

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της στις 8 Μαρτίου 2019 με την εξής σύνθεση: Μαργαρίτα Κανάβα Πρόεδρος, Ειρήνη Αποκάρδου-Εισηγήτρια και Απόστολος Σιαπέρας Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης κατάλληλων προσωρινών μέτρων που ενσωματώνεται στην από 1-03-2019 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 283/1-03-2019 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» (εφεξής «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στη, επί της οδού, αρ....., ΤΚ, όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ΓΕΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ ΚΑΒΑΛΑΣ (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και

Με την προδικαστική προσφυγή στην οποία σωρεύει και αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της υπ' αριθμόν 32/2018 Διακήρυξης διεθνούς δημόσιου ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την «Προμήθεια Ιατροτεχνολογικού Εξοπλισμού» καθ' ο μέρος στρέφεται κατά αυτής και κατά των όρων για το Υποείδος 7 στο στοιχείο Κ1, αρ. 3, 6,9 10, στο στοιχείο Κ3, αρ. 2, 6,7 και στο στοιχείο Κ4, αρ.2, ώστε να αναδιατυπωθούν και να αναπροσδιορισθούν οι ανωτέρω όροι και τεχνικές προδιαγραφές της, κατά τρόπο που να επιτρέπουν την απρόσκοπτη συμμετοχή της και την ανάπτυξη υγιούς επί ίσοις όροις ανταγωνισμού.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ειρήνη Αποκάρδου

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

Αριθμός απόφασης: Α110/2019

1.Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 262318699959 0430 0065, την από 28/02/2019 πληρωμή στην ALPHA BANK και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη του υποείδους με Α/Α 7, «Σύστημα Ενδοσκοπικού πύργου υψηλής ανάλυσης (High Definition)» συνολικού προϋπολογισμού δαπάνης 90.000 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ του επίμαχου διαγωνισμού, καθώς η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή αφορά το ως άνω είδος.

2.Επειδή με την υπ' αριθμό πρωτ. 32/2018 διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ηλεκτρονικό διεθνή δημόσιο ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την «Προμήθεια Ιατροτεχνολογικού Εξοπλισμού», με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής, προϋπολογισμού 1.283.000 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ

3.Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης απεστάλη στην ΕΕΕΕ προς δημοσίευση στις 31-01-2019 (2019/S 024-052279), καταχωρήθηκε στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ με ΑΔΑΜ 19PROC004419452 στις 6-02-2019, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 68332.

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

5.Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε την 1^η-03-2019 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 6-2-2019, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις

Αριθμός απόφασης: Α110/2019

παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν . 4412/2016, και την παρ. 1 εδ. γ) του άρθρου 4 και την παρ. 2 του άρθ. 8 του Π.Δ. 39/2017.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα έχει, κατ' αρχήν, έννομο συμφέρον για την άσκηση της υπό εξέταση προσφυγής ως ενδεχόμενα βλαπτόμενη εφόσον δραστηριοποιείται στον τομέα που αποτελεί το αντικείμενο του επίμαχου είδους της προμήθειας προμηθεύοντας τον οικείο ιατροτεχνολογικό εξοπλισμό, επιθυμεί να συμμετάσχει με σκοπό την ανάθεση σε αυτήν της εν λόγω προμήθειας και επικαλείται συγκεκριμένους όρους της οικείας διακήρυξης σχετικούς με τις τεχνικές προδιαγραφές, οι οποίοι παραβιάζουν, κατά τους ισχυρισμούς της, τους οικείους κανόνες σε βαθμό που να αποκλείεται εξ αρχής η συμμετοχή της στο διαγωνισμό ενώ επιτρέπουν τη συμμετοχή ενός μόνου κατονομαζόμενου στην προσφυγή οικονομικού φορέα.

Περαιτέρω, η προσφεύγουσα αιτείται με την υπό εξέταση προσφυγή της την τροποποίηση ή αναδιατύπωση των όρων της προσβαλλόμενης Διακήρυξης. Ωστόσο, η ΑΕΠΠ επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνει ολικώς ή μερικώς την προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνει την παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 367 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και δεν έχει εξουσία να τροποποιήσει την προσβαλλόμενη πράξη, καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής (ΕΑ ΣτΕ 54/2018). Συνεπώς, το ως άνω αίτημα απαραδέκτως προβάλλεται ενώπιον της ΑΕΠΠ.

7. Επειδή την 1η-03-2019 η αναθέτουσα αρχή προέβη στην προβλεπόμενη, από το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017, κοινοποίηση της υπό κρίση προσφυγής σε όλους τους ενδεχόμενα ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς στην αρχική σελίδα του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού.

8.Επειδή με την με αριθμό 335/2019 Πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων και επί της υπό εξέταση προσφυγής.

9.Επειδή η αναθέτουσα αρχή δεν υπέβαλε ενώπιον της ΑΕΠΠ τις απόψεις της επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων.

Αριθμός απόφασης: Α110/2019

10.Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή με το υπό εξέταση αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων και ίδια αναστολής της διαγωνιστικής διαδικασίας, νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346, 360, και 366 του ν. 4412/2016 και των άρθρων 3 και 15 του Π.Δ/τος 39/2017.

11.Επειδή η προσφεύγουσα με την υπό κρίση προσφυγή της, επικαλούμενη κυρίως τα άρθρα 18 και 54 του Ν.4412/2016 και τη νομολογία, αναφέρει αυτολεξεί τα εξής: «[...]10.2 Αντίθεση ορισμένων τεχνικών προδιαγραφών της επίδικης διακήρυξης προς το εθνικό και το ενωσιακό δίκαιο και τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και του ελεύθερου ανταγωνισμού και, συναφώς, δυσμενείς (για την προσφεύγουσα εταιρεία μας) και αναιτιολόγητοι όροι Διακήρυξης

Οι παρακάτω προσβαλλόμενοι όροι των Τεχνικών Προδιαγραφών της Διακήρυξης παραβιάζουν τις διατάξεις του άρθρου 54 παρ. 2 και 4 του Ν. 4412/2016, καθόσον με αυτούς προσδιορίζονται συγκεκριμένα προϊόντα και κατά συνέπεια, ευνοείται συγκεκριμένη επιχείρηση που αντιπροσωπεύει τα προϊόντα αυτά στην Ελλάδα, δεν εξασφαλίζεται δε η μεγαλύτερη δυνατή ευρύτητα συμμετοχής στον υπό κρίση Διαγωνισμό και νοθεύεται η αρχή του υγιούς ανταγωνισμού. Παράλληλα, το περιοριστικό αποτέλεσμα των προδιαγραφών αυτών επί της δυνατότητας ανάπτυξης ανταγωνισμού (στο πλαίσιο της διαγωνιστικής διαδικασίας) δεν αιτιολογείται από την Αναθέτουσα, καθώς και οι επιμέρους επιλογές (προδιαγραφών) που το προκαλούν.

10.2.1. Κατά της ως άνω Διακήρυξης ασκούμε νόμιμα, εμπρόθεσμα και ως έχοντες πρόδηλο έννομο συμφέρον την παρούσα Προσφυγή μας, καθώς η εταιρεία μας προτίθεται να συμμετάσχει στον εν λόγω διαγωνισμό. Ειδικότερα, η εταιρεία μας, επί σειρά ετών αποκλειστικός αντιπρόσωπος στην Ελλάδα του ευρέως αναγνωρισμένου οίκου κατασκευής Ενδοσκοπικών Συστημάτων, προτίθεται να συμμετάσχει στον ως άνω αναφερόμενο διαγωνισμό δι'υποβολής προσφοράς για το Υποείδος 7 «Σύστημα Ενδοσκοπικού πύργου υψηλής ανάλυσης (High Definition)» αποτελούμενο από: Κ.1) Βιντεοεπεξεργαστή εικόνας FULL HIGH DEFINITION, Κ.2) Πηγή φωτισμού, Κ.3) Βιντεογαστροσκόπιο υψηλής ανάλυσης HIGH DEFINITION, Κ.4) Βιντεοκολονοσκόπιο υψηλής ανάλυσης HIGH DEFINITION, Κ.5) Έγχρωμο Μόνιτορ 24" LED, Κ.6) Τροχήλατο, συνολικού προϋπολογισμού δαπάνης

Αριθμός απόφασης: Α110/2019

ενενήντα χιλιάδων ευρώ (90.000,00 €) συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων και ΦΠΑ, για κάλυψη αναγκών του γαστρεντερολογικού τμήματος του Γενικού Νοσοκομείου Καβάλας, με συστήματα που διαθέτουν τα πλέον σύγχρονα τεχνικά χαρακτηριστικά και τεχνολογίες και φέρουν σήμανση CE σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην οδηγία 93/42/ΕΟΚ, ως ορίζεται στη Διακήρυξη, πλην όμως οι Τεχνικές Προδιαγραφές ως έχουν συνταχθεί στη ως άνω αναφερόμενη διακήρυξη αποκλείουν την ευρεία συμμετοχή των εταιρειών μεταξύ των οποίων και της εταιρείας μας, επιτρέποντας δε την αποκλειστική συμμετοχή της ανταγωνίστριας εταιρείας, στον υπό εξέλιξη διαγωνισμό. Ως εκ τούτου, και όπως θα αναλυθεί κατωτέρω, μετ' εννόμου συμφέροντος ασκείται η παρούσα, διότι οι προσβαλλόμενοι με την παρούσα όροι τεχνικών προδιαγραφών καθιστούν αδύνατη τη συμμετοχή μας στη διαγωνιστική διαδικασία, θέτοντάς μας αδικαιολόγητους και μη νόμιμους περιορισμούς, κατά παράβαση της εθνικής και ενωσιακής νομοθεσίας (βλ., προσθέτως των ήδη αναφερθεισών, Ε.Α. ΣΤΕ 148/2016, 415/2014 και ΔΕΕ απόφαση της 12.02.2004, C-230/2002 Grossmann Air Service).

Επιπλέον, επί του παραδεκτού της παρούσης, θα θέλαμε να επισημάνουμε ότι, όπως προαναφέρθηκε, η εταιρεία μας προτίθεται να συμμετάσχει στον ως άνω αναφερόμενο διαγωνισμό δι' υποβολής προσφοράς για το Υποείδος 7 «Σύστημα Ενδοσκοπικού πύργου υψηλής ανάλυσης (High Definition)» μόνο, όπερ επιτρέπεται από τον όρο 1.3 της σχετικής Διακήρυξης (αρχή σελ. 7). Ως εκ τούτου, με την παρούσα προσφυγή επιδιώκεται η ακύρωση/τροποποίηση όρων / τεχνικών προδιαγραφών του συγκεκριμένου μόνο Υποείδους. Με αυτό το δεδομένο, το καταβληθέν παράβολο ορθώς υπολογίσθηκε (και καταβλήθηκε) με βάση την προϋπολογισθείσα αξία της συγκεκριμένης σύμβασης (προμήθεια Υποείδους 7), κατ' άρθρο 363 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και σύμφωνα με τη νομολογία της Επιτροπής Σας (πρβλ. ενδεικτικά: απόφαση 1069/2018 7ου Κλιμακίου).

10.2.2. Οι παρακάτω προσβαλλόμενοι όροι των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης είναι παράνομοι και αποκλείουν τη συμμετοχή μας και για το λόγο αυτό πρέπει να ανακληθούν, άλλως τροποποιηθούν για τους παρακάτω νόμιμους, βάσιμους και αληθείς λόγους:

10.2.2.1. Ως προς το στοιχείο Κ.1. «ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΤΗΣ ΕΙΚΟΝΑΣ FULL HIGH DEFINITION» του συστήματος:

Αριθμός απόφασης: Α110/2019

10.2.2.1.1. Στην προδιαγραφή 3 ζητείται «Να διαθέτει εξελεγμένο σύστημα χρωμοενδοσκόπησης για τον εντοπισμό βλαβών στο βλεννογόνο με δυνατότητα διαφόρων φίλτρων. Να αναφερθεί ο αριθμός των φίλτρων».

Θα πρέπει καταρχάς να διευκρινιστεί, ότι προκειμένου να δίδεται στον ενδοσκόπο η δυνατότητα αναγνώρισης, οριοθέτησης και ταξινόμησης (κατηγοριοποίησης) βλαβών και αλλοιώσεων στην επιφάνεια του βλεννογόνου, είναι αναγκαία η χρήση τεχνικής Οπτικής χρωμοενδοσκόπησης μέσω οπτικών φίλτρων, καθώς είναι η μόνη αναγνωρισμένη και Επιστημονικά Τεκμηριωμένη μέθοδος για την συγκεκριμένη χρήση. Σε όλα τα σύγχρονα ενδοσκοπικά τμήματα των νοσοκομείων σήμερα, η δυνατότητα της αναγνώρισης και οριοθέτησης βλαβών και αλλοιώσεων στην επιφάνεια του βλεννογόνου, για την κατηγοριοποίηση τους ανάλογα με το βαθμό κακοήθειας, αποτελεί ουσιαστικό εργαλείο και βασική ανάγκη, καθώς εξασφαλίζει τον πρώτιστο και απώτερο σκοπό της εξέτασης που είναι η Ορθή και Αξιόπιστη Διάγνωση. Οι ψηφιακές τεχνικές απεικόνισης οι οποίες αποδίδουν εικονικά αποτελέσματα στην εξέταση (virtual) μέσω μεταβολής του χρωματικού τόνου ή άλλων μη πιστοποιημένων μεθόδων, και όχι την πραγματική εικόνα του ιστού, αποτελούν εργαλεία και μεθόδους που αφενός μεν δε δύναται να αξιοποιηθούν από τον χρήστη, αφετέρου δε αποτελούν σημεία πιθανής λανθασμένης διάγνωσης. Για τον λόγο αυτό είναι αναγκαία η τεκμηρίωση και πιστοποίηση της χρησιμοποιούμενης μεθόδου από έγκυρους και εγκεκριμένους οργανισμούς, δημοσιευμένες επιστημονικές μελέτες, ώστε μέσω αυτών να αποδεικνύεται η εγκυρότητα της χρησιμοποιούμενης τεχνικής, να αξιολογούνται τα αποτελέσματα αυτής και να πιστοποιείται η αποτελεσματικότητά της. Σήμερα όλα τα σύγχρονα ενδοσκοπικά συστήματα που διατίθενται στην αγορά, διαθέτουν εξελεγμένο σύστημα νεότερης γενιάς Οπτικής χρωμοενδοσκόπησης με την εφαρμογή και χρήση ειδικών οπτικών φίλτρων, πραγματικού χρόνου, τεχνική που ως γνωστό είναι η μόνη αναγνωρισμένη, επιστημονικά τεκμηριωμένη και κατάλληλη να αποδώσει αξιόπιστα διαγνωστικά αποτελέσματα στην επιφάνεια του ιστού.

Εν προκειμένω, η συγκεκριμένη τεχνική προδιαγραφή ως έχει συνταχθεί δεν προσδιορίζει το επίπεδο και την επάρκεια της τεχνικής, επιτρέποντας στους προμηθευτές να συμμετάσχουν με συστήματα χαμηλότερων και υποδεέστερων τεχνικών χαρακτηριστικών, υποβαθμίζοντας

Αριθμός απόφασης: Α110/2019

την προμήθεια στο σύνολο της και θέτοντας άνισα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών των εταιρειών.

Η εταιρεία μας προτίθεται να συμμετάσχει στον εν λόγω διαγωνισμό εντός του συγκεκριμένου προϋπολογισμού, προσφέροντας σύστημα υψηλών τεχνολογικών επιδόσεων και αντίστοιχου κόστους (του κατασκευαστικού οίκου), το οποίο διαθέτει ενσωματωμένη τεχνική Χρωμοενδοσκόπησης με την χρήση οπτικών φίλτρων. Παρόλα αυτά, και ενόψει τον χαμηλών προσδιορισμένων κριτηρίων της εν λόγω τεχνικής, και καθότι επιτρέπεται η συμμετοχή εταιρειών με προϊόντα υποδεέστερων τεχνικών δυνατοτήτων, δημιουργούνται άνισα κριτήρια σύγκρισης με αποτέλεσμα να καθίσταται αδύνατη η κατακύρωση των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού στην εταιρεία μας.

Καθώς όλα τα σύγχρονα συστήματα ενδοσκοπικών συστημάτων σήμερα, μεταξύ αυτών και του οίκου τον οποίο εκπροσωπούμε, διαθέτουν τελευταίας γενιάς και τεχνολογίας συστήματα με χρησιμοποιούμενη τεχνική Οπτικής χρωμοενδοσκόπησης και προκειμένου να εξασφαλιστεί το υψηλό επίπεδο τεχνολογίας και απαιτήσεων εκ των προδιαγραφών, ζητούμε την τροποποίηση της συγκεκριμένης τεχνικής προδιαγραφής ώστε όλες οι προμηθεύτριες εταιρείες κατ' ελάχιστον να προσφέρουν συστήματα νεότερης τεχνολογίας με μεθόδους απεικόνισης απόλυτα τεκμηριωμένες και πιστοποιημένες από διεθνείς οργανισμούς:

«Να συνεργάζεται απαραίτητα με εξελιγμένο οπτικό σύστημα φίλτρων χρωμοενδοσκόπησης, διαφοροποίησης παθολογικού και φυσιολογικού ιστού, για την απεικόνιση μορφωμάτων και τριχοειδών αγγείων στα επιφανειακά στρώματα του βλεννογόνου και τον εντοπισμό βλαβών τα οποία δεν είναι εφικτό να απεικονιστούν με λευκό φωτισμό, ώστε να απεικονίζονται με μεγάλη ευκρίνεια. Η συγκεκριμένη τεχνική να είναι εγκεκριμένη από διεθνείς αναγνωρισμένους οργανισμούς (να αναφερθούν) και να αποδεικνύεται η εγκυρότητα της τεχνικής με την απαραίτητη κατάθεση δημοσιευμένων επιστημονικών μελετών και άρθρων τουλάχιστον πέντε ετών που να πιστοποιούν την μέθοδο».

10.2.2.1.2. Στην προδιαγραφή 6 ζητείται «Να διαθέτει ρύθμιση της σαφήνειας της δομής της εικόνας (Structure Emphasis) ώστε να επιτρέπει την κοντινότερη παρατήρηση των λεπτομερειών».

Αριθμός απόφασης: Α110/2019

Η συγκεκριμένη τεχνική προδιαγραφή ως έχει συνταχθεί περιλαμβάνει τον Αγγλικό όρο «.....» ο οποίος αποτελεί τεχνική ορολογία συστημάτων του κατασκευαστικού οίκου, ο οποίος αντιπροσωπεύεται αποκλειστικά από την εταιρεία, στην οποία δίδεται, με τον τρόπο αυτό, αποκλειστικά η δυνατότητα συμμετοχής στον εν λόγω διαγωνισμό. Σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία των προμηθειών δημοσίων συμβάσεων, δεν επιτρέπεται η αναφορά όρων και τεχνικής ορολογίας η οποία χαρακτηρίζει συγκεκριμένη συσκευή και παρέχεται αποκλειστικά και μόνο από μία προμηθεύτρια εταιρεία. Η εταιρεία μας δύναται να προσφέρει σύγχρονων τεχνικών προδιαγραφών σύστημα ενδοσκόπησης νέας γενιάς και σύγχρονης τεχνολογίας το οποίο διαθέτει συστήματα ρύθμισης και ψηφιοποίησης της εικόνας, για την απεικόνιση μεγάλων μορφωμάτων και δομών του βλεννογόνου, για την απεικόνιση μικρότερων δομών όπως είναι τα τριχοειδή αγγεία και για την διαφοροποίηση παθολογικού και φυσιολογικού ιστού, πλην όμως χαρακτηρίζονται με διαφορετική τεχνική ονομασία και όχι με τον επονομαζόμενο στον διαγωνισμό αγγλικό όρο «.....». Για την δυνατότητα συμμετοχής τόσο της εταιρείας μας όσο και όλων των εταιρειών στον εν λόγω διαγωνισμό, ζητούμε την απαλοιφή των αγγλικών όρων από τις ζητούμενες τεχνικές προδιαγραφές, και την τροποποίηση τους ως ακολούθως:

«Να διαθέτει διαφορετικά συστήματα ψηφιοποίησης και ρύθμισης της εικόνας για την απεικόνιση μεγάλων μορφωμάτων και δομών του βλεννογόνου και για την απεικόνιση μικρότερων δομών όπως είναι τα τριχοειδή αγγεία. Να αναφερθούν αναλυτικά η τεχνική καθώς και τα επίπεδα προς αξιολόγηση».

Σε κάθε δε περίπτωση, σημειώνουμε, αφενός μεν σε συνάφεια με τα προαναφερθέντα υπό 10.1.2. και αφετέρου αναφορικά με όλες τις περιπτώσεις που επισημαίνουμε επί της παρούσης για την χρήση επί της επίδικης διακήρυξης όρων που παραπέμπουν ευθέως στον κατασκευαστικό οίκο και στην ανταγωνίστρια εταιρεία, ότι (α) οι εν λόγω αναφορές δεν συνοδεύονται από την προσθήκη «ή ισοδύναμο», ώστε να μην αποτρέπεται η υποβολή προσφορών οικονομικών φορέων με ανάλογης/αντίστοιχης τεχνολογίας και προδιαγραφών προϊόντα (πρβλ. *ad hoc* ΔΕΕ Υπόθεση C-413/2017, απόφαση της 25.10.2018 «Roche Lietuva», σκ. 36-39), και (β) η Αναθέτουσα σε κανένα σημείο όπου χρησιμοποιεί τέτοιους «φωτογραφικούς», κατά την άποψή μας, όρους δεν αναφέρει γιατί ήταν

Αριθμός απόφασης: Α110/2019

αδύνατη η με άλλον τρόπο περιγραφή, με επαρκή σαφήνεια και ακρίβεια, του αντικειμένου του επίδικου όρου.

Σε απόδειξη των ανωτέρω ισχυρισμών, παραθέτουμε αντίστοιχα φυλλάδια του οίκου (βλέπε σχετικά επισυναπτόμενα:

2: ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΤΗΣ σελίδα 2

4: ΕΠΙΣΗΜΟΣ ΚΑΤΑΛΟΓΟΣσελίδα 43

5: ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΤΗΣ σελίδα 15

7: ΟΔΗΓΙΕΣ ΧΡΗΣΗΣ σελίδα 55

στα οποία χρησιμοποιείται ο εν λόγω όρος από την συγκεκριμένη εταιρεία, ενώ αντίστοιχα, παραθέτουμε φυλλάδια των κατασκευαστικών οίκων, τον οποίο εκπροσωπούμε στην Ελλάδα

(βλέπε σχετικά επισυναπτόμενα:

8: ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΤΗΣ σελίδα 2

9: ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΤΗΣ σελίδα 2και του οίκου (βλέπε σχετικά επισυναπτόμενα:

1: ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΤΗΣ σελίδα 2

3: ΕΠΙΣΗΜΟΣ ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ σελίδα 30

6: ΟΔΗΓΙΕΣ ΧΡΗΣΗΣ σελίδες; 30, 34 & 45

στα οποία δεν απαντάται ο εν λόγω όρος.

10.2.2.1.3. Στην προδιαγραφή 9 ζητείται «Να διαθέτει σύστημα απομόνωσης των ενδοσκοπίων, το οποίο να επιτρέπει την εναλλαγή τους χωρίς την απαίτηση απενεργοποίησης του συστήματος, ώστε να αποφεύγεται η καθυστέρηση μεταξύ των εξετάσεων».

Και πάλι, η συγκεκριμένη τεχνική προδιαγραφή περιγράφει τεχνικό χαρακτηριστικό των συστημάτων, του οίκου, ο οποίος αντιπροσωπεύεται στην Ελλάδα από την εταιρεία Η εν λόγω απαίτηση δεν διαθέτει καμία επιστημονική τεκμηρίωση ως προς την αξία του και το συγκριτικό πλεονέκτημα που (δήθεν) διαθέτει, δεν προσφέρει κανένα διαγνωστικό πλεονέκτημα στην ενδοσκοπική εξέταση του πεπτικού, ενώ η καθυστέρηση και η εν γένει διαχείριση των περιστατικών και της ρουτίνας κάθε τμήματος, δεν τεκμηριώνεται ότι προκύπτει από την εναλλαγή των ενδοσκοπίων. Το συγκεκριμένο τεχνικό χαρακτηριστικό αποτελεί σημείο ενός και μόνο κατασκευαστή, αποκλείοντας κάθε δυνατότητα συμμετοχής άλλης

Αριθμός απόφασης: Α110/2019

εταιρείας στο διαγωνισμό και ως εκ τούτου ζητούμε την απαλοιφή της εν λόγω προδιαγραφής.

10.2.2.1.4. Στην προδιαγραφή 10 ζητείται «Να διαθέτει ρύθμιση της ταχύτητας του διαφράγματος έτσι ώστε η εικόνα να διατηρεί την ευκρίνεια της κατά την διάρκεια γρήγορων κινήσεων του ενδοσκοπίου από τον χρήστη. Να αναφερθούν τα επίπεδα αναλυτικά».

Η συγκεκριμένη τεχνική προδιαγραφή ως περιγράφεται αποτελεί μοναδικό τεχνικό χαρακτηριστικό συστημάτων συγκεκριμένου κατασκευαστικού οίκου και συγκεκριμένα του οίκου, ο οποίος αντιπροσωπεύεται στην Ελλάδα από την εταιρεία, στην οποία δίδεται με τον τρόπο αυτό αποκλειστικά η δυνατότητα συμμετοχής στον εν λόγω διαγωνισμό (ως προς το Υποείδος που μας αφορά). Εξάλλου, θα πρέπει και πάλι να σημειωθεί, ότι η δυνατότητα ρύθμισης τόσο του διαφράγματος όσο και της ταχύτητας αυτού δεν προσφέρει κανένα διαγνωστικό πλεονέκτημα στην ενδοσκοπική εξέταση του πεπτικού, και πάντως, και σε αυτή την περίπτωση, με κανένα τρόπο δεν τεκμηριώθηκε από την Αναθέτουσα η ανάγκη που υπαγόρευσε την συγκεκριμένη επιλογή τεχνικής προδιαγραφής. Ως εκ τούτου ζητούμε την απαλοιφή της συγκεκριμένης προδιαγραφής.

10.2.2.2. Για το στοιχείο Κ.3. «ΒΙΝΤΕΟΓΑΣΤΡΟΣΚΟΠΙΟ ΥΨΗΛΗΣ ΑΝΑΛΥΣΗΣ HIGH DEFINITION» του συστήματος: 10.2.2.2.1. Στην προδιαγραφή 2 ζητείται «Να διαθέτει έγχρωμο CCD (HIGH DEFINITION) υψηλής ευκρίνειας, για την καλύτερη πιστότητα των χρωμάτων».

Όλα τα νεότερης και σύγχρονης τεχνολογίας Συστήματα Video Ενδοσκοπήσεων Πεπτικού των κατασκευαστικών οίκων σήμερα, μεταξύ των οποίων και του οίκου, διαθέτουν τεχνικά χαρακτηριστικά νεότερης τεχνολογίας προκειμένου να εξασφαλίζουν τη βέλτιστη δυνατή απεικόνιση της επιφάνειας του βλεννογόνου καθώς και ακριβή διαγνωστικά αποτελέσματα. Η τεχνολογία FULL HIGH DEFINITION με 1080 οριζόντιες γραμμές σάρωσης και ανάλυση εικόνας 1920x1080pixels (ήτοι 2,07 megapixels), παρέχει την καλύτερη δυνατή ευκρίνεια, ανάλυση και ποιότητα εικόνας σήμερα στην ενδοσκοπική απεικόνιση και διάγνωση, μέσω της οποίας ο ενδοσκόπος έχει τη δυνατότητα αρτιότερης διάγνωσης παθολογιών στην επιφάνεια του βλεννογόνου με μειωμένη πιθανότητα αστοχίας εντοπισμού μιας πιθανής βλάβης.

Αριθμός απόφασης: Α110/2019

Η τεχνολογία αυτή προκειμένου να έχει αποτέλεσμα και να δύναται να αξιοποιηθεί, απαιτεί όλος ο εξοπλισμός που συνοδεύει το σύστημα να είναι του ιδίου τεχνολογικού επιπέδου, ήτοι FULL HIGH DEFINITION με 1080 γραμμές σάρωσης και ανάλυσης εικόνας 1920x1080. Θα πρέπει δηλαδή το σύστημα στο σύνολό του να είναι της ίδιας τεχνολογικής αξίας και να πληροί κατ' ελάχιστον τα συγκεκριμένα τεχνικά σημεία στην απεικόνιση.

Εν προκειμένω, το ζητούμενο γαστροσκόπιο ως περιγράφεται υπολείπεται του όρου Full High Definition καθώς ο συνολικός αριθμός των ζητούμενων παραγόμενων pixels δεν εξασφαλίζει ενδοσκοπική εικόνας υψηλής ανάλυσης 1920x1080pixels, επιτρέποντας την συμμετοχή εταιρειών με υποδεέστερα τεχνικά χαρακτηριστικά, παρόλο που διαθέτουν την συγκεκριμένη τεχνολογία σε υψηλότερου κόστους προϊόντα και ταυτόχρονα δημιουργεί άνισα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών των εταιρειών, υποβαθμίζοντας παράλληλα την προμήθεια στο σύνολό της. Ως εκ τούτου ζητούμε την τροποποίηση και ενίσχυση της συγκεκριμένης προδιαγραφής ως εξής:

«Να ενσωματώνει νέα τεχνολογικά χαρακτηριστικά υψηλής ανάλυσης FULL HDTV (Full High Definition Television) 1080 γραμμών σάρωσης και ανάλυσης τουλάχιστον 1920x1080, με ψηφιακό αισθητήριο εικόνας (Colour CCD), παρέχοντας την καλύτερη δυνατή ευκρίνεια και ποιότητα εικόνας, φυσικά χρώματα και πιστότητα της εικόνας του βλεννογόνου».

10.2.2.2. Στην προδιαγραφή 7 ζητείται «Να έχει μήκος εργασίας ίσο η μεγαλύτερο από 1100mm για την διενέργεια όλων των επεμβατικών πράξεων. Το μεγαλύτερο μήκος θα θεωρηθεί πλεονέκτημα» και στην προδιαγραφή 6 ζητείται «Να διαθέτει εξωτερική διάμετρο σε όλο το μήκος του ενδοσκοπίου ίση ή μικρότερη από 8.5mm για την μικρότερη δυνατή καταπόνηση του ασθενούς κατά την διενέργεια της εξέτασης. Να αναφερθούν αναλυτικά οι διαστάσεις».

Ο κατασκευαστικός οίκος, έχοντας μεγάλη εμπειρία στο σχεδιασμό και στην κατασκευή ενδοσκοπικών συστημάτων, διαθέτει σε παραγωγή εύκαμπτα video γαστροσκόπια, τα οποία πληρούν τους κανόνες ασφαλείας της Ευρωπαϊκής Ένωσης για Ιατροτεχνολογικό εξοπλισμό (CE Mark) και των οποίων το συνολικό μήκος εργασίας του εύκαμπτου σωλήνα ανέρχεται στα 1030mm. Επιπλέον θα θέλαμε να σας αναφέρουμε πως η εταιρεία μας έχει εξοπλίσει τον μεγαλύτερο αριθμό νοσοκομείων, κλινικών και

Αριθμός απόφασης: Α110/2019

ιδιωτικών ιατρείων στην Ελλάδα με τα αντίστοιχα είδη υπερκαλύπτοντας τις απαιτήσεις της ενδοσκοπησης του ανωτέρω πεπτικού, και δεν υπάρχει καμία επιστημονική τεκμηρίωση, η οποία να αποδεικνύει ότι το μήκος του σωλήνα του ενδοσκοπίου αποτελεί αναγκαία παράμετρο του να είναι μεγαλύτερο ή ίσο του 1100mm, και όχι μεγαλύτερο ή ίσο των 1000mm περίπου, προκειμένου να δύναται να συμμετάσχουμε όλες οι

προμηθεύτριες εταιρείες που διαθέτουν το ζητούμενο προϊόν. Παράλληλα δε και σύμφωνα με την Προδιαγραφή 6, στην οποία ζητείται «...εξωτερική διάμετρο σε όλο το μήκος του ενδοσκοπίου ίση ή μικρότερη από 8.5mm...», περιγράφεται *video* γαστροσκόπιο με πολύ λεπτή εξωτερική διάμετρο μικρότερη του 8.5mm, το οποίο αντιστοιχεί σε ενδοσκόπια είτε παιδιατρικής είτε διαρυνικής χρήσης, είδος που στο σύνολό του δεν προκύπτει από τις εν λόγω τεχνικές προδιαγραφές του διαγωνισμού. Το σύνολο δε των κατασκευαστικών οίκων εύκαμπτων ενδοσκοπίων διαθέτουν διαγνωστικά *video* γαστροσκόπια με εξωτερική διάμετρο εύκαμπτου σωλήνα μεταξύ 9.0mm και 10.0mm, ενδοσκόπια τα οποία χρησιμοποιούνται από το σύνολο των νοσοκομείων της χώρας. Ο συνδυασμός των ανωτέρω αναφερόμενων προδιαγραφών πληρείται αποκλειστικά από εύκαμπτα γαστροσκόπια του οίκου, ο οποίος αντιπροσωπεύεται στην Ελλάδα από την εταιρεία, στην οποία δίδεται με τον τρόπο αυτό αποκλειστικά η δυνατότητα συμμετοχής στον εν λόγω διαγωνισμό (ως προς το Υποείδος που μας αφορά), χωρίς, εξάλλου, να τεκμηριώθηκε από την Αναθέτουσα η ανάγκη που υπαγόρευσε την συγκεκριμένη επιλογή τεχνικής προδιαγραφής.

Ως εκ τούτου ζητούμε την τροποποίηση των συγκεκριμένων τεχνικών προδιαγραφών ως εξής:

Προδιαγραφή 6: «Να διαθέτει εξωτερική διάμετρο σε όλο το μήκος του ενδοσκοπίου ίση ή μικρότερη από 9.2mm για την μικρότερη δυνατή καταπόνηση του ασθενούς κατά την διενέργεια της εξέτασης. Να αναφερθούν αναλυτικά οι διαστάσεις».

Προδιαγραφή 7: «Να έχει μήκος εργασίας ίσο η μεγαλύτερο από 1000mm για την διενέργεια όλων των επεμβατικών πράξεων»

10.2.2.3. Για το στοιχείο Κ.4. «BΙΝΤΕΟΚΟΛΟΝΟΣΚΟΠΙΟ ΥΨΗΛΗΣ ΑΝΑΛΥΣΗΣ HIGH DEFINITION» του συστήματος: Στην προδιαγραφή 2 ζητείται «Να διαθέτει έγχρωμο CCD (HIGH DEFINITION) υψηλής ευκρίνειας,

Αριθμός απόφασης: Α110/2019

για την καλύτερη πιστότητα των χρωμάτων».». Όπως ακριβώς αναφέρθηκε και στην αντίστοιχη προδιαγραφή του εύκαμπτου γαστροσκοπίου, η εν λόγω προδιαγραφή ως έχει συνταχθεί επιτρέπει τη συμμετοχή εταιρειών προσφέροντας ενδοσκοπία με υποδεέστερα τεχνικά χαρακτηριστικά, παρόλο που διαθέτουν τη συγκεκριμένη τεχνολογία σε υψηλότερου κόστους προϊόντα και ταυτόχρονα δημιουργεί άνισα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών των εταιρειών, υποβαθμίζοντας παράλληλα την προμήθεια στο σύνολό της. Ως εκ τούτου ζητούμε την τροποποίηση της συγκεκριμένης προδιαγραφής ως εξής: «Να ενσωματώνει νέα τεχνολογικά χαρακτηριστικά υψηλής ανάλυσης FULL HDTV (Full High Definition Television) 1080 γραμμών σάρωσης και ανάλυσης τουλάχιστον 1920x1080, με ψηφιακό αισθητήριο εικόνας (Colour CCD), παρέχοντας την καλύτερη δυνατή ευκρίνεια και ποιότητα εικόνας, φυσικά χρώματα και πιστότητα της εικόνας του βλεπνογόνου».

Επειδή οι συγκεκριμένοι όροι της διακήρυξης που προαναφέρθηκαν, θέτουν ανυπέρβλητα εμπόδια στην ελεύθερη διάθεση και κυκλοφορία των προϊόντων που αντιπροσωπεύουμε, θέτουν περιορισμούς στην συμμετοχή όλων των εταιρειών με αντίστοιχα προϊόντα σύγχρονης τεχνολογίας, και δεν εξασφαλίζουν την προμήθεια προϊόντων με τα καλύτερους δυνατούς όρους υπέρ του ελληνικού δημοσίου, θα πρέπει να τροποποιηθούν κατά τα προτεινόμενα στην παρούσα προσφυγή, χωρίς την αναγκαιότητα τροποποίησης του προϋπολογισμού ώστε να εξασφαλίζεται η μεγαλύτερη δυνατή ευρύτητα συμμετοχής στον υπό κρίση διαγωνισμό, στο πλαίσιο και τις αρχές του υγιούς ανταγωνισμού, της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, σύμφωνα με όλες τις νόμιμες διατάξεις των προμηθειών που διέπουν τους δημόσιους διαγωνισμούς, χάριν ικανοποίησης/διασφάλισης, με τον καλύτερο δυνατό τρόπο, του δημοσίου συμφέροντος [...].».

12. Επειδή η παρ. 1 του άρθρου 18 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «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. Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος

Αριθμός απόφασης: Α110/2019

Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων. Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων [...].»

13. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016: «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασηςπεριέχουν ιδίως :ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης, [...].»

14. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 54 του Ν.4412/2016: «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 [...]. 2. Οι τεχνικές προδιαγραφές εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων στη διαδικασία σύναψης σύμβασης και δεν έχουν ως αποτέλεσμα τη δημιουργία αδικαιολόγητων εμποδίων στο άνοιγμα των δημόσιων συμβάσεων στον ανταγωνισμό. 3. Οι τεχνικές προδιαγραφές διατυπώνονται με έναν από τους κατωτέρω τρόπους: α) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, συμπεριλαμβανομένων των περιβαλλοντικών χαρακτηριστικών, υπό την προϋπόθεση ότι οι παράμετροι είναι επαρκώς προσδιορισμένες ώστε να επιτρέπουν στους προσφέροντες να προσδιορίζουν το αντικείμενο της

Αριθμός απόφασης: Α110/2019

σύμβασης και στις αναθέτουσες αρχές να αναθέτουν τη σύμβαση, β) με παραπομπή σε τεχνικές προδιαγραφές και, με σειρά προτεραιότητας, σε εθνικά πρότυπα που αποτελούν μεταφορά ευρωπαϊκών πρότυπων, σε ευρωπαϊκές τεχνικές εγκρίσεις, σε κοινές τεχνικές προδιαγραφές, σε διεθνή πρότυπα, σε άλλα τεχνικά συστήματα αναφοράς που έχουν θεσπιστεί από ευρωπαϊκούς οργανισμούς τυποποίησης ή -όταν αυτά δεν υπάρχουν- σε εθνικά πρότυπα, σε εθνικές τεχνικές εγκρίσεις ή σε εθνικές τεχνικές προδιαγραφές στον τομέα του σχεδιασμού, του υπολογισμού και της εκτέλεσης των έργων και της χρησιμοποίησης των αγαθών, κάθε παραπομπή συνοδεύεται από τον όρο ή «ισοδύναμο» [...] 4. Οι τεχνικές προδιαγραφές, εκτός εάν δικαιολογείται από το αντικείμενο της σύμβασης, δεν περιέχουν μνεία συγκεκριμένης κατασκευής ή προέλευσης ή ιδιαίτερης μεθόδου κατασκευής που να χαρακτηρίζει τα προϊόντα ή τις υπηρεσίες που παρέχονται από έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα ούτε εμπορικού σήματος, διπλώματος ευρεσιτεχνίας, τύπων ή συγκεκριμένης καταγωγής ή παραγωγής που θα είχε ως αποτέλεσμα να ευνοούνται ή να αποκλείονται ορισμένες επιχειρήσεις ή ορισμένα προϊόντα [...]

15. Επειδή στην επίμαχη Διακήρυξη προβλέπεται ότι: «[.....]1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης: Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια Ιατροτεχνολογικού Εξοπλισμού για το Γενικό Νοσοκομείο Καβάλας που αφορά αγορά (με υποχρέωση του προμηθευτή για τοποθέτηση και εγκατάσταση όπως αυτή αναφέρεται στους Ειδικούς Όρους των τεχνικών προδιαγραφών της παρούσας) των παρακάτω ειδών: (ακολουθεί πίνακας)[.....] Προσφορές υποβάλλονται για :

- (α) για το σύνολο των τμημάτων – συστημικών αριθμών ή
- (β) για ένα τμήμα – συστημικό αριθμό ή
- (γ) για περισσότερα του ενός τμήματα- συστημικούς αριθμούς.

[.....]

2.4.3.2 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 παρούσας Διακήρυξης περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά και τεχνικά φυλλάδια, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η

Αριθμός απόφασης: Α110/2019

καταλληλόλητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα.

Στον (υπο)φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» υποβάλλονται σε ηλεκτρονική ή σε έντυπη μορφή και θα φέρουν ψηφιακή υπογραφή:

A) Πλήρης τεχνική περιγραφή στην ελληνική γλώσσα, σε πλήρη ανταπόκριση - παραπομπή (ανά κεφάλαιο και παράγραφο) τα είδη, τις τεχνικές προδιαγραφές και τους λοιπούς όρους της διακήρυξης.

Προς τούτο συντάσσεται και υποβάλλεται ψηφιακά υπογεγραμμένα οι ΠΙΝΑΚΕΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ Σ1 & Σ2 του Παραρτήματος V (μόνο για τα τμήματα – συστημικούς αριθμούς για τα οποία υποβάλλεται η προσφορά).

B) Τεχνικά φυλλάδια (PROSPECTOUS), 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 τεχνικών φυλλαδίων (Prospectus) του κατασκευαστικού οίκου.

(Προσφορές που δεν είναι σύμφωνες με τα παραπάνω οριζόμενα απορρίπτονται). Τεχνικά φυλλάδια (Prospectus) και άλλα έντυπα - εταιρικά ή μη- με ειδικό τεχνικό περιεχόμενο μπορούν να υποβάλλονται στην αγγλική γλώσσα, χωρίς να συνοδεύονται από ελληνική μετάφραση. Τονίζεται ιδιαίτερα ότι οι Τεχνικές Προσφορές δεν πρέπει να έχουν καμία απολύτως άμεση ή έμμεση αναφορά στα οικονομικά στοιχεία των Προσφορών. Σε περίπτωση που διαπιστωθεί κάτι τέτοιο, η προσφορά αποκλείεται από περαιτέρω αξιολόγηση κατόπιν γνωμοδότησης της Επιτροπής.

Για την πιο ομαλή και πιο γρήγορη διεξαγωγή της διαδικασίας αξιολόγησης, οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να προσκομίσουν και σε έντυπη μορφή τα τεχνικά φυλλάδια ή προσπέκτους ή βεβαιώσεις στα οποία γίνονται παραπομπές στο Φύλλο Συμμόρφωσης των Τεχνικών Προδιαγραφών και ειδικών όρων.

Γ) Έγγραφο δήλωση ψηφιακά υπογεγραμμένη του συμμετέχοντα με την οποία να δηλώνεται:

(α) Ο προσφέρων, εφόσον κατασκευάζει ο ίδιος το τελικό προϊόν, πρέπει να δηλώνει στην προσφορά του, την επιχειρηματική μονάδα στην

Αριθμός απόφασης: Α110/2019

οποία θα κατασκευάσει το προσφερόμενο προϊόν, καθώς και τον τόπο εγκατάστασής της.

(β) Όταν οι προσφέροντες δεν θα κατασκευάσουν οι ίδιοι το τελικό προϊόν, σε δική τους επιχειρηματική μονάδα, στην προσφορά τους δηλώνουν την επιχειρηματική μονάδα, στην οποία θα κατασκευαστεί το προσφερόμενο προϊόν και τον τόπο εγκατάστασής της καθώς επίσης ότι ο νόμιμος εκπρόσωπος της επιχείρησης αυτής έχει αποδεχθεί έναντι τους την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας, σε περίπτωση κατακύρωσης στον προμηθευτή υπέρ του οποίου έγινε η αποδοχή.

γ) ότι διαθέτουν μόνιμα οργανωμένο τμήμα τεχνικής υποστήριξης και service, καθώς και κατάλληλα εκπαιδευμένο προσωπικό, με πιστοποιητικό εκπαίδευσης και εξουσιοδότηση αυτού από τον μητρικό κατασκευαστικό οίκο για την συντήρηση των αντίστοιχων μηχανημάτων. Να αναφερθεί αναλυτικά προκειμένου να αξιολογηθεί, η πόλη όπου εδρεύει το συνεργείο συντήρησης ή σύνθεση του προσωπικού, τα τυπικά του προσόντα κ.λ.π. Οι επιχειρήσεις που δεν διαθέτουν τεχνικό τμήμα στην Βόρεια Ελλάδα, οφείλουν να εκθέτουν στην προσφορά τους τον τρόπο με τον οποίο μπορούν να ανταποκριθούν άμεσα στις εκάστοτε ανακύπτουσες ανάγκες. Ασάφειες ή αοριστίες ως προς τον αριθμό, προσόντα, εκπαίδευση του προσωπικού, τους όρους εγγυήσεων ή την συντήρηση κ.λ.π. θα βαρύνουν στην αξιολόγηση ως ουσιώδεις αποκλίσεις.

Δ) ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ

Οι προμηθευτές οφείλουν να καταθέσουν :

Πιστοποιητικό ISO σειράς 9000 ή ISO13485 (ή ισοδύναμα) καθώς επίσης και έγκυρο πιστοποιητικό σειράς ISO 13485 (ή ισοδύναμο) και προαιρετικά ISO 9000 του οίκου κατασκευής με ποινή απόρριψης.

Διευκρινίζεται ότι η Αναθέτουσα Αρχή (Νοσοκομείο) δεν απορρίπτει προσφορά προμηθευτή που πληροί ένα εθνικό πρότυπο, το οποίο αποτελεί μεταφορά ευρωπαϊκού προτύπου, μία ευρωπαϊκή τεχνική έγκριση, μια κοινή τεχνική προδιαγραφή, ένα διεθνές πρότυπο ή ένα τεχνικό πλαίσιο αναφοράς που έχει εκπονηθεί από ευρωπαϊκό οργανισμό τυποποίησης, εφόσον τα εν λόγω πρότυπα ή προδιαγραφές καλύπτουν τις επιδόσεις ή τις λειτουργικές απαιτήσεις που έχουν οριστεί με τη διακήρυξη. Σε αυτή την περίπτωση όμως, ο προσφέρων υποχρεούται να αποδεικνύει στην προσφορά του, κατά τρόπον ικανοποιητικό για την Αναθέτουσα Αρχή και με κάθε ενδεδειγμένο μέσο,

Αριθμός απόφασης: Α110/2019

συμπεριλαμβανομένων και εκείνων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι το έργο, προϊόν ή υπηρεσία για το οποίο δηλώνει ότι πληροί το ανωτέρω πρότυπο, ανταποκρίνεται πράγματι (ή υπερκαλύπτει) τις επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις που ορίζει ή διακήρυξη.

□ Πιστοποιητικό συμμόρφωσης με την ΔΥ8δ/Γ.Π. οικ./1348/2004 (φεκ 32 Β/16-01-2004) «Αρχές και κατευθυντήριες γραμμές ορθής πρακτικής διανομής ιατροτεχνολογικών προϊόντων» .

□ Πλήρη τεκμηριωμένα πιστοποιητικά σήμανσης CE (Οδηγία 93/42/ΕΕ) που έχουν εκδοθεί από επίσημα ινστιτούτα ελέγχου ποιότητας με τα οποία βεβαιώνεται η καταλληλότητα των προϊόντων.

Τα παραπάνω πιστοποιητικά προσκομίζονται και σε έντυπη μορφή (πρωτότυπο) εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή.

Ε) πλήρη κατάλογο στον οποίο αναφέρονται οι κυριότερες παραδόσεις παρόμοιων ή ίδιων μηχανημάτων που έχουν εγκατασταθεί στην Ελλάδα, η αξία τους, οι ημερομηνίες παραγγελίας, παράδοσης και οι τυχόν υποχρεώσεις παράδοσης, καθώς και οι παραλήπτες (Δημοσίου ή Ιδιωτικού τομέα). Στην περίπτωση που ο παραλήπτης ανήκει στο Δημόσιο τομέα, οι παραδόσεις αποδεικνύονται με σχετικά έγγραφα της αρμόδιας Υπηρεσίας στα οποία θα αναφέρεται και η εμπρόθεσμη ή μη παράδοση των υλικών. Στην περίπτωση που ο παραλήπτης ανήκει στον ιδιωτικό τομέα, οι παραδόσεις βεβαιώνονται από αυτόν ή εάν τούτο δεν είναι δυνατόν, δηλώνονται υπεύθυνα από τον προμηθευτή. Στον ίδιο κατάλογο διευκρινίζεται αν τα μηχανήματα αυτά συντηρούνται από συνεργείο του προμηθευτή και από πότε. [...]

ΕΙΔΟΣ: 7. ΣΥΣΤΗΜΑ ΕΝΔΟΣΚΟΠΙΚΟΥ ΠΥΡΓΟΥ ΥΨΗΛΗΣ ΑΝΑΛΥΣΗΣ (HIGH DEFINITION) ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ 90.000 € (ΣΥΜΠΕΡΙΛΑΜΒΑΝΟΜΕΝΟΥ ΤΟΥ ΦΠΑ)

ΠΙΝΑΚΑΣ ΒΑΘΜΟΛΟΓΙΑΣ (ακολουθεί πίνακας) [...]**ΟΜΑΔΑ Α' – ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΠΟΙΟΤΗΤΑΣ ΚΑΙ ΑΠΟΔΟΣΗΣ**

Τεχνική Προδιαγραφή	Συντελεστής Βαρύτητας (%)
Κ.1 ΒΙΝΤΕΟΕΠΕΞΕΡΓΑΣΤΗΣ ΕΙΚΟΝΑΣ FULL HIGH DEFINITION	15

[...] 3. Να διαθέτει εξελεγμένο σύστημα

Αριθμός απόφασης: Α110/2019

χρωμοενδοσκόπησης για τον εντοπισμό βλαβών στο βλεννογόνο με δυνατότητα διαφόρων φίλτρων. Να αναφερθεί ο αριθμός των φίλτρων.

[.....] 6. Να διαθέτει ρύθμιση της σαφήνειας της δομής της εικόνας (*Structure Emphasis*) ώστε να επιτρέπει την κοντινότερη παρατήρηση των λεπτομερειών.

[.....] 9. Να διαθέτει σύστημα απομόνωσης των ενδοσκοπίων, το οποίο να επιτρέπει την εναλλαγή τους χωρίς την απαίτηση απενεργοποίησης του συστήματος, ώστε να αποφεύγεται η καθυστέρηση μεταξύ των εξετάσεων.

10. Να διαθέτει ρύθμιση της ταχύτητας του διαφράγματος έτσι ώστε η εικόνα να διατηρεί την ευκρίνεια της κατά την διάρκεια γρήγορων κινήσεων του ενδοσκοπίου από τον χρήστη. Να αναφερθούν τα επίπεδα αναλυτικά.

[.....]

Κ.3 ΒΙΝΤΕΟΓΑΣΤΡΟΣΚΟΠΙΟ ΥΨΗΛΗΣ ΑΝΑΛΥΣΗΣ HIGH DEFINITION

15

[.....] 2. Να διαθέτει έγχρωμο CCD (*HIGH DEFINITION*) υψηλής ευκρίνειας, για την καλύτερη πιστότητα των χρωμάτων.

[.....] 6. Να διαθέτει εξωτερική διάμετρο σε όλο το μήκος του ενδοσκοπίου ίση ή μικρότερη από 8.5mm για την μικρότερη δυνατή καταπόνηση του ασθενούς κατά την διενέργεια της εξέτασης. Να αναφερθούν αναλυτικά οι διαστάσεις.

7. Να έχει μήκος εργασίας ίσο η μεγαλύτερο από 1100mm για την διενέργεια όλων των επεμβατικών πράξεων. Το μεγαλύτερο

μήκος θα θεωρηθεί πλεονέκτημα.

Κ.4 ΒΙΝΤΕΟΚΟΛΟΝΟΣΚΟΠΙΟ ΥΨΗΛΗΣ ΑΝΑΛΥΣΗΣ

15

HIGH DEFINITION

[.....] 2. Να διαθέτει έγχρωμο CCD (HIGH DEFINITION)

υψηλής ευκρίνειας, για την καλύτερη

πιστότητα των χρωμάτων. [.....]».

16. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η αναθέτουσα αρχή είναι καταρχήν ελεύθερη - πλην τυχόν ειδικότερων όρων χρηματοδότησης - να διαμορφώνει κατά την κρίση της τους όρους της διακήρυξης για την ανάθεση της σύμβασης προμήθειας, καθορίζοντας τις τεχνικές προδιαγραφές με βάση τις ανάγκες της και την σκοπιμότητα χρήσης των υπό προμήθεια προϊόντων, η δε θέσπιση, με την διακήρυξη, των προδιαγραφών που η αναθέτουσα αρχή κρίνει πρόσφορες ή αναγκαίες για την καλύτερη εξυπηρέτηση των αναγκών της, δεν παραβιάζει τους κανόνες του ανταγωνισμού εκ ΜΟΝΟΥ του λόγου ότι συνεπάγεται αδυναμία συμμετοχής στον διαγωνισμό ή καθιστά ουσιαδώς δυσχερή την συμμετοχή σ' αυτόν τινών διαγωνιζομένων, των οποίων τα προϊόντα δεν πληρούν τις προδιαγραφές αυτές, δεδομένου ότι από την φύση τους οι προδιαγραφές περιορίζουν τον κύκλο των δυναμένων να συμμετάσχουν στον διαγωνισμό προσώπων, η δε σκοπιμότητα της θέσπισής τους εν γένει απαραδέκτως αμφισβητείται από τον προτιθέμενο να μετάσχει στον διαγωνισμό. Ελέγχονται, όμως, και στην περίπτωση αυτή, οι τεχνικές προδιαγραφές από της απόψεως της τηρήσεως της τήρησης του εγχώριου κι ενωσιακού δικαίου και περαιτέρω της αρχής της ίσης μεταχείρισης και της απαγόρευσης των διακρίσεων καθώς και της αρχής της αναλογικότητας (βλ. ΣΤΕ. 9/2015 (ΑΣΦ), Ε.Α. 415/2014, 354/2014, 257/2010 κ.ά.).

17. Επειδή η αναθέτουσα αρχή είναι κατ' αρχήν ελεύθερη να διαμορφώνει κατά την κρίση της τους όρους της διακήρυξης, καθορίζοντας τις τεχνικές προδιαγραφές και τις ανάγκες της υπηρεσίας από ποσοτική και ποιοτική άποψη, καθώς και τη θέσπιση με την διακήρυξη των προδιαγραφών που αυτή κρίνει πρόσφορες ή αναγκαίες για την καλύτερη εξυπηρέτηση των αναγκών της. Επομένως, ισχυρισμοί ως προς την σκοπιμότητα της θέσπισης συγκεκριμένης προδιαγραφής, προβάλλονται απαραδέκτως (Ε.Α. 354/2014, 1140/2010 κ.ά.).

Αριθμός απόφασης: Α110/2019

18. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

19. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions* SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 25 και απόφαση SAG ELV *Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions* SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 27).

20. Επειδή, περαιτέρω επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

21. 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 τους αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης

Αριθμός απόφασης: Α110/2019

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 22ας Ιουνίου 1993, *Επιτροπή κατά Δανίας*, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, *SIAC Construction*, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, *Μηχανική*, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, *MT Højgaard και Züblin*, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, *Universale-Bau*, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko κ.λπ.*, C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

22. Επειδή, για την ερμηνεία όρων της διακήρυξης ή/και για την αξιολόγηση τεχνικών προσφορών εφαρμόζονται κατά περίπτωση οι καθιερωμένοι κανόνες της τέχνης και της επιστήμης και κατά περίπτωση τα διδάγματα της κοινής πείρας.

23. Επειδή, ως έχει παγίως κριθεί, προκειμένου να είναι ορισμένος ισχυρισμός περί φωτογραφικού όρου διακήρυξης, πρέπει να κατονομάζεται ο οικονομικός φορέας που είναι ο μόνος δυνάμενος να συμμετάσχει ως συνέπεια της εν θέματι προδιαγραφής (ΣΤΕ (Ασφ) 314/2013, ΕΑ ΣΤΕ 474, 829, 1354/2009).

24. Επειδή λόγοι με τους οποίους ο προτιθέμενος να μετάσχει στο διαγωνισμό επιχειρεί, υπό την μορφή της κατά τρόπο γενικό αμφισβητήσεως της νομιμότητας συγκεκριμένων όρων της διακηρύξεως, να προσδιορίσει, κατά τις δικές του δυνατότητες, τα προς προμήθεια είδη και να καθορίσει, με βάση δικές του εκτιμήσεις, τα κριτήρια για την ανάδειξη του αναδόχου, είναι απορριπτέοι ως απαράδεκτοι (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 307/2007).

25. Επειδή στο άρθρο 346 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της

Αριθμός απόφασης: Α110/2019

αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».

26.Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 «Δικαίωμα άσκησης προσφυγής» του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».

27.Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 366 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 15 του ΠΔ 39/2017 προβλέπεται ότι : «1. Η ΑΕΠΠ, μπορεί, ύστερα από αίτημα του προσφεύγοντος ή αυτεπαγγέλτως και μετά από κλήση της αναθέτουσας αρχής προ τριών (3) ημερών, να εκδώσει πράξη αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης και να ορίσει τα κατάλληλα μέτρα έως ότου αποφανθεί για την προσφυγή και, πάντως, όχι πέραν της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1 του άρθρου 367 για την έκδοση της απόφασής της.

2. Με την απόφαση της προηγούμενης παραγράφου μπορεί να διατάσσονται προσωρινά μέτρα για να επανορθωθεί η εικαζόμενη παράβαση ή να αποτραπεί η ζημία των θιγόμενων συμφερόντων, στα οποία συμπεριλαμβάνονται μέτρα που αναστέλλουν τη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης ή την εκτέλεση οποιασδήποτε απόφασης λαμβάνει η αναθέτουσα αρχή.

3. Η ΑΕΠΠ μπορεί να αποφασίσει να μην χορηγηθούν τα προσωρινά μέτρα της προηγούμενης παραγράφου αν κρίνει ότι, ύστερα από στάθμιση όλων των συμφερόντων που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των

Αριθμός απόφασης: Α110/2019

προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη. Η απόφαση να μη χορηγηθούν προσωρινά μέτρα δεν θίγει τις λοιπές αξιώσεις που προβάλλει το πρόσωπο που έχει ζητήσει τη χορήγηση των εν λόγω μέτρων».

28.Επειδή, σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του Ν.4412/2016, επί του άρθρου 366 αυτού, αναφέρεται ότι: «*Δίδεται η δυνατότητα στην ΑΕΠΠ να διατάξει προσωρινά μέτρα προκειμένου να μην καταστεί αλυσιτελής η αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας*». Επομένως, η απόφαση επί του αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων, σκοπεί να αποτρέψει τη δημιουργία ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού. Στο πλαίσιο αυτό, σκοπός της απόφασης επί αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων είναι η διασφάλιση των – κατ' ελάχιστον - αμφισβητούμενων δικαιωμάτων των προσφεύγοντων μέχρι την οριστική κρίση της διαφοράς και ειδικότερα η ρύθμιση μέχρι τότε μιας κατάστασης προς αποτροπή επικείμενου κινδύνου ή ανεπανόρθωτης βλάβης ή ζημίας.

29.Επειδή, προϋπόθεση της παροχής προσωρινών μέτρων υπέρ του αιτούντος είναι: α) η παραδεκτή άσκηση της προσφυγής, β) η ύπαρξη βλάβης του προσφεύγοντος ως στοιχείο του παραδεκτού της αίτησης θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον του και κριτήριο επιλογής του κατάλληλου ασφαλιστικού μέτρου, γ) η πιθανολόγηση βασιμότητας έστω κι ενός εκ των προβαλλόμενων λόγων, καθώς καθίσταται σαφές ότι προδήλως αβάσιμη – ως και προδήλως απαράδεκτη – προσφυγή δεν δύναται να θεμελιώσει αίτημα αναστολής και δ) να μην προκύπτει από τη στάθμιση όλων των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη (άρθρο 15 του ΠΔ 39/2017 και 366 του Ν. 4412/2017).

30. Επειδή για την οριστική κρίση περί του παραδεκτού και της βασιμότητας των ισχυρισμών της προσφεύγουσας που αφορούν στις ως άνω τεχνικές προδιαγραφές, λόγω και του τεχνικού και λεπτομερειακού τους χαρακτήρα απαιτείται ενδελεχής εξέταση και ερμηνεία των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης σε σχέση με την κείμενη νομοθεσία και νομολογία καθώς και, ενδεχομένως, περαιτέρω αναζήτηση διευκρινήσεων ή/και εγγράφων

Αριθμός απόφασης: Α110/2019

31. Επειδή η αναθέτουσα αρχή δεν απέστειλε απόψεις στις οποίες να επικαλείται λόγους υπέρτερου δημοσίου συμφέροντος που να καθιστούν τις πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων περισσότερες από τα οφέλη.

32. Επειδή η υπό κρίση προσφυγή δεν πιθανολογείται ως προδήλως απαράδεκτη ή ως προδήλως αβάσιμη, σε κάθε δε περίπτωση, η προσφεύγουσα επικαλείται συγκεκριμένους λόγους περί παραβίασης του δικαίου των δημοσίων συμβάσεων, ενωσιακού και εθνικού, από τους όρους της διακήρυξης, που συντελέστηκε με την προσβαλλόμενη, οι οποίοι χρήζουν ενδελεχούς εξέτασης που δεν μπορεί να συναχθεί στο πλαίσιο της προσωρινής προστασίας (ΕΑ ΣτΕ 496/2011, ΔΕφΑθ 9/2015, 10/2015, 20/2015, 3520/15, 41/2015, 46/2015).

33. Επειδή εν προκειμένω: α) η υπό εξέταση προσφυγή δεν είναι προδήλως απαράδεκτη και χρήζει περαιτέρω ελέγχου ιδία ως προς τον συλλήβδην αποκλεισμό της προσφεύγουσας εξαιτίας των επίμαχων προδιαγραφών β) η ύπαρξη ενδεχόμενης βλάβης της προσφεύγουσας ως στοιχείο του παραδεκτού του αιτήματος αναστολής του διαγωνισμού θεμελιώνει, καταρχήν, το έννομο συμφέρον της υπό την αίρεση των ως άνω διαλαμβανόμενων, από την ιδιότητά της ως προτιθέμενης να συμμετάσχει πλην όμως αποκλειόμενης λόγω των όρων της διακήρυξης γ) οι λόγοι της προσφυγής δεν πιθανολογούνται ως προδήλως αβάσιμοι και δ) δεν υφίσταται επίκληση ζημίας ως προς την *ad hoc* προξενούμενη βλάβη των συμφερόντων της αναθέτουσας αρχής, δηλαδή σε σχέση περιοριστικώς με την χορήγηση προσωρινών μέτρων, καθόσον αυτή δεν απέστειλε απόψεις. Σε κάθε περίπτωση, από μια γενική θεώρηση και στάθμιση των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημοσίου συμφέροντος, λαμβάνοντας υπόψη ότι σημαντική πτυχή της εξυπηρέτησης του δημοσίου συμφέροντος είναι και η εξασφάλιση της νομιμότητας της διαδικασίας ανάθεσης, δεν προκύπτει ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη.

34. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, το πλέον πρόσφορο, αναγκαίο και υπό στενή έννοια αναλογικό μέτρο, για την προσωρινή προστασία των διακινδυνευόμενων συμφερόντων της προσφεύγουσας, είναι η αναστολή προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας, η οποία (αναστολή) δεν διατάσσεται

Αριθμός απόφασης: Α110/2019

με αόριστη, αλλά βεβαία και εύλογη διάρκεια, δηλαδή μέχρι την έκδοση απόφασης επί της Προσφυγής, και πάντως εντός της αποκλειστικής προθεσμίας του άρθρου 367 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, χωρίς να καθυστερεί υπέρμετρα τη διαγωνιστική διαδικασία, ώστε να προστατευθούν και τα συμφέροντα της Αναθέτουσας Αρχής για ταχεία πρόοδο και ολοκλήρωση αυτής.

35.Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

36.Επειδή κατόπιν των ανωτέρω το υπό εξέταση αίτημα αναστολής πρέπει να γίνει δεκτό.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται το αίτημα αναστολής- προσωρινών μέτρων της αιτούσας.
Αναστέλλει την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 8 Μαρτίου 2019 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

ΜΑΡΓΑΡΙΤΑ Χ. ΚΑΝΑΒΑ

Ο Γραμματέας

ΧΡΗΣΤΟΣ ΚΑΤΡΗΣ