

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 20.12.2017 με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Πρόεδρος (και Εισηγητής), Μαρία Μανδράκη και Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 27.11.2017 (ημερομηνία καταχώρησης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) – Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)/297/28.11.2017 και Ειδικό Αριθμό Κατάθεσης (ΕΑΚ) V/51/28.11.2017 της εταιρείας με την επωνυμία [...], που εδρεύει στο [...].

Κατά της από 10.11.2017 και ως θέμα 67^ο απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του ΓΝ Θεσσαλονίκης [...] της 19ης Συνεδρίασής του με την οποία εγκρίθηκε το υπ' αριθ. 21608/01.11.2017 πρακτικό δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικής αξιολόγησης της επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης αναφορικά με την υπ' αριθ. 011/2017 διακήρυξη με την οποία διενεργείται ηλεκτρονικός δημόσιος ανοικτός διαγωνισμός κάτω των ορίων για την προμήθεια «Χειρουργικών Γαντιών» για τις ανάγκες του Γ.Ν.Θ. [...], προϋπολογισθείσας δαπάνης €120.253,23 με Φ.Π.Α. 24% και με κριτήριο κατακύρωσης τη συμφερότερη προσφορά βάσει της χαμηλότερης τιμής.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση, άλλως τροποποίηση της ανωτέρω προσβαλλόμενης πράξης, κατά το μέρος που με αυτή εγκρίθηκε το Πρακτικό της επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης των προσφορών του υπόψη ηλεκτρονικού διαγωνισμού και με το οποίο αποκλείστηκε από τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας για το είδος της διακήρυξης με α/α 6, καθώς και κάθε άλλης συναφούς μεταγενέστερης ή προγενέστερης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής.

Αριθμός απόφασης: 12/2018

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, το Γ.Ν. Θεσσαλονίκης [...] με την υπ' αριθ. 011/2017 διακήρυξη του προκήρυξε ηλεκτρονικό, δημόσιο, ανοικτό διαγωνισμό, κάτω των ορίων, για την προμήθεια «Χειρουργικών Γαντιών» για τις ανάγκες του Γ.Ν.Θ. [...], προϋπολογισθείσας δαπάνης €120.253,23 με Φ.Π.Α. 24% και με κριτήριο κατακύρωσης τη συμφερότερη προσφορά βάσει της χαμηλότερης τιμής, η οποία διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 13.09.2017 (ΑΔΑ 61ΨΩ46906Α - ΗΚΘ) καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό: α/α 45451.

2. Επειδή, έχει κατατεθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 176069963958 0123 0091), ποσού 600,00 €, το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη σύμφωνα με τη σύμβαση για την ομάδα που συμμετέχει η προσφεύγουσα, το είδος της διακήρυξης με α/α 6, συνολικού ύψους 8.724,85 €, χωρίς ΦΠΑ. Σύμφωνα δε με τις διατάξεις του άρθρου 363 παρ. 1 του Ν.4412/2016 και του άρθρου 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017, το ύψος του παραβόλου δεν μπορεί να είναι κατώτερο των εξακοσίων (600) ευρώ.

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (προμήθεια) και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του χωρίς Φ.Π.Α. ποσού 96.978,41, ήτοι ανώτερης αξίας των 60.000 €, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 αυτού και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

Αριθμός απόφασης: 12/2018

4. Επειδή, έχει γίνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017.

5. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 361 (περ. (α) και (γ) εδαφ. α΄) του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 (περ. (α) και (γ) εδαφ. α΄) του Π.Δ. 39/2017, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη πράξη, από 10.11.2017 και ως θέμα 67^ο απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του ΓΝ Θεσσαλονίκης [...] της 19ης Συνεδρίασής του με την οποία εγκρίθηκε το υπ' αριθ. 21608/01.11.2017 πρακτικό δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικής αξιολόγησης της επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης, αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ στις 13.11.2017, πλην όμως το ανωτέρω υπ' αριθ. 21608/01.11.2017 πρακτικό από το οποίο προκύπτει ότι η προσφορά της προσφεύγουσας για το είδος α/α 6 της διακήρυξης αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 20.11.2017, οπότε και έλαβε πραγματική γνώση του αποκλεισμού της για το είδος αυτό η προσφεύγουσα και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 27.11.2017, ήτοι εντός της 10ημερης προθεσμίας.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της από 10.11.2017 και ως θέμα 67^ο απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του ΓΝ Θεσσαλονίκης [...] της 19ης Συνεδρίασής του με την οποία εγκρίθηκε το υπ' αριθ. 21608/01.11.2017 πρακτικό δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικής αξιολόγησης της επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης και με το οποίο απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας για το είδος με α/α 6 της διακήρυξης, γάντια θεραπευτικά αποστειρωμένα χειρουργείου, από την αναθέτουσα με την αιτιολογία ότι *««το είδος που κατατέθηκε περιέχει φυσικό λάτεξ ενώ οι προδιαγραφές απαιτούσαν το είδος να είναι από συνθετικό NON LATEX υλικό»*.

7. Επειδή, με το υπ' αριθ. πρωτ. 23885 /29.11.2017 έγγραφό της, η αναθέτουσα αρχή εκφράζει τις απόψεις της επί της κρινόμενης Προσφυγής, αιτούμενη την απόρριψη αυτής και αιτιολογώντας τους λόγους για τους οποίους η προσφορά της προσφεύγουσας τυγχάνει απορριπτέα.

Αριθμός απόφασης: 12/2018

8. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017 ορίζεται ότι: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου 4412/2016 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 του ανωτέρω νόμου ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».

9. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 367 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της... 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...» και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ. 39/2017.

10. Επειδή, η Α.Ε.Π.Π., σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις, επιλαμβάνεται προδικαστικών προσφυγών που στρέφονται κατά πράξεων ή παραλείψεων αναθετουσών αρχών που εκδίδονται/συντελούνται κατά το στάδιο ανάθεσης των δημοσίων συμβάσεων, όπως αυτές προσβάλλονται ενώπιόν της, από κάθε πρόσωπο το οποίο έχει ή είχε έννομο συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση, εξετάζοντας τους προβαλλόμενους πραγματικούς και νομικούς ισχυρισμούς των εμπλεκόμενων μερών και αποφαινεται αιτιολογημένα.

11. Επειδή, εν προκειμένω η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, άλλως την τροποποίηση αυτής, ισχυριζόμενη ότι η αναθέτουσα αρχή εσφαλμένως απέρριψε, κατά το στάδιο ελέγχου του

Αριθμός απόφασης: 12/2018

υποφακέλου της τεχνικής προσφοράς, την προσφορά της, για το είδος α/α 6 της διακήρυξης, γάντια θεραπευτικά αποστειρωμένα χειρουργείου, και ως εκ τούτου την απέκλεισε από το επόμενο στάδιο του διαγωνισμού, αιτούμενη, ως έχουσα, προς τούτο, έννομο συμφέρον και ως εκ τούτου να κριθεί ότι παραμένει υποψήφια στο επόμενο στάδιο του υπό κρίση διαγωνισμού και να αξιολογηθεί η οικονομική της προσφορά. Πιο συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι τα προσφερόμενα γάντια φέρουν συνθετική επίστρωση, ότι και στην ατομική συσκευασία στην οποία προσφέρεται έκαστο ζευγάρι γαντιών αναφέρεται ότι αυτά έχουν «synthetic inner coating» δηλαδή «συνθετική εσωτερική επίστρωση», ότι τόσο στο prospectus του κατασκευαστικού οίκου, όσο και στο τεχνικό φυλλάδιο του εν λόγω είδους, αναφέρεται ότι τα συγκεκριμένα γάντια τύπου «Sempermed Supreme Plus» έχουν «synthetic inner layer to ensure donning and change of gloves without powder» (μτφρ.: συνθετική εσωτερική επίστρωση για τη διασφάλιση της εφαρμογής και της αλλαγής των γαντιών χωρίς πούδρα») και ότι ως εκ τούτου παρανόμως αποκλείσθηκε από τη διαγωνιστική διαδικασία για το είδος με α/α 6, αφού ουδεμία παραβίαση όρου της διακήρυξης προκύπτει, ετέρωθεν δε πληρούνται οι τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης και ειδικότερα ο όρος που απαιτεί η εσωτερική επιφάνεια του γαντιού να είναι από συνθετικό (non latex) υποαλλεργικό υλικό.

12. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 18 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 «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».

13. Επειδή, περαιτέρω, το άρθρο 53 παρ. 2 περ. ια' του ίδιου Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «.... Τα έγγραφα της σύμβασης, πλην της προκήρυξης σύμβασης του άρθρου 63 και της προκαταρκτικής προκήρυξης του άρθρου 62 σε περίπτωση που χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού, περιέχουν ιδίως: ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την

Αριθμός απόφασης: 12/2018

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 παρ. 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 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 προτύπων, 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», γ) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις κατά τα οριζόμενα στην περίπτωση α', με παραπομπή, ως τεκμήριο συμβατότητας προς τις εν λόγω επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β, δ) με παραπομπή στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β` για ορισμένα χαρακτηριστικά και με παραπομπή στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις που αναφέρονται στην περίπτωση α' για ορισμένα άλλα χαρακτηριστικά. 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

Αριθμός απόφασης: 12/2018

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. Η εν λόγω μνεία επιτρέπεται, κατ' εξαίρεση, όταν δεν είναι δυνατόν να γίνει επαρκώς προσδιορισμένη και κατανοητή περιγραφή του αντικειμένου της σύμβασης κατ' εφαρμογή της παρ. 3. Η εν λόγω μνεία συνοδεύεται από τον όρο «ή ισοδύναμο». 5. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα παραπομπής στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β' της παρ. 3, δεν απορρίπτει προσφορά με την αιτιολογία ότι τα προσφερόμενα έργα, αγαθά ή οι υπηρεσίες δεν πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές στις οποίες έχει παραπέμψει, εφόσον ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, συμπεριλαμβανομένων των αποδεικτικών μέσων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι οι λύσεις που προτείνει πληρούν κατά ισοδύναμο τρόπο τις απαιτήσεις που καθορίζονται από τις τεχνικές προδιαγραφές. 6. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα που αναφέρεται στην περίπτωση α' της παρ. 3 για τη διατύπωση των τεχνικών προδιαγραφών με αναφορά στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις, δεν απορρίπτει προσφορά έργων, αγαθών ή υπηρεσιών που πληρούν ένα εθνικό πρότυπο το οποίο αποτελεί μεταφορά ευρωπαϊκού προτύπου, μία ευρωπαϊκή τεχνική έγκριση, μία κοινή τεχνική προδιαγραφή, ένα διεθνές πρότυπο ή ένα τεχνικό πλαίσιο αναφοράς που έχει εκπονηθεί από έναν ευρωπαϊκό οργανισμό τυποποίησης, εφόσον οι εν λόγω προδιαγραφές καλύπτουν τις επιδόσεις ή τις λειτουργικές απαιτήσεις που ορίζει. Ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, συμπεριλαμβανομένων και εκείνων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι το έργο, η αγαθό ή η υπηρεσία που πληροί το πρότυπο ανταποκρίνεται στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις τις οποίες έχει ορίσει η αναθέτουσα αρχή ...».

15. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 91 του Ν.4412/2016 (λόγοι απόρριψης προσφορών) «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε

Αριθμός απόφασης: 12/2018

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 ...».

16. Επειδή, σύμφωνα με το 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών) της διακήρυξης «Οι προσφορές, όσον αφορά στο περιεχόμενό τους, υποβάλλονται με βάση τις τεχνικές προδιαγραφές και το σχετικό φύλλο συμμόρφωσης της Διακήρυξης, τους τυχόν ειδικούς όρους και τον πίνακα της οικονομικής προσφοράς της Διακήρυξης. Δεν επιτρέπονται εναλλακτικές προσφορές», ενώ στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ (ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ - ΠΙΝΑΚΑΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ) και για το είδος α/α 6, ΓΑΝΤΙΑ ΘΕΡΑΠΕΥΤΙΚΑ ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΜΕΝΑ ΧΕΙΡΟΥΡΓΕΙΟΥ, ορίζεται: «Γάντια χειρουργικά μιας χρήσεως, αποστειρωμένα, η εσωτερική επιφάνεια του γαντιού που έρχεται σε επαφή με το χέρι να είναι από συνθετικό (NON LATEX) υποαλλεργικό υλικό, ανατομικά με μακριά μανσέτα με ελάχιστο ολικό μήκος 300mm, χωρίς πούδρα, να είναι ελεγμένα: α)για οπές σύμφωνα με την οδηγία EN 455-1, β)τις φυσικές ιδιότητες τους όπως η αντοχή σύμφωνα με την οδηγία EN 455-2 και γ)βιολογική ασφάλεια (χημικές ουσίες, πρωτεΐνες-ενδοτοξίνες) σύμφωνα με την οδηγία EN 455-3. Η εξωτερική συσκευασία να είναι πλαστικοποιημένη να φέρει σήμανση CE και να αναγράφεται η ημερομηνία λήξης. Στην εσωτερική συσκευασία να υπάρχει η ένδειξη "ΔΕΞΙΑ" & "ΑΡΙΣΤΕΡΑ". Να διατίθεται σε όλα τα μεγέθη Νο 6,5 - 7- 7,5 - 8 - 8,5 – 9».

17. Επειδή εν προκειμένω και από την αδιάστικη διατύπωση της ως άνω διάταξης του Παραρτήματος ΙΙΙ και την περιγραφή του είδους α/α 6 της διακήρυξης, όπου αναφέρεται: «Γάντια χειρουργικά μιας χρήσεως, αποστειρωμένα, η εσωτερική επιφάνεια του γαντιού που έρχεται σε επαφή με το χέρι να είναι από συνθετικό (NON LATEX) υποαλλεργικό υλικό», εναργώς προκύπτει ότι η εσωτερική επιφάνεια του γαντιού θα πρέπει να είναι από

Αριθμός απόφασης: 12/2018

συνθετικό υποαλλεργικό υλικό (NON LATEX) και η συγκεκριμένη απαίτηση αφορά μόνο την εσωτερική επιφάνεια αυτού.

18. Επειδή, από τη μελέτη των εγγράφων του φακέλου και ιδίως από τη συσκευασία του προς προμήθεια είδους (sempermed, supreme plus, Surgical gloves sterile), προκύπτει ότι στην κύρια αναγραφή της συσκευασίας αυτής αναφέρεται με μεγεθυμένη ένδειξη ότι το συγκεκριμένο είδος α/α 6 της διακήρυξης είναι «Natural Latex», ενώ υπάρχει και επισήμανση γραμμένη στην ελληνική γλώσσα που αναφέρει «Προσοχή: Αυτό το προϊόν περιέχει φυσικό λάτεξ, που μπορεί να προκαλέσει αλλεργικές αντιδράσεις συμπεριλαμβανομένων αναφυλακτικών αντιδράσεων», καίτοι στην τεχνική προσφορά της προσφεύγουσας, αλλά και στο προσκομιζόμενο Φύλλο Συμμόρφωσης αναφέρεται το υπό προμήθεια είδος ως «νέας γενιάς χειρουργικά γάντια Sempermed Supreme Plus της Semperit με εσωτερική επίστρωση συνθετικού υποαλλεργικού υλικού (Non Latex)».

19. Επειδή, από την επισκόπηση των προαναφερόμενων εγγράφων προκύπτει ότι υφίσταται αντίφαση μεταξύ αυτών αναφορικά με την πλήρωση της υπόψη τεχνικής προδιαγραφής, ήτοι για το εάν το εσωτερικό του υπό προμήθεια είδους α/α 6 της διακήρυξης είναι από συνθετικό (Non Latex) υποαλλεργικό υλικό ή από φυσικό λάτεξ (Natural Latex). Η αντίφαση αυτή δε επιτείνεται και από την απλή ανάγνωση του Φύλλου Συμμόρφωσης αλλά και του Τεχνικού Φυλλαδίου της εν λόγω προσφοράς, όπου αναφέρεται ο όρος «από φυσικό ελαστικό λάτεξ», χωρίς από πουθενά να προκύπτει ότι αυτό το φυσικό ελαστικό λάτεξ δεν υφίσταται στο εσωτερικό μέρος του υπό προμήθεια είδους ως η διακήρυξη απαιτεί, τουναντίον υφίσταται αναφορά και στα έγγραφα αυτά περί ενδεχόμενου πρόκλησης αλλεργικών αντιδράσεων.

20. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω θα πρέπει να γίνει δεκτός ο ισχυρισμός της αναθέτουσας ότι εξαιτίας της αντίφασης αυτής δεν είναι δυνατή η εξαγωγή ασφαλούς κρίσης για το εάν πράγματι η εσωτερική επίστρωση είναι από συνθετικό (Non Latex) υποαλλεργικό υλικό ή από φυσικό λάτεξ (Natural Latex) που μπορεί ως και ο ίδιος ο κατασκευαστής αυτού αναφέρει να προκαλέσει αλλεργικές αντιδράσεις συμπεριλαμβανομένων αναφυλακτικών αντιδράσεων.

Αριθμός απόφασης: 12/2018

21. Επειδή, τούτων δοθέντων και τηρουμένων των αρχών την ίσης μεταχείρισης μεταξύ των διαγωνιζομένων και της τυπικότητας που διέπει τις διαγωνιστικές διαδικασίες, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι η συγκεκριμένη τεχνική προσφορά είναι ασαφής και αόριστη καθόσον δεν προκύπτει με βεβαιότητα αν είναι σύμφωνη ή αντίθετη με τις προαναφερόμενες διατάξεις του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού, ήτοι το Παράρτημα ΙΙΙ της διακήρυξης. Και τούτο διότι η ασάφεια που προκύπτει από τη συσκευασία του είδους αυτού κατά τα προλεχθέντα όσον αφορά την παρέκκλιση ή μη από τη συγκεκριμένη τεχνική προδιαγραφή της διακήρυξης, ήτοι εάν το εσωτερικό του υπό προμήθεια είδους είναι κατασκευασμένο ή όχι από υποαλλεργικό υλικό, δεν καλύπτεται από τη γενική αναφορά της τεχνικής προσφοράς της προσφεύγουσας, αλλά και το Φύλλο Συμμόρφωσης περί «εσωτερικής επίστρωσης συνθετικού υποαλλεργικού υλικού (Non Latex)», αλλά άγει υποχρεωτικώς σε απόρριψη αυτής, σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις και τη διακήρυξη.

22. Επειδή, η προσφορά που κατατίθεται δεν θα πρέπει να είναι αντιφατική και ασαφής, ως εν προκειμένω, σε τοιαύτη δε περίπτωση τυγχάνει απορριπτέα (ΣτΕ ΕΑ 861/2004, 217/2002).

23. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι ορθώς με την προσβαλλόμενη απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας και ως εκ τούτου η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί ως νόμω και ουσία αβάσιμη.

24. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει (άρθρο 5 παρ. 5 Π.Δ.39/2017 και άρθρο 365 παρ. 5 του Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή.

Αριθμός απόφασης: 12/2018

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 168333895957 1208 0058), ποσού 600,00 €.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 20 Δεκεμβρίου 2017 και εκδόθηκε στις 8 Ιανουαρίου 2018.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης

Βασιλική Κ. Μπάκου