

Η

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

7ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 8^η Οκτωβρίου 2019 με την εξής σύνθεση: Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου Πρόεδρος, Χρυσάνθη Ζαράρη – Εισηγήτρια και Μιχαήλ Σειραδάκης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 30.08.2019 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/1080/30.08.2019 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» με διακριτικό τίτλο «.....», που εδρεύει στα....., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του Γενικού Νοσοκομείου Ανατολικής Αχαΐας (εφεξής αναθέτουσα αρχή), νομίμως εκπροσωπούμενης και

Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στηνόπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή ο προσφεύγων επιδιώκει να ακυρωθεί, η υπ' αριθμ. πρωτ. 5/16^η/13.8.2019 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Γ.Ν. Ανατολικής Αχαΐας κατά το μέρος που έκρινε αποδεκτή την τεχνική προσφορά που υπέβαλε η εταιρεία «.....» στον ηλεκτρονικό ανοικτό διαγωνισμό που προκήρυξε με την υπ' αριθ. 4296/2019 διακήρυξή του, όσον αφορά ειδικότερα το τμήμα 1, αυτόματος αναλυτής ολικού αίματος Ν.Μ Αιγίου.

Ο παρεμβαίνων αιτείται τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης με την οποία κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του.

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 κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, e-παραβόλο ύψους 600, 00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 293346763959 1029 0007, αποδεικτικό πληρωμής στην ΤΡΑΠΕΖΑ ΠΕΙΡΑΙΩΣ της 28.08.2019, εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών του e- παραβόλου με αναφορά «αυτόματη δέσμευση»).

2. Επειδή, με την με αριθμό. 4296/2019 Διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την προμήθεια «Αντιδραστηρίων αιματολογικών τεστ» (CPV) : 33696200-7, εκτιμώμενης αξίας 80.821,00 €, πλέον ΦΠΑ που υποδιαιρείται σε 4 τμήματα μεταξύ των οποίων το επίμαχο τμήμα 1: «Αυτόματος αναλυτής ολικού αίματος Ν.Μ Αιγίου», εκτιμώμενης αξίας 40.000,00€ πλέον ΦΠΑ 24% 49.600,00€. Η σύμβαση θα ανατεθεί με κριτήριο την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά αποκλειστικά βάση της βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής. Προσφορές υποβάλλονται είτε για το σύνολο των προκηρυχθέντων ειδών και το σύνολο της

ζητούμενης ποσότητας αυτών, είτε για κάθε Νοσηλευτική Μονάδα χωριστά αλλά για το σύνολο της ζητούμενης ποσότητας.

3. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) με ΑΔΑΜ 19PROC004955016 καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. όπου έλαβε συστημικό αριθμό 73940.

4. Επειδή, ο επίμαχος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο διενέργειας του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 30.08.2019 και κοινοποιήθηκε από τον προσφεύγοντα στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, έχει ασκηθεί: α) εμπρόθεσμα, δοθέντος ότι ο προσφεύγων, έλαβε πλήρη γνώση της προσβαλλόμενης στις 20.08.2019, β) με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) είναι νομίμως υπογεγραμμένη.

6. Επειδή, ο προσφεύγων, ως προσφέρων του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή, θεμελιώνει προφανές έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης απόφασης, καθόσον ευλόγως προσδοκά να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001) και θεμελιώνει τη ζημία του στην τυχόν παράνομη συμμετοχή στην οικεία διαγωνιστική διαδικασία τρίτων και εν προκειμένω του ήδη παρεμβαίνοντος.

7. Επειδή, με την προσβαλλόμενη απόφαση «ΘΕΜΑ15ο: Έγκριση τεχνικής αξιολόγησης ανοιχτού ηλεκτρονικού δ/σμού προμήθειας αντιδραστηρίων Αιματολογικών τεστ» εγκρίθηκε το πρακτικό της αρμόδιας Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης Προσφορών» της επίμαχης διαγωνιστικής διαδικασίας, όπου κρίθηκαν αποδεκτές οι προσφορές τόσο του προσφεύγοντος όσο και του παρεμβαίνοντος, ως πληρούσες όλους τους όρους του διαγωνισμού.

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, στις 30.08.2019, προέβη σε κοινοποίηση -δια της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού- στους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς που μπορεί να θίγονται από την αποδοχή της υπό εξέταση Προδικαστικής Προσφυγής και απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις από 06.09.2019 απόψεις της.

9. Επειδή, ο παρεμβαίνων κατέθεσε την από 09.09.2019 παρέμβαση του στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, ήτοι εμπροθέσμως και κατά τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 3 του ν.4412/2016, όπου με προφανές έννομο συμφέρον αιτείται τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης με την οποία ομοίως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του.

10. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω νομίμως και καταρχήν παραδεκτώς ασκείται η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή και η παρέμβαση που υποβάλλονται ενώπιον του 7^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, σε συνέχεια της με αρ. πρωτ. 205/15.02.2019 Πράξης της Προέδρου του.

11. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται, κατ' αρχήν, ότι η προσβαλλόμενη απόφαση πρέπει να ακυρωθεί καθόσον: «Με το άρθρο 7 παρ.1 του ν. 2955/2001 «Προμήθειες Νοσοκομείων και των

λοιπών μονάδων υγείας Πε.Σ.Υ. και άλλες διατάξεις» (Α' 256) ορίζεται ότι : «Οι ανάγκες των νοσοκομείων μπορεί να καλύπτονται με τη διενέργεια διαγωνισμών για την αγορά ή τη μίσθωση ιατροτεχνολογικών μηχανημάτων και αναλωσίμων, με τη μέθοδο της προσφοράς από τους προμηθευτές τιμής ανά εργαστηριακή εξέταση ή διαγνωστική ή θεραπευτική πράξη ή καθορισμένα σύνολα εργαστηριακών εξετάσεων ή διαγνωστικών ή θεραπευτικών πράξεων. Η προσφερόμενη τιμή περιλαμβάνει την παραχώρηση των μηχανημάτων, των αντιδραστηρίων, του αναλώσιμου υλικού και της συντήρησης για όλο το χρονικό διάστημα της σύμβασης. Ειδικότερα, στην προσφερόμενη από τον προμηθευτή τιμή μονάδας συμπεριλαμβάνεται υποχρεωτικό : (α).... (ζ) Το σύνολο των απαιτούμενων ανταλλακτικών, αναλώσιμων υλικών ή αντιδραστηρίων». Με Βάση την οριζόμενη στις πιο πάνω διατάξεις του Ν. 2955/2001 μέθοδο προσφοράς τιμής ανά εξέταση, ζητείται με τη διακήρυξη του διαγωνισμού, όσον αφορά τα είδη που αναφέρονται στο τμήμα 1 αυτού, η παραχώρηση της χρήσης δύο αυτόματων αιματολογικών αναλυτών και η προμήθεια των υλικών (αντιδραστηρίων, αναλωσίμων κλπ) που απαιτούνται για την εκτέλεση των μνημονευόμενων στον σχετικό πίνακα του Β' Μέρους του Παραρτήματος Ι αυτής, 40.000 εξετάσεων γενικής αίματος μέτρησης 24 παραμέτρων, όπως αυτές καθορίζονται με τον όρο 3.1 του Μέρους Α' του ιδίου Παραρτήματος. Περαιτέρω στο Παράρτημα ΙΙΙ της διακήρυξης παρατίθεται με Βάση τις ζητούμενες εξετάσεις υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς, διαμορφωμένο από την αναθέτουσα αρχή, το οποίο αποτελείται από δύο πίνακες: Τον «Πίνακα 1 (Αντιδραστήρια)» με τα προσφερόμενα ανά εξέταση αντιδραστήρια, ποσότητες (συσκευασίες) και τιμές που αντιστοιχούν στην κάθε εξέταση και τον «Πίνακα 2 (Αναλώσιμα υλικά)», στον οποίο πρέπει οι

διαγωνιζόμενοι να συμπληρώσουν, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις στήλες του εν λόγω πίνακα (είδος υλικού, κωδικό προμηθευτή, είδος εξετάσεων για τις οποίες χρησιμοποιείται, αριθμός εξετάσεων στις οποίες χρησιμοποιείται, ποσότητες που προσφέρονται, τιμή ανά μονάδα, ετησία δαπάνη και τιμή ανά εξέταση). Όπως δε επισημαίνεται με τον όρο 3 των τεχνικών προδιαγραφών του Μέρους Α' του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης (σελ. 35) «για την ορθή συμπλήρωση των πινάκων της οικονομικής προσφοράς, πέραν του αναγραφόμενου αριθμού εξετάσεων της διακήρυξης θα πρέπει να λαμβάνεται υπόψη η χρονική σταθερότητα των προσφερομένων ειδών μετά το άνοιγμα της πρωτοταγούς συσκευασίας τους, σύμφωνα με τις κατατεθειμένες οδηγίες χρήσης των κατασκευαστικών οίκων, όπως και η απαιτούμενη συχνότητα επαναθαθμονόμησης για 365 ημέρες», ενώ με τον όρο 2 του ίδιου Μέρους του ως άνω Παραρτήματος υπό τον τίτλο «Απαιτήσεις» επισημαίνεται ότι με «αποκλειστική ευθύνη του προμηθευτή, που αποδεικνύεται έγγραφα, θα πρέπει να εξασφαλίζεται ... η προμήθεια των απαιτούμενων υλικών βαθμονόμησης και ελέγχου (standards, controls) σε ποσότητες που να μην παρακωλύεται η απρόσκοπτη λειτουργία του εργαστηρίου». Από τις ως άνω παρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 7 παρ. 1 του ν. 2955/2001 σε συνδυασμό με τους προαναφερθέντες όρους της διακήρυξης, ερμηνευόμενων υπό το πρίσμα της αρχής της διαφάνειας που αποβλέπει στη διασφάλιση της ίσης μεταχείρισεως των διαγωνιζομένων, συνάγεται ότι οι διαγωνιζόμενοι, σύμφωνα με την ως άνω μέθοδο της προσφοράς τιμής ανά εργαστηριακή εξέταση, οφείλουν να προσδιορίσουν στην τεχνική προσφορά τους, σύμφωνα με το υπόδειγμα της διακήρυξης, τον ακριβή αριθμό των συσκευασιών των αντιδραστηρίων και λοιπών υλικών που θα απαιτηθούν και πρέπει να επαρκούν τόσο για τη διενέργεια των

ζητουμένων εξετάσεων όσο και για τη διενέργεια ποιοτικού ελέγχου, σύμφωνα με τις οδηγίες του κατασκευαστή τους, η δε παράλειψη τούτου ή «η αναγραφή αριθμού συσκευασιών μικροτέρου από τον απαιτούμενο (εν όψει της ποσότητας και της διάρκειας ζωής του υλικού της κάθε μιας) για την εκτέλεση του ζητουμένου αριθμού εξετάσεων, αφενός μεν καθιστά την τεχνική προσφορά αόριστη και ανεπίδεκτη εκτίμησης, αφετέρου δε, συνιστά συγχρόνως και ουσιώδη απόκλιση από απαράβατο όρο της διακηρύξεως, σύμφωνα με τους παρατεθέντες στην προηγούμενη σκέψη όρους αυτής, καθ' όσον μόνον με την ακριβή αναγραφή των προσφερομένων συσκευασιών στην τεχνική προσφορά του υποψηφίου προμηθευτή, είναι δυνατή η διακρίβωση του αν προσφέρεται όλη η ζητούμενη ποσότητα αντιδραστηρίων και αναλωσίμων υλικών, καθώς και η ισότιμη σύγκριση των προσφορών των υποψηφίων προμηθευτών» (ΣΤΕ 1532/2007, 2454/2009, 3447/2005, Ε.Α. 303/2011, 1250/2010, 744/2009, 426/2009, 626/2009, 235/2009, 2454/2009, 1065/2008, 1174/2008, 64/2008, 274/2007, 471/2007, 454/2007, 1327/2007, 1532/2007 σκ. 5, 1240/2007, 1100/2006, 953/2005, 945/2005, 4347/2005, 966/2004, ΔΕφΠ 30/2017, ΔΕφΧαν 46/2017, 49/2017, ΔΕφΠ 43/2012, 47/2012 κ.α.). Εν προκειμένω, η εταιρεία «...», η οποία υπέβαλε, μεταξύ των άλλων, προσφορά, όπως και η εταιρεία μας, για το τμήμα 1 διαγωνισμού, προσέφερε δύο αιματολογικούς αναλυτές «...» του οίκου «...». Όπως δε σχετικώς προκύπτει από τον Πίνακα 2 αναλωσίμων υλικών, τον οποίο, με βάση το υπόδειγμα της διακήρυξης, συμπεριέλαβε παράλληλα, χωρίς τιμές, και στον φάκελο της τεχνικής προσφοράς της ως αναπόσπαστο μέρος της (σελ. 5 αυτής), για τον αναγκαίο εσωτερικό έλεγχο της ποιότητας των προσφερομένων αναλυτών της, ο οποίος, σύμφωνα με τα οριζόμενα στον οδηγό ημερήσιας χρήσης του ως άνω

αναλυτή (*Greek Daily Guide*), γίνεται «σε τρία επίπεδα του υλικού αίματος ελέγχου (χαμηλό, φυσιολογικό και υψηλό), προκειμένου να διασφαλιστεί έτσι ότι η απόδοση του οργάνου είναι εντός των καθορισμένων ορίων του υλικού ποιοτικού ελέγχου», προσέφερε, μεταξύ των άλλων, για καθένα από τα τρία αυτά τα επίπεδα, τα αναλώσιμα υλικά *ABX DIFFTROL 2L* (χαμηλό), *ABX DIFFTROL 2N* (φυσιολογικό) και *ABX DIFFTROL 2H* (υψηλό) αντίστοιχα, σε 12 συνολικά συσκευασίες, κάθε μια των οποίων περιέχει δύο σωληνάρια περιεκτικότητας 3 ml (2Χ3 ml), δηλαδή συνολικά 24 σωληνάρια για τα τρία αυτά επίπεδα ελέγχου. Όπως σχετικώς ορίζεται στις προσκομισθείσες οδηγίες χρήσης των παραπάνω αναλωσίμων υλικών, ο διενεργούμενος με αυτά ποιοτικός ανά επίπεδο έλεγχος του δείγματος «θα πρέπει να διενεργείται σε καθημερινή Βάση», καθένα δε από τα προσφερόμενα αυτά σωληνάρια *ABX DIFFTROL* διατηρείται «σταθερό για 16 δειγματοληψίες και έχει μέγιστη διάρκεια έως 16 ημέρες μετά το άνοιγμά του και εντός του ορίου λήξης του» (υποκεφ. «σταθερότητα μετά το άνοιγμα»). Δηλαδή έχει σταθερότητα 16 ημερών και μπορεί να χρησιμοποιηθεί εντός του χρονικού αυτού διαστήματος για 16 δειγματοληψίες, οι οποίες διενεργούνται με την τοποθέτηση του σωληναρίου στον αναλυτή (είτε σε rack στο χώρο των δειγμάτων είτε στην είσοδο χειροκίνητης ανάλυσης) και την αναρρόφηση της απαιτούμενης ποσότητας για την έκδοση του αποτελέσματος του ποιοτικού ελέγχου από τη Βελόνα δειγματοληψίας που διαθέτει αυτός, σύμφωνα με τον όρο 17 των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης για το ζητούμενο αυτόματο αναλυτή ολικού αίματος (σελ. 37), το δε σωληνάριο στη συνέχεια αφαιρείται από τον αναλυτή και κατ'αυτόν τον τρόπο εντός 16 ημερών από το αρχικό άνοιγμά του μπορεί να χρησιμοποιηθεί για τη διενέργεια του ποιοτικού ελέγχου άλλες 15

φορές. Υπό τα παραπάνω όμως δεδομένα οι προσφερθείσες ποσότητες των 24 συνολικά σωληνάρια ABX DIFFTROL (12x2) δεν επαρκούν για τη διενέργεια των αναγκαίων ποιοτικών ελέγχων στους προσφερόμενους αναλυτές. Και τούτο διότι, εφόσον ο εσωτερικός έλεγχος ποιότητας των αναλυτών γίνεται επί καθημερινής βάσεως, για καθένα από τα τρία επίπεδα (χαμηλό, φυσιολογικό και υψηλό) απαιτούνται ετησίως, σύμφωνα με την κατ' ελάχιστον προβλεπόμενη διάρκεια της μέλλουσας να συναφθεί σύμβασης, 365 δειγματοληψίες (μία ανά ημέρα) και συνολικά για τους δύο προσφερόμενους αναλυτές 730 (365X2) δειγματοληψίες για κάθε επίπεδο. Οι παραπάνω όμως προσφερθείσες ποσότητες των 24 συνολικά σωληνάρια «ABX DIFFTROL», λαμβανομένου υπόψη ότι κάθε σωληνάριο έχει σταθερότητα για 16 δειγματοληψίες, επαρκούν για τη διενέργεια μόνο 384 δειγματοληψιών (16X24) ανά επίπεδο και όχι των 730 που απαιτούνται ανά επίπεδο για τους δύο αναλυτές. Συνεπώς, προκειμένου να καλυφθούν οι 730 απαιτούμενες δειγματοληψίες για τη διενέργεια του καθενός από τα επίπεδα ελέγχου και στους δύο αναλυτές, έπρεπε να έχουν προσφερθεί 23 συσκευασίες (730 δειγματοληψίες : 16 ανά σωληνάριο = 45,6 σωληνάρια : 2) από το καθένα από τα τρία αυτά αναλώσιμα υλικά («ABX DIFFTROL») ανά επίπεδο και συνολικά για τα τρία επίπεδα 69 συσκευασίες, δηλ. 57 επί πλέον των 12 που προσφέρθηκαν. Το δε αναφερόμενο στην οικονομική προσφορά, χωρίς τιμές, που υπέβαλε η εν λόγω εταιρεία ότι οι προσφερθείσες 12 συνολικά ποσότητες ABX DIFFTROL επαρκούν «για τον καθημερινό έλεγχο και των δύο αναλυτών» με το αυθαίρετο, κατά συμπέρασμα, επιχείρημα ότι «το ABX DIFFTROL, σύμφωνα με τη σταθερότητα που αναφέρει ο κατασκευαστής, μετά το άνοιγμα, διατηρείται 16 ημέρες και επομένως Βγάζει 112 τεστ» (δειγματοληψίες)

«ανά συσκευασία» είναι τελείως ανακριβές. Και τούτο διότι, τα εν λόγω αναλώσιμα, όπως σαφώς προκύπτει από τα οριζόμενα στις πιο πάνω οδηγίες χρήσης τους, δεν παραμένουν, μετά το άνοιγμα του σωληνάριου τους, σταθερά εντός της εν λόγω χρονικής περιόδου των 16 ημερών ούτως ώστε να μπορεί να εξαντληθεί το περιεχόμενό τους, αλλά παραμένουν σταθερά για 16 μόνο δειγματοληψίες που μπορούν να διενεργηθούν εντός του χρονικού αυτού διαστήματος, δηλαδή για συγκεκριμένο και αυστηρά προσδιοριζόμενο, από τον κατασκευαστή τους, αριθμό δειγματοληψιών (τεστ), όπως αυτός κατά τα ανωτέρω περιεγράφηκε. Το ίδιο αβάσιμη και άνευ επιρροής είναι η αναφερόμενη στην ως άνω οικονομική, χωρίς τιμές, προσφορά επισήμανση της εν λόγω εταιρείας με την οποία, προκειμένου να δικαιολογήσει τις πρόδηλα ανεπαρκείς ποσότητες που έχει προσφέρει, επικαλείται ότι το «ABX DIFFTROL χρησιμοποιείται και στον δεύτερο αναλυτή λόγω του μεγάλου όγκου της συσκευασίας του (3ml ανά φιαλίδιο), γι' αυτό στον πίνακα ανάλυσης κόστους θα συνυπολογιστούν 12 συσκευασίες ABX DIFFTROL (3ml) για τον αναλυτή «...». Τούτο δε διότι, κρίσιμο, εν προκειμένω, στοιχείο για τον υπολογισμό των ποσοτήτων που απαιτούνται να προσφερθούν για τη διενέργεια των αναγκαίων ποιοτικών ελέγχων, σύμφωνα με τις οδηγίες του κατασκευαστή τους, δεν είναι η ποσότητα που περιέχεται στα σωληνάρια, αλλά η σταθερότητα του περιεχομένου τους, μετά το άνοιγμά τους. Επομένως, εφόσον, σύμφωνα με τα παραπάνω οριζόμενα από τον κατασκευαστή τους, το κάθε σωληνάριο «ABX DIFFTROL», μετά το άνοιγμά του, παραμένει σταθερό για 16 δειγματοληψίες, είναι σαφές ότι η οποία υπερεπάρκεια του περιεχομένου του ουδεμία έχει εν προκειμένω ουσιώδη σημασία, καθόσον ακόμη και εάν δεν αναλωθεί όλη η ποσότητά του εντός της προβλεπόμενης χρονικής περιόδου λήξεώς

του, δεν μπορεί να χρησιμοποιηθεί για τη διενέργεια άλλων, πέραν των 16 δειγματοληψιών που αποτελούν το όριο της σταθερότητάς του εντός του εν λόγω διαστήματος. Τέλος ουδεμία έχει εν προκειμένω έννομη επιρροή ότι η εταιρεία «.....» στην προσφορά της δηλώνει, όπως απαιτείται με τον όρο 3 των τεχνικών προδιαγραφών του Α' Μέρους του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης ότι «τα απαιτούμενα υλικά εσωτερικού ελέγχου ποιότητας controls, calibrators) θα προσφέρονται χωρίς οικονομική επιβάρυνση, σε περίπτωση δε που τα προσφερόμενα εξαντληθούν χωρίς να έχουν πραγματοποιηθεί όλες οι ζητούμενες εξετάσεις, τα υλικά αυτά θα προσφέρονται δωρεάν καθ 'όλη τη διάρκεια της σύμβασης, συμπεριλαμβανομένου και του ενδεχόμενου της μονομερούς τρίμηνης παράτασης που προβλέπεται στη διακήρυξη». Τούτο δε διότι, η δήλωση αυτή, η οποία ούτως ή άλλως αφορά το στάδιο αξιολόγησης της οικονομικής προσφοράς καθώς και το εν συνεχεία στάδιο εκτελέσεως της συμβάσεως «και όχι το εν προκειμένω κρίσιμο στάδιο αξιολογήσεως των τεχνικών προσφορών των συμμετεχουσών εταιρειών, το οποίο προϋποθέτει προσφορά καταρτισθείσα, σύμφωνα με τις απαιτήσεις της διακήρυξης για την ποσότητα των προσφερόμενων ειδών» (ΣΤΕ 3447/2005, 1797/2005, Ε.Α. 235/2009, 426/2009, 744/2009, 1065/2008, 1240/2007, 550/2007, 454/2007, 213/2006, 953/2005, 966/2004, πρβλ Ε.Α. 206/2008, 744/2009, 704/2009, 782/2007, 953/2005, 73/2005 κ.α.), δεν απαλλάσσει τον προμηθευτή, ακόμη και εάν προσφέρει ή ζητείται από τη διακήρυξη να προσφέρει τις απαιτούμενες ποσότητες αναλωσίμων υλικών δωρεάν στο σύνολό τους, από την υποχρέωση να καθορίσει, στον πίνακα του υποδείγματος της τεχνικής προσφοράς του, τις απαιτούμενες ποσότητες που πρέπει να προσφέρει, καθόσον, όπως προαναφέρθηκε, σύμφωνα με την πιο πάνω πάγια νομολογία «μόνον

με την ακριβή αναγραφή των προσφερομένων συσκευασιών στην τεχνική προσφορά του υποψηφίου προμηθευτή, είναι δυνατή η διακρίβωση του αν προσφέρεται όλη η ζητούμενη ποσότητα αντιδραστηρίων και αναλωσίμων υλικών, όπως απαιτείται από τη διακήρυξη, καθώς και η ισότιμη σύγκριση των προσφορών των υποψηφίων προμηθευτών (ΣτΕ 1532/2007 κ.α.). Σύμφωνα με τις σκέψεις που παρατέθηκαν, η μη προσφορά από πλευράς διαγωνιζομένου των αναλωσίμων που απαιτούνται για τη διενέργεια κάθε μιας από τις ζητούμενες εξετάσεις καθ' όλη την ετήσια διάρκεια της σύμβασης, συνυπολογίζοντας στον ελάχιστο αριθμό εξετάσεων και την ανάγκη διενέργειας ποιοτικού ελέγχου, συντήρησης, καθαρισμού κλπ του προσφερόμενου αναλυτή, καθιστά άνευ ετέρου, ανεξαρτήτως της έκτασης της απόκλισης, απαράδεκτη την τεχνική προσφορά του (Σ.τ.Ε. 2454/2009, 3447/2005, 1532/2007, 704/2009, Ε.Α. 250/2010, 426/2009, 235/2009, 744/2009, 1065/2008, 64/2008, 1174/2008, 54/2007, 471/2007, 454/2007, 550/2007, 1327/2007, 1240/2007, 221/2006, 213/2006, 442/2006, 968/2006, 1100/2006, 66/2005, 945/2005, 953/2005, 966/2004, ΔΕφΠ 30/2017, ΔΕφΧαν 46/2017, ΔΕφΠ 43/2012, 47/2012 κ.ά.). Επομένως, εν όψει των ανωτέρω, έπρεπε, σύμφωνα και με την αρχή της τυπικότητας που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς προμηθειών (Σ.τ.Ε. 2660/2004 επταμ., Ε.Α. ΣτΕ 579/2009, 1065/2007, 2/2006 κ.ά.), η τεχνική προσφορά της εταιρείας «.....» για το τμήμα 1, στο οποίο συμμετέχουμε, να απορριφθεί ως απαράδεκτη κατά τη δέσμια υποχρέωση που υπέχει η αναθέτουσα αρχή (πρβλ. και Ε.Α. ΣτΕ 860/2011, 689/2011, 654/2011, 38/2011, ΔΕφΠ 2/2013), πρέπει δε για το λόγο αυτό να γίνει δεκτή η προσφυγή μας αυτή». Περαιτέρω, ο προσφεύγων στις 03.10.2019 κατέθεσε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, νομίμως και

εμπροθέσμως κατά τις διατάξεις του άρθρου 365 παρ. 1, ως τροποποιηθέν ισχύει, Υπόμνημα επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής. Εν προκειμένω, ισχυρίζεται ότι η αναθέτουσα αρχή αποδέχεται πλήρως το περιεχόμενο της προδικαστικής προσφυγής του, ωστόσο μέχρι σήμερα δεν έχει ανακαλέσει την προσβαλλόμενη.

12. Επειδή, στις απόψεις της η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει τα εξής : *«Κατόπιν ενδεδειγμένης μελέτης του φακέλου της τεχνικής προσφοράς της εταιρείας ...γνωμοδοτούμε τα εξής: Σύμφωνα με τη διακήρυξη (όρος 3 τεχνικών προδιαγραφών) ο ποιοτικός έλεγχος γίνεται, σύμφωνα με τις κατατεθειμένες οδηγίες χρήσης των οίκων που έχουν κατασκευάσει τους αναλυτές, αφού αυτοί είναι οι αρμόδιοι με βάση την τεχνολογία του αναλυτή τους να ορίσουν υπεύθυνα το πως γίνεται σωστά ο έλεγχος. Για αυτό και για τον υπολογισμό των ποσοτήτων που πρέπει να προσφερθούν λαμβάνεται υπόψη η χρονική σταθερότητα των προσφερομένων ειδών μετά το άνοιγμα της πρωτοταγούς συσκευασίας τους σύμφωνα με τις κατατεθειμένες οδηγίες χρήσης των κατασκευαστικών οίκων. Στην παράγραφο 3.ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΑΝΑΛΥΤΩΝ αναφέρεται επί λέξει ότι: «Για την ορθή συμπλήρωση των πινάκων της Οικονομικής προσφοράς, πέραν του αναγραφόμενου αριθμού εξετάσεων της διακήρυξης, θα πρέπει να λαμβάνεται υπόψη η χρονική σταθερότητα των προσφερόμενων ειδών μετά το άνοιγμα της πρωτοταγούς συσκευασίας τους, σύμφωνα με τις κατατεθειμένες οδηγίες χρήσης των κατασκευαστικών οίκων, όπως επίσης και η απαιτούμενη συχνότητα επαναβαθμονόμησης, για 365 ημέρες. Επιπλέον με τη διακήρυξη ζητούνται δυο πανομοιότυποι αναλυτές χωρίς κάποιος να ορίζεται ως εφεδρικός (προδιαγραφή 7). Συνεπώς ο ποιοτικός έλεγχος γίνεται και στους δυο αναλυτές σε καθημερινή βάση και σε όλα τα επίπεδα που*

ορίζει ο κατασκευαστής. Συγκεκριμένα την προδιαγραφή 7 αναφέρεται επί λέξει ότι: «Οι προσφερόμενοι αναλυτές να είναι δύο, πανομοιότυποι.» Σύμφωνα με τον οδηγό ημερήσιας χρήσης σελ. 11 κεφ. 4 του αναλυτή «...» που προσφέρει η ...πριν την ανάλυση δειγμάτων αίματος του ασθενούς, συνιστάται η εκτέλεση μιας ανάλυσης ποιοτικού ελέγχου σε τρία επίπεδα του ολικού αίματος ελέγχου (χαμηλό, φυσιολογικό και υψηλό), προκειμένου να διασφαλιστεί ότι η απόδοση του οργάνου είναι εντός των καθορισμένων ορίων του υλικού ποιοτικού ελέγχου». Επίσης, σύμφωνα πάντα με τον οδηγό ημερήσιας χρήσης σελ. 11 κεφ. 4.1«Συνιστάται να αναλύετε αίματα ελέγχου καθημερινά, για να ελέγχετε την απόδοση του οργάνου». Το υλικό ABX Difftrol που προσφέρει για τον ποιοτικό έλεγχο, όπως αναφέρεται στο φύλλο οδηγιών χρήσης του, «είναι σταθερό για 16 δειγματοληψίες για μέγιστη διάρκεια έως 16 ημέρες στους 2-8 ο C(35-46oF) μετά το άνοιγμα και εντός του ορίου λήξης». Αυτό σημαίνει ότι υπάρχουν δύο περιορισμοί: 1.Ανεξάρτητα από την ποσότητα αναρρόφησης μετά από 16 δειγματοληψίες δεν μπορούμε να προβούμε σε περισσότερες, και 2. Ανεξάρτητα από τον αριθμό δειγματοληψιών μετά από 16 ημέρες επίσης δεν μπορούμε να προβούμε σε περισσότερες. Άρα βάση υπολογισμού για την ορθή προσφορά του υλικού είναι ότι μπορεί να χρησιμοποιηθεί για 16 δειγματοληψίες και μόνο, ανεξάρτητα από την ποσότητα που αναρροφά ο αναλυτής και την ποσότητα που περιέχεται σε κάθε σωληνάριο. Η εταιρεία ...έχει προσφέρει 12 συσκευασίες του υλικού ABX Difftrol που η κάθε μία περιέχει 2 σωληνάκια των 16 δειγματοληψιών το κάθε ένα. Συνολικά δηλαδή έχει προσφέρει ποσότητα που επαρκεί για $12 \times 2 \times 16 = 384$ ελέγχους και δεν καλύπτει τους 730 ελέγχους (2 αναλυτές X 365 ημέρες) ανά επίπεδο. Υπάρχουν τρία επίπεδα ποιοτικού ελέγχου, τα οποία για να είχαν καλυφθεί θα

έπρεπε να έχουν προσφερθεί $730/16/2=23$ συσκευασίες ανά επίπεδο. Συνεπώς στην τεχνική προσφορά της, η εταιρία ...δεν έχει προσφέρει τις απαιτούμενες ποσότητες για τον ποιοτικό έλεγχο. Συνοψίζοντας η εταιρία ...ανέδειξε μια λεπτομέρεια της προφοράς της εταιρείας..., που κατόπιν ενδελεχέστερης μελέτης αξιολογείται από την επιτροπή. Σχετικά τέλος με το αίτημα υποβολής προσωρινών μέτρων η επιτροπή παρότι θεωρεί ότι η μη άμεση ολοκλήρωση του διαγωνισμού θα δυσχεράνει την λειτουργία του εργαστηρίου, κρίνεται σκόπιμο στην συγκεκριμένη περίπτωση.

13. Επειδή ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι: «Η εταιρία..... καταθέτει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π. κατά της υπ' αρ. 5/16ης/13.8.2019 απόφασης του Δ.Σ. του Γ.Ν. Ανατολικής Αχαΐας με την οποία εγκρίνεται το υπ' αρ. 6826/1.8.2019 πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης του διαγωνισμού με αρ. διακ. 4296/2019 για την «Προμήθεια Αντιδραστηρίων Αιματολογικών Τεστ», υποστηρίζοντας ότι δήθεν προσέφερα ανεπαρκείς ποσότητες του υλικού ποιοτικού ελέγχου ABX Difftrol.

Όμως η αιτίαση της προσφεύγουσας είναι αβάσιμη, στηρίζεται σε σκοπίμως λανθασμένη ερμηνεία των στοιχείων που κατατέθηκαν από εμένα στον διαγωνισμό και ως εκ τούτου είναι αναληθής. Αναλυτικά: Στο τμήμα 8, παράγραφος Β.5 (σελ. 7 & 8) της προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι ο κατασκευαστής ορίζει στο έγγραφό του Greek Daily Guide ότι πρέπει να γίνεται ανάλυση ποιοτικού ελέγχου «σε τρία επίπεδα του υλικού αίματος ελέγχου (χαμηλό, φυσιολογικό και υψηλό), προκειμένου να διασφαλιστεί ότι η απόδοση του οργάνου είναι εντός των καθορισμένων ορίων του υλικού ποιοτικού ελέγχου.» Όμως, η προσφεύγουσα αποσιωπά το γεγονός ότι

τούτο πρόκειται περί σύστασης εκ μέρους του κατασκευαστή και όχι περί υποχρεωτικής λειτουργικής απαίτησης του αναλυτή. Αυτό εύκολα αποδεικνύεται με ανάγνωση ολόκληρης της παραγράφου όπως περιέχεται στο κατατεθέν έγγραφο *Greek Daily Guide* του κατασκευαστή *...Medical* και όχι μόνον του αποσπάσματος που παραθέτει η προσφεύγουσα. Δηλαδή: «Πριν την ανάλυση δειγμάτων αίματος του ασθενούς, συνιστάται η εκτέλεση μιας ανάλυσης ποιοτικού ελέγχου σε τρία επίπεδα του υλικού αίματος ελέγχου (χαμηλό, φυσιολογικό και υψηλό), προκειμένου να διασφαλιστεί ότι η απόδοση του οργάνου είναι εντός των καθορισμένων ορίων του υλικού ποιοτικού ελέγχου.» Άλλωστε, ο ίδιος κατασκευαστής *..Medical* στο εσωκλειστο του υλικού ποιοτικού ελέγχου *ABX Diffrol* που προορίζεται για χρήση στον προσφερόμενο αιματολογικό αναλυτή ..., στο τμήμα «Διαδικασία» αναφέρει ρητά ότι «Η συχνότητα ανάλυσης των υλικών ελέγχου εξαρτάται από τις απαιτήσεις του εργαστηρίου. Κάθε εργαστήριο πρέπει να καθιερώσει τις διαδικασίες διασφάλισης ποιότητας που θα ακολουθεί. Οι διαδικασίες αυτές πρέπει να πληρούν τις ισχύουσες απαιτήσεις πιστοποίησης και τους συναφείς κανονισμούς.» Όλα τα παραπάνω επιβεβαιώνονται και από την από 2/9/2019 βεβαίωση του κατασκευαστή *...Medical*. Εξάλλου, το πρόγραμμα εσωτερικού ελέγχου ποιότητας αποτελεί ευθύνη και αρμοδιότητα του κάθε εργαστηρίου και δεν επιβάλλεται από τον εκάστοτε προμηθευτή ή κατασκευαστή. Έτσι, εφόσον η διακήρυξη δεν περιγράφει το πρόγραμμα εσωτερικού ποιοτικού ελέγχου που ακολουθεί το αιματολογικό εργαστήριο, η εταιρεία μας, όπως ξεκάθαρα αναφέρουμε στην τεχνική προσφοράς μας, με βάση την εμπειρία της από την προηγούμενη υπερδεκαετή συνεργασία της με το εν λόγω εργαστήριο αλλά και την πληροφόρησή της για την τρέχουσα συχνότητα διενέργειας εσωτερικού ποιοτικού

ελέγχου του εργαστηρίου, πρότεινε ένα πρόγραμμα εσωτερικού ποιοτικού ελέγχου που υπερκαλύπτει όχι μόνον τις ανάγκες του εργαστηρίου αλλά και τις απαιτήσεις της διακήρυξης. Συνεπώς, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι στον αναλυτή μας απαιτείται να γίνεται ανάλυση ποιοτικού ελέγχου υποχρεωτικώς σε τρία επίπεδα ανά αναλυτή είναι αβάσιμος, αποτελεί ηθελημένη παρερμηνεία και παρασύρει την Επιτροπή σε εσφαλμένη αναθεώρηση του πρακτικού αξιολόγησης. Στο τμήμα 8, παράγραφος Β.6 (σελ. 8) της προσφυγής, η προσφεύγουσα ερμηνεύοντας εσφαλμένα τα στοιχεία των προσκομισθέντων οδηγιών χρήσης του υλικού ποιοτικού ελέγχου ABX Difftrol υποστηρίζει ότι αυτό μπορεί να χρησιμοποιηθεί μόνον για 16 δειγματοληψίες για διάστημα 16 ημερών από το άνοιγμα του φιαλιδίου. Όμως, όπως φαίνεται αναλυτικά στο προσκομισθέν εσώκλειστο του υλικού ποιοτικού ελέγχου ABX Difftrol, αυτό χρησιμοποιείται σε πλέον των 19 διαφορετικών μοντέλων αιματολογικών αναλυτών κατασκευής της ..Medical. Ο κάθε δε αναλυτής έχει διαφορετικά τεχνικά χαρακτηριστικά μεταξύ αυτών και διαφορετικό όγκο αναρρόφησης δείγματος (βλ. και το από 2/9/2019 πιστοποιητικό του κατασκευαστού ...Medical). Έτσι, σε έναν αναλυτή που απαιτεί 187 μL δείγματος το κάθε φιαλίδιο ABX Difftrol των 3 mL (ή 3.000 μL) παρέχει επαρκή ποσότητα για 16 δειγματοληψίες ($3.000 \mu\text{L} / 187 \mu\text{L} = 16$ δειγματοληψίες). Ο προσφερόμενος όμως από εμένα στον διαγωνισμό αιματολογικός αναλυτήςR, σύμφωνα με τα προσκομισθέντα τεχνικά φυλλάδια και προσπέκτους του κατασκευαστικού οίκου, απαιτεί μόλις 53 μL δείγματος. Οπότε, το κάθε φιαλίδιο ABX Difftrol των 3 mL επαρκεί για 56 δειγματοληψίες. Λαμβάνοντας, λοιπόν, υπ' όψιν, ότι για το υλικό ποιοτικού ελέγχου ABX Difftrol προσφέρονται ανά έτος 12 συσκευασίες με δύο φιαλίδια των 3 mL το καθένα και διάρκεια ζωής

μετά το άνοιγμα 16 ημέρες και βάσει των τεχνικών προδιαγραφών του αιματολογικού αναλυτή ...XL80, ο οποίος απαιτεί όγκο δείγματος μόλις 53 μL , με συνέπεια το κάθε φιαλίδιο ABX Difftrol να επαρκεί για 56 δειγματοληψίες στον εν λόγω αναλυτή, προκύπτει ότι προσφέρονται συνολικά $(12 \text{ συσκευασίες} \times 2 \text{ φιαλίδια} \times 56 \text{ δειγματοληψίες}) = 1.344$ δειγματοληψίες υλικού ποιοτικού ελέγχου ABX Difftrol, οι οποίες είναι ικανές να υπερκαλύψουν και το πιο απαιτητικό πρόγραμμα εσωτερικού ποιοτικού ελέγχου. Γίνεται λοιπόν αντιληπτό ότι οι 16 δειγματοληψίες αποτελούν έναν ελάχιστο αριθμό και αφορά άλλους αναλυτές της ...Medical. Ως εκ τούτου ο συλλογισμός και η επιχειρηματολογία της προσφεύγουσας καταρρίπτονται, καθιστώντας λανθασμένο και αβάσιμο το συμπέρασμά της περί προσφοράς από εμένα δήθεν ανεπαρκούς ποσότητας υλικών ελέγχου ABX Difftrol. Στο τμήμα 8 και στις παραγράφους B.7, B.8, B.9 & B.10, η προσφεύγουσα στηριζόμενη στην εσφαλμένη ερμηνεία των προσκομισθέντων από εμένα εγγράφων, προβαίνει σε μαθηματικούς υπολογισμούς προκειμένου να υποστηρίξει ότι δήθεν προσφέρω ανεπαρκείς ποσότητες του υλικού ελέγχου ABX Difftrol. Όμως, σύμφωνα με τα όσα εκτέθηκαν παραπάνω: • Ούτε στη διακήρυξη αλλά ούτε και στα έγγραφα του κατασκευαστή προκύπτει υποχρέωση να αναλύονται τρία επίπεδα υλικού ποιοτικού ελέγχου ABX Difftrol σε καθημερινή βάση και, συνεπώς, δεν απαιτούνται 365 δειγματοληψίες για κάθε επίπεδο, ως ελέχθη. • Το κάθε φιαλίδιο υλικού ποιοτικού ελέγχου ABX Difftrol όταν αναλύεται στον αιματολογικό αναλυτή ..επαρκεί για 56 δειγματοληψίες, ως αναφέρθηκε. • Στη διακήρυξη δεν ορίζεται το αναλυτικό έργο που θα φέρει εις πέρας ο κάθε αναλυτής. Ως εκ τούτου ο ισχυρισμός ότι θα λειτουργούν και οι δύο αναλυτές ταυτόχρονα και καθημερινά ώστε να απαιτούνται δυο δειγματοληψίες controls καθημερινά δεν ευσταθεί και προκύπτει εκ των

υστέρων θέτοντας νέα δεδομένα μετά τη δημοσίευση της διακήρυξης. Εάν ληφθεί υπόψιν ο ετήσιος αριθμός εξετάσεων που προδιαγράφεται στη διακήρυξη (40.000 ανά έτος) και η παραγωγικότητα του κάθε προσφερόμενου αναλυτή (80 γενικές αίματος ανά ώρα), τότε ο κάθε ένας εκ των δύο αναλυτών είναι σε θέση να διεκπεραιώνει το ημερήσιο αναλυτικό έργο σε διάστημα 82 λεπτών (40.000 γενικές ανά έτος / 365 ημέρες = περίπου 109 γενικές αίματος ανά ημέρα, δηλαδή $[109 / 80] * 60$ λεπτά = περίπου 82 λεπτά). Οπότε οι δύο αναλυτές θα λειτουργούν μέρα παρά μέρα, εναλλάξ και/ή ο δεύτερος να λειτουργεί ως εφεδρικός σε περίπτωση βλάβης του κύριου αναλυτή. Ο παραπάνω τρόπος λειτουργίας του εργαστηρίου ήταν σε ισχύ καθ' όλη τη διάρκεια της δεκαετούς συνεργασίας μας με το αιματολογικό εργαστήριο του εν λόγω Νοσοκομείου. Συνεπώς, είναι αβάσιμος ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι απαιτούνται 730 δειγματοληψίες συνολικά και για τους δύο αναλυτές εντός ενός χρόνου και μάλιστα και για έκαστο των τριών επιπέδων. Με βάση την παραπάνω ανάλυση, η προσφορά μου είναι πλήρης, σαφής και επαρκής, οι δε ποσότητες των προσφερόμενων αναλώσιμων όχι απλώς επαρκούν για την διενέργεια του αναλυτικού έργου και στους δύο υπό παραχώρηση αναλυτές αλλά και περισσεύουν. Ως εκ περισσού, δοθέντος ότι η προσφορά μου είναι πλήρης, σαφής και επαρκής, οι δε ποσότητες των προσφερόμενων αναλώσιμων όχι απλώς επαρκούν για την διενέργεια του αναλυτικού έργου και στους δύο υπό παραχώρηση αναλυτές αλλά και περισσεύουν, τονιστέα συμπληρωματικώς και τα εξής:

Το Νοσοκομείο διασφαλίζεται πλήρως ότι δεν θα μεταβληθεί εις βάρος του το οικονομικό αποτέλεσμα από το γεγονός ότι: • Στην παράγραφο 3 (Μέρος Α) της διακήρυξης ρητά αναφέρεται ότι όλα τα απαιτούμενα controls και calibrators θα παρέχονται χωρίς οικονομική επιβάρυνση

για το Νοσοκομείο. Δηλαδή, οποιαδήποτε διαφοροποίηση της απαιτούμενης ποσότητας controls δεν συνεπάγεται οικονομική επιβάρυνση για το Νοσοκομείο, ούτε διαφοροποιεί την οικονομική ή την τεχνική πρόταση της εταιρείας μας. Στην ίδια παράγραφο, ρητά αναφέρεται ότι σε περίπτωση που οι προσφερόμενες από την εταιρεία ποσότητες σε παντός είδους αναλώσιμα υλικά εξαντληθούν χωρίς να έχουν πραγματοποιηθεί όλες οι ζητούμενες εξετάσεις από το Νοσοκομείο, αυτά θα προσφέρονται δωρεάν από τον προμηθευτή για όλη τη διάρκεια της σύμβασης και της ενδεχόμενης τρίμηνης παράτασής της. Η διατύπωση της συνθήκης αυτής στην διακήρυξη έχει βαρύνουσα σημασία καθώς επιχειρεί να διασφαλίσει το Νοσοκομείο από αποκλίσεις ανάμεσα στα θεωρητικά μοντέλα υπολογισμού των ποσοτήτων που μεταχειρίζονται οι κατασκευαστές και οι προμηθευτές και των πραγματικών αναγκών του εργαστηρίου βάσει του τρόπου λειτουργίας του.

A-6 Σχετικά με την προσφορά της εταιρείας ...παρά τον ενδελεχή έλεγχο της Επιτροπής Αξιολόγησης, η τελευταία δεν σημείωσε ότι δεν έχει κατατεθεί κανένα έγγραφο από την προσφεύγουσα που να αποδεικνύει την σταθερότητα του προσφερόμενου υλικού ποιοτικού ελέγχου COULTER 6C CELL CONTROL μετά το άνοιγμα της συσκευασίας/φιαλιδίου. Το μόνο έγγραφο στο οποίο γίνεται κάποια αναφορά είναι οι οδηγίες χρήσης του προαναφερόμενου υλικού ποιοτικού ελέγχου, στο οποίο γίνεται παραπομπή στον ΠΙΝΑΚΑ ΑΝΑΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΤΙΜΩΝ ο οποίος δεν επισυνάπτεται.

Με δεδομένο ότι στην παράγραφο 3. ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΑΝΑΛΥΤΩΝ αναφέρεται ρητά ότι «Όλα τα τεχνικά στοιχεία που ζητούνται καθώς και τα επιπρόσθετα τεχνικά χαρακτηριστικά των

προσφερόμενων αναλυτών θα τεκμηριώνονται με παραπομπές στα διαφημιστικά και τεχνικά εγχειρίδια, διαφορετικά δεν θα αξιολογούνται.» και «Για την ορθή συμπλήρωση των πινάκων της Οικονομικής προσφοράς, πέραν του αναγραφόμενου αριθμού εξετάσεων της διακήρυξης, θα πρέπει να λαμβάνεται υπόψη η χρονική σταθερότητα των προσφερόμενων ειδών μετά το άνοιγμα της πρωτοταγούς συσκευασίας τους, σύμφωνα με τις κατατιθέμενες οδηγίες χρήσης των κατασκευαστικών οίκων, όπως επίσης και η απαιτούμενη συχνότητα επαναβαθμονόμησης, για 365 ημέρες.» η προσφορά της εταιρείας ...θα έπρεπε να απορριφθεί εφόσον δεν αποδεικνύεται ότι οι προσφερόμενες ποσότητες υλικού ποιοτικού ελέγχου COULTER 6C CELL CONTROL επαρκούν».

14. Επειδή, στο άρθρο 18 με τίτλο «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων» (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) του Ν. 4412/2016 ορίζεται στην παράγραφο 1: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης...[...]».

15. Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 53 «Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης» του ν. 4412/2016, ορίζεται: «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, πλην της προκήρυξης σύμβασης του άρθρου 63 και της προκαταρκτικής

προκήρυξης του άρθρου 62 σε περίπτωση που χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού, περιέχουν ιδίως:... ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, ...καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης,.... ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς».

16. Επειδή, το άρθρο 54 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Τεχνικές Προδιαγραφές» ορίζεται: «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. Τα χαρακτηριστικά αυτά μπορεί επίσης να αναφέρονται στη συγκεκριμένη διαδικασία ή μέθοδο παραγωγής ή παροχής των ζητούμενων έργων, αγαθών ή υπηρεσιών ή σε ειδική διαδικασία άλλου σταδίου του κύκλου ζωής τους, ακόμη και αν οι παράγοντες αυτοί δεν αποτελούν μέρος της υλικής τους υπόστασης, υπό την προϋπόθεση ότι συνδέονται με το αντικείμενο της σύμβασης και είναι ανάλογα με την αξία και τους σκοπούς της [...].

17. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 91 του Ν.4412/2016 ορίζεται: «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης [...].

18. Επειδή, στο άρθρο 94 «Περιεχόμενο φακέλου Τεχνική Προσφορά» του ν. 4412/2016, ορίζεται: «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».

19. Επειδή, στη διακήρυξη ορίζεται: «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 "Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές" του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα....», [...] 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 ...2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς),, 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,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. [...] ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι - Αναλυτική

Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης (προσαρμοσμένο από την Αναθέτουσα Αρχή) ΜΕΡΟΣ Α - ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ.... Απαιτήσεις 2.1.2.

Με αποκλειστική ευθύνη του προμηθευτή, που αποδεικνύεται έγγραφα, θα πρέπει να εξασφαλίζεται δυνατότητα για συνεχή και πλήρη τεχνική υποστήριξη, δηλαδή επισκευές, ανταλλακτικά και άλλα υλικά, που είναι αναγκαία για τη λειτουργία του μηχανήματος, που θα διατεθεί από τον προμηθευτή για τη διενέργεια των απαιτούμενων εξετάσεων, καθώς και η **προμήθεια των απαιτούμενων υλικών βαθμονόμησης και ελέγχου (standards, controls) σε ποσότητες τέτοιες που να μην παρακωλύεται η απρόσκοπτη λειτουργία του εργαστηρίου [...]**

3. ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΑΝΑΛΥΤΩΝ

Οι παρακάτω προδιαγραφές των αναλυτών είναι απαραίτητο να καλύπτονται πλήρως καθώς αποτελούν την ελάχιστη απαίτηση του εργαστηρίου. Δεν θα εξεταστούν προσφορές που αποκλίνουν και ειδικότερα δεν θα εξεταστούν προσφορές για αναλυτές με χαμηλότερη παραγωγικότητα αφού κρίνεται ασύμφορο για το Νοσοκομείο να καλύπτει τις ανάγκες του εργαστηρίου με πολλούς αναλυτές χαμηλής παραγωγικότητας, γιατί θα απασχολείται μεγαλύτερος αριθμός χειριστών με αποτέλεσμα να αυξάνεται το συνολικό κόστος των αναλύσεων. Όλα τα τεχνικά στοιχεία που ζητούνται καθώς και τα επιπρόσθετα τεχνικά χαρακτηριστικά των προσφερόμενων αναλυτών θα τεκμηριώνονται με παραπομπές στα διαφημιστικά και τεχνικά εγχειρίδια, διαφορετικά δεν θα αξιολογούνται. Να κατατεθεί ο Οδηγός Χρήσης του αναλυτή στην Ελληνική Γλώσσα. Για την ορθή συμπλήρωση των πινάκων της Οικονομικής προσφοράς, πέραν του αναγραφόμενου αριθμού εξετάσεων της διακήρυξης, θα πρέπει να λαμβάνεται υπόψη η χρονική σταθερότητα των προσφερόμενων ειδών

μετά το άνοιγμα της πρωτοταγούς συσκευασίας τους, σύμφωνα με τις κατατιθέμενες οδηγίες χρήσης των κατασκευαστικών οίκων, όπως επίσης και η απαιτούμενη συχνότητα επαναβαθμονόμησης, για 365 ημέρες. Τα απαιτούμενα υλικά εσωτερικού ελέγχου ποιότητας και βαθμονόμησης (controls, calibrators) θα προσφέρονται χωρίς την οικονομική επιβάρυνση του Νοσοκομείου. Να υπάρχει σύστημα λεπτομερούς καταγραφής του αναλυτικού έργου, ανά εξέταση. Στη περίπτωση που οι προσφερόμενες από την εταιρεία ποσότητες σε παντός είδους αναλώσιμα υλικά (πλυστικά, κυβέτες, χαρτί, κ.α), εξαντληθούν χωρίς να έχουν πραγματοποιηθεί όλες οι ζητούμενες εξετάσεις από το Νοσοκομείο μας, τα υλικά αυτά θα **προσφέρονται δωρεάν** καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης συμπεριλαμβανομένου και του ενδεχομένου της μονομερούς τρίμηνης παράτασης που προβλέπεται στη διακήρυξη.

3.1 ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΑΥΤΟΜΑΤΟΥ ΑΝΑΛΥΤΗ ΟΛΙΚΟΥ ΑΙΜΑΤΟΣ ΝΟΣΗΛΕΥΤΙΚΗΣ ΜΟΝΑΔΑΣ ΑΙΓΙΟΥ ...

7. Οι προσφερόμενοι αναλυτές να είναι δύο, πανομοιότυποι. [...]
9. Η ταχύτητα μέτρησης να είναι τουλάχιστον 80 δείγματα την ώρα. [...]
14. Να έχει πρόγραμμα ποιοτικού ελέγχου το οποίο και να περιγράφει αναλυτικά. [...]
17. Να διαθέτει δύο συστήματα δειγματοληψίας:
 - α. Από αυτόματο δειγματολήπτη συνεχούς ροής τουλάχιστον 100 θέσεων με σύστημα αυτόματης ανάδευσης που μιμείται την κίνηση του χεριού (όχι φυγοκεντρικό) χωρίς να καταστρέφει τα έμμορφα συστατικά

Αριθμός απόφασης: 1158/2019

του αίματος και με αναγνώριση του δείγματος με bar-code. Το bar-code reader να δύναται να αναγνώσει γραμμωτούς κώδικες διαφορετικών συστημάτων και να αναφέρονται αυτοί.

β. Κλασικό μη αυτόματο σύστημα.

Και στις δύο περιπτώσεις το ακροφύσιο και η βελόνα δειγματοληψίας να αυτοκαθαρίζονται εσωτερικά και εξωτερικά μετά από κάθε μέτρηση.

18. Ο αναλυτής να έχει την δυνατότητα να ανιχνεύει τόσο την επαρκή ποσότητα δείγματος, όσο και την ποιότητα αυτού (πήγματα, φουσαλίδες κ.λ.π.).

19. Να διατίθεται από την κατασκευάστρια εταιρεία πρότυπο αίμα ελέγχου (control) και πρότυπο αίμα ρύθμισης (calibration standard), για όλες τις άμεσα μετρούμενες παραμέτρους.

ΜΕΡΟΣ Β- ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ

ΓΙΑ ΤΗΝ Ν.Μ ΑΙΓΙΟΥ

Α/Α ΕΙΔΟΣ ΕΞΕΤΑΣΕΩΝ ΠΟΣΟΤΗΤΕΣ ΑΙΓΙΟΥ ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΜΟΣ ΜΕ ΦΠΑ

1. ΓΕΝΙΚΕΣ ΑΙΜΑΤΟΣ 40.000

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ
ΠΙΝΑΚΑΣ 1

Α/Α ΕΞΕΤ/ Σ	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	ΑΡΙΘΜΟΣ ΖΗΤ. ΕΞΕΤ.	ΑΡΙΘ. ΕΞΕΤΑΣΕΩΝ/ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ	ΑΠΑΙΤ. ΣΥΣΚ/ΣΙΑΣ	ΤΙΜΗ/ ΕΞΕΤΑΣΗ ΣΥΜ/ΝΟΥ ΤΟΥ ΠΙΝΑΚΑ 2	ΤΙΜΗ ΣΥΣΚ/ΣΙΑΣ	ΣΥΝΟΛΟ ΑΠΑΙΤΟΥΜΕΝΩΝ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΩΝ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ	ΦΠΑ	ΣΥΝ. ΜΕ ΦΠΑ

ΤΕΛΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΜΕ ΦΠΑ ΣΥΜΠΕΡΙΛΑΜΒΑΝΟΜΕΝΟΥ ΚΑΙ ΤΟΥ ΠΙΝΑΚΑ 2:									

ΠΙΝΑΚΑΣ 2:ΑΝΑΛΩΣΙΜΑ ΥΛΙΚΑ ΑΝΑΛΥΤΗ

ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΥΛΙΚΟΥ	ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΠΑΙΤ. ΣΥΣΚ/ΣΙΩΝ ΓΙΑ ΤΗΝ ΕΚΤΕΛΕΣΗ ΤΩΝ ΖΗΤΟΥΜΕΝΩΝ ΕΞΕΤΑΣΕΩΝ	ΤΙΜΗ ΣΥΣΚ/ΣΙΑΣ	ΣΥΝΙΚΗ ΑΞΙΑ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ ΑΠΑΙΤΟΥΜΕΝΩΝ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΩΝ	ΦΠΑ	ΣΥΝ. ΜΕ ΦΠΑ
ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ ΑΝΑΛΩΣΙΜΩΝ ΜΕ ΦΠΑ:					

ΣΗΜΕΙΩΣΗ:ΤΟ ΣΥΝΟΛΟ ΤΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΘΑ ΠΡΟΚΥΠΤΕΙ ΑΠΟ ΤΟ ΣΥΝΟΛΟ ΤΟΥ ΠΙΝΑΚΑ 1 ΚΑΙ ΠΙΝΑΚΑ 2.

20. 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) της διακήρυξης, 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 συνομολόγηση 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...», «με ποινή απαραδέκτου οι συμμετέχοντες 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). Περαιτέρω, όροι που

τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη Διακήρυξη, συνεπάγονται δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής αξιολόγησης να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη προσφορά (ΣΤΕ 743/2000), μη δυνάμενοι να τεθούν εκποδών από την αναθέτουσα αρχή, ενώ, παράλληλα, δεν είναι δυνατό εκ των υστέρων να προσκομισθούν νέα, κρίσιμα κατά τη Διακήρυξη, στοιχεία (ΣΤΕ 436/2002), καθώς έτσι θα παραβιαζόταν η αρχή της τυπικότητας του Διαγωνισμού και ασφάλειας αυτού, εκθέτοντας την κατακυρωτική κρίση σε τυχαία, μελλοντικά και αβέβαια γεγονότα.

21. 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 και απόφαση *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκ. 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).

22. 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 24ης Μαΐου 2016, *MT Højgaard και Züblin*, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37).

23. Επειδή, σύμφωνα με τις αρχές της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν την διαδικασία σύναψης των δημοσίων συμβάσεων, κατά το πνεύμα, τόσο της ενωσιακής, όσο και της εθνικής νομοθεσίας, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα αξιούμενα από τη Διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία (πρβλ. ΣΤΕ 5022/2012), προκειμένου να συμμετάσχει νομίμως στον Διαγωνισμό. Επομένως, δεν είναι, κατ' αρχήν, νόμιμος ο αποκλεισμός διαγωνιζομένου λόγω μη προσκομίσεως διαφορετικών από τα προβλεπόμενα ή και επί πλέον δικαιολογητικών συμμετοχής που απαιτούνται από διατάξεις, στις οποίες η διακήρυξη δεν παραπέμπει ειδικώς ως εφαρμοστέο στο διαγωνισμό δίκαιο (ΣΤΕ 1328/2008, ΕπΑνΣΤΕ 632, 79/2010).

24. 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, *Manova*, 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, *Manova*, 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 ή την υποβολή μη νομίμως υποβληθέντος εγγράφου (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, Manona, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36). Επομένως, κατά την άσκηση της διακριτικής ευχέρειας που διαθέτει όσον αφορά τη δυνατότητα να ζητήσει από τους υποψήφιους να διευκρινίσουν την προσφορά τους, η αναθέτουσα αρχή πρέπει να μεταχειριστεί τους υποψήφιους με ισότιμο και ειλικρινή τρόπο, έτσι ώστε μια αίτηση διευκρίνισης να μη 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, Manona, 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, Manona, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 40).

25. Επειδή, αποκλεισμός τεχνικής προσφοράς προβλέπεται στην περίπτωση απόκλισης από τους απαραίτους όρους της διακήρυξης, ως τέτοιοι δε θεωρούνται στο σύνολό τους οι τεχνικές προδιαγραφές (Ε.Α. ΣΤΕ 1740/2004, 93,316,563/2006) εκτός εάν ορισμένες είναι σύμφωνα με τη διακήρυξη προαιρετικές (ΣΤΕ ΕΑ 230/2012, 192/2012, 291/2011, ΕΣ Τμ. Μείζ.-Επταμ. 2446/2012, Γνωμ. ΝΣΚ 521/2011. Περαιτέρω, ουσιώδης θεωρείται όχι μόνον η απόκλιση υποβληθείσης προσφοράς από όρους της Διακηρύξεως που χαρακτηρίζονται από αυτήν ως απαραίτατοι, αλλά και η έλλειψη ιδιότητας του προσφερομένου, προς προμήθεια, είδους, η οποία του στερεί την καταλληλότητα που απαιτείται για χρήση σύμφωνη με τον

προορισμό του και που αποτελεί εξυπακουόμενη, ουσιώδη απαίτηση της εκάστοτε Διακηρύξεως (Αποφάσεις ΕΑ ΣΤΕ 720/2006, 725/2006, 1052/2008, 61/2011).

26. Επειδή, **ο προσφεύγων**, ισχυρίζεται ότι για τον αναγκαίο εσωτερικό έλεγχο της ποιότητας των προσφερομένων αναλυτών του παρεμβαίνοντος, ο διενεργούμενος ανά επίπεδο έλεγχος του δείγματος γίνεται *«σε τρία επίπεδα του υλικού αίματος ελέγχου (χαμηλό, φυσιολογικό και υψηλό)»*, και *«θα πρέπει να διενεργείται σε καθημερινή Βάση»*, σύμφωνα με τα οριζόμενα στον οδηγό ημερήσιας χρήσης του παρεχόμενου αναλυτή, προκειμένου να διασφαλιστεί ότι η απόδοση του οργάνου είναι εντός των καθορισμένων ορίων του υλικού ποιοτικού ελέγχου. Ωστόσο, κατά τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος, ο ήδη παρεμβαίνων προσέφερε, μεταξύ των άλλων, για καθένα από τα τρία αυτά τα επίπεδα, τα αναλώσιμα υλικά σε μικρότερη από την απαιτούμενη ποσότητα ενώ απαιτούνται πολλαπλάσια. Προβαίνει, μάλιστα σε συγκεκριμένους μαθηματικούς υπολογισμούς, προς απόδειξη των ισχυρισμών του, όπως αναλυτικά εκτίθεται στην παρούσα. Επίσης, ισχυρίζεται ότι τα εν λόγω αναλώσιμα, όπως προκύπτει από τα οριζόμενα στις οδηγίες χρήσης τους, δεν παραμένουν, μετά το άνοιγμα του σωληνάριου τους, σταθερά ούτως ώστε να μπορεί να εξαντληθεί το περιεχόμενό τους, αλλά παραμένουν σταθερά για 16 μόνο δειγματοληψίες που μπορούν να διενεργηθούν εντός του χρονικού αυτού διαστήματος (16 ημέρες), δηλαδή για συγκεκριμένο και αυστηρά προσδιοριζόμενο, από τον κατασκευαστή τους, αριθμό δειγματοληψιών (τεστ). Επομένως, επικαλούμενος τις διατάξεις του ν. 2955/2001, όρους της διακήρυξης, στοιχεία της προσφοράς του παρεμβαίνοντος και πλήθος δικαστικών αποφάσεων ήτοι πάγια νομολογία, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι, η μη προσφορά από πλευράς του παρεμβαίνοντος των αναλωσίμων που απαιτούνται για τη διενέργεια κάθε μιας από τις ζητούμενες εξετάσεις καθ' όλη την ετήσια διάρκεια της σύμβασης,

συνυπολογίζοντας στον ελάχιστο αριθμό εξετάσεων και την ανάγκη διενέργειας ποιοτικού ελέγχου, συντήρησης, καθαρισμού κλπ του προσφερόμενου αναλυτή, καθιστά άνευ ετέρου, ανεξαρτήτως της έκτασης της απόκλισης, απαράδεκτη την τεχνική προσφορά του καθόσον σε διαφορετική περίπτωση δεν διασφαλίζεται η ισότιμη σύγκριση των προσφορών των υποψηφίων προμηθευτών.

Η **αναθέτουσα αρχή**, ισχυρίζεται, ομοίως επικαλούμενη όρους της διακήρυξης ότι ο ποιοτικός έλεγχος γίνεται και στους δυο αναλυτές σε καθημερινή βάση και σε όλα τα επίπεδα που ορίζει ο κατασκευαστής. Περαιτέρω, επικαλείται στοιχεία της προσφοράς του ήδη παρεμβαίνοντος και τις συστάσεις του κατασκευαστή, προβαίνει σε μαθηματικούς υπολογισμούς για να καταλήξει ότι ο παρεμβαίνων δεν έχει προσφέρει τις απαιτούμενες ποσότητες για τον ποιοτικό έλεγχο.

Ο **παρεμβαίνων** ισχυρίζεται ότι ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος περί απαίτησης ανάλυσης ποιοτικού ελέγχου «σε τρία επίπεδα του υλικού αίματος ελέγχου (χαμηλό, φυσιολογικό και υψηλό), προκειμένου να διασφαλιστεί ότι η απόδοση του οργάνου είναι εντός των καθορισμένων ορίων του υλικού ποιοτικού ελέγχου» είναι αβάσιμος, στηρίζεται σε σκοπίμως λανθασμένη ερμηνεία των στοιχείων που κατέθεσε στον διαγωνισμό και ως εκ τούτου είναι αναληθής, καθόσον ο προσφεύγων αποσιωπά το γεγονός ότι πρόκειται περί σύστασης εκ μέρους του κατασκευαστή και όχι περί υποχρεωτικής λειτουργικής απαίτησης του αναλυτή, παραθέτοντας χωρίο της προσφοράς του και επισυνάπτοντας προς επιβεβαίωση των ισχυρισμών του, την από 2/9/2019 βεβαίωση του κατασκευαστή ...Medical. Επίσης, ισχυρίζεται ότι, η συχνότητα ανάλυσης των υλικών ελέγχου εξαρτάται από τις απαιτήσεις του εργαστηρίου και δεν επιβάλλεται από τον εκάστοτε προμηθευτή ή κατασκευαστή. Έτσι, εφόσον η διακήρυξη δεν περιγράφει το πρόγραμμα εσωτερικού ποιοτικού ελέγχου που ακολουθεί το αιματολογικό εργαστήριο, και

όπως, ισχυρίζεται, ξεκάθαρα αναφέρει στην τεχνική του προσφορά, με βάση την εμπειρία του από την προηγούμενη υπερδεκαετή συνεργασία του με το εν λόγω εργαστήριο αλλά και την πληροφόρησή του για την τρέχουσα συχνότητα διενέργειας εσωτερικού ποιοτικού ελέγχου του εργαστηρίου, πρότεινε, ένα πρόγραμμα εσωτερικού ποιοτικού ελέγχου που υπερκαλύπτει όχι μόνον τις ανάγκες του εργαστηρίου αλλά και τις απαιτήσεις της διακήρυξης. Επίσης, ισχυρίζεται ότι ο κάθε αναλυτής έχει διαφορετικά τεχνικά χαρακτηριστικά μεταξύ αυτών και διαφορετικό όγκο αναρρόφησης δείγματος, όπου για τον προσφερόμενο επαρκούν μόλις 53 μL , και προβαίνοντας ομοίως σε μαθηματικούς υπολογισμούς ισχυρίζεται ότι οι προσφερόμενες συσκευασίες είναι ικανές να υπερκαλύψουν και το πιο απαιτητικό πρόγραμμα εσωτερικού ποιοτικού ελέγχου. Συμπερασματικά, ισχυρίζεται ότι, ούτε στη διακήρυξη αλλά ούτε και στα έγγραφα του κατασκευαστή, προκύπτει υποχρέωση να αναλύονται τρία επίπεδα υλικού ποιοτικού ελέγχου σε καθημερινή βάση και, συνεπώς, δεν απαιτούνται 365 δειγματοληψίες για κάθε επίπεδο. • Το κάθε φιαλίδιο υλικού ποιοτικού ελέγχου ABX Difftrol όταν αναλύεται στον αιματολογικό αναλυτή ...επαρκεί για 56 δειγματοληψίες. • Στη διακήρυξη δεν ορίζεται το αναλυτικό έργο που θα φέρει εις πέρας ο κάθε αναλυτής. Ως εκ τούτου ο ισχυρισμός ότι θα λειτουργούν και οι δύο αναλυτές ταυτόχρονα και καθημερινά ώστε να απαιτούνται δυο δειγματοληψίες controls καθημερινά, δεν ευσταθεί και προκύπτει εκ των υστέρων θέτοντας νέα δεδομένα μετά τη δημοσίευση της διακήρυξης. Εάν ληφθεί υπόψιν ο ετήσιος αριθμός εξετάσεων που προδιαγράφεται στη διακήρυξη (40.000 ανά έτος) και η παραγωγικότητα του κάθε προσφερόμενου αναλυτή (80 γενικές αίματος ανά ώρα), τότε ο κάθε ένας εκ των δύο αναλυτών είναι σε θέση να διεκπεραιώνει το ημερήσιο αναλυτικό έργο σε διάστημα 82 λεπτών (40.000 γενικές ανά έτος / 365 ημέρες = περίπου 109 γενικές αίματος ανά ημέρα, δηλαδή $[109 / 80] * 60$ λεπτά = περίπου 82 λεπτά). Οπότε οι δύο αναλυτές θα λειτουργούν μέρα παρά μέρα,

εναλλάξ και/ή ο δεύτερος να λειτουργεί ως εφεδρικός σε περίπτωση βλάβης του κύριου αναλυτή. Καταλήγει, δε στο ότι, η προσφορά του είναι πλήρης, σαφής και επαρκής, οι δε ποσότητες των προσφερόμενων αναλώσιμων όχι απλώς επαρκούν για την διενέργεια του αναλυτικού έργου και στους δύο υπό παραχώρηση αναλυτές αλλά και περισσεύουν.

Τέλος, ισχυρίζεται ότι η προσφορά του προσφεύγοντος, θα έπρεπε να απορριφθεί εφόσον δεν αποδεικνύεται ότι οι προσφερόμενες ποσότητες υλικού ποιοτικού ελέγχου COULTER 6C CELL CONTROL επαρκούν και τούτο διότι δεν έχει καταθέσει κανένα έγγραφο που να αποδεικνύει την σταθερότητα του εκ μέρους της προσφερόμενου υλικού ποιοτικού ελέγχου, σύμφωνα με την παρ.3 «Τεχνικές προδιαγραφές αναλυτών» COULTER 6C CELL CONTROL μετά το άνοιγμα της συσκευασίας/φιαλιδίου. Το μόνο έγγραφο στο οποίο γίνεται κάποια αναφορά είναι οι οδηγίες χρήσης του προαναφερόμενου υλικού ποιοτικού ελέγχου, στο οποίο γίνεται παραπομπή στον ΠΙΝΑΚΑ ΑΝΑΦΕΡΟΜΕΝΩΝ ΤΙΜΩΝ, ο οποίος ωστόσο δεν επισυνάπτεται.

27. Επειδή, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ορίζεται ότι, (όρος 3 τεχνικών προδιαγραφών), οι τεθείσες με τη διακήρυξη προδιαγραφές των αναλυτών είναι απαραίτητο να καλύπτονται πλήρως καθώς αποτελούν την ελάχιστη απαίτηση του εργαστηρίου (εννοείται του Νοσοκομείου). Περαιτέρω, προβλέπεται ότι για την ορθή συμπλήρωση των Πινάκων της Οικονομικής Προσφοράς, θα πρέπει να λαμβάνεται υπόψη τόσο η χρονική σταθερότητα των προσφερόμενων ειδών μετά το άνοιγμα της πρωτοταγούς συσκευασίας τους, σύμφωνα με τις κατατιθέμενες οδηγίες χρήσης των κατασκευαστικών οίκων, όσο και η απαιτούμενη συχνότητα επαναβαθμονόμησης για 365 ημέρες, ομοίως προβλέπεται ότι τα απαιτούμενα υλικά εσωτερικού ελέγχου ποιότητας και βαθμονόμησης (controls, calibrators) θα προσφέρονται χωρίς την οικονομική επιβάρυνση του Νοσοκομείου. Περαιτέρω, στην τεχνική

προδιαγραφή με αρ. 7, απαιτείται, οι προσφερόμενοι αναλυτές για την επίμαχη ομάδα 1, να είναι δύο πανομοιότυποι και στην προδιαγραφή με αρ. 14, απαιτείται, να υπάρχει πρόγραμμα ποιοτικού ελέγχου το οποίο θα πρέπει να περιγραφεί αναλυτικά. Επομένως, εναργώς προκύπτει, ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς, θα πρέπει να αναγράψουν στην προσφορά τους, όλα τα απαιτούμενα υλικά εσωτερικού ελέγχου ποιότητας και βαθμονόμησης για τους εκ μέρους τους προσφερόμενους αναλυτές, και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού, καθόσον, κατά τους ρητούς όρους της διακήρυξης, αποτελούν ελάχιστη απαίτηση του Νοσοκομείου και είναι απαραίτητο να καλύπτεται πλήρως (βλ. και σκέψεις 20 και 25 της παρούσας). Το ανωτέρω συμπέρασμα επιρρωνύεται βάσει των ρητών διατάξεων της περ. θ του άρθρου 2.4.6 της διακήρυξης, σύμφωνα με τις οποίες ορίζεται ότι, προσφορά η οποία παρουσιάζει αποκλίσεις από τις τεχνικές προδιαγραφές, ως εν προκειμένω αποτελεί η απαίτηση αναγραφής όλων των υλικών εσωτερικού ελέγχου ποιότητας που απαιτούνται, απορρίπτεται. Περαιτέρω, η χρονική σταθερότητα των ως άνω υλικών, διενεργείται σύμφωνα με τις κατατεθειμένες οδηγίες χρήσης των κατασκευαστικών οίκων των αναλυτών, αφού αυτοί είναι οι αρμόδιοι με βάση την τεχνολογία του εκ μέρους του κατασκευασθέντος αναλυτή, να ορίσουν υπεύθυνα το πως γίνεται σωστά ο έλεγχος, για τον υπολογισμό, δε, των ποσοτήτων που πρέπει να προσφερθούν λαμβάνεται υπόψη η χρονική σταθερότητα των προσφερομένων ειδών μετά το άνοιγμα της πρωτοταγούς συσκευασίας τους, ομοίως σύμφωνα με τις οδηγίες χρήσης του κατασκευαστή, και τούτα, μάλιστα, ανεξαρτήτως του προγράμματος εσωτερικού ποιοτικού ελέγχου του εκάστοτε εργαστηρίου το οποίο και πρέπει να ακολουθεί τουλάχιστον τις απαιτήσεις του εκάστοτε κατασκευαστή, προκειμένου να διασφαλίζεται η αξιοπιστία του μηχανήματος. Έτι, περαιτέρω, σύμφωνα με τους σαφείς όρους της διακήρυξης οι προσφερόμενοι αναλυτές της επίμαχης Ομάδας, πρέπει να

είναι δύο, χωρίς ουδόλως να αναφέρεται ότι υφίσταται ένας κύριος και ένας εφεδρικός, σε αντιδιαστολή με τις τεχνικές προδιαγραφές του αναλυτή έτερης ομάδας (όρος 3.3, αναλυτής ΑΙΜΟΣΤΑΣΗΣ-ΠΗΞΗΣ ΟΡΓΑΝΙΚΗΣ ΜΟΝΑΔΑΣ ΑΙΓΙΟΥ), καθόσον, προφανώς, δύναται να απαιτηθεί η ταυτόχρονη λειτουργία αμφοτέρων των αναλυτών, προς εκπλήρωση των σκοπών της αναθέτουσας αρχής, και προς διασφάλιση της απρόσκοπτης λειτουργίας του εργαστηρίου, ουδόλως δε, αναφέρεται ότι το σύνολο των εξετάσεων ημερησίως διεξάγεται μόνο στον ένα αναλυτή ή η εναλλάξ λειτουργία τους ανά ημέρα, ή/και ότι ο δεύτερος λειτουργεί ως εφεδρικός, μόνο, σε περίπτωση βλάβης του κύριου αναλυτή. Δηλαδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, ουδόλως προκύπτει ότι στην επίμαχη ομάδα 1, ο ποιοτικός έλεγχος δεν διενεργείται σε όλα τα επίπεδα που ορίζει ο κατασκευαστής, πολλώ δε μάλλον ότι δεν θα απαιτηθεί να διενεργηθεί και στους δυο αναλυτές σε καθημερινή βάση. Ανεξαρτήτως, δε, της εν τοις πράγμασι απαίτησης χρήσης του δεύτερου αναλυτή σε καθημερινή βάση, αυτός θα πρέπει ανά πάσα στιγμή, να λειτουργεί άμεσα, χωρίς καθυστέρηση, προς διασφάλιση των ανωτέρω σκοπών της αναθέτουσας αρχής, που ρητά αναγράφονται στις προδιαγραφές της διακήρυξης και εν πάσει περιπτώσει.

28. Επειδή, εν προκειμένω, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου στο εκ μέρους του παρεμβαίνοντος αρχείο που αφορά στον Οδηγό ημερήσιας χρήσης του Αιματολογικού αναλυτή ...σελ. 11 αναφέρεται ότι «4. Ανάλυση δειγμάτων αίματος ελέγχου ■ Πριν από την ανάλυση δειγμάτων αίματος του ασθενούς, συνιστάται η εκτέλεση μιας ανάλυσης ποιοτικού ελέγχου σε τρία επίπεδα του υλικού αίματος ελέγχου (χαμηλό, φυσιολογικό και υψηλό), προκειμένου να διασφαλιστεί ότι η απόδοση του οργάνου είναι εντός των καθορισμένων ορίων του υλικού ποιοτικού ελέγχου, αλλά και ότι «4.1. Ανάλυση αίματος ελέγχου σε τρόπο λειτουργίας φορέα Συνιστάται να αναλύετε αίματα ελέγχου καθημερινά, για να ελέγχετε την απόδοση του οργάνου». Επομένως, όπως βασίμως ισχυρίζεται ο παρεμβαίνων, τα

ανωτέρω αφορούν σε συστάσεις εκ μέρους του κατασκευαστή. Ωστόσο, ομοίως σαφώς αναγράφεται ότι, οι ανωτέρω συστάσεις, αποσκοπούν στη διασφάλιση της απόδοσης του οργάνου προκειμένου αυτό να είναι εντός των καθορισμένων ορίων του υλικού ποιοτικού ελέγχου, παράλληλα, ο παρεμβαίνων σε ουδένα ισχυρισμό προβαίνει σχετικά με τη διασφάλιση των ανωτέρω, σε περίπτωση μη τήρησης των οικείων συστάσεων, ή στον τρόπο μη παρακώλυσης της απρόσκοπτης λειτουργίας του εργαστηρίου που αποτελεί στόχο της διακήρυξης, παρά μόνο αναφέρεται στο πρόγραμμα ελέγχου του εργαστηρίου του νοσοκομείου, το οποίο και δεν υφίσταται μεν στη διακήρυξη, πλην όμως, όπως εκτέθηκε στην προηγούμενη σκέψη, κατά τους όρους της διακήρυξης, οι οδηγίες διασφάλισης της απόδοσης του οργάνου, καθορίζονται από τον κατασκευαστή και το εργαστήριο οφείλει να συμμορφώνεται με αυτές.

29. Επειδή, περαιτέρω, από τα στοιχεία της διακήρυξης, σε συνδυασμό με τα αναγραφόμενα στον εκάστοτε οδηγό χρήσης του προσφερόμενου αναλυτή, τον οποίο και υποχρεωτικά πρέπει να καταθέσουν οι προσφέροντες με την τεχνική προσφορά τους αλλά και από τις ποσότητες και τη διάρκεια ζωής των υλικών ελέγχου, ως αναγράφονται στην προσφορά τους, καθίσταται εφικτός ο υπολογισμός των απαιτούμενων συσκευασιών προκειμένου να διασφαλιστεί ότι η απόδοση των δύο πανομοιότυπων προσφερόμενων αναλυτών είναι εντός των καθορισμένων ορίων του υλικού ποιοτικού ελέγχου. Ειδικότερα, όπως βασίμως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή το υλικό ABX Difftrol που προσφέρει για τον ποιοτικό έλεγχο, όπως αναφέρεται στο φύλλο οδηγιών χρήσης του, «είναι σταθερό για 16 δειγματοληψίες για μέγιστη διάρκεια έως 16 ημέρες στους 2-8 οC(35-46οF) μετά το άνοιγμα και εντός του ορίου λήξης». Αυτό σημαίνει ότι υπάρχουν δύο περιορισμοί: α) ανεξάρτητα από την ποσότητα αναρρόφησης μετά από 16 δειγματοληψίες δεν μπορούμε να προβούμε σε περισσότερες, και β) ανεξάρτητα από τον αριθμό

δειγματοληψιών μετά από 16 ημέρες επίσης δεν μπορούμε να προβούμε σε περισσότερες. Άρα βάση υπολογισμού για την ορθή προσφορά του υλικού, είναι ότι μπορεί να χρησιμοποιηθεί για 16 δειγματοληψίες και μόνο, διασφαλίζοντας πλήρως την αξιοπιστία των αποτελεσμάτων κατά τις συστάσεις του κατασκευαστή, ανεξάρτητα από την ποσότητα που αναρροφά ο αναλυτής και την ποσότητα που περιέχεται σε κάθε σωληνάριο, απορριπτόμενων δηλαδή, των οικείων ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος, περί απαίτησης μικρότερου δείγματος στους προσφερόμενους αναλυτές, οι οποίοι και βάσιμοι υποτιθέμενοι, ουδόλως προκύπτει πως διασφαλίζεται το Εργαστήριο του Νοσοκομείου, σε περίπτωση χρήσης της ποσότητας εκάστου φιαλιδίου για πέραν των 16 δειγματοληψιών. Επομένως, δοθέντος ότι σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, ο παρεμβαίνων έχει προσφέρει 12 συσκευασίες του υλικού ABX Difftrol που η κάθε μία περιέχει 2 σωληνάρια των 16 δειγματοληψιών το κάθε ένα, ήτοι έχει προσφέρει ποσότητα που επαρκεί για $(12 \times 2 \times 16) = 384$ ελέγχους, ήτοι, καλύπτει κάτι παραπάνω από τους ελέγχους του ενός μόνο αναλυτή κατ' έτος και όχι και του δεύτερου πανομοιότυπου που απαιτείται σαφώς από τη διακήρυξη. Έτι περαιτέρω, απορρίπτονται οι ισχυρισμοί του παρεμβαίνοντος που αφορούν στην εμπειρία του από την προηγούμενη υπερδεκαετή συνεργασία του με το εν λόγω εργαστήριο αλλά και την πληροφόρησή του για την τρέχουσα συχνότητα διενέργειας εσωτερικού ποιοτικού ελέγχου του εργαστηρίου, καθόσον ουδόλως παραπέμπει σε σχετικό όρο της διακήρυξης, ή σε διευκρινήσεις που παρασχέθηκαν νομίμως βάση της υποχρεωτικής διαδικασίας του άρθρου 2.1.3 της διακήρυξης, πολλώ δε μάλλον ουδόλως ορίζεται ότι ο δεύτερος αναλυτής είναι εφεδρικός, ως βασίμως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή, μη δυνάμενων να αναιρεθούν, εν προκειμένω, ούτε στην περίπτωση, που δεν ορίζεται στη διακήρυξη το αναλυτικό έργο που θα φέρει εις πέρας ο κάθε αναλυτής. Ειδικότερα, ως εκτέθηκε αναλυτικά ανωτέρω, ο δεύτερος αναλυτής,

επουδενί δεν δύναται να χαρακτηριστεί ως εφεδρικός, χωρίς τούτο να μην αποτελέσει, μη νόμιμη τροποποίηση των όρων της διακήρυξης κατόπιν αποσφράγισης των κατατεθεισών προσφορών, καθόσον η αναθέτουσα αρχή θα το όριζε ρητά, ως έπραξε για τον αναλυτή έτερης ομάδας. Επομένως, καθίσταται σαφές ότι, ανεξαρτήτως εν τοις πράγμασι χρήσης του δεύτερου αναλυτή κατά τη διάρκεια έκαστης ημέρας, αυτός οφείλει να είναι έτοιμος προς χρήση, όπως βασίμως ισχυρίζεται ο προσφεύγων, ήτοι να λειτουργεί αφού έχουν ήδη διενεργηθεί οι απαιτούμενοι έλεγχοι οι οποίοι απαιτούν τα επίμαχα αναλώσιμα.

30. Επειδή, περαιτέρω, οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος που αφορούν στην εφαρμογή των διατάξεων του ν. 2955/2001, απορρίπτονται ως απαράδεκτοι καθόσον, ως αναλυτικά εκτέθηκε στη σκέψη 23 της παρούσας, δεν είναι, κατ' αρχήν, νόμιμος ο αποκλεισμός διαγωνιζομένου λόγω μη πλήρωσης προϋποθέσεως ή προσκομίσεως στοιχείων που απαιτούνται από διατάξεις, στις οποίες η διακήρυξη δεν παραπέμπει ειδικώς ως εφαρμοστέο στο διαγωνισμό δίκαιο, και τούτο διότι ουδόλως παραπέμπει η διακήρυξη στον οικείο νόμο. Ωστόσο, δοθέντος ότι η διακήρυξη απαιτεί την αναγραφή των αναλωσίμων καθ' όλη την ετήσια διάρκεια της σύμβασης, συνυπολογίζοντας και την ανάγκη διενέργειας ποιοτικού ελέγχου, συντήρησης, καθαρισμού κλπ των προσφερόμενων αναλυτών, καθίσταται, απαράδεκτη η τεχνική προσφορά που δεν πληροί τις εν λόγω απαιτήσεις, όπως εν προκειμένω και του παρεμβαίνοντος σύμφωνα με τα εκτεθέντα στην παρούσα σκέψη και στις σκέψεις 27-29. Επομένως, γίνονται δεκτοί οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος περί ακύρωσης της προσβαλλόμενης για το λόγο αυτό και απορρίπτονται οι ισχυρισμοί του παρεμβαίνοντος, συμπεριλαμβανόμενων και των ισχυρισμών που αφορούν στη δωρεάν παροχή τους, και τούτο διότι στο παρόν στάδιο δεν αξιολογείται η οικονομική προσφορά του παρεμβαίνοντος αλλά η πλήρωση των ελαχίστων απαιτήσεων

της διακήρυξης επί των τεχνικών προδιαγραφών, τούτο δε διότι, το εν προκειμένω κρίσιμο στάδιο αξιολογήσεως των τεχνικών προσφορών των συμμετεχουσών εταιρειών, προϋποθέτει προσφορά καταρτισθείσα, σύμφωνα με τις απαιτήσεις της διακήρυξης για την ποσότητα των προσφερόμενων ειδών και δεν απαλλάσσει τον προμηθευτή, ακόμη και εάν προσφέρει ή ζητείται από τη διακήρυξη να προσφέρει τις απαιτούμενες ποσότητες αναλωσίμων υλικών δωρεάν στο σύνολό τους, από την υποχρέωση να καθορίσει, στον πίνακα του υποδείγματος της τεχνικής προσφοράς του, τις απαιτούμενες ποσότητες που πρέπει να προσφέρει. Ειδικότερα, με την ακριβή αναγραφή των προσφερομένων συσκευασιών στην τεχνική προσφορά του υποψηφίου προμηθευτή, είναι δυνατή η διακρίβωση του αν προσφέρεται όλη η ζητούμενη ποσότητα αντιδραστηρίων και αναλωσίμων υλικών, όπως απαιτείται από τη διακήρυξη, καθώς και η ισότιμη σύγκριση των προσφορών των υποψηφίων προμηθευτών. Επομένως, ο προβαλλόμενος με την παρέμβαση λόγος ότι εν πάσει περιπτώσει προσφέρονται δωρεάν τα επίμαχα υλικά και δεν επιβαρύνεται το νοσοκομείο και επομένως, δεν δύναται να οδηγήσει στον αποκλεισμό της προσφοράς του, είναι αβάσιμος, καθ'ό δε μέρος αμφισβητείται με αυτόν στο παρόν στάδιο της διαδικασίας η νομιμότητα του όρου της Διακήρυξης, που προβλέπει, επί ποινή αποκλεισμού, την απαίτηση αυτή. Ούτε βέβαια προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, ότι ο παρεμβαίνων είχε αμφισβητήσει επικαίρως τη νομιμότητα του εν λόγω όρου με την άσκηση προδικαστικής προσφυγής και ότι είχε στη συνέχεια μετάσχει στο διαγωνισμό διατυπώνοντας επιφύλαξη ως προς την νομιμότητα αυτού, ούτε και ο ίδιος βέβαια το ισχυρίζεται. Συνεπώς, γίνονται δεκτοί οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής και του προσφεύγοντος και η προσβαλλόμενη πρέπει να ακυρωθεί καθ'ό μέρος έκρινε αποδεκτή την προσφορά του παρεμβαίνοντος.

31. Επειδή, περαιτέρω, ο παρεμβαίνων προβάλλει ισχυρισμούς αναφορικά με την απόρριψη της προσφοράς του προσφεύγοντος διότι παρουσιάζει πλημμέλειες, οι οποίες όμως προβάλλονται απαραδέκτως καθώς, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν.4412/2016, η παρέμβαση ασκείται υπέρ της διατήρησης ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης, η οποία, εν προκειμένω, έχει κρίνει ως αποδεκτή την προσφορά του προσφεύγοντος (βλ. Απόφαση ΑΕΠΠ 67/2019 του 6^{ου} Κλιμακίου Εισηγήτρια Ε. Αψοκάρδου). Ωστόσο, σημειώνεται ότι, στο πλαίσιο της αρχής της νομιμότητας, που οφείλει να διέπει τη δράση της δημόσιας διοίκησης, η ανωτέρω κρίση της ΑΕΠΠ, ουδόλως στερεί από την αναθέτουσα αρχή τη διακριτική ευχέρεια να ακυρώσει την προσβαλλόμενη ως προς τους εν λόγω ισχυρισμούς, στην περίπτωση που τους κρίνει βάσιμους (βλ. σχετικά ΕΑ ΣΕ 127/2015).

32. Επειδή, γίνεται δεκτή η εισήγηση.

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

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

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη κατά το σκεπτικό.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Αριθμός απόφασης: 1158/2019

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 8^η Οκτωβρίου 2019 και εκδόθηκε στις 9 Οκτωβρίου 2019 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου

Ηλέκτρα Νικολακοπούλου