημαίνεται ότι, κατά τη διάταξη του άρθρ. 102 §5 «η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις υποπαραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς». Η Επιτροπή, ασκώντας τη διακριτική ευχέρεια που της παρέχει η διάταξη του άρθρ. 102 ν. 4412/2016, έχει τη δυνατότητα να ζητά διευκρινιστικά στοιχεία και μάλιστα να δίνει ικανό χρόνο στους συμμετέχοντες για να τα προσκομίσουν. Υπάρχουν στον Διαγωνισμό πολλά είδη υλικών (συγκεκριμένα 445) για οποιοδήποτε από τα οποία μπορούσε να υποβάλει επιλεκτικά προσφορά ο κάθε ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας και συνεπώς, ήταν απαραίτητο να εξαντλείται κάθε δυνατότητα έρευνας και αναζήτησης πρόσθετων στοιχείων, έτσι ώστε να μην υπάρξει τυχόν άδικος αποκλεισμός συμμετεχόντων φορέων. Ανακεφαλαιώνοντας, η αναθέτουσα αρχή, ζήτησε και έλαβε από την εταιρεία μας διευκρινίσεις, επιδιώκοντας κατά τον καλύτερο δυνατό τρόπο τη βέλτιστη λύση για την ικανοποίηση των δημοσίων αναγκών σε αγαθά και υπηρεσίες, τηρώντας παράλληλα τις θεμελιώδεις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας. Τέλος, ο προβαλλόμενος πρώτος λόγος της προσφυγής είναι απορριπτέος ως अपαράδεκτος (αόριστος), δεδομένου ότι η καθής / προσφεύγουσα δεν προσδιορίζει τις (όποιες) ελλείψεις της τεχνικής προσφοράς της εταιρείας μας στις συγκεκριμένες τεχνικές προδιαγραφές που καθορίζονται στη Μελέτη .../2019 για τα υπό προμήθεια είδη.

2.1. Με τον δεύτερο προβαλλόμενο λόγο η προσφεύγουσα ισχυρίζεται – αντιφατικώς προς όσα ανέφερε στον πρώτο λόγο της προσφυγής, κατά τον οποίο η εταιρεία μας δεν υπέβαλε τεχνική προσφορά- ότι «η τεχνική προσφορά της εταιρείας μας δεν πληροί τους όρους της διακήρυξης, καθώς τα ιδιωτικά έγγραφα [τεχνικά φυλλάδια] που εισάγονται στον υποφάκελο της τεχνικής

προσφοράς και αναρτήθηκαν στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του διαγωνισμού, η υποβολή των οποίων καθίσταται υποχρεωτική για την πληρότητα της τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με τον όρο 2.4.2.5. της διακήρυξης, δεν πληρούν τους όρους του ν. 4250/2014, ούτε συνοδεύονται από την υπεύθυνη δήλωση για την ακρίβεια του περιεχομένου τους, πλέον ότι δεν προσκομίσθηκαν σε έντυπη μορφή εντός της τασσόμενης εκ του κανονιστικού κειμένου του διαγωνισμού προθεσμίας....» Και ο δεύτερος λόγος είναι απορριπτικός, επειδή τα υποβληθέντα ηλεκτρονικώς τεχνικά φυλλάδια συνιστούν ηλεκτρονικά αντίγραφα της εκτύπωσης του οιονεί πρωτοτύπου, το οποίο είναι ανηρτημένο στην ιστοσελίδα της κατασκευάστριας εταιρείας. Δεν απαιτείται να συνοδεύονται από υπεύθυνη δήλωση για την ακρίβεια του περιεχομένου τους, η οποία μπορεί ευχερώς να διαπιστωθεί, αν ανατρέξει κανείς στην ιστοσελίδα της κατασκευάστριας εταιρείας. Την άποψη αυτή επιβεβαιώνει έμμεσα και η διάταξη του εδ. γ' της παρ. 4 άρθρ.92 ν.4412/2016, κατά την οποία «στα έγγραφα της σύμβασης του άρθρου 53 μπορεί να ορίζεται ότι ενημερωτικά και τεχνικά φυλλάδια και άλλα έντυπα - εταιρικά ή μη - με ειδικό τεχνικό περιεχόμενο μπορούν να υποβάλλονται σε άλλη γλώσσα, χωρίς να συνοδεύονται από μετάφραση στην ελληνική». 2 2.2. Τέλος, δεν απαιτείτο προσκόμιση των τεχνικών φυλλαδίων σε έντυπη μορφή, κατά τη ρητή πρόβλεψη της διακήρυξης (όρος 2.4.2.5. παρ. 5, κατά τον οποίο «δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή στοιχεία και δικαιολογητικά τα οποία φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή, τα ΦΕΚ, τα τεχνικά φυλλάδια και όσα προβλέπεται από το ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται σε αντίγραφα των πρωτοτύπων»).

15. Επειδή, η παρ. 1 του άρθρου 18 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «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 [...] 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 [...]».

16. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016 «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 : [...] 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 καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης [...]».

17. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 54 «Τεχνικές προδιαγραφές (άρθρο 42 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περίπτωση 1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α΄ παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών».

18. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 80 «Αποδεικτικά μέσα (άρθρο 60 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» του ν. 4412/2016, ορίζεται «10. Τα αποδεικτικά έγγραφα συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα. Στα αλλοδαπά δημόσια έγγραφα και δικαιολογητικά εφαρμόζεται η Συνθήκη της Χάγης της 5.10.1961, που κυρώθηκε με το ν. 1497/1984 (Α΄188). Ειδικά τα αλλοδαπά ιδιωτικά έγγραφα συνοδεύονται από μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα επικυρωμένη είτε από πρόσωπο αρμόδιο κατά τις διατάξεις της εθνικής νομοθεσίας είτε από πρόσωπο κατά νόμο αρμόδιο της χώρας στην οποία έχει συνταχθεί το έγγραφο. **Στα έγγραφα της σύμβασης του άρθρου 53 μπορεί να ορίζεται ότι ενημερωτικά και τεχνικά φυλλάδια και άλλα έντυπα -εταιρικά ή μη- με ειδικό τεχνικό περιεχόμενο μπορούν να υποβάλλονται σε άλλη γλώσσα, χωρίς να συνοδεύονται από μετάφραση στην ελληνική».... «13. Τα έγγραφα του παρόντος υποβάλλονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α΄ 94). Ειδικά τα αποδεικτικά τα**

οποία αποτελούν ιδιωτικά έγγραφα, μπορεί να γίνονται αποδεκτά και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους».

Περαιτέρω σύμφωνα με το άρθρο 92 «Περιεχόμενο προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής» παρ. 4 εδ. β ορίζεται «Ειδικά, τα αλλοδαπά ιδιωτικά έγγραφα συνοδεύονται από μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα επικυρωμένη είτε από πρόσωπο αρμόδιο κατά τις διατάξεις της εθνικής νομοθεσίας είτε από πρόσωπο κατά νόμο αρμόδιο της χώρας στην οποία έχει συνταχθεί το έγγραφο. Στα έγγραφα της σύμβασης του άρθρου 53 μπορεί να ορίζεται ότι ενημερωτικά και τεχνικά φυλλάδια και άλλα έντυπα - εταιρικά ή μη - με ειδικό τεχνικό περιεχόμενο μπορούν να υποβάλλονται σε άλλη γλώσσα, χωρίς να συνοδεύονται από μετάφραση στην ελληνική».

19. Επειδή σύμφωνα με την παρ. 4 του άρθρου 94 «Περιεχόμενο φακέλου «Τεχνική Προσφορά» του ν. 4412/2016 ορίζεται 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».

20. Επειδή, στο άρθρο 102 «Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών (άρθρο 56 παρ. 3 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» ορίζεται: «1. Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη. 2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα

τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, ιδίως δε παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία, πλημμελής σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74), μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, διαφοροποίηση της δομής των εγγράφων της προσφοράς από τα υποδείγματα, υποχρεωτικά ή μη, που θεσπίζονται με νόμο, κανονιστικές πράξεις ή τα έγγραφα της σύμβασης. Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση, κατά το πρώτο εδάφιο, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί. 3. Η διευκρίνιση ή η συμπλήρωση δεν πρέπει να εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης. 4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες να διευκρινίσουν, μέσα σε εύλογη προθεσμία η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής πρόσκλησης, το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς που έχουν υποβάλει, αν περιέχει ασάφειες ή σσωνος σημασίας ατέλειες, επουσιώδεις παραλείψεις ή πρόδηλα τυπικά ή υπολογιστικά σφάλματα που η αναθέτουσα αρχή κρίνει ότι μπορεί να θεραπευθούν. Η διευκρίνιση αυτή δεν πρέπει να έχει ως αποτέλεσμα την ουσιώδη αλλοίωση της προσφοράς και δεν πρέπει να προσδίδει αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα στη συγκεκριμένη προσφορά σε σχέση με τις λοιπές. 5. Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη

διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς».

21. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της με αρ. 56902/215 (Β' 1924/2.6.2017) Απόφασης του Υπουργού Οικονομίας και Ανάπτυξης «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)», ορίζεται «Άρθρο 15 Υποβολή Προσφορών- Αιτήσεων Συμμετοχής 1. Χρόνος και τρόπος υποβολής Προσφορών και Αιτήσεων Συμμετοχής. 1.1. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν την προσφορά, τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή τους σε διαγωνιστική διαδικασία και μέχρι τη σύναψη της σύμβασης μέσω του Συστήματος με τρόπο και σε χρόνο που ορίζεται κατά περίπτωση στις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και της παρούσης. 1.2 Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν την προσφορά τους σε ηλεκτρονικό φάκελο μέσα στη προθεσμία που ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. Τα περιεχόμενα του ανωτέρω φακέλου ορίζονται ως εξής: (α) ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής–Τεχνική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα. (β) ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα.**1.2.2. Ο οικονομικός φορέας συντάσσει την τεχνική και οικονομική του προσφορά συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του Συστήματος και επισυνάπτοντας στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένων Ηλεκτρονικής Προσφοράς» και στον κατά περίπτωση (υπο)φάκελο όλα τα στοιχεία της προσφοράς του σε μορφή αρχείου Portable Document Format(PDF). Στην συνέχεια, ο οικονομικός φορέας παράγει από το Σύστημα τα ηλεκτρονικά αρχεία (εκτυπώσεις της Τεχνικής Προσφοράς Προμηθευτή και της Οικονομικής Προσφοράς Προμηθευτή σε μορφή αρχείου Portable Document Format (PDF)), τα οποία υπογράφονται με εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων**

πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8 και επισυνάπτονται στους αντίστοιχους (υπο)φακέλους της προσφοράς από τον οικονομικό φορέα. Κατά την συστημική υποβολή της προσφοράς το Σύστημα πραγματοποιεί αυτοματοποιημένους ελέγχους επιβεβαίωσης της ηλεκτρονικής προσφοράς σε σχέση με τα παραχθέντα ηλεκτρονικά αρχεία (Τεχνική και Οικονομική Προσφορά) και εφόσον οι έλεγχοι αυτοί αποβούν επιτυχείς η προσφορά υποβάλλεται στο Σύστημα. Διαφορετικά, η προσφορά δεν υποβάλλεται και το Σύστημα ενημερώνει τον οικονομικό φορέα με σχετικό μήνυμα σφάλματος στη διεπαφή του χρήστη του οικονομικού φορέα, προκειμένου ο τελευταίος να προβεί στις σχετικές ενέργειες διόρθωσης. **1.2.2.1 Εφόσον οι τεχνικές προδιαγραφές και οι οικονομικοί όροι δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του Συστήματος, ο οικονομικός φορέας επισυνάπτει ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία σύμφωνα με τους όρους της εκάστοτε διακήρυξης (ιδίως τεχνική και οικονομική προσφορά).** **1.2.2.2 Από το Σύστημα εκδίδεται ηλεκτρονική απόδειξη υποβολής προσφοράς, η οποία αποστέλλεται στον οικονομικό φορέα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου. [...].**

22. Επειδή σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ορίζεται: «2.1.4 ΓλώσσαΕνημερωτικά και τεχνικά φυλλάδια και άλλα έντυπα - εταιρικά ή μη - με ειδικό τεχνικό περιεχόμενο μπορούν να υποβάλλονται στην αγγλική ή άλλη γλώσσα, χωρίς να συνοδεύονται από μετάφραση στην ελληνική.

2.4.2 Χρόνος και Τρόπος υποβολής προσφορών [Ηλεκτρονική Διαδικασία] 2.4.2.1. Οι προσφορές υποβάλλονται από τους ενδιαφερόμενους ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ, μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζει η παρούσα διακήρυξη, στην Ελληνική Γλώσσα, σε ηλεκτρονικό φάκελο, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στον ν.4412/2016, ιδίως άρθρα 36 και 37 και την Υπουργική Απόφαση αριθμ. 56902/215 «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)....

2.4.2.3. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα:
(α) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής –Τεχνική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά και η τεχνική προσφορά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα.

(β) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα και τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά.

2.4.2.4. Οι οικονομικοί φορείς συντάσσουν την τεχνική και οικονομική τους προσφορά συμπληρώνοντας τις αντίστοιχες ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος. Στην συνέχεια το σύστημα παράγει τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία τα οποία υπογράφονται ηλεκτρονικά και υποβάλλονται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ηλεκτρονικού αρχείου pdf (το οποίο θα υπογραφεί ηλεκτρονικά) πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο pdf.

Εφόσον οι τεχνικές προδιαγραφές και οι οικονομικοί όροι δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, η Α.Α. δίνει σχετικές οδηγίες στους οικονομικούς φορείς να επισυνάπτουν ηλεκτρονικά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία (ιδίως τεχνική και οικονομική προσφορά) παραπέμποντας στο σχετικό άρθρο της διακήρυξης και τα τυχόν υποδείγματα τεχνικής - οικονομικής προσφοράς 116.

2.4.2.5. Ο χρήστης - οικονομικός φορέας υποβάλλει τους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του Συστήματος, όπως περιγράφεται παρακάτω:

Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή του οικονομικού φορέα στη διαδικασία υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείων τύπου .pdf και εφόσον έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών, χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου της

υπογραφής, με την επιφύλαξη των αναφερθέντων στην τελευταία υποπαράγραφο της παραγράφου 2.4.2.1 του παρόντος για τους αλλοδαπούς οικονομικούς φορείς.

Από το Σύστημα εκδίδεται ηλεκτρονική απόδειξη υποβολής προσφοράς, η οποία αποστέλλεται στον οικονομικό φορέα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

Στις περιπτώσεις που με την προσφορά υποβάλλονται ιδιωτικά έγγραφα, αυτά γίνονται αποδεκτά είτε κατά τα προβλεπόμενα στις διατάξεις του Ν. 4250/2014 (Α' 94), είτε και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση, στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους και η οποία φέρει υπογραφή μετά την έναρξη της διαδικασίας σύναψης της παρούσας σύμβασης.

Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 11 παρ. 2 του ν. 2690/1999 "Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας", όπως τροποποιήθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ. 2 του ν. 4250/2014. Τέτοια στοιχεία και δικαιολογητικά είναι, ενδεικτικά, η εγγυητική επιστολή συμμετοχής, τα πρωτότυπα έγγραφα τα οποία έχουν εκδοθεί από ιδιωτικούς φορείς και δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο, καθώς και τα έγγραφα που φέρουν τη Σφραγίδα της Χάγης (Apostille). Δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή στοιχεία και δικαιολογητικά τα οποία φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή, τα ΦΕΚ, τα τεχνικά φυλλάδια και όσα προβλέπεται από το ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται σε αντίγραφα των πρωτοτύπων.

Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά την διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν σε έντυπη μορφή και σε εύλογη προθεσμία όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά και στοιχεία που έχουν υποβάλει ηλεκτρονικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας.118 [...]

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 “Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος II της Διακήρυξης (Μελέτη 1/2019), 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. Συγκεκριμένα ο φάκελος της Τεχνικής Προσφοράς των διαγωνιζόμενων θα περιλαμβάνει:

1. Τεχνικά φυλλάδια των προσφερομένων ειδών (τα φυλλάδια μπορούν να αφορούν σε ομάδες ομοειδών προϊόντων και όχι απαραίτητα σε κάθε είδος ξεχωριστά).

Στο άρθρο 92 παρ.4 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι ενημερωτικά και τεχνικά φυλλάδια και άλλα έντυπα – εταιρικά ή μη – με ειδικό τεχνικό περιεχόμενο μπορούν να υποβάλλονται εκτός της ελληνικής και σε άλλη γλώσσα χωρίς να συνοδεύονται από μετάφραση στην ελληνική.

2. Υπεύθυνη Δήλωση του Ν. 1599/1985 με την οποία ο προσφέρων θα δηλώνει ότι : α. Τα προσφερόμενα είδη θα είναι σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές της υπ'αριθμ.1/2019 μελέτης β. Τα προσφερόμενα είδη θα είναι σύμφωνα με τις πιστοποιήσεις που αναφέρονται στην υπ'αριθμ.1/2019 (π.χ. DIN16962, SKZ, HY κλπ) και γ. Η παράδοση των ειδών θα γίνεται σύμφωνα με όσα αναφέρονται στην ανωτέρω μελέτη.

Οι υπεύθυνες δηλώσεις που θα κατατεθούν θα είναι ψηφιακά υπογεγραμμένες και θα φέρουν ημερομηνία σύνταξης εντός του χρονικού διαστήματος από την ημερομηνία ανάρτησης της διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ έως την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών.

Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν¹²². [...]

2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:

α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών) , 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας,129

β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης,

γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας και το άρθρο 102 του ν. 4412/2016,

θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης.

23. 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 συννομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη

σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «με ποινή αποκλεισμού...», «πρέπει...» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002). Εν προκειμένω, οι τεχνικές προδιαγραφές συνιστούν στο σύνολο τους, απαραίτους όρους της διακήρυξης πλην εάν ορίζεται ότι είναι προαιρετικές ή ότι είναι αποδεκτή η πλήρωση μέρους μόνο αυτών (ε.α ΔΕφΑΘ 230/2012).

24. 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).

25. 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, της 29ης Μαρτίου 2012,

SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

26. Επειδή, ο όλος μηχανισμός υποβολής και ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, δηλαδή της διαφανούς και αυστηρής διαδικασίας του Διαγωνισμού, κατά την οποία η νομιμότητα συμμετοχής προϋποθέτει την εκπλήρωση τυπικών προϋποθέσεων. Επομένως, τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν στον τρόπο υποβολής των Προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών (βλ. Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ΄ Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009, Δημήτριος Ι. Ράικος, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, Β΄ έκδοση, Σάκκουλας, 2017, σελ. 195-197). Ωστόσο, δεν επιτρέπεται ο αποκλεισμός οικονομικού φορέα από διαδικασία συνάψεως δημοσίας συμβάσεως, λόγω μη τηρήσεως από τον φορέα αυτόν υποχρεώσεως η οποία δεν προκύπτει ρητώς από τα σχετικά με τη διαδικασία αυτή έγγραφα ή από την ισχύουσα εθνική νομοθεσία, αλλά από την ερμηνεία της εν λόγω νομοθεσίας και των εν λόγω εγγράφων, καθώς και από την εκ μέρους των εθνικών διοικητικών αρχών και των εθνικών δικαστηρίων συμπλήρωση των κενών των εγγράφων και της νομοθεσίας (Απόφαση Pippo Pizzo, C-27/2015 της 2ας Ιουνίου 2016, σκέψη 51).

27. Επειδή, μια προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31), ή να αντικατασταθεί με νέα (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36) οπότε οιαδήποτε ερώτηση προς διευκρίνιση μπορεί μόνο να έχει ως αποτέλεσμα την άρση ασάφειας και όχι την τροποποίηση της εν θέματι προσφοράς (βλ. σχετικές αποφάσεις της 11ης Μαΐου 2017, Archus and Gama, C-131/2016, της 29ης Μαρτίου 2012,

SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36). Επομένως, μια αίτηση διευκρίνισης δεν δύναται, κατά το πέρασ της διαδικασίας επιλογής των προσφορών και λαμβανομένου υπόψη του αποτελέσματός της, να έχει περιαγάγει αδικαιολόγητα σε ευμενή ή δυσμενή θέση τον υποψήφιο ή τους υποψήφιους που αποτέλεσαν το αντικείμενο της αίτησης αυτής (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 41, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 37). Ωστόσο, μια αίτηση διευκρίνισης δεν μπορεί να θεραπεύσει την παράλειψη προσκόμισης εγγράφων ή παροχής πληροφοριών των οποίων η κοινοποίηση ήταν απαραίτητη βάσει των εγγράφων της οικείας σύμβασης, δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή οφείλει να ελέγχει αυστηρώς αν τηρήθηκαν τα κριτήρια που η ίδια έχει καθορίσει (βλ., συναφώς, απόφαση της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 40).

28. Επειδή, με τον 1^ο λόγο της προσφυγής του ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η προσφορά του ήδη παρεμβαίνοντος έπρεπε να απορριφθεί διότι δεν έχει υποβάλει την απαιτούμενη αυτοτελή τεχνική προσφορά, ήτοι έγγραφο ξεχωριστό από αυτό του εντύπου της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του διαγωνισμού, στο οποίο περιγράφεται η πλήρωση των συγκεκριμένων απαιτήσεων και των προδιαγραφών των προσφερόμενων ειδών, βάση των άρθρων 2.4.2.4 και 2.4.3.2. Ισχυρίζεται δε, ότι από τη λεκτική διατύπωση των ως άνω διατάξεων συνάγεται ότι η υπό κρίση υποχρέωση συνιστά ουσιώδη όρο της διακήρυξης, με αποτέλεσμα η μη συμμόρφωση του οικονομικού φορέα προς την εν λόγω υποχρέωση να επιφέρει την απόρριψη της προσφοράς του ως απαράδεκτης, τηρουμένης της αρχής της τυπικότητας κατά δέσμια αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής, και ότι παρά ταύτα η αναθέτουσα αρχή, κάλεσε τον ήδη παρεμβαίνοντα, κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης, και του άρθρου 102 ν. 4412/2016, προς υποβολή εγγράφου που καθορίζεται ως υποχρεωτικό από το κανονιστικό κείμενο του διαγωνισμού.

Η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι οι κωδικοί των προσφερόμενων ειδών σαφώς αναφέρονται στο ΕΕΕΣ (Μέρος ΙΙ, παρ. Α), αλλά και στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του συστήματος. Ωστόσο, επειδή η Επιτροπή διαπίστωσε ότι η προσφορά ήταν αόριστη, καθόσον δεν εδύνατο να απορρίψει την προσφορά, αιτήθηκε βάσει του άρθρου 102 παρ. 5 του ν. 4412/2016, την παροχή διευκρινήσεων και εν προκειμένω, συμπληρωματικού διευκρινιστικού πίνακα ο οποίος για κάθε αύξοντα αριθμό προσφερόμενου από την εταιρία είδους βάσει της Διακήρυξης, θα όριζε το προσφερόμενο υλικό στα Τεχνικά Φυλλάδια μονοσήμαντα. Επίσης, αναφέρει ότι ουδέποτε έγινε αποδεκτή από την Επιτροπή η εκ των υστέρων υποβολή Τεχνικών Φυλλαδίων.

Ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι ο προβαλλόμενος λόγος είναι απορριπτός ως νομικά αβάσιμος, καθώς η προσφεύγουσα επιχειρεί να επιβάλει στη διαγωνιστική διαδικασία πρόσθετο όρο [αυτόν την υποβολής «αυτοτελούς τεχνικής προσφοράς»], μη προβλεπόμενο από τη διακήρυξη του διαγωνισμού ή τις νομικές διατάξεις που ρυθμίζουν τα ζητήματα της υποβολής της τεχνικής προσφοράς. Επίσης, ισχυρίζεται ότι ο προσφεύγων με σκόπιμη ασάφεια, παραλείπει να προσδιορίσει ότι υπέβαλε ηλεκτρονικά, σε αρχείο pdf, τεχνικά φυλλάδια (πρωτότυπα ηλεκτρονικά έγγραφα), για κάθε προσφερόμενο είδος τα οποία αντιστοιχούσαν και κάλυπταν τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που είχαν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο «Τεχνικές Προδιαγραφές» του Παραρτήματος ΙΙ της Διακήρυξης (Μελέτη 1/2019) αλλά και ότι για όσα άρθρα (προϊόντα) της Διακήρυξης δεν υπέβαλε τεχνικό φυλλάδιο, χώρησε αποκλεισμός της προσφοράς του (α/α 1-10). Επίσης, ισχυρίζεται ότι ο προσφεύγων δεν προσβάλλει την ως άνω πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής προς την εταιρεία του για την παροχή διευκρινήσεων, ούτε αιτιάται παραβίαση των σχετικών όρων της διακήρυξης, επάγουσα ακυρότητα. Συνεπώς, επειδή το πεδίο της δικαιοδοτικής κρίσης της ΑΕΠΠ καθορίζεται στην ένδικη διαφορά από τις ρητώς προβαλλόμενες εκ μέρους της προσφεύγουσας πλημμέλειες της διαγωνιστικής διαδικασίας, η ως άνω αναφορά του προσφεύγοντος είναι αλυσιτελής και απρόσφορη για την

ανατροπή των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού. Επίσης, ισχυρίζεται ότι ανεξάρτητα από την τυπικότητα της ακολουθητέας διαδικασίας, στο ενιαίο αρχείο PDF των τεχνικών φυλλαδίων που υπέβαλλε ηλεκτρονικά, είχε αντιστοιχίσει για κάθε αύξοντα αριθμό προσφερόμενου είδους της διακήρυξης, το επί μέρους αρχείο PDF του οίκου κατασκευής, την σελίδα, καθώς και το μοντέλο ή τον κωδικό του υλικού, όπου το υποβληθέν ενιαίο αρχείο PDF διέθετε ενσωματωμένο ηλεκτρονικό σελιδοδείκτη (λειτουργία “bookmarks” του Adobe PDF Reader (επισυνάπτεται αποδεικτική εκτύπωση οθόνης Screenshot)), ο οποίος ενεργοποιείται ελεύθερα από τον χρήστη του προγράμματος. Με την ενεργοποίηση του ηλεκτρονικού σελιδοδείκτη εμφανίζονται άμεσα οι επικεφαλίδες των επιμέρους αρχείων των τεχνικών φυλλαδίων, που παραπέμπουν στη ζητούμενη περιγραφή για την μονοσήμαντη αντιστοίχιση του κάθε άρθρου του διαγωνισμού με τον οίκο κατασκευής, το μοντέλο, τον κωδικό και την σελίδα του τεχνικού φυλλαδίου. Τέλος, ισχυρίζεται ότι ουδεμία αλλοίωση υπέστη η προσφορά του αλλά και ότι ο προσφεύγων δεν προσδιορίζει τις (όποιες) ελλείψεις της τεχνικής προσφοράς του στις συγκεκριμένες τεχνικές προδιαγραφές που καθορίζονται στη Μελέτη 1/2019 για τα υπό προμήθεια είδη.

29. Επειδή, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης (άρθρο 2.4.2.4), οι οποία όπως προεκτέθηκε δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους συμμετέχοντες σε αυτήν (βλ. σκέψη 23 της παρούσας), οι οικονομικοί φορείς συντάσσουν την τεχνική τους προσφορά συμπληρώνοντας τις αντίστοιχες ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος και εφόσον οι τεχνικές προδιαγραφές δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, τότε η Α.Α. δίνει σχετικές οδηγίες στους οικονομικούς φορείς να επισυνάπτουν ηλεκτρονικά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία, παραπέμποντας στο σχετικό άρθρο της διακήρυξης και τα τυχόν υποδείγματα τεχνικής προσφοράς. Περαιτέρω, ορίζεται ότι (άρθρο 2.4.3.2) η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος II της Διακήρυξης (Μελέτη 1/2019),

περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται και περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών. Έτι περαιτέρω, στο ίδιο ως άνω άρθρο 2.4.3.2 της διακήρυξης ρητά ορίζεται ότι *«Συγκεκριμένα ο φάκελος της Τεχνικής Προσφοράς των διαγωνιζόμενων θα περιλαμβάνει 1. Τεχνικά φυλλάδια των προσφερομένων ειδών (τα φυλλάδια μπορούν να αφορούν σε ομάδες ομοειδών προϊόντων και όχι απαραίτητα σε κάθε είδος ξεχωριστά) και 2. Υπεύθυνη Δήλωση του Ν. 1599/1985 με την οποία ο προσφέρων θα δηλώνει ότι :* α. Τα προσφερόμενα είδη θα είναι σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές της υπ'αριθμ.1/2019 μελέτης β. Τα προσφερόμενα είδη θα είναι σύμφωνα με τις πιστοποιήσεις που αναφέρονται στην υπ'αριθμ.1/2019 (π.χ. DIN16962, SKZ, HY κλπ) και γ. Η παράδοση των ειδών θα γίνεται σύμφωνα με όσα αναφέρονται στην ανωτέρω μελέτη». Επομένως, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, η τεχνική προσφορά συντάσσεται με συμπλήρωση των αντίστοιχων ειδικών ηλεκτρονικών φορμών του συστήματος, και ο φάκελος τεχνικής προσφοράς περιλαμβάνει «συγκεκριμένα» α) τεχνικά φυλλάδια των προσφερόμενων ειδών και β) Υπεύθυνη δήλωση με το ως άνω αναγραφόμενο περιεχόμενο. Σε ουδένα δε σημείο της οικείας διακήρυξης δεν προβλέπεται σαφώς ότι ο εκάστοτε συμμετέχων οικονομικός φορέας οφείλει να περιλάβει, πλην της τεχνικής προσφοράς συστήματος, κατά τα ως άνω, συνοδευόμενη από τα τεχνικά φυλλάδια (Τ.Φ) και την υπεύθυνη δήλωση (Υ.Δ) και έτερη αυτοτελή τεχνική προσφορά, καθόσον βάσει των ρητών όρων της διακήρυξης το περιεχόμενο του φακέλου της τεχνικής προσφοράς «συγκεκριμενοποιείται» και συνίσταται στην υποβολή Τ.Φ και στην ως άνω Υ.Δ. Σε κάθε περίπτωση, ωστόσο, ουδόλως αίρεται η απαίτηση περί ακριβούς περιγραφής πλήρωσης των συγκεκριμένων απαιτήσεων και προδιαγραφών. Συνεπώς, εκ των ανωτέρω ευχερώς συνάγεται ότι εάν βάσει των υποβληθέντων τεχνικών φυλλαδίων, περιγράφεται ακριβώς ο τρόπος πλήρωσης των απαιτήσεων επί των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης, ουδόλως προκύπτει ότι θα πρέπει να υποβληθεί αυτοτελής έτερη τεχνική προσφορά πλην αυτής του συστήματος. Εξάλλου, αναφορικά με την υποχρέωση υποβολής

αυτοτελούς τεχνικής προσφοράς η αναθέτουσα αρχή ουδόλως έδωσε τέτοια οδηγία κατά τις διατάξεις του άρθρου 2.4.2.4 της διακήρυξης, όσον δε αφορά στην αναγκαιότητα υποβολής της και ο ίδιος ο προσφεύγων στην αυτοτελή τεχνική προσφορά που υπέβαλλε, απλά επαναλαμβάνει αυτολεξεί το περιεχόμενο των τεχνικών προδιαγραφών της οικείας με αρ. 1/2019 μελέτης ενώ το σύνολο της τεκμηρίωσης του προέρχεται από τα εκ μέρους του υποβληθέντα τεχνικά φυλλάδια.

30. Επειδή, εν προκειμένω, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, ο παρεμβαίνων, δήλωσε καταρχήν τα τμήματα για τα οποία υπέβαλλε προσφορά (βλ. Μέρος ΙΙ, Ενότητα Α του ΕΕΕΣ του ήδη παρεμβαίνοντος -Τμήματα που συμμετάσχει ο ΟΦ- «Απάντηση: ΟΛΑ, ΕΚΤΟΣ ΤΜΗΜΑΤΩΝ (Α/Α) 208-217, 354, 369-385, 388-390, 412-413, 424»), στη συνέχεια υπέβαλλε την τεχνική προσφορά συστήματος, τα τεχνικά φυλλάδια (ένα τεχνικό φυλλάδιο για το σύνολο των εκ μέρους του προσφερόμενων προϊόντων πλήν των προϊόντων 16, 34-36, 177-179, 387, 393-394, 404-408 για τα οποία υπέβαλλε αυτοτελή τεχνικά φυλλάδια) και την Υπεύθυνη Δήλωση. Όπως δε βασίμως ισχυρίζεται ο παρεμβαίνων, το υποβληθέν εκ μέρους του ενιαίο αρχείο PDF (αρχείο τεχνικά φυλλάδια 1-445) διέθετε ενσωματωμένο ηλεκτρονικό σελιδοδείκτη (λειτουργία “bookmarks” του Adobe PDF Reader, ο οποίος ενεργοποιείται ελεύθερα από τον χρήστη του προγράμματος όπου με την ενεργοποίηση του ηλεκτρονικού σελιδοδείκτη εμφανίζονται άμεσα οι επικεφαλίδες των επιμέρους αρχείων των τεχνικών φυλλαδίων, που παραπέμπουν στη ζητούμενη περιγραφή για την μονοσήμαντη αντιστοίχιση του κάθε άρθρου του διαγωνισμού με τον οίκο κατασκευής, το μοντέλο, τον κωδικό και την σελίδα του τεχνικού φυλλαδίου.

31. Επειδή, ειδικότερα, σύμφωνα με τα αναγραφόμενα στη σκέψη 29 της παρούσας, ουδόλως προκύπτει σαφώς από τη διακήρυξη ότι απαιτείτο η υποβολή αυτοτελούς τεχνικής προσφοράς, τουναντίον εξειδικεύονται και συγκεκριμενοποιούνται τα περιεχόμενα της τεχνικής προσφοράς, τα οποία και πράγματι υπέβαλε ο παρεμβαίνων, για τα είδη που ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος. Περαιτέρω, ο προσφεύγων δεν ισχυρίζεται ότι υφίστανται ελλείψεις

της τεχνικής προσφοράς του παρεμβαίνοντος ως προς την πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών για τα είδη που υπέβαλε προσφορά και ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος και στα οποία ο προσφεύγων κατέστη δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας, όπως βασίμως ισχυρίζεται ο παρεμβαίνων, πολλώ δε μάλλον δεν τις αποδεικνύει. Επομένως, οι οικείοι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος περί υποχρεωτικής και μάλιστα επί ποινή απόρριψης προσφοράς σε περίπτωση μη υποβολής αυτοτελούς τεχνικής προσφοράς, πλήν της τεχνικής προσφοράς συστήματος απορρίπτονται ως αβάσιμοι, και γίνονται δεκτοί οι ισχυρισμοί του παρεμβαίνοντος και της αναθέτουσας αρχής. Ούτε βέβαια η αναθέτουσα αρχή δύναται να ερμηνεύσει διασταλτικά τους όρους της διακήρυξης, όπως και έτερος συμμετέχων, ως πράττει εν προκειμένω ο προσφεύγων, προκειμένου να οδηγήσει σε απόρριψη της προσφοράς του ήδη παρεμβαίνοντος.

32. Επειδή, αναφορικά με τον ισχυρισμό του προσφεύγοντος ότι η αναθέτουσα αρχή προέβη σε ανεπίτρεπτη εφαρμογή του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, ομοίως απορρίπτεται ως αβάσιμος, και τούτο διότι η αναθέτουσα αρχή με το διευκρινιστικό αίτημα της ουδόλως αιτήθηκε την παροχή αυτοτελούς τεχνικής προσφοράς προς συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, παρά μόνο προέβη σε εφαρμογή του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, η οποία προσφορά του εν τέλει και δεν ήταν αόριστη καθόσον όπως ισχυρίζεται ο παρεμβαίνων, πιθανώς, διέλαθε της προσοχής της ο ενσωματωμένος ηλεκτρονικός σελιδοδείκτης που ενεργοποιείται ελεύθερα από τον χρήστη του προγράμματος, εμφανίζονται άμεσα οι επικεφαλίδες των επιμέρους αρχείων των τεχνικών φυλλαδίων, που παραπέμπουν στη ζητούμενη περιγραφή για την μονοσήμαντη αντιστοίχιση του κάθε άρθρου του διαγωνισμού με τον οίκο κατασκευής, το μοντέλο, τον κωδικό και την σελίδα του τεχνικού φυλλαδίου. Δηλαδή, τα στοιχεία που ζήτησε με το από 20.12.2019 έγγραφο διευκρινίσεων της η αναθέτουσα αρχή, προέκυπταν ήδη κατά τον ως άνω τρόπο. Επομένως, σε κάθε περίπτωση δεν υφίσταται ανεπίτρεπτη τροποποίηση της εν θέματι προσφοράς πολλώ δε μάλλον το πρώτον προσκόμιση στοιχείων που απαιτούνταν επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, και επακολούθως

τηρούνται οι αρχές της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της νομιμότητας στο πλαίσιο ηλεκτρονικά διενεργούμενων διαγωνιστικών διαδικασιών ανάθεσης συμβάσεων. Για όσα δε προϊόντα δεν υπήρχαν αναφορές στα ήδη κατατεθειμένα τεχνικά φυλλάδια του παρεμβαίνοντος ουδόλως ζητήθηκε, γεγονός που ουδείς αμφισβητεί, η εκ των υστέρων υποβολή τους και η προσφορά του απορρίφθηκε (είδη με α/α 1-10). Επομένως, το σύνολο των εκ του προσφεύγοντος ισχυρισμών με τον πρώτο λόγο της προσφυγής του απορρίπτεται ως αβάσιμο.

33. Επειδή με τον 2^ο λόγο της προσφυγής του ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και ήδη παρεμβαίνοντος έπρεπε να είχε απορριφθεί καθόσον τα εκ μέρους του υποβληθέντα τεχνικά φυλλάδια δεν πληρούν τους όρους του ν. 4250/2014, καθώς δεν φέρουν θεώρηση από οποιαδήποτε δημόσια αρχή ή δικηγόρο, ενώ ο προσωρινός ανάδοχος δεν έχει υποβάλει την προβλεπόμενη υπεύθυνη δήλωση για την ακρίβεια του περιεχομένου τους. Επιπλέον, ο ίδιος οικονομικός φορέας δεν έχει προσκομίσει ενώπιον της Αναθέτουσας Αρχής τα υπό κρίση ιδιωτικά έγγραφα, σε έντυπη μορφή και εντός σφραγισμένου φακέλου. Συνεπώς ακόμη και εάν ήθελε κριθεί ότι τα υποβληθέντα τεχνικά φυλλάδια συνιστούν πρωτότυπα έγγραφα, τα οποία έχουν εκδοθεί από ιδιωτικούς φορείς, η μη προσκόμιση τους σε έντυπη μορφή εντός της τριήμερης προθεσμίας, όπως ορίζεται στον όρο 2.4.2.5 της διακήρυξης συνεπάγεται την παραβίαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης και κατ' επέκταση την υποχρέωση της Αναθέτουσας Αρχής για την απόρριψη της προσφοράς.

Η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι δικαιολογητικά όπως τα Τεχνικά Φυλλάδια, τα ΦΕΚ αλλά και όσα προβλέπεται από το ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται σε αντίγραφα των πρωτοτύπων, δεν απαιτείται να υποβληθούν σε έντυπη μορφή, καθώς αρκεί μόνο η ηλεκτρονική υποβολή τους μέσω του συστήματος και επιπλέον δεν εμπίπτουν στην κατηγορία των ιδιωτικών εγγράφων που συνυποβάλλονται συνοδευόμενα από Υπεύθυνη Δήλωση στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους (όπως για παράδειγμα

απαιτείται για τα συμφωνητικά μεταξύ ιδιωτών, τιμολόγια παροχής υπηρεσιών και λοιπά ιδιωτικά έγγραφα που τηρούνται σε προσωπικά αρχεία μόνο από τους κατόχους τους). Εξάλλου, τα υποβληθέντα Τεχνικά Φυλλάδια κυκλοφορούν στο εμπόριο αλλά και στο διαδίκτυο.

Ο παρεμβαίνων, ισχυρίζεται ότι τα υποβληθέντα ηλεκτρονικώς τεχνικά φυλλάδια συνιστούν ηλεκτρονικά αντίγραφα της εκτύπωσης του οιονεί πρωτοτύπου, το οποίο είναι ανηρητημένο στην ιστοσελίδα της κατασκευάστριας εταιρείας. Δεν απαιτείται να συνοδεύονται από υπεύθυνη δήλωση για την ακρίβεια του περιεχομένου τους, η οποία μπορεί ευχερώς να διαπιστωθεί, αν ανατρέξει κανείς στην ιστοσελίδα της κατασκευάστριας εταιρείας. Την άποψη αυτή επιβεβαιώνει έμμεσα και η διάταξη του εδ. γ' της παρ. 4 άρθρ.92 ν.4412/2016, και 2.4.2.5 της διακήρυξης.

34. Επειδή, δημόσια έγγραφα είναι τα έγγραφα που έχουν συνταχθεί κατά τους νόμιμους τύπους, από τον καθ' ύλην και κατά τόπον αρμόδιο δημόσιο υπάλληλο ή λειτουργό ή πρόσωπο που ασκεί δημόσια υπηρεσία ή λειτουργία (άρθρο 438 του Κώδικα Πολιτικής Δικονομίας), ενώ ιδιωτικά έγγραφα είναι τα έγγραφα που δεν είναι δημόσια. Σύμφωνα με το άρθρο 11 του ΚΔΔσίας, ως τροποποιηθέν ισχύει, με την παρ. 2 του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 «Κατάργηση της υποχρέωσης επικυρώσεων αντιγράφων εγγράφων» (Α' 74), καταργήθηκε η υποχρέωση υποβολής πρωτοτύπων εγγράφων ή επικυρωμένων αντιγράφων αυτών, ενώπιον μεταξύ άλλων των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΟΤΑ), ως εν προκειμένω. Αναφορικά, με τα ιδιωτικά έγγραφα, προβλέπεται ότι υποβάλλονται και γίνονται υποχρεωτικά αποδεκτά ευκρινή φωτοαντίγραφα από αντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων τα οποία έχουν επικυρωθεί από δικηγόρο, καθώς και ευκρινή φωτοαντίγραφα από τα πρωτότυπα όσων ιδιωτικών εγγράφων φέρουν θεώρηση από υπηρεσίες και φορείς της περίπτωσης α....δ. Περαιτέρω, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ορίζεται ότι (βλ. άρθρο 2.4.2.5) στις περιπτώσεις που με την προσφορά υποβάλλονται ιδιωτικά έγγραφα, αυτά γίνονται αποδεκτά είτε κατά τα προβλεπόμενα στις διατάξεις του Ν. 4250/2014 (Α' 94), είτε και σε απλή

φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση, στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους η οποία φέρει υπογραφή μετά την έναρξη της διαδικασίας σύναψης της παρούσας σύμβασης. Περαιτέρω, το γεγονός ότι τα τεχνικά φυλλάδια, κατά τους όρους της διακήρυξης δεν απαιτείται να υποβάλλονται μεταφρασμένα στην ελληνική γλώσσα ουδόλως συνεπάγεται ότι αίρεται και η υποχρέωση επικύρωσής τους από δικηγόρο (βλ. ν.4194/2013 αρ.36 παρ.2 περ.β' και γ') ή η υποχρέωση συνυποβολής της υπεύθυνης δήλωσης του προσφέροντος περί ακριβείας αυτών, γεγονός που επιρρωνύεται και από τις διατάξεις των άρθρων 2.1.4 και 2.4.2.5 της διακήρυξης, εννοιολογικά ταυτόσημων με τις παρ. 10 και 13 του άρθρου 80 ν. 4412/2016, ως ισχύει, που ουδόλως εξαιρούν τα τεχνικά φυλλάδια από τις διατάξεις που αφορούν στα ιδιωτικά έγγραφα ή στην υποχρέωση υποβολής υπεύθυνης δήλωσης περί ακριβείας αυτών. Ούτε, όμως το γεγονός ότι ιδιωτικό έγγραφο είναι αναρτημένο στο διαδίκτυο, αίρει την υποχρέωση επικύρωσης κατά το ν. 4250/2014 ή βεβαίωσης ακριβείας εκ του προσφέροντος, καθόσον δεν υφίσταται αντίστοιχη διάταξη για τα ιδιωτικά έγγραφα, ως για τα δημόσια ότι δηλαδή μπορούν να χρησιμοποιηθούν νομίμως, ενώπιον ΟΤΑ εν προκειμένω, χωρίς επικύρωση [βλ.παρ.5 του άρθρου 4 του Ν. 3861/2010 (Α' 112), όπως ισχύει] ή έστω Υπεύθυνη Δήλωση. Δηλαδή, με τη δυνατότητα υποβολής Υπεύθυνης Δήλωσης περί βεβαίωσης της ακριβείας των τεχνικών φυλλαδίων, αποτελεί μεν η απλούστευση και επιτάχυνση των διαδικασιών, ωστόσο αυτή δεν εξικνείται έως του σημείου απαλλαγής του προσφέροντος από την εκ μέρους του ανάληψη της υποχρέωσης δήλωσης της ακριβείας αυτών. Έτι περαιτέρω, ενόψει των αρχών της τυπικότητας, της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας που διέπουν τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων, η συνυποβολή της υπεύθυνης δήλωσης στο σταθερό χρονικό σημείο της υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων με το προβλεπόμενο σε αυτές περιεχόμενο, αποτελεί ουσιώδη τυπική προϋπόθεση συμμετοχής στο διαγωνισμό, παράβαση δε του εν λόγω κανόνα εκ μέρους του συμμετέχοντος στο διαγωνισμό, δηλαδή παράλειψη συνυποβολής με την προσφορά, της δήλωσης αυτής ή υποβολής ελλιπούς κατά περιεχόμενο δήλωσης, καθιστά την υποβληθείσα προσφορά του

απαράδεκτη (βλ. μεταξύ άλλων Απόφαση ΑΕΠΠ 320/2019 σκ.28). Εξάλλου, όπως παγίως έχει κριθεί ο όλος μηχανισμός υποβολής και ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, δηλαδή της διαφανούς και αυστηρής διαδικασίας του Διαγωνισμού, κατά την οποία η νομιμότητα συμμετοχής προϋποθέτει την εκπλήρωση τυπικών προϋποθέσεων και την υποβολή των προβλεπόμενων από τις εν λόγω διατάξεις εγγράφων που απαιτούνται από τη Διακήρυξη, η οποία (υποβολή) πρέπει να γίνεται «μαζί με την Προσφορά». Ούτε όμως μια προσφορά δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος ώστε να θεραπευθεί η παράλειψη προσκόμισης εγγράφων των οποίων η κοινοποίηση ήταν απαραίτητη βάσει των εγγράφων της οικείας σύμβασης, δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή οφείλει να ελέγχει αυστηρώς αν τηρήθηκαν τα κριτήρια που η ίδια έχει καθορίσει (βλ., συναφώς, απόφαση της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 40). Επομένως, κατά τους όρους της διακήρυξης, στην περίπτωση υποβολής τεχνικών φυλλαδίων, στο πλαίσιο της επίμαχης διαγωνιστικής διαδικασίας, τα οποία δεν έχουν επικυρωθεί από δικηγόρο χωρίς παράλληλα να συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση εκ του προσφέροντος βεβαιωτική της ακρίβειάς τους, κατά τα ως άνω, η προσφορά χρήζει απόρριψης βάσει των διατάξεων του άρθρου 2.4.6 περ. θ της διακήρυξης, ως αποκλίνουσα από τους όρους της διακήρυξης, χωρίς παράλληλα να καθίσταται νομίμως δεκτική συμπλήρωσης.

35. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, στοιχείο που άλλωστε ουδείς αμφισβητεί, ο ήδη παρεμβαίνων και προσωρινός ανάδοχος υπέβαλλε με την προσφορά του τεχνικά φυλλάδια τα οποία δεν έχουν επικυρωθεί από δικηγόρο, ούτε συνυπέβαλλε υπεύθυνη δήλωση με την οποία να βεβαιώνει την ακρίβειά τους. Επομένως, σε συνέχεια των αναγραφόμενων στην προηγούμενη σκέψη, οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος αναφορικά με την μη πλήρωση των όρων της διακήρυξης σε σχέση με τα κατατεθέντα τεχνικά φυλλάδια του ήδη παρεμβαίνοντος ως προς την πλήρωση των διατάξεων του ν. 4250 ή την

υποβολή Υπεύθυνης Δήλωσης περί της ακρίβειας τους σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2.4.2.5, κρίνονται βάσιμοι και απορρίπτονται ως αβάσιμοι οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής ήτοι περί μη υπαγωγής των τεχνικών φυλλαδίων στην κατηγορία των ιδιωτικών εγγράφων που συνυποβάλλονται συνοδευόμενα από Υπεύθυνη Δήλωση βεβαιωτική της ακρίβειάς τους και περί διάθεσης τους στο εμπόριο αλλά και στο διαδίκτυο, αλλά και του παρεμβαίνοντος περί ευχερούς διαπίστωσης της ακρίβειας τους από την ιστοσελίδα της κατασκευάστριας εταιρείας και περί οιονεί πρωτοτύπου καθόσον ουδόλως επιτελείται ο σκοπός απαίτησης της σχετικής υπεύθυνης δήλωσης η οποία επιφέρει τις κατά νόμο συνέπειες, και πρέπει να συνυποβλάσσεται στο σταθερό χρονικό σημείο της προσφοράς, εξάλλου σαφώς από τους όρους της διακήρυξης, δεν απαιτείται απλή δήλωση αλλά Υπεύθυνη Δήλωση, ομοίως απορριπτέοι κρίνονται και οι ισχυρισμοί του τελευταίου περί έμμεσης επιβεβαίωσης της μη υποχρέωσης υποβολής επικυρωμένων αντιγράφων ή Υ.Δ βάσει της διάταξης του εδ. γ' της παρ. 4 άρθρ.92 ν.4412/2016, και 2.4.2.5 της διακήρυξης, καθόσον αφορούν μόνο στη μετάφραση και όχι στην επικύρωση τους ή στη δήλωση ακριβείας. Συνεπώς, η προσβαλλόμενη πρέπει να ακυρωθεί ως προς την αποδοχή της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου για τα επίμαχα τμήματα (βλ. αίτημα του προσφεύγοντος και σκ. 6 της παρούσας), βάσει των διατάξεων του άρθρου 2.4.6 περ. θ της διακήρυξης, ως αποκλίνουσα από τους όρους της διακήρυξης.

36. Επειδή, γίνεται δεκτή η εισήγηση.

37. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να απορριφθεί η παρέμβαση.

38. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων πρέπει να επιστραφεί βάσει των άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ/τος 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη κατά το σκεπτικό.

Διατάσσει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 13 Απριλίου 2020 και εκδόθηκε στις 21 Απριλίου 2020 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Μιχάλης Π. Σειραδάκης

Ελένη Χούλη