

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**2<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 12 Σεπτεμβρίου 2019, με την εξής σύνθεση: Μαρία Μανδράκη Πρόεδρος, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή – Εισηγήτρια και Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Μέλη.

Για να εξετάσει την με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) -Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.) 997/12-08-2019 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία « .....», που εδρεύει στη ....., οδός ..... – ..... Η εν λόγω προσφυγή ασκήθηκε στο πλαίσιο διαγωνιστικής διαδικασίας που προκηρύχθηκε με την με αριθμ. .... (Α/Α ΕΣΗΔΗΣ .....) διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής « .....» με θέμα: «Επαναληπτικός ηλεκτρονικός ανοικτός διεθνής διαγωνισμός για την προμήθεια εξοπλισμού Τ.Ε.Π. του ..... στην ....., εκτιμώμενης αξίας 858.725,80 € (χωρίς ΦΠΑ). Η ως άνω προσφυγή ασκείται κατά της με αριθμ. 28/30-7-2019 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του ....., κατά το σκέλος αυτής με το οποίο γίνεται δεκτή η Τεχνική Προσφορά (αρ. συστήματος .....) της εταιρείας ....., η οποία συμμετείχε στον διαγωνισμό στην Ομάδα Εξοπλισμού 6: Χειρουργικά Εργαλεία.

Με την ανωτέρω προδικαστική προσφυγή της, κατ' ορθή επισκόπηση αυτής, η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της ως άνω προσβαλλόμενης πράξης.

Κατά της ανωτέρω προσφυγής άσκησε την από 22-08-2019 παρέμβαση της η εταιρεία « .....» με αίτημα την απόρριψη αυτής και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλομένης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της ανωτέρω προσφυγής καταβλήθηκε το παράβολο για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)», ποσού 840,00 € (με κωδικό ηλεκτρονικού παραβόλου .....), που έχει υπολογιστεί δυνάμει της εκτιμώμενης αξίας της Ομάδας 6 του διαγωνισμού στο πλαίσιο της οποίας ασκείται η υπό κρίση προσφυγή, ποσού 158.241, 93 Ευρώ χωρίς ΦΠΑ.

2. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και την παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, περιέχει δε τα κατά Νόμον ουσιώδη στοιχεία και συνεπώς παραδεκτώς άγεται προς εξέταση ενώπιον της ΑΕΠΠ.

3. Επειδή, η ανωτέρω προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 α' του Π.Δ. 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 α' του Ν.4412/2016, δεδομένου ότι η προσβαλλομένη απόφαση κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα στις 01-08-2019 και στη συνέχεια, σε ορθή επανάληψη στις 05-08-2019 μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. Η δε προσφεύγουσα άσκησε την υπό κρίση προσφυγή στις 08-08-2019, ήτοι επομένως εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την γνώση της προσβαλλομένης.

4. Επειδή, η Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκείται η εν λόγω Προσφυγή είναι καθ' ύλην αρμόδια για την εξέταση της, βάσει της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 345 παρ. 1 του Ν.4412/2016, η οποία ανέρχεται σε ποσό 858.725,80 €, πλέον Φ.Π.Α. 24%. Επιπροσθέτως, παραδεκτώς ασκείται ενώπιον της ΑΕΠΠ βάσει του αντικειμένου της (προμήθεια), της ημερομηνίας δημοσίευσης (22/01/2019) στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης ως και την καθ' ύλην αρμοδιότητα της Α.Ε.Π.Π. κατ' αρ. 345 παρ. 1 Ν. 4412/2016, ενώ επιπλέον θεμελιώνεται και η κατά χρόνο αρμοδιότητά της, όπως απαιτείται από τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, όπως ισχύει μετά την τροποποίησή του από το άρθρο 43 παρ. 4 του Ν.4487/2017 (ΦΕΚ Α' 116).

## Αριθμός απόφασης: 1071 / 2019

5. Επειδή με την υπό κρίση προσφυγή της η προσφεύγουσα προβάλλει ότι στην προσφορά της Εταιρείας ..... δεν υπάρχει εγγύηση του κατασκευαστή οίκου χειρουργικών εργαλείων, ήτοι της εταιρείας ....., για 10 (δέκα) έτη ως προβλέπεται στις «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΧΕΙΡΟΥΡΓΙΚΩΝ ΕΡΓΑΛΕΙΩΝ (Είδη 6.1 έως 6.11) - ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ» «εγγύηση εργαλείων 10 έτη», σύμφωνα με την οποία: «[...].Να κατατεθεί ανάλυση εγγύησης του Προμηθευτή και του ίδιου του εργοστασίου». Η μοναδική σχετική αναφορά βρίσκεται σε Πιστοποιητικό του ....., που έχει ως εξής : “We will provide ..... with all the relevant material for the full function and performance of the offered equipment for two (2) years in total.....” – Θα παρέχουμε στην ..... με κάθε σχετικό υλικό για την πλήρη λειτουργία και απόδοση του προσφερόμενου εξοπλισμού για δύο (2) συνολικά έτη.....”. Πλην, όμως, η ανωτέρω δήλωση δεν αναφέρεται σε εγγύηση δέκα (10) ετών, όπως επιτάσσει η προδιαγραφή. Περαιτέρω, στις «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΧΕΙΡΟΥΡΓΙΚΩΝ ΕΡΓΑΛΕΙΩΝ (Είδη 6.1 έως 6.11) - ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ», ζητείται: «Να υπάρχει συμφωνία μεγεθών κι αιτούμενων ειδών με τα προσφερόμενα». Πλην, όμως, στην τεχνική προσφορά της Εταιρείας ..... υπάρχει πληθώρα αποκλίσεων στα προσφερόμενα εργαλεία σε σχέση με τα ζητούμενα. Συγκεκριμένα στις κατηγορίες 6.3 ΣΕΤ ΑΓΓΕΙΟΧΕΙΡΟΥΡΓΙΚΗΣ – 1. ΛΑΒΙΔΕΣ ΑΙΜΟΣΤΑΤΙΚΕΣ DEBAKEY και 6.4 ΣΕΤ ΘΩΡΑΚΟΧΕΙΡΟΥΡΓΙΚΗΣ - 6. ΛΑΒΙΔΕΣ ΑΙΜΟΣΤΑΤΙΚΕΣ ενώ ζητούνται αιμοστατικές λαβίδες, προσφέρονται ανατομικές λαβίδες. Καθώς και στην κατηγορία 6.6. ΣΕΤ ΙΣΧΙΟΥ - 3. Μοχλοί, προσφέρονται στην πλειοψηφία λάθος και εντελώς διαφορετικοί τύποι χειρουργικών εργαλείων από τους ζητούμενους.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα έχει έννομο συμφέρον στην άσκηση της υπό κρίση προσφυγής καθώς αυτή συμμετέχει στον υπό κρίση διαγωνισμό κι επιδιώκει ν’ αναδειχθεί η ίδια ανάδοχος της μελέτης σε περίπτωση που γίνει δεκτή η προσφυγή της. Σημειώνεται ότι στην Ομάδα 6 του διαγωνισμού, στο πλαίσιο της οποίας ασκείται η υπό κρίση προσφυγή, συμμετέχουν μόνο η προσφεύγουσα και η νυν παρεμβαίνουσα εταιρεία.

## Αριθμός απόφασης: 1071 / 2019

7. Επειδή, η υπό κρίση παρέμβαση ασκήθηκε νόμιμα κι εμπρόθεσμα στις 22-08-2019, ήτοι εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από τη γνώση αυτής, δεδομένου ότι η ασκηθείσα προσφυγή κοινοποιήθηκε στην παρεμβαίνουσα στις 14-08-2019 μέσω της επικοινωνίας στο ΕΣΗΔΗΣ. Ασκήθηκε δε από παρεμβαίνοντα έχοντα έννομο συμφέρον δεδομένου ότι αυτός και η προσφεύγουσα είναι οι δύο μοναδικοί συμμετέχοντες στη συγκεκριμένη Ομάδα του διαγωνισμού κι, επομένως, τα συμφέροντα του καταφανώς θίγονται σε περίπτωση ευδοκίμησης της προσφυγής.

8. Επειδή, με την παρέμβαση του ο παρεμβαίνων οικονομικός φορέας ισχυρίζεται ότι η κρινόμενη προσφυγή είναι παρελκυστική κι, αποτελεί αντικείμενο εσφαλμένης ερμηνείας του όρου ειδικού όρου 6.7 «Εγγυημένη λειτουργία προμήθειας» της διακήρυξης (βλ. σελ. 58 αυτής), του όρου 2.2.2. των «ΟΡΩΝ ΕΓΓΥΗΣΕΩΝ-ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ» του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Β' της διακήρυξης (σελ. 185 της διακήρυξης) σε συνδυασμό με τους «ΕΙΔΙΚΟΥΣ ΟΡΟΥΣ» του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Β' της διακήρυξης (σελ. 119 της διακήρυξης), από τους οποίους προκύπτει ότι η ζητούμενη ελάχιστη εγγύηση καλής λειτουργίας των υπό κρίση εργαλείων είναι 2 έτη, ενώ τα αναφερόμενα περί δεκαετούς εγγυήσεως στους «ΕΙΔΙΚΟΥΣ ΟΡΟΥΣ» του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Β' της διακήρυξης αποτελούν προϊόν ασάφειας της διακήρυξης, η οποία δεν μπορεί να αντιταχθεί στον ίδιο. Άλλωστε μόνο για το προσφερόμενο σετ εργαλείων της υποομάδας 6.7 προσέφερε την ελάχιστη διετή εγγύηση ενώ για τις λοιπές υποομάδες 6.1-6.6. και 6.8-6.11 προσέφερε δεκαετή εγγύηση, αφού πάντοτε παρέχεται η δυνατότητα παροχής εγγυήσεως μεγαλύτερης από την ελάχιστη ζητούμενη. Επί του προβαλλόμενου δεύτερου λόγου της προσφυγής, ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι είναι αόριστος και σε κάθε περίπτωση σε ότι αφορά την αιτίαση ότι στις κατηγορίες 6.3 και 6.4 ζητούνται αιμοστατικές λαβίδες και προσφέρονται ανατομικές, αντικρούει ότι είναι σαφές από το κατατιθέμενο προσπέκτους Α κωδ. από 09 -12 ότι τα προσφερόμενα εργαλεία είναι αιμοστατικές λαβίδες PEAN, mosquitos (Haemostatic forceps) και αυτό προκύπτει από την αντιστοίχιση των κωδικών τους με τις σελίδες του καταλόγου στο κεφάλαιο 12. Αναφορικά, περαιτέρω, με την αιτίαση ότι στην κατηγορία 6.6 ΣΕΤ ΙΣΧΥΟΥ-3.Μοχλοί προσφέρονται στην πλειοψηφία λάθος

## **Αριθμός απόφασης: 1071 / 2019**

κι εντελώς διαφορετικοί τύποι εργαλείων, είναι αόριστη και προσχηματική και σε κάθε περίπτωση αρμόδια να το κρίνει ήταν η Επιτροπή του διαγωνισμού, η οποία αξιολόγησε ως τεχνικά αποδεκτά τα εν λόγω είδη.

9. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή δεν απέστειλε τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης με τις απόψεις της επί της ασκηθείσας προσφυγής, πλην, όμως, δεδομένου ότι τα απαιτούμενα κρίσιμα στοιχεία για την μελέτη κι εξέταση της υπόθεσης ήταν διαθέσιμα ηλεκτρονικά στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, στον οποίο παραχωρήθηκε πρόσβαση στο Κλιμάκιο που εξέτασε την υπό κρίση προσφυγή και, περαιτέρω, δεν προέκυψε εκ του ανωτέρω λόγου δυσχέρεια για τη συναγωγή κρίσης επί της υπό εξέταση υπόθεσης κι, επομένως την αποτελεσματική προδικαστική προστασία, κρίθηκε μη αναγκαία η επιβολή στην αναθέτουσα αρχή της χρηματικής κύρωσης του άρθρου 365 παρ.3 του Ν.4412.2016.

10. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 6.7 «Εγγυημένη λειτουργία προμήθειας» της διακήρυξης: «Ο ανάδοχος μετά το πέρας της δοκιμαστικής λειτουργίας και την οριστική παραλαβή υποχρεούται να παρέχει εγγύηση καλής λειτουργίας διάρκειας τουλάχιστον δύο ετών (2), από την παράδοση του κατά τους όρους της διακήρυξης και τις ισχύουσες διατάξεις εκτός των ειδών με α/α 28.1. και 29.1. για τα οποία είναι πέντε (5) τουλάχιστον χρόνια, σύμφωνα με το Τεύχος των Τεχνικών Προδιαγραφών και τα λοιπά τεύχη της σύμβασης. Ο προμηθευτής υποχρεούται, ως και την εξασφάλιση διάθεσης ανταλλακτικών για δέκα τουλάχιστον (10) συνολικά έτη, με έγγραφη επιβεβαίωση του μητρικού κατασκευαστικού οίκου. Σε περίπτωση προσφοράς της εγγύησης καλής λειτουργίας πέραν των δύο ετών, η σχετική πέραν των δύο ετών επιβεβαίωση θα γίνεται με έγγραφη βεβαίωση του κατασκευαστικού μητρικού οίκου και οπωσδήποτε με ειδική αναφορά για τον αντίστοιχο διαγωνισμό ή την επανάληψή του. Κατά τη διάρκεια της εγγύησης το Νοσοκομείο δεν θα ευθύνεται για καμία βλάβη του όλου μηχανήματος προερχόμενη από τη συνήθη και ορθή χρήση του και δεν θα επιβαρύνεται με κανένα ποσό για τα εργατικά, ανταλλακτικά υλικά, εκτός αναλωσίμων που αναφέρεται στη διακήρυξη ότι εξαιρούνται. Στην πλήρη εγγύηση περιλαμβάνεται υποχρέωση του προμηθευτή και για προληπτικό έλεγχο συντήρησης, σύμφωνα με τις οδηγίες του Κατασκευαστικού Οίκου, ώστε το

## Αριθμός απόφασης: 1071 / 2019

μηχάνημα να είναι πάντα σε κατάσταση ετοιμότητας, ότι δηλαδή ακριβώς προβλέπει το σχέδιο πλήρους σύμβασης. ΚΑΤΑ ΤΗΝ ΔΙΑΡΚΕΙΑ ΤΗΣ ΕΓΓΥΗΣΗΣ ΙΣΧΥΟΥΝ ΟΙ ΠΟΙΝΙΚΕΣ ΡΗΤΡΕΣ ΤΟΥ ΣΥΝΗΜΜΕΝΟΥ ΣΧΕΔΙΟΥ ΣΥΜΒΑΣΗΣ[...]. Περαιτέρω, σύμφωνα με το κεφάλαιο «Τ Ε Χ Ν Ι Κ Ε Σ Π Ρ Ο Δ Ι Α Γ Ρ Α Φ Ε Σ ΧΕΙΡΟΥΡΓΙΚΩΝ ΕΡΓΑΛΕΙΩΝ ( Είδη 6.1εως και 6.11) – ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ»: [...]Εγγύηση εργαλείων 10 έτη. Να κατατεθεί ανάλυση εγγύησης του Προμηθευτή και του ίδιου του εργοστασίου.[...] Για τα είδη 6.1 εως και 6.11 η αξιολόγηση θα γίνει για το σύνολο των ζητούμενων εργαλείων που απαρτίζουν το κάθε ζητούμενο σέτ. Συνεπώς προσφορές για μέρος εργαλείων ενός σέτ θα απορρίπτονται ως απαράδεκτες[...]. Ακόμη, σύμφωνα με το κεφάλαιο «ΕΙΔΙΚΟΙ ΤΕΧΝΙΚΟΙ ΟΡΟΙ» της διακήρυξης (σελ. 184 επ.) [...]2.2.2 Ο προμηθευτής υποχρεούται να εγγυηθεί την καλή λειτουργία του εξοπλισμού για δυο (2) τουλάχιστον χρόνια από την παράδοση του κατά τους όρους της διακήρυξης και τις ισχύουσες διατάξεις ως και την εξασφάλιση διάθεσης ανταλλακτικών για δέκα τουλάχιστον (10) συνολικά έτη. Κατά τη διάρκεια της εγγύησης το ..... δεν θα ευθύνεται για καμία βλάβη του όλου μηχανήματος προερχόμενη από τη συνήθη και ορθή χρήση του και δεν θα επιβαρύνεται με κανένα ποσό για τα εργατικά, ανταλλακτικά και λοιπά υλικά μονοπωλιακά , εκτός αναλωσίμων που αναφέρεται στη διακήρυξη ότι εξαιρούνται. Στην πλήρη εγγύηση περιλαμβάνεται υποχρέωση του προμηθευτή και για προληπτικό έλεγχο συντήρησης, σύμφωνα με τις οδηγίες του Κατασκευαστικού Οίκου, ώστε το μηχάνημα να είναι πάντα σε κατάσταση ετοιμότητας.[...] 4. ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΑ – ΑΝΑΛΩΣΙΜΑ – SERVICE 4.1. Ο προμηθευτής υποχρεούται να εξασφαλίσει την αποθήκευση ανταλλακτικών και κύρια τη διάθεση ανταλλακτικών, ως και λοιπών αναλωσίμων υλικών μονοπωλιακού χαρακτήρα, επί δέκα (10) τουλάχιστον συνολικά έτη. Η ανάλογη δέσμευση θα γίνεται με κατάθεση σχετικής έγγραφης βεβαίωσης. 4.2. Στην τεχνική προσφορά, θα περιλαμβάνονται οπωσδήποτε σε λίστα όλα τα απαραίτητα υλικά - αναλώσιμα για την λειτουργία του μηχανήματος.

11. Επειδή, από τη γραμματική ερμηνεία των ανωτέρω διατάξεων προκύπτει με σαφήνεια ότι η προβλεπόμενη ελάχιστη διετής εγγύηση αφορά την καλή λειτουργία των προσφερόμενων ειδών, ενώ η προβλεπόμενη δεκαετής εγγύηση αφορά την εγγύηση των εργαλείων, ήτοι τη διασφάλιση της

## Αριθμός απόφασης: 1071 / 2019

ύπαρξης (αποθήκευσης)/διάθεσης ανταλλακτικών και λοιπών αναλώσιμων. Επίσης, σε αυτήν περιλαμβάνεται και η υποχρέωση του προμηθευτή και για προληπτικό έλεγχο συντήρησης, σύμφωνα με τις οδηγίες του Κατασκευαστικού Οίκου. Η εν λόγω πλήρης εγγύηση διασφαλίζεται με την κατάθεση έγγραφης βεβαίωσης από τον μητρικό κατασκευαστικό οίκο. Σημειωτέον ότι η ανωτέρω ερμηνεία των συγκεκριμένων, ως άνω, διατάξεων της διακήρυξης, τις οποίες επικαλείται και ο παρεμβαίνων στην παρέμβαση του προκύπτει ευθέως από τη διακήρυξη, ήτοι με την απλή ανάγνωση των σχετικών όρων και, σε αντίθεση με τα υποστηριζόμενα από τον παρεμβαίνοντα ουδεμία ασάφεια δημιουργείται σχετικά με αυτούς.

12. Επειδή, τα ανωτέρω διαπιστώθηκαν και από την ίδια την Επιτροπή διαγωνισμού με την μειοψηφία των δύο εκ των πέντε μελών της, όπου επί του ζητήματος της αποδοχής ή μη της τεχνικής προσφοράς του παρεμβαίνοντος στην Ομάδα 6 του διαγωνισμού διατύπωσαν την ακόλουθη άποψη: «Όσον αφορά το θέμα της εγγύησης καλής λειτουργίας: στο Φύλλο Συμμόρφωσης επί των Ειδικών Τεχνικών Προδιαγραφών, στην παράγραφο 8, ζητάμε: «Εγγύηση εργαλείων 10 έτη. Να κατατεθεί ανάλυση εγγύησης του Προμηθευτή και του ίδιου του εργοστασίου». Σε καμία από τις παραπομπές της εταιρίας ..... δεν υπάρχει η εγγύηση της κατασκευάστριας εταιρίας ..... Ψάχνοντας όλα τα έγγραφα της εταιρίας, το μόνο που υπάρχει είναι ένα πιστοποιητικό της εταιρίας ..... που αναφέρει πως: «Θα παρέχουμε στην ..... με κάθε σχετικό υλικό για την πλήρη λειτουργία και απόδοση του προσφερόμενου εξοπλισμού για δύο (2) συνολικά χρόνια. Θα συνεχίσουμε να παρέχουμε όλα τα ανωτέρω στον τελικό χρήστη ακόμα και εάν η ..... πάψει να είναι η αποκλειστική μας αντιπρόσωπος στην Ελλάδα ή εάν η ..... σταματήσει να υφίσταται ως επιχείρηση στην Ελλάδα». Δήλωση, που εμφανέστατα δεν αναφέρεται σε εγγύηση δέκα (10) χρόνια που επιτάσσει η προδιαγραφή αλλά σε δύο (2). Επιπροσθέτως, δεν αναφέρεται πουθενά ο όρος εγγύηση όπως διεθνώς είθισται σε οποιοδήποτε προϊόν, αλλά η «παροχή υλικού προκειμένου να λειτουργεί ο προσφερόμενος εξοπλισμός», που στην ουσία είναι παροχή και επάρκεια ανταλλακτικών. Γι' αυτόν τον λόγο απορρίπτεται από την συνέχεια του διαγωνισμού η εταιρία .....». Η ίδια ανωτέρω άποψη των δύο

## **Αριθμός απόφασης: 1071 / 2019**

μειοψηφούντων μελών της Επιτροπής, όπως αποτυπώθηκε στο σχετικό πρακτικό κι έγινε δεκτή με την προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, επαναλαμβάνεται αυτούσια στην νεώτερη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, που περιέχεται στο με αριθμ. 32/05-09-2019 πρακτικό για την «ΔΙΟΡΘΩΣΗ ΤΗΣ ΑΡΙΘΜ. 28/30-07-2019 (Θ.24) απόφασης του Δ.Σ. του .....», η οποία αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 09-09-2019 και η οποία σε σχέση με το κρινόμενο ζήτημα αναφέρεται και επαναλαμβάνει τα αναφερόμενα στην προσβαλλόμενη απόφαση. Παραταύτα, η αναθέτουσα αρχή, η οποία, σημειωτέον, δεν απέστειλε απόψεις για την ασκηθείσα προσφυγή στην ΑΕΠΠ, ενέκρινε και το νεώτερο αυτό πρακτικό, με την επανάληψη των διαλαμβανομένων στην προσβαλλόμενη απόφαση.

13. Επειδή, όπως προκύπτει από την επισκόπηση του φακέλου της προσφοράς του παρεμβαίνοντος και ο ίδιος συνομολογεί με την παρέμβαση του, για το υποείδος με αρ.6.7 προσκόμισε βεβαίωση του κατασκευαστικού οίκου ..... για την ελάχιστη διετή εγγύηση (καλής λειτουργίας, ως φαίνεται από το περιεχόμενο αυτής) κι, επί της ουσίας, προκύπτει από τα αναφερόμενα στην παρέμβαση (βλ. σελ. 8-9). Για τα δε λοιπά υποείδη της Ομάδας 6 (6.1-6.6 και 6.8-6.11) προσκόμισε βεβαιώσεις για την εγγύηση καλής λειτουργίας των ειδών με υπέρβαση της ελάχιστης διετούς εγγυημένης περιόδου, ήτοι για δέκα έτη. Συνεπώς, προκύπτει ότι για τα είδη της Ομάδας 6 και πάντως για το υποείδος με αριθμ. 6.7 δεν έχει προσκομισθεί η προβλεπόμενη βεβαίωση του μητρικού κατασκευαστικού οίκου για δεκαετή εγγύηση των εργαλείων (ανταλλακτικών) και μάλιστα κατά συνομολόγηση του παρεμβαίνοντος.

14. Επειδή, όπως προκύπτει από την επισκόπηση της προσφοράς της προσφεύγουσας αυτή, σε αντίθεση με τον παρεμβαίνοντα, τόσο η ίδια ως προμηθεύτρια των ζητούμενων ειδών, όσο και το εργοστάσιο κατασκευής παρέχουν εγγύηση καλής λειτουργίας και ποιότητας του μετάλλου για δέκα (10) έτη και δηλώνουν ότι κατά το χρόνο εγγύησης των εργαλείων θα παρέχουν πλήρες service στα εργαλεία. Ακόμη σε όλα τα εργαλεία του οίκου ..... υπάρχει χαραγμένη «ειδική μήτρα» (Data Matrix-GS1) καταχώρησης δεδομένων μέσω Η/Υ με κωδικοποιημένη τη χρονολογία κατασκευής – παράδοσης (serial no,part no not no etc) όπου εξασφαλίζει την



## Αριθμός απόφασης: 1071 / 2019

ανιχνευσιμότητα και ασφάλεια του εργαλείου. Ειδικότερα, με την από 01-03-2019 (ψηφιακά υπογεγραμμένη) βεβαίωση της η προμηθεύτρια δηλώνει: [...] Η επιχειρηματική μονάδα στην οποία θα κατασκευαστούν τα προσφερόμενα προϊόντα : Ομάδα Εξοπλισμού 6 - Χειρουργικά Εργαλεία (α/α 6.1 έως 6.11) είναι η ....., ....., ..... και ο τόπος εγκατάστασής της είναι η ..... [..]9. Η εταιρεία μας και το εργοστάσιο κατασκευής ..... παρέχει εγγύηση καλής λειτουργίας, ποιότητας του μετάλλου και παροχή ανταλλακτικών για δέκα (10) έτη. Η εταιρεία μας και το εργοστάσιο κατασκευής ..... (.....) ..... παρέχει εγγύηση καλής λειτουργίας για πέντε (5) έτη και παροχή ανταλλακτικών για δέκα (10) έτη. Κατά τον χρόνο εγγύησης υποχρεούμαστε να επισκευάσουμε, διορθώσουμε, αντικαταστήσουμε και γενικά να παρέχουμε πλήρες service αμέσως στα ανωτέρω (χειρουργικά εργαλεία – διαγνωστικός εξοπλισμός) που έχουν υποστεί βλάβη από τη συνήθη και ορθή χρήση. Επίσης, με την από 21-2-2019 βεβαίωση της η εταιρεία ..... [..] επιβεβαιώνει και εγγυάται την διαθεσιμότητα όλων των ανταλλακτικών για 10 χρόνια[...].

15. Κατόπιν των ανωτέρω ο σχετικός λόγος της προσφυγής κρίνεται βάσιμος και θα πρέπει να γίνει δεκτός.

16. Επειδή, σύμφωνα με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής: «Ζητείται στις «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΧΕΙΡΟΥΡΓΙΚΩΝ ΕΡΓΑΛΕΙΩΝ (Είδη 6.1 έως 6.11) -ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ» «Να υπάρχει συμφωνία μεγεθών κι αιτούμενων ειδών με τα προσφερόμενα». Στην τεχνική προσφορά της Εταιρείας ..... υπάρχει πληθώρα αποκλίσεων στα προσφερόμενα εργαλεία σε σχέση με τα ζητούμενα. Συγκεκριμένα στις κατηγορίες 6.3 ΣΕΤ ΑΓΓΕΙΟΧΕΙΡΟΥΡΓΙΚΗΣ – 1. ΛΑΒΙΔΕΣ ΑΙΜΟΣΤΑΤΙΚΕΣ DEBAKEY και 6.4 ΣΕΤ ΘΩΡΑΚΟΧΕΙΡΟΥΡΓΙΚΗΣ - 6. ΛΑΒΙΔΕΣ ΑΙΜΟΣΤΑΤΙΚΕΣ ενώ ζητούνται αιμοστατικές λαβίδες, προσφέρονται ανατομικές λαβίδες. Καθώς και στην κατηγορία 6.6. ΣΕΤ ΙΣΧΙΟΥ - 3. Μοχλοί προσφέρονται στην πλειοψηφία λάθος και εντελώς διαφορετικοί τύποι χειρουργικών εργαλείων από τους ζητούμενους. Όπως αποδεικνύονται από την Τεχνική Περιγραφή και τα PROSPECTUS A (κωδ. από 09- έως 12-) & PROSPECTUS A (κωδ. από 22- έως 32-) της Τεχνικής του προσφοράς, τα οποία σας επισυνάπτουμε».

## Αριθμός απόφασης: 1071 / 2019

17. Επειδή, σε ότι αφορά το πρώτο σκέλος του ως άνω λόγου της προσφυγής σχετικά με τις κατηγορίες 6.3 και 6.4 αυτός προβάλλει αβάσιμος, αφού από την επισκόπηση του φακέλου της προσφοράς του παρεμβαίνοντος και ειδικότερα, από το κατατιθέμενο προσπέκτους Α κωδ. από 09 -12 όπου φαίνεται ότι τα προσφερόμενα εργαλεία είναι αιμοστατικές λαβίδες PEAN, mosquitos (Haemostatic forceps) και την αντιστοίχιση των κωδικών τους με τις σελίδες του καταλόγου στο κεφάλαιο 12, προκύπτει ότι προσφέρονται αιμοστατικές και όχι ανατομικές λαβίδες. Αναφορικά, περαιτέρω, με την αιτίαση ότι στην κατηγορία 6.6 ΣΕΤ ΙΣΧΥΟΥ-3.Μοχλοί προσφέρονται στην πλειοψηφία λάθος κι εντελώς διαφορετικοί τύποι εργαλείων, είναι αόριστη, ως και ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται. Το γεγονός ότι η προσφεύγουσα έχει επισυνάψει πλήθος εγγράφων (τεχνική περιγραφή και προσπέκτους) από την προσφορά του παρεμβαίνοντος δεν καθιστά την προσφυγή της ορισμένη και δυνάμενη να αξιολογηθεί από την ΑΕΠΠ, αφού όχι μόνο η προσφεύγουσα δεν αναφέρει τις όποιες πλημμέλειες γενικά και αόριστα αναφέρει ότι υπάρχουν, αλλά, με τον ανωτέρω τρόπο η ΑΕΠΠ θα πρέπει επί της ουσίας να υποκαταστήσει την προσφεύγουσα στη διάγνωση και επισήμανση τυχόν πλημμελειών, μελετώντας όλα τα σχετικά έγγραφα. Συνεπώς, ο παρών λόγος της προσφυγής τυγχάνει απορριπτός.

18. Επειδή, ο παρεμβαίνων επισυνάπτει μετά το τέλος της παρέμβασης του και την υπογραφή της από τον νόμιμο εκπρόσωπο του, υπόμνημα που είχε καταθέσει στο ΕΣΗΔΗΣ απευθυνόμενο στην Επιτροπή του διαγωνισμού για αναφερόμενες πλημμέλειες της τεχνικής προσφοράς της προσφεύγουσας. Τούτο όμως απαραδέκτως υποβάλλεται ενώπιον του Κλιμακίου που εξετάζει την κρινόμενη προσφυγή και δεν μπορεί να ληφθεί υπόψη αφού, αφενός μεν τα όρια ελέγχου της Αρχής περιορίζονται στα προσβαλλόμενα με την προσφυγή κεφάλαια, όπως, άλλωστε και η παρέμβαση και σε καμία περίπτωση δεν μπορούν να ελεγχθούν παρεπιπτόντως και με αφορμή την παρέμβαση τιθέμενα ζητήματα, τα οποία αν ο παρεμβαίνων ήθελε να προσβάλλει όφειλε να πράξει με το προβλεπόμενο ένδικο βοήθημα, ακολουθώντας την ισχύουσα διαδικασία.

19. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω η προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή και η παρέμβαση ν' απορριφθεί.

**Αριθμός απόφασης: 1071 / 2019**

20. Επειδή, κατόπιν της προηγούμενης σκέψης θα πρέπει να διαταχθεί η επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου στην προσφεύγουσα ποσού 840,00 € (με κωδικό ηλεκτρονικού παραβόλου .....).

**Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την προσφυγή και ακυρώνει την προσβαλλομένη με αριθ. 28/30-7-2019 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του ..... κατά το σκέλος αυτής με το οποίο γίνεται δεκτή η Τεχνική Προσφορά της εταιρείας ..... στην Ομάδα 6 του διαγωνισμού, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Διατάσσει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου στην προσφεύγουσα ποσού 840,00 € (με κωδικό ηλεκτρονικού παραβόλου .....).

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 12 Σεπτεμβρίου 2019 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 24 Σεπτεμβρίου 2019.

**Η Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Μαρία Κων. Μανδράκη**

**Ελένη Κατσικά**