

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**5<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 17 Ιανουαρίου 2020 με την εξής σύνθεση: Ευαγγελία Μιχολίτση, Πρόεδρος, Μιχαήλ Οικονόμου και Άννα Χριστοδουλάκου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 11.12.2019 προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Α.Ε.Π.Π. 1521/12.12.2019 της προσφεύγουσας με την επωνυμία «...», που εδρεύει στ.. ..., οδός ... αρ. ..., Τ.Κ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

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

Της παρεμβαίνουσας με την επωνυμία «...», που εδρεύει στη ..., οδός ... αρ. ..., Τ.Κ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να γίνει δεκτή η προδικαστική προσφυγή της και ακυρωθεί η από 27.11.2019 και με αριθμό ... Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του ..., κατά το μέρος που με αυτήν απορρίφθηκε η τεχνική της προσφορά και αποκλείστηκε από το στάδιο εξέτασης της οικονομικής προσφοράς της διαγωνιστικής διαδικασίας.

Με την παρέμβαση, η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της προδικαστικής προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης, με την οποία αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια, Άννα Χριστοδουλάκου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την υπ' αριθμ. πρωτ. ... Διακήρυξη του ... προκηρύχθηκε Ανοικτός Ηλεκτρονικός Διαγωνισμός για την προμήθεια πενήντα

(50) νοσοκομειακών ηλεκτρικών πολύσπαστων κλινών με στρώμα και κάλυμμα, συνολικού προϋπολογισμού 80.645,16€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Η Διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 09.09.2019 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) (Συστημικός Αριθμός ...).

2. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο κατά τις διατάξεις του άρθρου 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., εξοφληθέν δυνάμει του από 10.12.2019 αποδεικτικού εξόφλησης της Εθνικής Τράπεζας και δεσμευμένο, όπως προκύπτει από την εκτύπωση της σχετικής σελίδας της Γ.Γ.Π.Σ.), ύψους 600,00€.

3. Επειδή, η υπό εξέταση προσφυγή, ενόψει του αντικειμένου του διαγωνισμού, της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2017, καθώς και του χρόνου δημοσίευσης της Διακήρυξης, σύμφωνα με τα άρθρα 5 περ. β), 61 παρ. 1, 376 και 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και στην καθ' ύλην και κατά χρόνο αρμοδιότητα της Α.Ε.Π.Π.

4. Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή έχει κατατεθεί νομίμως και εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, το άρθρο 4 παρ. 1 περ. α) και το άρθρο 8 παρ. 3 του Π.Δ. 39/2017, καθώς η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 03.12.2019, οπότε και έλαβε γνώση αυτής η προσφεύγουσα, όπως άλλωστε και η ίδια δηλώνει και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 11.12.2019, κοινοποιήθηκε, δε, στην Α.Ε.Π.Π. από την προσφεύγουσα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου αυθημερόν.

5. Επειδή, μετ' εννόμου συμφέροντος ασκήθηκε η προδικαστική προσφυγή, καθώς με την προσβαλλόμενη απόφαση απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας από το διαγωνισμό, ενώ η οικονομική της προσφορά ανέρχεται στο ποσό των 73.650,00€ χωρίς Φ.Π.Α., ήτοι είναι συμφερότερη από την οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας, ύψους 75.900,00€ χωρίς Φ.Π.Α., η οποία αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος, αλλά και από την οικονομική προσφορά της έτερης συμμετέχουσας στο διαγωνισμό «...», ύψους 79.900,00€ χωρίς Φ.Π.Α., η προσφορά της οποίας κρίθηκε αποδεκτή με την προσβαλλόμενη.

6. Επειδή, η υπό κρίση παρέμβαση έχει ασκηθεί νομίμως και εμπροθέσμως, δια καταθέσεως στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 23.12.2019, δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς «όλους τους συμμετέχοντες», μεταξύ των οποίων η παρεμβαίνουσα, μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2017, στις 11.12.2019. Η ως άνω παρέμβαση κοινοποιήθηκε στην Α.Ε.Π.Π. από την παρεμβαίνουσα μέσω μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στις 23.12.2019, καθώς και από την αναθέτουσα αρχή προς «όλους τους συμμετέχοντες», μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, στις 24.12.2019. Περαιτέρω, ασκείται μετ' εννόμου συμφέροντος, επιδιώκοντας τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης, με την οποία η παρεμβαίνουσα αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος.

7. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το υπ' αριθμ. πρωτ. 22225/5828/16.12.2019 έγγραφο υπέβαλε τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής. Τις ως άνω απόψεις της η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε αφενός στην Α.Ε.Π.Π., μέσω μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στις 19.12.2019 και αφετέρου προς «όλους τους συμμετέχοντες» μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, στις 20.12.2019.

8. Επειδή, όπως προαναφέρθηκε, με την υπ' αριθμ. πρωτ. ... Διακήρυξη του ... προκηρύχθηκε Ανοικτός Ηλεκτρονικός Διαγωνισμός για την προμήθεια πενήντα (50) νοσοκομειακών ηλεκτρικών πολύσπαστων κλινών με

στρώμα και κάλυμμα. Στο διαγωνισμό συμμετείχαν, υποβάλλοντας προσφορές, η προσφεύγουσα (προσφορά με α/α συστήματος 150629), η παρεμβαίνουσα (προσφορά με α/α συστήματος 150734) και η διαγωνιζόμενη «...» (προσφορά με α/α συστήματος 151288). Με την προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. 364/2019 Απόφαση της αναθέτουσας αρχής, εγκρίθηκαν το υπ' αριθμ. πρωτ. 18977/4992/31.10.2019 πρακτικό τεχνικής αξιολόγησης της Επιτροπής Διαγωνισμού και το υπ' αριθμ. πρωτ. 20684/22.11.2019 πρακτικό οικονομικής αξιολόγησης της Επιτροπής Διαγωνισμού και απορρίφθηκε η τεχνική προσφορά της προσφεύγουσας, έγιναν δεκτές οι προσφορές της παρεμβαίνουσας και της έτερης διαγωνιζόμενης «...» και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος η παρεμβαίνουσα, ως προσφέρουσα την συμφερότερη βάσει τιμής αποδεκτή προσφορά. Η προσφορά της προσφεύγουσας απορρίφθηκε με την αιτιολογία ότι προσέφερε ηλεκτροκίνητη κλίνη νοσηλείας με στρώμα διαστάσεων 218 x 102 εκ., ήτοι με απόκλιση 14% σε μήκος και 12% περίπου σε πλάτος από τις ζητούμενες διαστάσεις, κρίθηκε, δε, ότι *«Η απόκλιση αυτή θεωρείται υπερβολικά υψηλή λαμβάνοντας υπόψιν και τους περιορισμένους χώρους των θαλάμων νοσηλείας ασθενών»*.

9. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 18 του Ν. 4412/2016 *«1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια ...»*. Επίσης, σύμφωνα με το άρθρο 91 του Ν. 4412/2016 *«1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. 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 τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102. ...»*.

10. Επειδή, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. ΣτΕ 352/2016) και ως κανονιστική

πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν τα προς συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕλΣυν 70/2006). Σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοκώπλου πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Όπως, δε, παγίως γίνεται δεκτό, οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης στους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν στις αναθέτουσες αρχές να διατυπώνουν τους όρους διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης στην προκήρυξη του διαγωνισμού με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία, κατά τρόπο ώστε αφενός να παρέχουν σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιδεικνύοντας τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους τη δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο των όρων αυτών και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο, αφετέρου, να καθιστούν δυνατό τον αποτελεσματικό έλεγχο του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα τιθέμενα κριτήρια (Ε.Σ Κλ.Ε 157/2017, Τμ. VI 2452/2012, 1643/2014, 6869/2015, 261/2017, βλ. και ΔΕΚ απόφαση της 18.10.2001, C-19/2000, SIAC Construcion Ltd, σκέψεις 41 έως 44, απόφαση της 29.4.2004, C-496/1999 Επιτροπή κατά CAS Succhi di

Frutta, σκέψη 111, απόφαση της 10.5.2012, C-368/10, Επιτροπή κατά Κάτω Χωρών σκ. 109 επ.). Άλλωστε, όπως παγίως έχει κριθεί, η αρχή της ίσης μεταχειρίσεως και η υποχρέωση διαφάνειας απαγορεύουν στην αναθέτουσα αρχή να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους οι οποίοι δεν προβλέπονται στην οικεία προκήρυξη (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 28, και απόφαση Medipac—Καζαντζίδης, C-6/05, EU:C:2007:337, σκέψη 54). Υπό αυτό το πρίσμα συνάγεται ότι η αυστηρότητα της εφαρμογής της διακήρυξης προϋποθέτει την σαφήνεια των όρων αυτής καθώς η παραβίαση αμφίσημων όρων δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζόμενου αν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεων του (Συμβάσεις Δημοσίων Έργων Χρ. Μητκίδης, 2009, σελ. 87 επ.). Τούτο, διότι η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται εις βάρος του καλόπιστου διαγωνιζόμενου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΕφΑθ 1959/1970 Αρμ. 1970 σελ. 1111, ΕφΘεσ 501/1987 ΕΔημΕργ 1990/1, σελ. 84, Α. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, εκδ. θ΄, σελ. 776).

11. Επειδή, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι *«Παράβαση κατ' ουσία διάταξης νόμου - Παραβίαση ρητού όρου της διακήρυξης: - Επί του τμήματος της υπ' αριθ. 364/2019 απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής με την οποία απορρίπτεται η τεχνική προσφορά της εταιρείας μας. ... Ακολουθώντας, η Επιτροπή Διενέργειας του διαγωνισμού, την 30.09.2019 προέβη στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των υποφακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» απάντων των οικονομικών φορέων που είχαν υποβάλει εμπροθέσμως, προσφορές και συνέταξε το από 31 Οκτωβρίου 2019 με αριθ. πρωτ. ... Πρακτικό, το οποίο υποβλήθηκε προς το Διοικητικό Συμβούλιο του ..., που καθίσταται το αρμόδιο όργανο της Αναθέτουσας Αρχής για την έκδοση των αποφάσεων επί της διαγωνιστικής διαδικασίας. Σύμφωνα με το περιεχόμενο της ως άνω γνωμοδότησης, κατόπιν ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής των διαγωνιζόμενων εταιρειών διαπιστώθηκε η πλήρης συμμόρφωση απάντων των προσφορών με τους όρους της διακήρυξης. Ωστόσο κατά την εξέταση των τεχνικών προσφορών, η ίδια ως άνω Επιτροπή διέγνωσε (εσφαλμένα) ότι η*

διάσταση της προσφερόμενης ηλεκτροκίνητης κλίνης νοσηλείας με στρώμα είναι 218 X 102 εκατοστά, κρίνοντας ότι υφίσταται απόκλιση από τις τεχνικές προδιαγραφές που προβλέπονται από τη διακήρυξη για τα ζητούμενα είδη, της τάξεως 14% σε μήκος και 12% περίπου σε πλάτος, με αποτέλεσμα να καταλήξει στην κρίση ότι η ως άνω απόκλιση θεωρείται υπερβολικά υψηλή, λαμβάνοντας υπ' όψιν και τους περιορισμένους χώρους των θαλάμων νοσηλείας ασθενών. ... Η οριστική κρίση της Αναθέτουσας Αρχής, περί της απόρριψης της προσφοράς της εταιρείας μας, με την ως άνω παρατιθέμενη αιτιολογία παρίσταται προδήλως παράνομη, παραβιάζουσα κατ' ουσία διάταξη νόμου και ρητό όρο της διακήρυξης και ειδικότερα: Σύμφωνα με το άρθρο 94 παρ. 4 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «...4. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων προμηθειών ....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.». Η εν λόγω νομοθετική ρύθμιση μεταφέρεται στη διάταξη του όρου 2.4.3.2 του κανονιστικού κειμένου του διαγωνισμού, στο περιεχόμενο του οποίου ορίζεται ρητά: «Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» - Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο «Απαιτήσεις - Τεχνικές Προδιαγραφές» του Παραρτήματος II της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πως οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και τα 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. Στην τεχνική προσφορά οι οικονομικοί φορείς επισυνάπτουν υποχρεωτικά επί ποινή αποκλεισμού ΠΙΝΑΚΑ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ (σύμφωνα με το υπόδειγμα που επισυνάπτεται στο Παράρτημα II (B) της παρούσας) σε μορφή PDF ψηφιακά υπογεγραμμένο...». ... Εξάλλου, με το Παράρτημα II (B), που ενσωματώνεται στη διακήρυξη και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα του κανονιστικού κειμένου του διαγωνισμού ως έγγραφο της υπό σύναψη σύμβασης, εισάγεται η υποχρέωση των οικονομικών φορέων για την

συμπλήρωση του «... πίνακα συμμόρφωσης, στον οποίο περιγράφεται αναλυτικά το προσφερόμενο είδος με το σύνολο των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης, πρέπει να τεκμηριώνονται με παραπομπές στα επίσημα τεχνικά φυλλάδια (prospectus) του κατασκευαστικού οίκου ή με την προσκόμιση επίσημων βεβαιώσεων του κατασκευαστή ή (και) άλλων επίσημων εγγράφων για ότι δεν αναγράφεται στα τεχνικά φυλλάδια. Προσφορές οι οποίες θα αντιγράφουν τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης ή θα απαντούν μονολεκτικά ("ΝΑΙ" ή "Συμφωνούμε" κλπ.), χωρίς τεκμηρίωση και πλήρη παραπομπή - αντιστοιχία, μεταξύ κειμένου ανά παράγραφο και prospectus θα αποκλείονται ...». Σύμφωνα δε με τις οδηγίες συμπλήρωσης του Πίνακα Συμμόρφωσης Τεχνικής Προσφοράς, για την στήλη «Παραπομπή» του Πίνακα, προβλέπεται η υπό αρίθμηση 3 επεξήγηση - οδηγία, η οποία αναφέρει επί λέξει: «... 3. Στη στήλη «ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ» θα καταγραφεί η σαφής παραπομπή σε ενότητα της τεχνικής προσφοράς, η οποία θα περιλαμβάνει αριθμημένα Τεχνικά Φυλλάδια κατασκευαστών, ή αναλυτικές τεχνικές περιγραφές των υπηρεσιών, του εξοπλισμού ή του τρόπου διασύνδεσης και λειτουργίας ή αναφορές μεθοδολογίας εγκατάστασης και υποστήριξης κλπ., που κατά την κρίση του υποψηφίου Αναδόχου τεκμηριώνουν τα στοιχεία του Πίνακα Συμμόρφωσης ...». Εκ της γραμματικής διατύπωσης των όρων του ως άνω Παραρτήματος συνάγεται ότι το περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς καθορίζεται από τον προσφέροντα, υπό την έννοια ότι ο οικονομικός φορέας υποδεικνύει προς την Αναθέτουσα Αρχή τα ακριβή χωρία των προσκομιζόμενων τεχνικών φυλλαδίων, από τα οποία προκύπτει η συμμόρφωση της τεχνικής προσφοράς προς τις απαιτήσεις και τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης. Κατ' επέκταση, η Αναθέτουσα Αρχή δεσμεύεται να διαπιστώσει την πλήρωση των όρων της προκήρυξης της σύμβασης βάσει των ως άνω δηλώσεων του οικονομικού φορέα, χωρίς την αναδρομή σε άλλα τμήματα των προσκομισθέντων τεχνικών φυλλαδίων, στα οποία πιθανόν να αναφέρεται από τον κατασκευαστή ότι τα προσφερόμενα είδη δύνανται να παρασχεθούν και σε άλλες διαστάσεις, δοθέντος ότι είναι κοινό τοις πάσι πως στα τεχνικά φυλλάδια εν γένει, ο κατασκευαστής αναφέρει άπασες τις δυνατές προδιαγραφές αλλά και τις



δυνατότητες παράδοσης των πωλούμενων από αυτόν ειδών σε διάφορες διαστάσεις. Εξάλλου τα τεχνικά φυλλάδια δεν εκδίδονται από τον κατασκευαστή με γνώμονα τους όρους μιας συγκεκριμένης διακήρυξης, αλλά περιλαμβάνουν το σύνολο των δυνατών προδιαγραφών, συνεπώς και διαστάσεων, στις οποίες προσφέρονται από τον κατασκευαστή τα προσφερόμενα είδη. Ως εκ τούτου, στο πλαίσιο της παρούσας διαδικασίας σύναψης σύμβασης, η συμμόρφωση της τεχνικής προσφοράς του οικονομικού φορέα με τους όρους της διακήρυξης κρίνεται βάσει των στοιχείων που προκύπτουν από την συγκεκριμένη ενότητα του τεχνικού φυλλαδίου, στην οποία γίνεται η παραπομπή με τον Πίνακα Συμμόρφωσης. ... Από το συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων συνάγεται ότι κατά το στάδιο ελέγχου της πληρότητας της τεχνικής προσφοράς των οικονομικών φορέων, η Αναθέτουσα Αρχή, δεσμευόμενη από τους απαραίτους όρους της διακήρυξης, που αποκρυσταλλώνονται με κριτήριο την γραμματική διατύπωση τους, υποχρεούται να διαγνώσει τη συνδρομή των προϋποθέσεων που εισάγονται από το κανονιστικό κείμενο του διαγωνισμού αποκλειστικά και μόνο βάσει των απαιτήσεων που οριοθετούνται από τις διατάξεις του. Η τυχόν παρέκκλιση από τα όρια που τίθενται εκ των υπό κρίση όρων συνεπάγεται την παράβαση ουσιωδών όρων της διακήρυξης και κατ' επέκταση της ενωσιακής νομοθεσίας. Εν προκειμένη, στο πλαίσιο της εκπλήρωσης των υποχρεώσεων που καθορίζονται από τη διακήρυξη, η εταιρεία μας υπέβαλε στον υποφάκελο της τεχνικής προσφοράς, τον προβλεπόμενο Πίνακα Συμμόρφωσης (βλ. ΣΧΕΤ.7), πλήρως συμπληρωμένο σύμφωνα με τις διευκρινίσεις και οδηγίες που καθορίζονται στο Παράρτημα II (B) της διακήρυξης. Ειδικότερα, στις τεχνικές προδιαγραφές κλίνης, όπου μεταξύ άλλων ορίζεται ότι η επιφάνεια κατάκλισης θα πρέπει να είναι περίπου 200 X 90 (μήκος \* πλάτος σε εκατοστά cm) δηλώθηκε η συμμόρφωση με την εν λόγω προϋπόθεση, καθώς το προσφερόμενο είδος έχει διαστάσεις 200 X 89,5 cm, ενώ στο πεδίο ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ έχει συμπληρωθεί ευκρινώς ότι η ως άνω δέσμευση προκύπτει από το τεχνικό φυλλάδιο (technical certificate) της εταιρείας ... (βλ. ΣΧΕΤ. 8) υπό α/α 3, το οποίο υποβλήθηκε νομίμως και εμπροθέσμως στον υποφάκελο της τεχνικής προσφοράς. Στο εν λόγω έγγραφο

υπογραμμίζεται η προδιαγραφή του προσφερόμενου είδους, ενώ τίθεται ευκρινώς η συσχέτιση του με την αντίστοιχη δήλωση που περιέχεται στον Πίνακα Συμμόρφωσης, ήτοι πως αφορά στον α/α 3 του Πίνακα. Περαιτέρω, στον ίδιο ως άνω πίνακα συμμόρφωσης γίνεται αναφορά στις εξωτερικές διαστάσεις των προσφερόμενων ειδών (υπό αρίθμηση 8), όπου ρητώς δηλώνεται ότι το μέγιστο πλάτος ανέρχεται σε 100 cm, συμπεριλαμβανομένου κιγκλιδωμάτων και προσκρουστήρων, ενώ γίνεται σαφής παραπομπή στο ίδιο ως άνω τεχνικό φυλλάδιο, όπου η ως άνω προϋπόθεση υποδεικνύεται υπό α/α 8. Επισημαίνεται ότι σύμφωνα με τον όρο 2.1.4 της διακήρυξης, δεν είναι υποχρεωτική η υποβολή των τεχνικών φυλλαδίων (prospectus) σε επίσημη, επικυρωμένη μετάφραση στην ελληνική γλώσσα. Με το συγκεκριμένο περιεχόμενο του Πίνακα Συμμόρφωσης, η Αναθέτουσα Αρχή δεσμεύεται να λάβει υπόψη τη συγκεκριμένη δήλωση και την επί αυτής παραπομπή στο τεχνικό φυλλάδιο, που προσκομίζεται για την απόδειξη της πλήρωσης της προϋπόθεσης που αφορά στην συμμόρφωση της τεχνικής προσφοράς προς τους όρους της διακήρυξης. Κατ' εφαρμογή του υπό κρίση όρου της διακήρυξης, το αρμόδιο όργανο του ... όφειλε να ανατρέξει στην δήλωση που αποτυπώνεται υπό α/α 3 στο τεχνικό φυλλάδιο της εταιρείας ..., όπου η διάσταση της επιφάνειας κατάκλισης ορίζεται σε 200 X 89,5 cm, ήτοι καθίσταται σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης (βλ. ΣΧΕΤ. 8). Ωστόσο, σύμφωνα με την αιτιολογία της προσβαλλόμενης Απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής, η διάσταση της προσφερόμενης ηλεκτροκίνητης κλίνης νοσηλείας με στρώμα θεωρείται εσφαλμένα ότι είναι 218 X 102 εκατοστά, κρίνοντας ότι υφίσταται απόκλιση από τις τεχνικές προδιαγραφές που προβλέπονται από τη διακήρυξη για τα ζητούμενα είδη, της τάξεως 14% σε μήκος και 12% περίπου σε πλάτος με αποτέλεσμα να καταλήξει στην κρίση ότι η ως άνω απόκλιση θεωρείται υπερβολικά υψηλή, λαμβάνοντας υπ' όψιν και τους περιορισμένους χώρους των θαλάμων νοσηλείας ασθενών. Τα ως άνω διαλαμβανόμενα ουδέν προκύπτουν από το περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς της εταιρείας μας, δεδομένου ότι, ως ανωτέρω αναλύεται, στον υποβληθέντα Πίνακα Συμμόρφωσης γίνεται σαφής παραπομπή στο τεχνικό φυλλάδιο (technical

certificate) της εταιρείας ... υπό α/α 3, από δε την απλή επισκόπηση του περιεχομένου του εν λόγω προσκομισθέντος εγγράφου και υπό τον ως άνω αύξοντα αριθμό διαπιστώνεται ότι οι διαστάσεις του προσφερόμενου είδους είναι 200 X 89,5 cm, με αποτέλεσμα να πληροί τους όρους που εισάγονται από το κανονιστικό κείμενο του διαγωνισμού. Περαιτέρω, η διάσταση που έλαβε υπόψη της η Αναθέτουσα Αρχή, σύμφωνα με το περιεχόμενο του τεχνικού φυλλαδίου της εταιρείας ... αφορά στην εξωτερική διάσταση των κλινών, η οποία επίσης εσφαλμένως εκλαμβάνεται ως 218X102 εκ., παρότι στον πίνακα συμμόρφωσης γίνεται ρητή αναφορά ότι το μέγιστο πλάτος των εξωτερικών διαστάσεων είναι 100 εκ., με ρητή παραπομπή στην υπό α/α 8 προδιαγραφή του τεχνικού φυλλαδίου (technical certificate) που υποβλήθηκε από την εταιρεία μας. Σε κάθε περίπτωση, η κρινόμενη διάσταση που διαλαμβάνεται στην αιτιολογία της προσβαλλόμενης πράξης αφορά στην εσωτερική διάσταση των κλινών, όπως ρητώς προκύπτει και από την παράθεση των προσφορών των υπόλοιπων οικονομικών φορέων. Ως εκ τούτου, εσφαλμένως η Αναθέτουσα Αρχή έλαβε υπόψη ότι η διάσταση του προσφερόμενου είδους είναι 218X102 εκ., καθώς από το περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς μας προκύπτει αδιαμφισβήτητα ότι η κρίσιμη διάσταση είναι 200 X 89,5 εκ. σε πλήρη συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης. Συνεπώς, η αντίθετη κρίση της Αναθέτουσας Αρχής, όπως αυτή διατυπώνεται στην αιτιολογία του από 31 Οκτωβρίου 2019 με αριθ. πρωτ. ... Πρακτικού της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού, η οποία ενσωματώνεται στην προσβαλλόμενη πράξη παρίσταται μη νόμιμη, ερειδόμενη επί εσφαλμένης πραγματικής βάσης, που συνίσταται στον εσφαλμένο έλεγχο των τεχνικών προδιαγραφών, όπως τούτες προκύπτουν από το τεχνικό φυλλάδιο που υποβλήθηκε από την εταιρεία μας. Ενόψει των ανωτέρω, η Απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής, με την οποία κρίθηκε ότι η τεχνική προσφορά της εταιρείας μας δεν πληροί τους όρους της διακήρυξης και απέρριψε την προσφορά παρίσταται μη νόμιμη και για το λόγο αυτό αιτούμεθα της ακύρωσης και εξαφάνισης της.».

12. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της προβάλλει ότι «Η επιτροπή διενέργειας του ανωτέρου διαγωνισμού που αφορά την απόρριψη της συμμετοχής της εταιρείας ...στις τεχνικές προδιαγραφές που αφορούν το μέγεθος της κλίνης, υπάρχει απόκλιση σύμφωνα με το ζητούμενο μέγεθος της τάξης 14% σε μήκος και 12% περίπου σε πλάτος Η απόκλιση αυτή θεωρείται υπερβολικά υψηλή λαμβάνοντας υπόψιν τους περιορισμένους χώρους των θαλάμων νοσηλείας ασθενών. Για τον λόγο αυτό απέκλισε την προσφορά της ...».

13. Επειδή, η παρεμβαίνουσα προβάλλει ότι «Ειδικότερα, από πλευράς του εφαρμοστέου κανονιστικού πλαισίου, στη διακήρυξη του διαγωνισμού ορίζονται μεταξύ άλλων τα ακόλουθα: «...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 II της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πως 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. Στην τεχνική προσφορά οι οικονομικοί φορείς επισυνάπτουν υποχρεωτικά επί ποινή αποκλεισμού ΠΙΝΑΚΑ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ (σύμφωνα με το υπόδειγμα που επισυνάπτεται στο Παράρτημα II (B) της παρούσας) σε μορφή PDF ψηφιακά υπογεγραμμένο... ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ - Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης ΜΕΡΟΣ Α - ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΗΛΕΚΤΡΟΚΙΝΗΤΗΣ ΚΛΙΝΗΣ ΝΟΣΗΛΕΙΑΣ ΜΕ ΣΤΡΩΜΑ Α. ΗΛΕΚΤΡΟΚΙΝΗΤΗ ΚΛΙΝΗ ΝΟΣΗΛΕΙΑΣ ΑΣΘΕΝΟΥΣ 1. ... 2. ... 3. Η επιφάνεια κατάκλισης να είναι περίπου 200 x περίπου 90 (Μήκος\*Πλάτος σε εκατοστά cm). 8. Το μέγιστο πλάτος εξωτερικών διαστάσεων να μην ξεπερνά τα 100cm συμπεριλαμβανομένου κιγκλιδωμάτων και προσκρουστήρων... ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II (B) - Πίνακας Συμμόρφωσης Τεχνικής Προσφοράς. Τα αναγραφόμενα στον πίνακα συμμόρφωσης, στον οποίο περιγράφεται αναλυτικά το προσφερόμενο

είδος με το σύνολο των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης, πρέπει να τεκμηριώνονται με παραπομπές στα επίσημα τεχνικά φυλλάδια (prospectus) του κατασκευαστικού οίκου ή με την προσκόμιση επίσημων βεβαιώσεων του κατασκευαστή ή (και) άλλων επίσημων εγγράφων για ότι δεν αναγράφεται στα τεχνικά φυλλάδια. Προσφορές οι οποίες θα αντιγράφουν τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης ή θα απαντούν μονολεκτικά ("ΝΑΙ" ή "συμφωνούμε" κ.λ.π.), χωρίς τεκμηρίωση και πλήρη παραπομπή - αντιστοιχία, μεταξύ κειμένου ανά παράγραφο και prospectus θα αποκλείονται. Ο πίνακας συμμόρφωσης της Διακήρυξης πρέπει να υποβληθεί με την τεχνική προσφορά, συμπληρωμένος σύμφωνα με τις παρακάτω επεξηγήσεις και οδηγίες, τις οποίες ο υποψήφιος είναι υποχρεωμένος να ακολουθήσει: Στη Στήλη «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗ», περιγράφονται αναλυτικά οι αντίστοιχοι τεχνικοί όροι, υποχρεώσεις ή επεξηγήσεις για τα οποία και πρέπει να δοθούν αντίστοιχες απαντήσεις. Στη στήλη «ΑΠΑΝΤΗΣΗ ΥΠΟΨΗΦΙΟΥ» σημειώνεται η απάντηση του υποψηφίου Αναδόχου που έχει τη μορφή ΝΑΙ/ΟΧΙ εάν η αντίστοιχη προδιαγραφή πληρούται ή όχι από την προσφορά ή ένα αριθμητικό μέγεθος που δηλώνει την ποσότητα του αντίστοιχου χαρακτηριστικού στην προσφορά. Απλή κατάφαση ή επεξήγηση δεν αποτελεί απόδειξη πλήρωσης της προδιαγραφής και η αρμόδια Επιτροπή έχει την υποχρέωση ελέγχου και επιβεβαίωσης της πλήρωσης της απαίτησης. Στη στήλη «ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ» θα καταγραφεί η σαφής παραπομπή σε ενότητα της τεχνικής προσφοράς, η οποία θα περιλαμβάνει αριθμημένα Τεχνικά Φυλλάδια κατασκευαστών, ή αναλυτικές τεχνικές περιγραφές των υπηρεσιών, του εξοπλισμού ή του τρόπου διασύνδεσης και λειτουργίας ή αναφορές μεθοδολογίας εγκατάστασης και υποστήριξης κλπ., που κατά την κρίση του υποψηφίου Αναδόχου τεκμηριώνουν τα στοιχεία του Πίνακα Συμμόρφωσης. Είναι υποχρεωτική η πλήρης συμπλήρωση των παραπομπών, οι οποίες πρέπει να είναι κατά το δυνατόν συγκεκριμένες (π.χ. Τεχνικό Φυλλάδιο 3, Σελ. 4 Παράγραφος 4, κ.λ.π.). Αντίστοιχα στο τεχνικό φυλλάδιο ή στην αναφορά θα υπογραμμιστεί το σημείο που τεκμηριώνει τη συμφωνία και θα σημειωθεί η αντίστοιχη παράγραφος του Πίνακα Συμμόρφωσης, στην οποία καταγράφεται η ζητούμενη προδιαγραφή

(π.χ. Προδ. 4.18)...». γ. Από τις ανωτέρω παρατεθείσες διατάξεις του κανονιστικού κειμένου του διαγωνισμού συνάγεται ότι, όπως και πιο πάνω αναφέραμε, οι τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης αποτελούν απαραίτους (άλλως, απολύτως ουσιώδεις) όρους, η μη συμμόρφωση προς τους οποίους καθιστά την τεχνική προσφορά απαράδεκτη. Εξάλλου, ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς πρέπει να περιέχει τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια του υποψηφίου, χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών και περιγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης. Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στα έγγραφα της σύμβασης, περιγράφοντας ακριβώς και με σαφήνεια τον τρόπο πλήρωσης των συγκεκριμένων απαιτήσεων και προδιαγραφών, ενώ περιλαμβάνει, ιδίως, τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης (πρβλ. Δ. Ράικος κ.ά., Δημόσιες Συμβάσεις Ν. 4412/ 2016, Ερμηνεία κατ' άρθρο, τ. Ι, 2018, σελ. 894). Εξάλλου, όπως προκύπτει από τους προαναφερθέντες όρους, η συμμόρφωση προς τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης, πρέπει να τεκμηριώνεται με παραπομπές στα επίσημα τεχνικά φυλλάδια (prospectus) του κατασκευαστικού οίκου, ενώ μόνον για ό,τι δεν αναγράφεται στα τεχνικά φυλλάδια είναι επιτρεπτή η προσκόμιση επίσημων βεβαιώσεων του κατασκευαστή ή (και) άλλων επίσημων εγγράφων. γ. Στην προκείμενη περίπτωση, όπως ήδη αναφέρθηκε πιο πάνω, η Επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού διαπίστωσε κατά την εξέταση των φακέλων των τεχνικών προσφορών των διαγωνιζομένων, ότι οι διαστάσεις της ηλεκτροκίνητης κλίνης νοσηλείας με στρώμα που προσφέρει η εταιρεία «...», παρουσιάζουν απόκλιση από τις τεχνικές προδιαγραφές που τέθηκαν με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι (Α) της διακήρυξης, της τάξης του 14% σε μήκος και 12% περίπου σε πλάτος, λαμβανομένου υπόψη ότι με την υπ' αριθ. 3 προδιαγραφή ορίζεται ότι «η επιφάνεια κατάκλισης θα πρέπει να είναι περίπου 200 X 90 (μήκος \* πλάτος σε εκατοστά cm)», ενώ επίσης, ως προς τις εξωτερικές διαστάσεις, σύμφωνα με την υπ' αριθ. 8 προδιαγραφή, «Το μέγιστο πλάτος εξωτερικών διαστάσεων να μην

ξεπερνά τα 100cm συμπεριλαμβανομένου κιγκλιδωμάτων και προσκρουστήρων». Ειδικότερα, η προσφεύγουσα στον υποβληθέντα με την τεχνική της προσφορά Πίνακα Συμμόρφωσης, δήλωσε ως προς την τεχνική προδιαγραφή υπ' αριθ. 3 ότι η προσφερόμενη εκ μέρους της κλίνη έχει διαστάσεις 200 X 89,5 cm, ενώ ως προς την τεχνική προδιαγραφή υπ' αριθ. 8 δήλωσε ότι η κλίνη έχει μέγιστο εξωτερικό πλάτος 100 cm, συνυπολογιζομένων των κιγκλιδωμάτων και των προσκρουστήρων. Περαιτέρω, προς τεκμηρίωση της κατά τα ανωτέρω συμμόρφωσής της, δήλωσε στο αντίστοιχο πεδίο ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ του Πίνακα Συμμόρφωσης της ότι τούτο προκύπτει από σχετικό «τεχνικό φυλλάδιο» (βλ. αρχείο «33\_TECHNICAL CERTIFICATE ... ME ΠΑΡΑΠΟΜΠΕΣ») του αλλοδαπού κατασκευαστικού οίκου «...» και συγκεκριμένα από τα σημεία υπό α/α 3 και 8 του εν λόγω εγγράφου, αυτού, το οποίο αναφέρονται διαστάσεις της επιφάνειας κατάκλισης 200 x 89,5 cm και μέγιστο εξωτερικό πλάτος 100 cm. Αν και η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι «η κρινόμενη διάσταση που διαλαμβάνεται στην αιτιολογία της προσβαλλόμενης πράξης αφορά στην εσωτερική διάσταση των κλινών», επικαλούμενη περαιτέρω την παραπομπή στο υπό α/α 8 σημείο του προαναφερθέντος τεχνικού Φυλλαδίου, οφείλουμε να επισημάνουμε ότι αποτελεί επίσης στοιχείο της προσφοράς της (το οποίο προφανώς επικαλείται, εφόσον το έχει συνυποβάλει) το επίσημο εργοστασιακό φυλλάδιο του κατασκευαστή με τις οδηγίες χρήσεις (manual) της προσφερόμενης κλίνης, στη σελίδα 7 του οποίου (Technical Specifications) αναφέρεται με απόλυτη σαφήνεια ότι η κλίνη έχει εξωτερικές διαστάσεις 218 x 102 cm (External dimensions: 218 x 102 cm). Συνεπώς, και ανεξαρτήτως των ισχυρισμών που προβάλλει η προσφεύγουσα, αμφισβητώντας την ορθότητα της τεχνικής κρίσης της Επιτροπής αξιολόγησης ως προς το εύρος της απόκλισης στις διαστάσεις του προϊόντος, δεν μπορεί να αμφισβητηθεί ότι, εφόσον το πλάτος της κλίνης είναι 102 cm, δεν καλύπτεται η τεθείσα ως απαραίτητος όρος τεχνική προδιαγραφή υπ' αριθ. 8, με την οποία ζητείται «Το μέγιστο πλάτος εξωτερικών διαστάσεων να μην ξεπερνά τα 100cm συμπεριλαμβανομένου κιγκλιδωμάτων και προσκρουστήρων». Ως εκ τούτου, οι διαστάσεις τη κλίνης υπερβαίνουν το ανώτατο αποδεκτό όριο πλάτους των 100

cm, ενώ, ανεξαρτήτως της διατύπωσης που επέλεξε η Επιτροπή αξιολόγησης, το βέβαιο είναι, με βάση τα αναφερόμενα στο οικείο πρακτικό, ότι η προσφερόμενη κλίνη θεωρείται ακατάλληλη, αν ληφθούν υπόψη οι περιορισμένοι χώροι των θαλάμων νοσηλείας των ασθενών. Πρέπει επίσης να σημειώσουμε ότι, όπως ορίζεται στο παράρτημα ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II (B) της διακήρυξης, «Τα αναγραφόμενα στον πίνακα συμμόρφωσης... πρέπει να τεκμηριώνονται με παραπομπές στα επίσημα τεχνικά φυλλάδια (prospectus) του κατασκευαστικού οίκου ή με την προσκόμιση επίσημων βεβαιώσεων του κατασκευαστή ή (και) άλλων επίσημων εγγράφων για ότι δεν αναγράφεται στα τεχνικά φυλλάδια». και επομένως το κρίσιμο στοιχείο της προσφοράς, το οποίο όφειλε να λάβει υπόψη η Επιτροπή και με βάση το οποίο αξιολογείται το προσφερόμενο είδος είναι το επίσημο εγχειρίδιο χρήσης, στο οποίο περιέχεται πλήρης τεχνική περιγραφή της κλίνης και δηλώνεται ότι οι εξωτερικές της διαστάσεις είναι 218 x 102 cm. Εξάλλου, ενόψει της πιο πάνω σαφούς πρόβλεψης της διακήρυξης, εφόσον οι διαστάσεις της κλίνης αναγράφονται στο επίσημο τεχνικό φυλλάδιο, δεν μπορούν να ληφθούν υπόψη άλλα έγγραφα ή βεβαιώσεις του κατασκευαστή, όπως το έγγραφο που έχει υποβληθεί ως αρχείο «33\_TECHNICAL CERTIFICATE ... ΜΕ ΠΑΡΑΠΟΜΠΕΣ», διότι αυτό μπορεί να παράσχει τεκμηρίωση μόνον για όσα τεχνικά στοιχεία δεν αναφέρονται στο επίσημο τεχνικό φυλλάδιο. Άλλωστε, και από τα τεχνικά στοιχεία του προϊόντος στην επίσημη ιστοσελίδα του κατασκευαστή (<http://...com.tr/product/.../>) προκύπτει ότι η κλίνη έχει πλάτος 102 cm, ενώ δεν έχει προσκομιστεί καμία βεβαίωση του κατασκευαστή, με την οποία να αναλαμβάνεται η δέσμευση έναντι του Νοσοκομείου ότι, ειδικά για τις ανάγκες της συγκεκριμένης προμήθειας, θα τροποποιηθούν κατάλληλα οι διαστάσεις της κλίνης. Ανεξάρτητα όμως από τα παραπάνω, εφόσον η εταιρία «...» έχει συμπεριλάβει στην προσφορά της τα προαναφερθέντα δύο (2) έντυπα, με τα οποία δηλώνονται δύο (2) διαφορετικές τιμές πλάτους (102 cm και 100 cm αντίστοιχα), καθίσταται πρόδηλο ότι, σε κάθε περίπτωση, η τεχνική προσφορά της εν λόγω εταιρίας είναι εντελώς ασαφής και αόριστη, καθόσον από τα ανωτέρω στοιχεία δημιουργείται προφανής αμφιβολία ως προς τις ακριβείς εξωτερικές διαστάσεις της προσφερόμενης κλίνης, η



πλημμέλεια δε αυτή, όπως και πιο πάνω έχουμε επισημάνει, δεν μπορεί να θεραπευτεί κατά το παρόν στάδιο της διαδικασίας, μέσω της παροχής διευκρινίσεων. Συνεπώς, είναι απολύτως ορθή η απόρριψη της τεχνικής προσφοράς της εταιρίας «...». στην οποία όφειλε να προβεί η αναθέτουσα Αρχή κατά δεσμία αρμοδιότητα, ενώ τα όσα περί του αντιθέτου ισχυρίζεται με το σχετικό λόγο της προδικαστικής της προσφυγής, αμφισβητώντας την ουσιαστική κρίση της Επιτροπής αξιολόγησης, είναι απορριπτέα ως αβάσιμα και, πάντως, ως αλυσιτελώς προβαλλόμενα.».

14. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 1.3 «Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης» της Διακήρυξης «...Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στα Παραρτήματα I και II της παρούσας διακήρυξης ... ». Σύμφωνα, δε, με το άρθρο 2.1.4 «Γλώσσα» της Διακήρυξης «... 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. ...». Επίσης, σύμφωνα με το άρθρο 2.4 «Κατάρτιση – Περιεχόμενο Προσφορών» της Διακήρυξης και ειδικότερα την παρ. 2.4.2.3 αυτού «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. ...». Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3 «Περιεχόμενα Φακέλου “Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά”» της Διακήρυξης και ειδικότερα την παρ. 2.4.3.2 αυτού «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 II 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. Στην τεχνική προσφορά οι οικονομικοί φορείς επισυνάπτουν υποχρεωτικά επί ποινή αποκλεισμού ΠΙΝΑΚΑ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ (σύμφωνα με το υπόδειγμα που επισυνάπτεται στο Παράρτημα II (B) της παρούσας) σε μορφή PDF ψηφιακά υπογεγραμμένο». Ακολούθως, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.6 «Λόγοι απόρριψης προσφορών» της Διακήρυξης «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 ... 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 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.» Επίσης, σύμφωνα με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II (B) – Πίνακας Συμμόρφωσης Τεχνικής Προσφοράς «Τα αναγραφόμενα στον πίνακα συμμόρφωσης, στον οποίο περιγράφεται αναλυτικά το προσφερόμενο είδος με το σύνολο των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης, πρέπει να τεκμηριώνονται με παραπομπές στα επίσημα τεχνικά φυλλάδια (prospectus) του κατασκευαστικού οίκου ή με την προσκόμιση επίσημων βεβαιώσεων του κατασκευαστή ή (και) άλλων επίσημων εγγράφων για ότι δεν αναγράφεται στα τεχνικά φυλλάδια. Προσφορές οι οποίες θα αντιγράφουν τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης ή θα απαντούν μονολεκτικά ("ΝΑΙ" ή "συμφωνούμε" κ.λ.π.), χωρίς τεκμηρίωση και πλήρη παραπομπή - αντιστοιχία, μεταξύ κειμένου ανά παράγραφο και prospectus θα αποκλείονται. Ο πίνακας συμμόρφωσης της Διακήρυξης πρέπει να υποβληθεί με την τεχνική προσφορά, συμπληρωμένος σύμφωνα με τις παρακάτω επεξηγήσεις και οδηγίες, τις οποίες ο υποψήφιος είναι υποχρεωμένος να ακολουθήσει: Στη Στήλη «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗ», περιγράφονται αναλυτικά οι αντίστοιχοι

τεχνικοί όροι, υποχρεώσεις ή επεξηγήσεις για τα οποία θα πρέπει να δοθούν αντίστοιχες απαντήσεις. Στη στήλη «ΑΠΑΝΤΗΣΗ ΥΠΟΨΗΦΙΟΥ» σημειώνεται η απάντηση του υποψηφίου Αναδόχου που έχει τη μορφή ΝΑΙ/ ΟΧΙ εάν η αντίστοιχη προδιαγραφή πληρούται ή όχι από την προσφορά ή ένα αριθμητικό μέγεθος που δηλώνει την ποσότητα του αντίστοιχου χαρακτηριστικού στην προσφορά. Απλή κατάφαση ή επεξήγηση δεν αποτελεί απόδειξη πλήρωσης της προδιαγραφής και η αρμόδια Επιτροπή έχει την υποχρέωση ελέγχου και επιβεβαίωσης της πλήρωσης της απαίτησης. Στη στήλη «ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ» θα καταγραφεί η σαφής παραπομπή σε ενότητα της τεχνικής προσφοράς, η οποία θα περιλαμβάνει αριθμημένα Τεχνικά Φυλλάδια κατασκευαστών, ή αναλυτικές τεχνικές περιγραφές των υπηρεσιών, του εξοπλισμού ή του τρόπου διασύνδεσης και λειτουργίας ή αναφορές μεθοδολογίας εγκατάστασης και υποστήριξης κλπ., που κατά την κρίση του υποψηφίου Αναδόχου τεκμηριώνουν τα στοιχεία του Πίνακα Συμμόρφωσης. Είναι υποχρεωτική η πλήρης συμπλήρωση των παραπομπών, οι οποίες πρέπει να είναι κατά το δυνατόν συγκεκριμένες (π.χ. Τεχνικό Φυλλάδιο 3, Σελ. 4 Παράγραφος 4, κ.λ.π.). Αντίστοιχα στο τεχνικό φυλλάδιο ή στην αναφορά θα υπογραμμιστεί το σημείο που τεκμηριώνει τη συμφωνία και θα σημειωθεί η αντίστοιχη παράγραφος του Πίνακα Συμμόρφωσης, στην οποία καταγράφεται η ζητούμενη προδιαγραφή (π.χ. Προδ. 4.18).». Στο Φύλλο Συμμόρφωσης με τίτλο «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ (Α) – Τεχνικές Προδιαγραφές / Πίνακες Συμμόρφωσης Τεχνικής Προσφοράς» και ειδικότερα, στο «κεφάλαιο» με τίτλο «Α. ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΚΛΙΝΗΣ» περιλαμβάνονται, μεταξύ άλλων, οι κάτωθι απαιτήσεις: α) υπό α/α 3 ορίζεται η απαίτηση «Η επιφάνεια κατάκλισης να είναι περίπου 200 x περίπου 90 (Μήκος \* Πλάτος σε εκατοστά cm)» και β) υπό α/α 8 ορίζεται η απαίτηση «Το μέγιστο πλάτος εξωτερικών διαστάσεων να μην ξεπερνά τα 100cm συμπεριλαμβανομένου κιγκλιδωμάτων και προσκρουστήρων».

15. Επειδή, κατά τα παγίως κριθέντα, αποκλεισμός τεχνικής προσφοράς επιτρέπεται μόνο σε περίπτωση απόκλισης από τους απαραίτους όρους της διακήρυξης, ως τέτοιοι δε, θεωρούνται στο σύνολό τους οι τεχνικές προδιαγραφές (ΕΑΣΤΕ 1740/2004, 94/2006, 316/2006,

563/2006 κ.ά.). Ουσιώδης, δε, θεωρείται όχι μόνον η απόκλιση υποβληθείσας προσφοράς από όρους της διακήρυξης που χαρακτηρίζονται ρητώς από αυτήν ως απαράβατοι, 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 αποτελεί εξυπακουόμενη, ουσιώδη απαίτηση της εκάστοτε διακήρυξης (ΕΑΣΤΕ 720/2006, 725/2006, 1052/2008, 61/2011, βλ. και ΑΕΠΠ 1221/2019, 956/2018, 195/2017, 44/2017 κ.ά.).

16. Επειδή, από τους ως άνω όρους της Διακήρυξης προκύπτει ότι οι διαγωνιζόμενοι, προς τεκμηρίωση της πλήρωσης των οριζόμενων τεχνικών προδιαγραφών, όφειλαν να προσκομίσουν στην τεχνική τους προσφορά επίσημα τεχνικά φυλλάδια (prospectus) του κατασκευαστικού οίκου ή επίσημες βεβαιώσεις του κατασκευαστή ή (και) άλλα επίσημα έγγραφα για ό,τι δεν αναγράφεται στα τεχνικά φυλλάδια. Επίσης, στους ως άνω όρους της Διακήρυξης ορίζεται η υποχρέωση των διαγωνιζομένων, κατά τη συμπλήρωση του (περιλαμβάνοντος τις τεχνικές προδιαγραφές) φύλλου συμμόρφωσης, προς πλήρη συμπλήρωση των παραπομπών, οι οποίες πρέπει να είναι κατά το δυνατόν συγκεκριμένες, κατά τις ειδικότερες οδηγίες του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ II (B) – Πίνακας Συμμόρφωσης Τεχνικής Προσφοράς της Διακήρυξης. Η πρόβλεψη με τη διακήρυξη συγκεκριμένου τρόπου συμπλήρωσης του φύλλου συμμόρφωσης και των παραπομπών αποσκοπεί στη διευκόλυνση της αναθέτουσας αρχής κατά την εκτίμηση των προσφορών και, αναλόγως της διατύπωσης των Διακηρύξεων, ο τρόπος αυτός τίθεται ή όχι επί ποινή αποκλεισμού. Συνακόλουθα, η παραπομπή σε συγκεκριμένο σημείο τεκμηριωτικού εγγράφου – ανεξαρτήτως πρόβλεψης του τρόπου συμπλήρωσης επί ποινή αποκλεισμού - ουδόλως συνεπάγεται υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να λάβει υπόψη της μόνο το συγκεκριμένο σημείο και να μην απορρίψει την προσφορά αν από άλλο σημείο του/των προς τεκμηρίωση υποβληθέντος/-ων εγγράφου/-ων διαπιστώσει τη μη πλήρωση τεχνικής προδιαγραφής, δεδομένου ότι η προσφορά και η συμφωνία της με τους όρους της διακήρυξης αξιολογείται εν συνόλω από την αναθέτουσα αρχή. Συνεπώς, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι «... το περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς καθορίζεται

από τον προσφέροντα, υπό την έννοια ότι ο οικονομικός φορέας υποδεικνύει προς την Αναθέτουσα Αρχή τα ακριβή χωρία των προσκομιζόμενων τεχνικών φυλλαδίων, από τα οποία προκύπτει η συμμόρφωση της τεχνικής προσφοράς προς τις απαιτήσεις και τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης. Κατ' επέκταση, η Αναθέτουσα Αρχή δεσμεύεται να διαπιστώσει την πλήρωση των όρων της προκήρυξης της σύμβασης βάσει των ως άνω δηλώσεων του οικονομικού φορέα, χωρίς την αναδρομή σε άλλα τμήματα των προσκομισθέντων τεχνικών φυλλαδίων ...», είναι αβάσιμος και απορριπτός.

17. Επειδή, περαιτέρω, από τους ως άνω όρους της Διακήρυξης, προκύπτει ότι α) η επιφάνεια κατάκλισης της προσφερόμενης κλίνης πρέπει να είναι περίπου 200 x περίπου 90 (Μήκος \* Πλάτος σε εκατοστά cm) (τεχνική προδιαγραφή με α/α 3) και ότι β) το μέγιστο πλάτος των εξωτερικών διαστάσεων δεν πρέπει να ξεπερνά τα 100cm συμπεριλαμβανομένων κιγκλιδωμάτων και προσκρουστήρων (τεχνική προδιαγραφή με α/α 8).

18. Επειδή, στο τεχνικό φυλλάδιο του κατασκευαστικού οίκου που έχει υποβάλει η προσφεύγουσα (αρχείο με τίτλο «33\_TECHNICAL CERTIFICATE ... ΜΕ ΠΑΡΑΠΟΜΠΕΣ.pdf») αναφέρονται (σελ. 1 φυλλαδίου) τα κάτωθι. Αναφέρεται «3. Μέγεθος επιφάνειας κατάκλισης 200 X 89,5 εκατοστά» («3. Lying surface size 200 X 89,5 cm»), στο σημείο, δε, αυτό παραπέμπει με το φύλλο συμμόρφωσης η προσφεύγουσα ως προς την πλήρωση της με α/α 3 προδιαγραφής. Επίσης, αναφέρεται «8. Μέγιστο εξωτερικό πλάτος 100 εκατοστά, συμπεριλαμβανομένων των πλευρικών κιγκλιδωμάτων και των προσκρουστήρων» («8. Maximum external width 100 cm, including side rails and bumpers»), στο σημείο, δε, αυτό παραπέμπει με το φύλλο συμμόρφωσης η προσφεύγουσα ως προς την πλήρωση της με α/α 8 προδιαγραφής. Περαιτέρω, στο εγχειρίδιο χρήσης του κατασκευαστή (αρχείο με τίτλο «35\_τεχνικό φυλλάδιο\_....-KREBATI\_παραπομπές.pdf») που έχει υποβάλει η προσφεύγουσα (σελ. 7 αυτού) αναφέρεται «Εξωτερικές διαστάσεις 218 x 102 εκατοστά» («External dimensions 218 x 102 cm»).

19. Επειδή, από την αιτιολογία απόρριψης της προσφοράς της προσφεύγουσας προκύπτει ότι αυτή αποκλείστηκε λόγω μη πλήρωσης της προδιαγραφής με α/α 3, λαμβανομένων, όμως υπόψη των αναφερόμενων στο εγχειρίδιο χρήσης εξωτερικών διαστάσεων 218 x 102 εκ., συνακόλουθα, η ως άνω κρίση έλαβε χώρα κατά παράβαση των όρων της Διακήρυξης, αφού η με α/α 3 προδιαγραφή αφορά τις διαστάσεις της επιφάνειας κατάκλισης (τις οποίες πληροί η προσφορά της προσφεύγουσας, αφού στο υποβληθέν τεχνικό φυλλάδιο αναφέρεται ως μέγεθος επιφάνειας κατάκλισης «200 X 89,5 cm») και όχι τις εξωτερικές διαστάσεις της κλίνης.

20. Επειδή, ωστόσο, ως προς τις εξωτερικές διαστάσεις της κλίνης, η τεχνική προδιαγραφή με α/α 8 απαιτεί το μέγιστο πλάτος των εξωτερικών διαστάσεων να μην ξεπερνά τα 100cm συμπεριλαμβανομένου κιγκλιδωμάτων και προσκρουστήρων. Όπως, δε, προαναφέρθηκε, στο μεν υποβληθέν από την προσφεύγουσα τεχνικό φυλλάδιο του κατασκευαστή (αρχείο με τίτλο «33\_TECHNICAL CERTIFICATE ... ΜΕ ΠΑΡΑΠΟΜΠΕΣ.pdf») αναφέρεται «8. Μέγιστο εξωτερικό πλάτος 100 εκατοστά, συμπεριλαμβανομένων των πλευρικών κιγκλιδωμάτων και των προσκρουστήρων», πλην όμως στο υποβληθέν από την προσφεύγουσα εγχειρίδιο χρήσης του κατασκευαστή (αρχείο με τίτλο «35\_τεχνικό φυλλάδιο\_...-KREBATI\_παραπομπές.pdf») αναφέρεται «Εξωτερικές διαστάσεις 218 x 102 εκατοστά». Ήτοι, βάσει του υποβληθέντος τεχνικού φυλλαδίου πληρούται η με α/α 8 τεχνική προδιαγραφή, ενώ βάσει του υποβληθέντος εγχειριδίου χρήσης, δεν πληρούται η ίδια με α/α 8 τεχνική προδιαγραφή. Συνακόλουθα, από τα υποβληθέντα προς τεκμηρίωση της πλήρωσης των τεχνικών προδιαγραφών έγγραφα, τουλάχιστον προκύπτει ασάφεια ως προς την πλήρωση της τεχνικής προδιαγραφής με α/α 8. Εξάλλου, τα υποβληθέντα τεχνικό φυλλάδιο και εγχειρίδιο χρήσης αφορούν συγκεκριμένο «μοντέλο» κλίνης. Συνεπώς, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας σύμφωνα με τους οποίους «... τα τεχνικά φυλλάδια δεν εκδίδονται από τον κατασκευαστή με γνώμονα τους όρους μιας συγκεκριμένης διακήρυξης, αλλά περιλαμβάνουν το σύνολο των δυνατών προδιαγραφών, συνεπώς και διαστάσεων, στις οποίες προσφέρονται από τον

*κατασκευαστή τα προσφερόμενα είδη ...»*, κατά το μέρος που με αυτούς προβάλλεται ότι τα υποβληθέντα από αυτήν τεχνικό φυλλάδιο και εγχειρίδιο χρήσης αφορούν σε περισσότερα του ενός είδη, είναι αβάσιμοι και απορριπτέοι. Η αναθέτουσα αρχή, όπως προαναφέρθηκε, στην αιτιολογία απόρριψης της προσφοράς της προσφεύγουσας έλαβε υπόψη της τις εξωτερικές διαστάσεις της κλίνης, ως προς το πλάτος, δε, στο οποίο αφορά η με α/α 8 τεχνική προδιαγραφή, έλαβε υπόψη της τη διάσταση 102 εκ., η οποία αποτυπώνεται στο προσκομισθέν από την προσφεύγουσα εγχειρίδιο χρήσης και δεν πληροί την απαίτηση της με α/α 8 τεχνικής προδιαγραφής. Εκ των ως άνω προκύπτει ότι κατά την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας ελήφθη υπόψη στοιχείο της προσφοράς της από το οποίο προκύπτει απόκλιση του προσφερόμενου προϊόντος από την τεχνική προδιαγραφή με α/α 8, σε κάθε, δε, περίπτωση, ασάφεια ως προς την πλήρωση της τεχνικής αυτής προδιαγραφής. Συνεπώς, σε συμφωνία με τους όρους της διακήρυξης, αν και με άλλη ειδικότερη αιτιολογία, αποκλείστηκε η προσφορά της προσφεύγουσας.

21. Επειδή, κατά τα παγίως κριθέντα, ακόμα κι αν η αιτιολογία μιας πράξης έχει πλημμέλειες, εντούτοις η πράξη είναι νόμιμη με άλλη αιτιολογία, δηλαδή, η πράξη δεν πάσχει ακυρότητα (ΣτΕ 2239/1970, 4698/1988) εφόσον και με την ορθή αιτιολογία θα ήταν ορθή ως προς το διατακτικό της (βλ Μ. ΠΙΚΡΑΜΕΝΟΣ, Η αιτιολογία των διοικητικών πράξεων και ο ακυρωτικός δικαστικός έλεγχος, εκδ. Σάκουλα-Αθήνα-Θεσσαλονίκη, 2012, σελ. 344 επόμε.).

22. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και να γίνει δεκτή η ασκηθείσα παρέμβαση.

23. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το παράβολο (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...), ύψους 600,00€ που κατέβαλε η προσφεύγουσα, κατά τις διατάξεις του άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

**Αριθμός Απόφασης: 143 /2020**

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...), ύψους 600,00€.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 17 Ιανουαρίου 2020 και εκδόθηκε στις 6 Φεβρουαρίου 2020 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**Ευαγγελία Μιχολίτση**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**Φωτεινή Μαραντίδου**