

**Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**2<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 21.1.2020, με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 13.12.2019 (ημερομηνία κατάθεσης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1537/16.12.2019 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας «...», η οποία εδρεύει στη ..., επί της οδού ..., αρ. ..., όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Κατά του .... και δη κατά της Απόφασης/ Αποσπάσματος Πρακτικών της 26<sup>ης</sup> Συνεδρίας της Εφορείας του .....Νοσοκομείου της 28<sup>ης</sup> Νοεμβρίου 2019, περί έγκρισης των πρακτικών της αρμόδιας επιτροπής που αφορούν στα αποτελέσματα του ελέγχου και αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής, των τεχνικών και των οικονομικών προσφορών του ηλεκτρονικού, ανοικτού διαγωνισμού κάτω των ορίων με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, για την προμήθεια ραμμάτων προς κάλυψη των αναγκών του νοσοκομείου για δώδεκα (12) μήνες, όπως τούτη εκδόθηκε στο πλαίσιο του ως άνω διαγωνισμού που προκηρύχθηκε ειδικότερα με την με αριθμ. ...., με συστημικό αύξοντα αριθμό στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. .... και ΑΔΑΜ στο ΚΗΜΔΗΣ .... Διακήρυξη της ως άνω αναθέτουσας αρχής, συνολικής εκτιμώμενης προϋπολογισθείσας αξίας ύψους 143.952,84€, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

Κατά της παρεβαίνουσας συμμετέχουσας στην ως άνω διαγωνιστική διαδικασία εταιρείας με την επωνυμία «...», η οποία εδρεύει στον ..., επί της οδού ..., αρ. ..., όπως νομίμως εκπροσωπείται, η οποία άσκησε την από 23.12.2019 (ημερομηνία κατάθεσης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) Παρέμβαση της.

## Αριθμός απόφασης: 154 / 2020

Με την ως άνω Προδικαστική Προσφυγή της, η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στη Προσφυγή της. Ετέρωθεν η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της υπό εξέταση προσφυγής και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλομένης πράξης.

Η εξέταση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με 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, ποσού 600,00€ (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό .....), το οποίο αποτελεί και το κατώτατο κατά νόμο ποσό παραβόλου, δοθέντος ότι η προσφυγή ασκείται για τα είδη με α/α 1, 2, 3, 4, 6, 7, 8, 9, 10, 12, 14, 16, 17, 18, 19, 20, 21, 22, 24, 25, 30, 31, 32, 33, 34, 35, 36, 37, 38, 41, 42, 43, 44, 48, 49, 50, 51, 52, 53, 57 και 58 του υπό προκήρυξη διαγωνισμού σύμφωνα με το αίτημα της προσφεύγουσας. Παρόλο δε που άνευ εννόμου συμφέροντος η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της προσβαλλομένης απόφασης καθ' ο μέρος έκανε δεκτή τη προσφορά της έτερης συνδιαγωνιζόμενης και για τα τμήματα ειδικότερα, μεταξύ των ως άνω, με α/α 4, 7, 17, 22, 34, 36, 38, 43 και 50 για τα οποία η ίδια η προσφεύγουσα δεν έχει υποβάλλει προσφορά και συνεπώς εν προκειμένω απαραδέκτως –και δη στερούμενη προσωπικού, άμεσου και ενεστώτος εννόμου συμφέροντος- βάλλει κατά της ως άνω απόφασης της αναθέτουσας αρχής για τα τμήματα ταύτα, σε κάθε περίπτωση εντούτοις, είτε δηλαδή ληφθεί υπόψη, για τον υπολογισμό εν προκειμένω του νόμιμου ποσού παραβόλου, η προϋπολογισθείσα αξία άνευ ΦΠΑ όλων των ως άνω τμημάτων για τα οποία αιτείται την ακύρωση της προσβαλλομένης η προσφεύγουσα, είτε ληφθεί υπόψη η προϋπολογισθείσα αξία άνευ ΦΠΑ των τμημάτων για τα οποία έχει υποβάλλει και η προσφεύγουσα τη προσφορά της, ήτοι για τα τμήματα με α/α 1, 2, 3, 6, 8, 9, 10, 12, 14, 16, 18, 19, 20, 21, 24, 25, 30, 31, 32, 33, 35, 37, 41, 42, 44, 48, 49, 51, 52, 53, 57 και 58 το προκύπτον από τον υπολογισμό σε ποσοστό 0,50% της προϋπολογισθείσας αξίας χωρίς

## **Αριθμός απόφασης: 154 / 2020**

ΦΠΑ της σχετικής σύμβασης ποσό παραβόλου υπολείπεται των 600,00€ και κατ'ακολουθίαν νομίμως και ορθώς η προσφεύγουσα καταθέτει το ως άνω ποσό παραβόλου 600,00€ που ο νόμος ορίζει.

2. Επειδή, εξάλλου, διά της υπ' αριθ. ... Διακήρυξης του Νοσοκομείου, προκηρύχθηκε η διενέργεια ανοικτού, κάτω των ορίων, ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου για την προμήθεια ραμμάτων προς κάλυψη των αναγκών του νοσοκομείου για δώδεκα (12) μήνες, συνολικής εκτιμώμενης προϋπολογισθείσας δαπάνης ύψους 143.952,84€ άνευ ΦΠΑ (και 162.666,71€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), με κριτήριο ανάθεσης τη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, η οποία διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 8.11.2018, όπου και έλαβε αύξοντα συστημικό αριθμό .... Ειδικότερα, αντικείμενο της οικείας σύμβασης είναι η προμήθεια Ραμμάτων προς κάλυψη των αναγκών του νοσοκομείου για δώδεκα (12) μήνες. Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στον ακόλουθο κωδικό του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV): ..... «Ράμματα» και ο προκείμενος διαγωνισμός υποδιαιρείται σε εξήντα δύο (62) τμήματα. Προσφορές δε υποβάλλονται για ένα, περισσότερα ή όλα τα τμήματα του διαγωνισμού που αναφέρονται στον Πίνακα 2 της υπόψη διακήρυξης αλλά για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας αυτών, ενώ, σύμφωνα με τους κανονιστικού περιεχομένου όρους της υπόψη διακήρυξης, τυχόν προσφορές για μέρος της προκηρυχθείσας ποσότητας απορρίπτονται ως απαράδεκτες. Η αναθέτουσα αρχή διατηρεί το δικαίωμα να αναθέσει περισσότερα του ενός τμημάτων του Πίνακα 2 στον ίδιο προσφέροντα και τα τμήματα που θα ανατεθούν στον ίδιο προσφέροντα μπορούν να προκύψουν, κατόπιν οποιουδήποτε συνδυασμού μεταξύ όλων των προς προμήθεια τμημάτων.

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (προμήθεια), της ανωτέρω προϋπολογισθείσας δαπάνης του (άρθρο 345 παρ. 1 του Ν.4412/2016) και του χρόνου δημοσίευσης της προκήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ (άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 του Ν. 4412/2016), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και

## **Αριθμός απόφασης: 154 / 2020**

συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ενώ έχει γίνει χρήση και του τυποποιημένου εντύπου (άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017) από τη προσφεύγουσα.

4. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, σύμφωνα με την παρ. 1 περ. α του άρθρου 361 του Ν.4412/2016 και την παρ. 1 περ. α του άρθρου 4 του Π.Δ.39/2017, από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, προκύπτει ότι έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες στις 6.12.2019, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής, και η υπό κρίση Προσφυγή αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 13.12.2019, ήτοι εντός της νόμιμης σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις προθεσμίας.

5. Επειδή, άλλωστε, η προσφεύγουσα, η προσφορά της οποίας στο διαγωνισμό έγινε τυπικά δεκτή για τα τμήματα των ειδών με α/α 1, 2, 3, 6, 8, 9, 10, 12, 14, 16, 18, 19, 20, 21, 24, 25, 26, 27, 30, 31, 32, 33, 35, 37, 40, 41, 42, 44, 45, 46, 47, 48, 49, 51, 52, 53, 54, 57 και 58 και μάλιστα ανεδείχθη προσωρινή ανάδοχος για τα τμήματα με α/α 26, 27, 40, 45, 46, 47 και 54, με έννομο συμφέρον στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017, διότι εφόσον κριθεί ότι μη νομίμως έγινε δεκτή η προσφορά της καθ'ής και ήδη παρεμβαίνουσας εταιρείας και δη για τα τμήματα για τα οποία και η ίδια η προσφεύγουσα έχει υποβάλλει τη προσφορά της (βλ. σκ.1) θα αναδειχθεί η ίδια προσωρινή ανάδοχος επί τω τέλει κατακύρωσης της σύμβασης σε αυτήν.

6. Επειδή, εν προκειμένω, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσφοράς της συμμετέχουσας και αναδειχθείσας προσωρινής αναδόχου εταιρείας ..., ισχυριζόμενη ότι εσφαλμένως η αναθέτουσα αρχή διά της προσβαλλόμενης έκανε δεκτή τη προσφορά της παρόλο που το κατατεθέν από την ως άνω συμμετέχουσα εταιρεία ΤΕΥΔ είναι μη άρτια και προσηκόντως συμπληρωμένο και ειδικότερα δεν έχει συμπληρωθεί το πεδίο 1) του τμήματος «Γ.: Τεχνική και Επαγγελματική ικανότητα» του μέρους «IV: Κριτήρια Επιλογής» του ΤΕΥΔ που υπέβαλε με την προσφορά της, αλλά, αντίθετα, ανέφερε ότι «Βλ. επισυναπτόμενο αρχείο: Κατάλογος πελατών στο

φάκελο: ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ - ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ». Και ναι μεν, παραπονείται συναφώς η προσφεύγουσα ότι, από την προσφορά της συμμετέχουσας και ήδη παρεμβαίνουσας εταιρείας προκύπτει ότι υπάρχει ένα αρχείο με τίτλο ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ΠΑΡΑΔΟΣΕΩΝ νόμιμα υπογεγραμμένο με ψηφιακή υπογραφή, ωστόσο το έγγραφο τούτο σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να υποκαταστήσει την μη συμπλήρωση του απαιτούμενου πίνακα, εφόσον προεχόντως δεν αποτελεί υπεύθυνη δήλωση και δεν περιλαμβάνει καμία αντιστοιχία της περιγραφής των ειδών που αναφέρονται σε αυτόν με τα είδη της διακήρυξης, με αποτέλεσμα να μην είναι εφικτή η προαπόδειξη της πλήρωσης του κριτηρίου τεχνικής ικανότητας που τίθεται στην παράγραφο 2.2.6 της διακήρυξης. Και τούτο διότι όπως προκύπτει με σαφήνεια από τους όρους της οικείας διακήρυξης ο συμμετέχων ήταν υποχρεωμένος να παραθέσει την τεχνική - επαγγελματική ικανότητα του με αναλυτική αναφορά των χαρακτηριστικών της στο ΤΕΥΔ, προκειμένου να διαπιστωθεί αν κατά το χρόνο αυτό διέθετε την απαιτούμενη ικανότητα, ήτοι πληρούσε τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής. Ως εκ τούτου, σύμφωνα και με την αρχή της τυπικότητας η μη ορθή συμπλήρωση του ΤΕΥΔ αποτελεί λόγο απόρριψης της προσφοράς του συμμετέχοντος. Ενόψει των ανωτέρω, αιτείται η προσφεύγουσα όπως ακυρωθεί η προσβαλλόμενη κατά το σκέλος τούτο και απορριφθεί η προσφορά της ως άνω εταιρείας για τα ως άνω τμήματα, επί τω τέλει κατακύρωσης της σύμβασης και για αυτά τα τμήματα/ είδη στην ίδια.

7. Επειδή, εξάλλου, με έννομο συμφέρον, κατά την έννοια των διατάξεων των άρθρων 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και 7 του Π.Δ. 39/2017 και εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις ως άνω διατάξεις, υπέρ της διατήρησης της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης, παρεμβαίνει η προσωρινή ανάδοχος για τα τμήματα με α/α 1, 2, 3, 4, 6, 7, 8, 9, 10, 12, 14, 16, 17, 18, 19, 20, 21, 22, 24, 25, 30, 31, 32, 33, 34, 35, 36, 37, 38, 41, 42, 43, 44, 48, 49, 50, 51, 52, 53, 57, 58 εταιρεία «...» με την αναρτηθείσα στις 23.12.2019 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού με α/α ... από ίδιας ημερομηνίας Παρέμβασή της, στην οποία διατείνεται μεταξύ άλλων, επικουρικώς, ότι στην περίπτωση που ήθελε κριθεί ότι η συμπλήρωση του υπό κρίση πεδίου του κατατεθέντος από αυτήν ΤΕΥΔ, με την παραπομπή σε άλλο έγγραφο, που ενσωματώνεται στο περιεχόμενο της υπεύθυνης δήλωσης

## **Αριθμός απόφασης: 154 / 2020**

δεν τυγχάνει προσήκουσα, πρόκειται για επουσιώδη πλημμέλεια, άλλως ασάφεια ή προδήλως τυπικό σφάλμα, που συνεπάγεται την υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής στην υποβολή πρόσκλησης για την παροχή διευκρινίσεων, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016.

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή διά του με αρ. πρωτ. ... εγγράφου της αποστέλλει τις απόψεις της στο επιληφθέν Κλιμάκιο της ΑΕΠΠ, επί της προκείμενης προσφυγής, αιτούμενη συγκεκριμένα την απόρριψη της και επικαλούμενη μάλιστα λόγους δημοσίου συμφέροντος και δημόσιας υγείας που επιβάλλουν την απόρριψη αυτής. Αναρτά δε προσηκόντως το ως άνω έγγραφο των απόψεων της και στον ηλεκτρονικό τόπο του εν λόγω διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, προς λήψη γνώσης από τις συμμετέχουσες εταιρείες, προσφεύγουσας και παρεμβαίνουσας.

9. Επειδή, η προσφεύγουσα την 15.1.2020 αναρτά το από την ίδια ημερομηνία Υπόμνημα της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, κατά τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 365 του Ν. 4412/2016 όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν μετά τον Ν. 4605/2019, σύμφωνα με τις οποίες: «Υπομνήματα επί των απόψεων και της συμπληρωματικής αιτιολογίας της Αναθέτουσας Αρχής κατατίθενται μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ έως πέντε (5) ημέρες πριν από τη συζήτηση της προσφυγής».

10. Επειδή, στην οικεία διακήρυξη του ως άνω διαγωνισμού ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: «2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, δηλαδή γνώση και εμπειρία, για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται κατά τη διάρκεια των τριών τελευταίων ετών (2015, 2016 και 2017), ή για όσο χρόνο δραστηριοποιούνται, εφόσον είναι μικρότερος, να έχουν εκτελέσει τουλάχιστον τρεις (3) συμβάσεις προμήθειας αναλωσίμων ιατροτεχνολογικών προϊόντων, ύψους μεγαλύτερου ή ίσου ποσοστού 50% της «εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης» που ορίζεται στην παρούσα και για την οποία ο οικονομικός φορέας υποβάλλει προσφορά. Ως «εκτιμώμενη αξία της σύμβασης», για την εφαρμογή της παρούσας παραγράφου, νοείται η αξία του τμήματος ή των τμημάτων για το/τα οποίο/οποία ο οικονομικός φορέας υποβάλλει προσφορά». Περαιτέρω στο κεφάλαιο 2.2.9 με τίτλο Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής ορίζεται: «2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη

## **Αριθμός απόφασης: 154 / 2020**

κατά την υποβολή προσφορών Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016 Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα IV, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΤΕΥΔ της παρούσας διαδικασίας σύναψης σύμβασης καταρτίστηκε από το Νοσοκομείο βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Α' της Απόφασης 158/2016 (ΦΕΚ 3698/Β/16-11-2016) της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΑΑΔΗΣΥ) και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες των Κατευθυντήριων Οδηγιών 15/2016 (ΑΔΑ: ...) και 23/2018 (ΑΔΑ: ...) της ΕΑΑΔΗΣΥ, οι οποίες είναι αναρτημένες στα συνημμένα έγγραφα του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (Α/Α ...). Το ΤΕΥΔ σε επεξεργάσιμη μορφή (μορφή αρχείου .doc) για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης είναι αναρτημένο στα συνημμένα έγγραφα του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (Α/Α ...).

[...] 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016. [...] Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν κατάλογο των κυριότερων παραδόσεων που εκτελέστηκαν κατά την τελευταία τριετία (2015, 2016 και 2017) ή για όσο χρόνο δραστηριοποιούνται, εφόσον είναι μικρότερος. Ο εν λόγω κατάλογος συνοδεύεται από αντίστοιχα στοιχεία τεκμηρίωσης. Εάν ο παραλήπτης της προμήθειας είναι: • Δημόσιος Φορέας ως στοιχείο τεκμηρίωσης υποβάλλεται πιστοποιητικό ή πρωτόκολλο παραλαβής που συντάσσεται από την αρμόδια Δημόσια Αρχή, • Ιδιώτης, υποβάλλονται ως στοιχεία τεκμηρίωσης τα αντίστοιχα παραστατικά ή εφόσον δεν προβλέπεται η έκδοσή τους ή τέτοια δεν υπάρχουν, υποβάλλεται

## **Αριθμός απόφασης: 154 / 2020**

Υπεύθυνη Δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του Ν. 1599/1986 του νόμιμου εκπρόσωπου του φορέα και, εάν τούτο δεν είναι δυνατό, Υπεύθυνη Δήλωση του Ν.1599/1986 του αποδέκτη της προμήθειας. Κατά την σύνταξη του καταλόγου οι οικονομικοί φορείς υποχρεούνται να ακολουθήσουν το κάτωθι υπόδειγμα: [...].» Επιπροσθέτως στο πεδίο 2.4.3 με τίτλο Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» της υπόψη διακήρυξης ορίζεται: «2.4.3.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν: α) το τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), όπως προβλέπεται στην παρ. 4 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.9.1. της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό πρότυπο ΤΕΥΔ το οποίο έχει αναρτηθεί και σε επεξεργάσιμη μορφή αρχείου .doc στη διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης (Παράρτημα IV). β) την εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στο άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τα άρθρα 2.1.5 και 2.2.2 αντίστοιχα της παρούσας διακήρυξης. Η εγγυητική επιστολή συμμετοχής προσκομίζεται σε έντυπη μορφή (πρωτότυπο) εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή. Επισημαίνεται ότι η εν λόγω υποχρέωση δεν ισχύει για τις εγγυήσεις ηλεκτρονικής έκδοσης (π.χ. εγγυήσεις του T.M.E.Δ.E.), οι οποίες φέρουν προηγμένη ψηφιακή υπογραφή. γ) η τεχνική προσφορά του συστήματος σε μορφή αρχείου .pdf ψηφιακά υπογεγραμμένο από τους προσφέροντες. δ) Πίνακας Ανάλυσης Τεχνικής Προσφοράς — Φύλλο Συμμόρφωσης σε μορφή αρχείου .pdf, ψηφιακά υπογεγραμμένος, ο οποίος θα συνταχθεί σύμφωνα με το υπόδειγμα και τις οδηγίες του Παραρτήματος II της παρούσας. Ο Πίνακας Ανάλυσης Τεχνικής Προσφοράς — Φύλλο Συμμόρφωσης του Παραρτήματος II καθώς και τα Αιτούμενα Είδη — Τεχνικές Προδιαγραφές του διαγωνισμού του Παραρτήματος I έχουν αναρτηθεί σε επεξεργάσιμη μορφή (μορφή αρχείων .xls) στα συνημμένα έγγραφα του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. (Α/Α ...). Επισημαίνεται ότι η τεχνική προσφορά των οικονομικών φορέων πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στο Παράρτημα I της παρούσας, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. ε) Καταλόγοι ή/και prospectus ή/και



## **Αριθμός απόφασης: 154 / 2020**

οδηγίες χρήσεως των κατασκευαστικών οίκων των προσφερομένων προϊόντων, τα οποία πρέπει να επαληθεύουν τα τεχνικά και ποιοτικά χαρακτηριστικά που αναγράφονται στις προσφορές. Οι ηλεκτρονικά υποβαλλόμενοι κατάλογοι ή/και prospectus ή/και οδηγίες χρήσεως των κατασκευαστικών οίκων των προσφερομένων προϊόντων θα πρέπει να είναι ψηφιακά υπογεγραμμένα από τον κατασκευαστικό οίκο. Σε αντίθετη περίπτωση θα πρέπει να συνοδεύονται από υπεύθυνη δήλωση ψηφιακά υπογεγραμμένη από τον προσφέροντα, στην οποία θα δηλώνεται ότι τα αναγραφόμενα σε αυτά στοιχεία ταυτίζονται με τα στοιχεία των καταλόγων ή/και prospectus ή/και οδηγιών χρήσεως των κατασκευαστικών οίκων. Οι κατάλογοι ή/και prospectus ή/και οδηγίες χρήσεως των κατασκευαστικών οίκων των προσφερομένων προϊόντων δεν απαιτείται να προσκομισθούν και σε έντυπη μορφή. στ) Πιστοποιητικό CE ή δήλωση συμμόρφωσης για κάθε προσφερόμενο είδος προς απόδειξη συμμόρφωσης των προσφερομένων υλικών με τις απαιτήσεις της Οδηγίας 93/42/ΕΟΚ, (ΔΥ8δ/Γ.Π.οικ.130648 — Εναρμόνιση της εθνικής νομοθεσίας προς τις διατάξεις της Οδηγίας 93/42/ΕΟΚ «περί ιατροτεχνολογικών προϊόντων» - ΦΕΚ 2198/τεύχ.Β/02-10-09). ξ) Υπεύθυνη Δήλωση του ν. 1599/1986 ψηφιακά υπογεγραμμένη από τον προσφέροντα στην οποία θα δηλώνεται ο χρόνος ισχύος της προσφοράς καθώς και η πλήρης συμμόρφωση των προσφερόμενων προϊόντων με τις Γενικές και Ειδικές Τεχνικές Προδιαγραφές Ραμμάτων του Παραρτήματος Ι της παρούσας διακήρυξης. η) Αποδεικτικό αποστολής των δειγμάτων που απαιτούνται, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο Παράρτημα Ι της παρούσης. Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν».

11. Επειδή, από τους διαληφθέντες στη προηγούμενη σκέψη όρους της υπόψη διακήρυξης προκύπτει συγκεκριμένα ότι προκειμένου για την άρτια και προσήκουσα συμμετοχή των υποψηφίων στον εν λόγω διαγωνισμό θα πρέπει στο φάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς τους να υποβάλλουν α) το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), β) την εγγύηση συμμετοχής, γ) τη τεχνική προσφορά του συστήματος σε μορφή αρχείου .pdf ψηφιακά υπογεγραμμένο από τους προσφέροντες. δ)

## **Αριθμός απόφασης: 154 / 2020**

Πίνακα Ανάλυσης Τεχνικής Προσφοράς — Φύλλο Συμμόρφωσης σε μορφή αρχείου .pdf, ψηφιακά υπογεγραμμένος, ο οποίος συντάσσεται σύμφωνα με το υπόδειγμα και τις οδηγίες του Παραρτήματος ΙΙ της διακήρυξης. ε) Καταλόγους ή/και prospectus ή/και οδηγίες χρήσεως των κατασκευαστικών οίκων των προσφερομένων προϊόντων, τα οποία πρέπει να επαληθεύουν τα τεχνικά και ποιοτικά χαρακτηριστικά που αναγράφονται στις προσφορές. στ) Πιστοποιητικό CE ή δήλωση συμμόρφωσης για κάθε προσφερόμενο είδος προς απόδειξη συμμόρφωσης των προσφερομένων υλικών με τις απαιτήσεις της Οδηγίας 93/42/ΕΟΚ, ξ) Υπεύθυνη Δήλωση του ν. 1599/1986 ψηφιακά υπογεγραμμένη από τον προσφέροντα στην οποία θα δηλώνεται ο χρόνος ισχύος της προσφοράς καθώς και η πλήρης συμμόρφωση των προσφερόμενων προϊόντων με τις Γενικές και Ειδικές Τεχνικές Προδιαγραφές Ραμμάτων του Παραρτήματος Ι της παρούσας διακήρυξης και η) Αποδεικτικό αποστολής των δειγμάτων που απαιτούνται, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης. Συνάγεται άλλους λόγους εν προκειμένω, με σαφήνεια, ότι η αναθέτουσα αρχή διά των τεθέντων στο κανονιστικό πλαίσιο της οικείας διακήρυξης σχετικών όρων, απαιτεί από τους υποψηφίους να συμπεριλάβουν στη προσφορά τους και ειδικότερα στον υποφάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς, οκτώ τω είδος έγγραφα, μεταξύ των οποίων το απαιτούμενο ορθώς συμπληρωμένο ΤΕΥΔ. Παρόλο δε που αφενός για την απόδειξη εν προκειμένω της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας της παρ. 2.2.6 της οικείας διακήρυξης απαιτείται οι οικονομικοί φορείς να προσκομίζουν κατάλογο των κυριότερων παραδόσεων που εκτελέστηκαν κατά την τελευταία τριετία και ειδικότερα τουλάχιστον τριών (3) συμβάσεων προμήθειας αναλωσίμων ιατροτεχνολογικών προϊόντων, ύψους μεγαλύτερου ή ίσου ποσοστού 50% της εκτιμώμενης αξίας της προκείμενης σύμβασης, εναργώς συνάγεται αφετέρου ότι ως μέσο της απόδειξης ταύτης ορίζεται (η ορθή συμπλήρωση του σχετικού πεδίου του) ΤΕΥΔ και μόνο, δοθέντος ότι συναφώς ορίζεται ειδικότερα στην υπόψη διακήρυξη: «Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) .... και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων ..., ..., 2.2.6 και ... της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016 Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), σύμφωνα

## **Αριθμός απόφασης: 154 / 2020**

με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα IV, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986». Επέκεινα, στο επισυναπτόμενο στο Παράρτημα IV της υπόψη διακήρυξης ΤΕΥΔ, στο Πεδίο Γ αυτού με τίτλο Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα και ειδικότερα στη δεξιά στήλη του πεδίου τούτου όπου αναγράφεται «Απάντηση», προφανώς προκειμένου να συμπληρωθεί ως απάντηση της αριστερής στήλης για την Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα όπου αναφέρεται/ερωτάται: «Μόνο για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών: Κατά τη διάρκεια της περιόδου αναφοράς, ο οικονομικός φορέας έχει προβεί στις ακόλουθες κυριότερες παραδόσεις αγαθών του είδους που έχει προσδιοριστεί ή έχει παράσχει τις ακόλουθες κυριότερες υπηρεσίες του είδους που έχει προσδιοριστεί: Κατά τη σύνταξη του σχετικού καταλόγου αναφέρετε τα ποσά, τις ημερομηνίες και τους παραλήπτες δημόσιους ή ιδιωτικούς:», παρατίθεται σχετικός πίνακας προς συμπλήρωση ειδικότερα των στηλών του πίνακα με τα ποσά, τους παραλήπτες, τις ημερομηνίες και τη περιγραφή των συμβάσεων. Βασίμως κατά συνέπεια υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι καθώς προκύπτει με σαφήνεια ότι ο συμμετέχων ήταν υποχρεωμένος να παραθέσει την τεχνική - επαγγελματική ικανότητα του με αναλυτική αναφορά των ως άνω επιτασσόμενων στοιχείων (συμβάσεις) στο κατατεθέν από αυτόν ΤΕΥΔ, προκειμένου να διαπιστωθεί αν κατά το χρόνο αυτό –της προκαταρκτικής απόδειξης- διέθετε την απαιτούμενη ικανότητα, ήτοι πληρούσε τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, υπό το πρίσμα τήρησης της αρχής της τυπικότητας και διαφάνειας, η μη ορθή συμπλήρωση του ΤΕΥΔ αποτελεί λόγο απόρριψης της προσφοράς του συμμετέχοντος. Τα αντιθέτως δε υποστηριζόμενα από τη παρεμβαίνουσα εταιρεία πρέπει να απορριφθούν ως νόμω και ουσία αβάσιμα. Και τούτο διότι όπως και η ίδια –η παρεμβαίνουσα- συνομολογεί, στο από 6.12.2018 κατατεθέν από αυτήν ΤΕΥΔ και στο σχετικό πεδίο αυτού δεν δηλώνονται οι εκτελεσθείσες απαιτούμενες κατά τα ως άνω συμβάσεις, αλλά γίνεται ρητή παραπομπή στον επισυναπτόμενο Κατάλογο, εσφαλμένως ωστόσο εν προκειμένω υπολαμβάνει ότι ο Κατάλογος τούτος αποτελεί επισυναπτόμενο έγγραφο του κατατεθέντος ΤΕΥΔ της, καθώς, όπως προκύπτει και από την επισκόπηση των στοιχείων της υπόθεσης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, υποβλήθηκε ξεχωριστώς

## **Αριθμός απόφασης: 154 / 2020**

και αυτοτελώς στον (υπο)φάκελο Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά, με συνέπεια τη μη συμμόρφωση της με τους επί ποινή αποκλεισμού όρους της διακήρυξης που αποτελεί λόγο απόρριψης της προσφοράς της.

12. Επειδή, περαιτέρω, αβασίμως ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα ότι η ως άνω επί ποινή αποκλεισμού πλημμέλεια χρήζει διευκρινήσεως βάσει των διατάξεων του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016. Και τούτο διότι στις διατάξεις του άρθρου αυτού ορίζονται οι περιπτώσεις συμπλήρωσης – αποσαφήνισης πληροφοριών και δικαιολογητικών, από τις οποίες εντούτοις ρητώς προκύπτει ότι δεκτικές συμπλήρωσης – διευκρίνισης αποτελούν τυπικές ή διαδικαστικές πλημμέλειες, ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, λ.χ., σύμφωνα με τον νόμο, παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους. Δεδομένων τούτων, εναργώς συνάγεται ότι κατ' εξαίρεση γίνεται δεκτή η συμπλήρωση ή διόρθωση των στοιχείων της προσφοράς, διότι απαιτείται μόνον η απλή διευκρίνισή τους ή η διόρθωση πρόδηλων εκ παραδρομής σφαλμάτων. Και τούτο ειδικότερα διότι οι τυχόν συμπληρώσεις/ διευκρινίσεις δεν θα πρέπει να εισάγουν διακρίσεις ή άνιση μεταχείριση των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων ή να έχουν ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα κατά τη διαδικασία ανάθεσης της σύμβασης. Εν προκειμένω και σύμφωνα με τα όσα έγιναν δεκτά ανωτέρω, η προσφορά της παρεμβαίνουσας εσφαλμένως έγινε δεκτή από την αναθέτουσα αρχή, ως παραβιάζουσα τον τρόπο σύνταξής της, ως μάλιστα αυτός οριοθετείται από τη διακήρυξη, και συνεπώς δε δύναται παραδεκτά να συμπληρωθεί/ διευκρινισθεί η προσφορά της παρεμβαίνουσας όσον αφορά την ουσιαστική ως άνω πλημμέλεια της, ήτοι την μη ορθή συμπλήρωση του ΤΕΥΔ. Τυχόν εφαρμογή δε των ανωτέρω διατάξεων του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016, θα είχε ως αποτέλεσμα την παραβίαση της αρχής της διαφάνειας και της αρχής απαγόρευσης των διακρίσεων καθώς και της συναφούς γενικής

## **Αριθμός απόφασης: 154 / 2020**

αρχής της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς (ΔΕΕ C-496/99, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta SpA, ΔΕΚ αποφάσεις της 20.9.1988, C-31/87, Boentjes, Συλλογή 1988, σ. 4635, σκέψη 22, της 25.4.1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54, της 18.10.2001, C-19/00, SIAC Construction, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 41 και 42 και της 4.12.2003, C-448/01. EVN AG, Wienstrom GmbH, σκέψεις 56 έως 58 πρβλ., επίσης E.A. ΣτΕ 532/2004, 471-2/2000, 449/2000), αφού θα δινόταν η δυνατότητα να γίνει δεκτή προσφορά μη σύμφωνη με τη Διακήρυξη και να συγκριθεί με αυτές που νομίμως έγιναν αποδεκτές. Άλλωστε, σύμφωνα με πάγια νομολογία, ενόψει της αρχής της τυπικότητας που διέπει τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων, η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να καλεί τους προμηθευτές να συμπληρώσουν τα νομίμως, καταρχήν, υποβληθέντα δικαιολογητικά ή να παρέχουν σχετικές διευκρινίσεις και όχι να αναπληρώσουν μη υποβληθέντα ή μη νομίμως υποβληθέντα δικαιολογητικά (ΣτΕ 827/2019, 1172/2016, 2454/09, ΕΑ ΣτΕ 277/2019, 457, 364/09, 738/09, 180/09, 567/08, 3075/08, 307/07, ΔΕφΑΘ 271/2011), ενώ παροχή διευκρινίσεων νοείται αποκλειστικά και μόνο όταν γεννάται αμφιβολία ως προς το περιεχόμενο της προσφοράς και όχι όταν αυτό είναι σαφές, δοθέντος ότι στην περίπτωση αυτή θα επρόκειτο για αθέμιτη τροποποίηση του περιεχομένου της προσφοράς των διαγωνιζομένων (ΣτΕ 90/2010).

13. Επειδή, ενόψει των ως άνω, η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή εν μέρει ως βάσιμη, ήτοι να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το μέρος που έκανε δεκτή τη προσφορά της παρεμβαίνουσας εταιρείας για τα τμήματα εκείνα τα οποία παραδεκτώς προσβάλλονται με την υπό εξέταση προσφυγή (βλ. σκ. 1) και ειδικότερα για τα τμήματα με α/α 1, 2, 3, 6, 8, 9, 10, 12, 14, 16, 18, 19, 20, 21, 24, 25, 30, 31, 32, 33, 35, 37, 41, 42, 44, 48, 49, 51, 52, 53, 57, 58.

14. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017).

**Για τους λόγους αυτούς**

**Αριθμός απόφασης: 154 / 2020**

Δέχεται εν μέρει την Προσφυγή.

Δέχεται εν μέρει την Παρέμβαση και μόνο για τα τμήματα για τα οποία παραδεκτώς προσβάλλονται με τη Προσφυγή.

Ακυρώνει την Απόφαση της 26<sup>ης</sup> Συνεδρίας της Εφορείας του .... Νοσοκομείου της 28<sup>ης</sup> Νοεμβρίου 2019, όπως τούτη εκδόθηκε στο πλαίσιο του ηλεκτρονικού, ανοικτού διαγωνισμού κάτω των ορίων με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, με αντικείμενο την ανάδειξη αναδόχου για την προμήθεια ραμμάτων προς κάλυψη των αναγκών του νοσοκομείου για δώδεκα (12) μήνες που προκηρύχθηκε με την με αριθμ. .... Διακήρυξη, κατά το μέρος που έκανε δεκτή τη προσφορά της εταιρείας με την επωνυμία «...» για τα τμήματα με α/α 1, 2, 3, 6, 8, 9, 10, 12, 14, 16, 18, 19, 20, 21, 24, 25, 30, 31, 32, 33, 35, 37, 41, 42, 44, 48, 49, 51, 52, 53, 57, 58.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στη προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη στις 21 Ιανουαρίου 2020 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 10 Φεβρουαρίου 2020.

**Ο Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης**

**Τζέιμου Ελ. Γιάννακα  
και α/α Βασιλική Κωστή**