

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της Αρχής την 1^η Μαρτίου 2018, με την εξής σύνθεση: Νικόλαο Σαββίδη Πρόεδρο και Εισηγητή, δυνάμει της με αριθμό 15/2018 και αρ. πρωτ. Οικ./350/02-02-2018 Πράξη του ίδιου, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή, μέλος και Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη, μέλος.

Για να εξετάσει την από 29-01-2018 Προδικαστική προσφυγή με Γεν. Αριθ. Κατ. ΑΕΠΠ 82/31-01-2018 και Ειδ. Αριθ. Κατ. ΙΙ/15/31-01-2018 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» και διακριτικό τίτλο «.....» που εδρεύει στο (εφεξής «προσφεύγων») στα πλαίσια του διεθνή ανοικτού διαγωνισμού (άνω των ορίων) μέσω του ΕΘΝΙΚΟΥ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής, για την προμήθεια υγρού οξυγόνου στις νοσηλευτικές μονάδες Αγρινίου και Μεσολογγίου, προϋπολογισθείσας δαπάνης 210.456,00 € (χωρίς Φ.Π.Α.), συμπεριλαμβανομένης και της αξίας του δικαιώματος ετήσιας παράτασης (προαίρεσης) αν εξαντληθεί το ποσό της αρχικά ετήσιας δαπάνης ή ο χρόνος – όποιο παρέλθει πρώτο - [ΕΣΗΔΗΣ Α/Α: 45102] (εφεξής «διαγωνισμός») του Γενικού Νοσοκομείου Αιτωλοακαρνανίας (Νοσηλευτική Μονάδα Αγρινίου και Μεσολογγίου) (εφεξής «αναθέτουσας αρχής») και κατά της με αριθμό 1/11-01-2018 Απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του Νοσοκομείου σε Ορθή Επανάληψη, Προσφυγή κοινοποιηθείσα στην ΑΕΠΠ και χρεωθείσα στο 2ο Κλιμάκιο ΑΕΠΠ με το από 31-01-2018 ενημερωτικό ηλεκτρονικό μήνυμα της Γραμματέως του.

Αριθμός Απόφασης: 159 / 2018

Κατά της Αναθέτουσας Αρχής με την επωνυμία Γενικό Νοσοκομείο Αιτωλοακαρνανίας (Νοσηλευτική Μονάδα Αγρινίου και Μεσολογγίου) που εδρεύει στο Αγρίνιο Αιτωλοακαρνανίας, οδός 3ο χλμ Αγρινίου - Αντιρρίου, όπως εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής «Αναθέτουσα Αρχή» ή ΑΑ ή «Νοσοκομείο») και κατά της με αριθμό Πράξης 1/11-01-2018 Απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του Νοσοκομείου σε Ορθή Επανάληψη, θέμα 10^ο, δυνάμει της οποίας εγκρίθηκε εν μέρει το από 09-01-2018 πρακτικό αποσφράγισης και αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς της επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού, κατά το μέρος αυτής που έκανε δεκτή την προσφορά έτερου οικονομικού φορέα που είχε υποβάλει προσφορά στο διαγωνισμό, εταιρείας με την επωνυμία, ενώ έπρεπε αυτή να απορριφθεί (εφεξής «προσβαλλόμενη πράξη»)

Με την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή ο προσφεύγων επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης, διότι, α) όπως και το πρακτικό της επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού διαλάμβανε, αλλά δεν εγκρίθηκε από το ΔΣ του Νοσοκομείου με την προσβαλλόμενη κατά τούτο, το Ενιαίο Ευρωπαϊκό Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) που η εταιρεία είχε υποβάλει με την προσφορά της έφερε ημερομηνία σύνταξης 26-10-2017, ενώ η ημερομηνία της ψηφιακής υπογραφής του αναφερόμενου σε αυτό ως Προέδρου και Διευθύνοντος Συμβούλου κ. είναι η 27-10-2017, κατά παράβαση των διατάξεων του όρου 2.4.1 παρ. ζ' (σελ. 19) της διακήρυξης, β) δεν προσκόμισε η εταιρεία με την προσφορά της την απαιτούμενη επί ποινή απόρριψης υπεύθυνη δήλωση που προβλεπόταν στις διατάξεις του όρου 2.4.3.3 παρ. γ (σελ. 24) της διακήρυξης, παρόλο που τα τεχνικά φυλλάδια (prospectus) που κατέθεσε με την προσφορά της δεν ήταν ψηφιακά υπογεγραμμένα από τον κατασκευαστικό οίκο/εκδότη τους και γ) το υπ' αριθ. 201710254 πιστοποιητικό καθαρότητας υγρού οξυγόνου που προσκόμισε η εταιρεία δεν ήταν πιστοποιητικό από πρόσφατη παραγωγή, κατά

Αριθμός Απόφασης: 159 / 2018

παράβαση των διατάξεων της παρ. 1 της Ενότητας 2 του Παραρτήματος Ι (σελ. 40) της διακήρυξης, καθόσον εκ των αναφερομένων σε αυτό δύο νοσοκομείων, Αγρινίου και Μεσολογγίου, η Νοσηλευτική Μονάδα Μεσολογγίου αποτελεί πελάτη της προσφεύγουσας, η οποία και την τροφοδοτεί αδιάλειπτα με υγρό ιατρικό οξυγόνο, το οποίο και αποθηκεύεται σε κατάλληλη κρυογονική δεξαμενή ιδιοκτησίας της.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή, Νικόλαο Σαββίδη

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο και έκανε ομόφωνα δεκτά το εξής

1. Επειδή, για την άσκηση της ανωτέρω Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει προσκομιστεί το ηλεκτρονικό παράβολο υπέρ Ελληνικού Δημοσίου με κωδικό 188061803958 0330 0067, ποσού χιλίων πενήντα δύο Ευρώ και είκοσι οχτώ λεπτών (1.052,28 €), που αντιστοιχεί στο προβλεπόμενο ποσοστό 0,5% της προϋπολογιζόμενης δαπάνης του διαγωνισμού, στο πλαίσιο του οποίου ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, η οποία ανέρχεται συνολικά στο ποσό των 210.456,00 Ευρώ, μη συμπ/νου ΦΠΑ, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α΄ 147) και 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της ΑΕΠΠ» (ΦΕΚ Α΄ 64), παράβολο που πληρώθηκε εμπρόθεσμα, ελέγχθηκε και δεσμεύτηκε αρμοδίως σύμφωνα με την με αρ. πρωτ. 284/29-01-2018 Βεβαίωση της αρμοδίας υπαλλήλου της ΑΕΠΠ.

2. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε με την χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και της παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016.

3. Επειδή, η Προσφυγή, βάσει της κατά τα ως άνω εκτιμώμενης αξίας της Διακήρυξης, του αντικειμένου της (προμήθεια) και της ημερομηνίας

Αριθμός Απόφασης: 159 / 2018

αποστολής της για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, την 12-10-2017, δεδομένου ότι ο διαγωνισμός υπάγεται στις διατάξεις του Βιβλίου Ι Ν. 4412/2016 και υπερβαίνει τα κατώτατα όρια του πεδίου εφαρμογής της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, συνεπώς κατά τις οικείες διατάξεις του Βιβλίου ΙV Ν. 4412/2016 υπάγεται στην δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ως και την καθ' ύλην αρμοδιότητά της (κατ' αρ. 345 παρ. 1 Ν. 4412/2016, ενώ επιπλέον θεμελιώνεται και η κατά χρόνο αρμοδιότητά της, όπως απαιτείται από τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, όπως ισχύει μετά την τροποποίησή του από το άρθρο 43 παρ. 4 του Ν.4487/2017 (ΦΕΚ Α' 116).

4. Επειδή, η Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. γ) του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. γ) του Ν. 4412/2016, δεδομένου ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. (Α/Α: 45102) και κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα την 17-01-2018 και ο προσφεύγων άσκησε την υπό κρίση Προσφυγή με κατάθεσή της στον ίδιο ηλεκτρονικό τόπο, την 29-01-2018, κατά την οποία και κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ, ήτοι επομένως την επομένη εργάσιμη ημέρα (Δευτέρα 29-01-2018), από του πέρατος της δεκαήμερης προθεσμίας που έληγε την 27-01-2018 που όμως ήταν Σάββατο, μέρα δηλαδή εξαιρετέα.

5. Επειδή, κατά την έννοια του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του ΠΔ 39/2017 ο Προσφεύγων ασκεί την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή αιτούμενος την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης κατά το σκέλος αυτής, με το οποίο δεν απέρριψε την προσφορά έτερου οικονομικού φορέα για το σύνολο των τμημάτων για τα οποία είχε υποβάλει προσφορά, επομένως ασκεί την Προδικαστική Προσφυγή με έννομο συμφέρον, αφού προδήλως βλάπτεται από την προσβαλλόμενη, αφού ο προσφεύγων είχε

Αριθμός Απόφασης: 159 / 2018

υποβάλει προσφορά και είχε γίνει δεκτή και για τα δύο τμήματα του υπόψη διαγωνισμού, επομένως με την απόρριψη της προσφοράς του έτερου οικονομικού φορέα το μεν θα καταστεί μόνος πιθανός προσωρινός ανάδοχος για το Τμήμα 2 του διαγωνισμού, για το οποίο δεν κατέθεσε προσφορά τρίτος οικονομικός φορέας, το δε αυξάνει τις πιθανότητές του να καταστεί προσωρινός ανάδοχος για το Τμήμα 1, όπου εκτός του προσφεύγοντα και της εταιρείας προσφορά κατέθεσε και ένας οικονομικός φορέας ακόμη. Το γεγονός ότι ο διαγωνισμός έχει ανασταλεί με την αναφερόμενη στην υπό εξέταση προσφυγή απόφαση αναστολής δεν πλήττει το έννομο συμφέρον του στην ακύρωση της προσβαλλομένης, διότι από την προσκομιζόμενη Απόφαση Αναστολής με αριθμό Ν1/2018 του Α' Τμήματος του Διοικητικού Εφετείου (Μονομ.) Πατρών επί της ΑΝ 70/01-12-2017 Αίτησης Αναστολής της προσφεύγουσας κατά άλλης Απόφασης της Αρχής μας και κατά όρων της διακήρυξης, που εκδόθηκε την 17-01-2018 και αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την 29-01-2018, επομένως μετά την λήψη και κοινοποίηση της προσβαλλόμενης, δεν προκύπτει ότι καταλαμβάνει και όσες πράξεις έχουν λάβει χώρα πριν την έκδοση και κοινοποίησή της, όπως η προσβαλλόμενη, η οποία έναντι των οικονομικών φορέων και της αναθέτουσας παράγει τις έννομες συνέπειες της, μέχρις ότου και υπό την προϋπόθεση ότι θα γίνει δεκτή η τυχόν ασκηθείσα Αίτηση Ακύρωσης της προσφεύγουσας σε συνέχεια της ως άνω Απόφασης Αναστολής, θα κριθούν ακυρωτέοι οι προσβληθέντες όροι ή το σύνολο της διακήρυξης του διαγωνισμού, στα πλαίσια του οποίου εκδόθηκε η προσβαλλόμενη και η αναθέτουσα αρχή είτε αυτεπαγγέλτως και προ της έκδοσης Απόφασης ακόμη είτε κατά Νόμο υποχρεούμενη θα συμμορφωθεί είτε με τροποποίηση των επίμαχων όρων και πρόσκληση για υποβολή νέων προσφορών με πλήρωση των διατάξεων δημοσιότητας είτε με ματαίωση του διαγωνισμού και επαναπροκήρυξή του με νέους όρους. Επειδή, δεν είναι απίθανο να μην επικρατήσει καμία από τις

Αριθμός Απόφασης: 159 / 2018

παραπάνω συνθήκες (να μην έχει ασκήσει εμπρόθεσμα αίτηση ακύρωσης ο προσφεύγων, να παραιτηθεί από αυτήν, αυτή να απορριφθεί, να ανακληθεί για λόγους δημοσίου συμφέροντος ή άλλους η ως άνω Απόφαση Αναστολής ή άλλο) και ο διαγωνισμός να συνεχίσει από του σημείου, στο οποίο σταμάτησε, δηλαδή από την έκδοση της προσβαλλόμενης, ο προσφεύγων αν δεν είχε ασκήσει την υπό εξέταση προσφυγή θα είχε απολέσει τα δικαιώματα προσβολής της, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 360, 361, 367 και 372 Ν. 4412/2016. Οι λόγοι, άλλωστε, που προβάλλει στην υπό εξέταση προσφυγή του είναι διαφορετικοί από αυτούς που διαλαμβάνονται στην ως άνω αναφερόμενη Απόφαση Αναστολής και σκοπούν σε άλλο αποτέλεσμα. Κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, ο προσφεύγων έχει ενεστώς, άμεσο και προσωπικό έννομο συμφέρον στην άσκηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής.

6. Επειδή, επομένως η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει τυπικά δεκτή και να εξεταστεί περαιτέρω κατ' ουσία.

7. Επειδή, με την υπ' αριθ. με αρ. 13694/2017 [ΕΣΗΔΗΣ: 45102] Διακήρυξη, το Γενικό Νοσοκομείο Αιτωλοακαρνανίας (Νοσηλευτική Μονάδα Αγρινίου και Μεσολογγίου) προκήρυξε Ανοικτό Διεθνή Ηλεκτρονικό Διαγωνισμό (άνω των ορίων), με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, για την προμήθεια υγρού οξυγόνου, προϋπολογισμού ανερχόμενου συνολικά στο ύψος των 210.456,00€ χωρίς ΦΠΑ και 260.965,44€ συμπ. Φ.Π.Α. 24%, για τις ανάγκες του Γενικού Νοσοκομείου Αιτωλοακαρνανίας - Νοσηλευτικές Μονάδες Αγρινίου και Μεσολογγίου για ένα (1) έτος, [με αποκλειστικό δικαίωμα του νοσοκομείου για άσκηση ετήσιας παράτασης (προαίρεση)], όποιο εκ των δύο ορίων – ποσό ή χρόνος επέλθει πρώτο. Σημειωτέον, ότι στο ανωτέρω ποσό συμπεριλαμβάνεται και ο προϋπολογισμός για την ετήσια παράταση, εφόσον αυτή ασκηθεί. Ο διαγωνισμός ήταν ηλεκτρονικός και διενεργήθηκε με τη χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.),

Αριθμός Απόφασης: 159 / 2018

μέσω της Διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr. με συστημικό αριθμό ανάρτησης α.α. 45102. Προσφορές έπρεπε να υποβληθούν για το σύνολο των ειδών κάθε Νοσηλευτικής Μονάδας, του Παραρτήματος Ι της παρούσας διακήρυξης. Προσφορές για μέρος των ζητούμενων ποσοτήτων των υπό προμήθεια ειδών δεν θα γίνονταν δεκτές και θα απορρίπτονταν. Η καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών ήταν η 15/11/2017, ημέρα Τετάρτη και ώρα 12:00:00. Η διαδικασία της ηλεκτρονικής αποσφράγισης θα διενεργείτο την 20/11/2017, ημέρα Δευτέρα και ώρα 10:00:00. Πράγματι, την πιο πάνω ημεροχρονολογία συνήλθε η νομίμως ορισθείσα Επιτροπή διενέργειας διαγωνισμού και διαπίστωσε ότι για το Τμήμα 1 του υπόψη διαγωνισμού κατέθεσαν προσφορά η εταιρεία με αρ. προσφοράς 79531, η προσφεύγουσα με αρ. προσφοράς 79600 και η εταιρεία με την επωνυμία με αρ. προσφοράς 78926, ενώ για το Τμήμα 2 η εταιρεία με αρ. προσφοράς 79531 και η προσφεύγουσα με αρ. προσφοράς 79600. Κατόπιν προέβη σε αποσφράγιση και αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικής προσφοράς των ως άνω και μετά από τέσσερις συνεδριάσεις και λαμβάνοντας υπόψη και το υπ' αριθ. 912-18/12/2017 υπόμνημα της προσφεύγουσας και την υπ' αριθ. Δ542/ΑΑ-28/12/2017 απάντηση της εταιρείας κατέληξε στην εξής κρίση: 1) Για το ΕΕΕΣ σύμφωνα με τον υπ' αριθμ. 2.4.1. παρ ζ όρο της Διακήρυξης απαιτείται επί ποινή αποκλεισμού να φέρει ημερομηνία ταυτόσημη με αυτή της ψηφιακής του υπογραφής. Το Ενιαίο Ευρωπαϊκό Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) που η εταιρεία υπέβαλε έφερε ημερομηνία σύνταξης 26-10-2017, ενώ η ημερομηνία της ψηφιακής υπογραφής του Προέδρου και Διευθύνοντος Συμβούλου κ. είναι η 27-10-2017, οπότε και δεν γίνεται αποδεκτό. 2) Όσον αφορά στην Υπεύθυνη Δήλωση του όρου 2.4.3.3 παρ. γ' της διακήρυξης που προβλέπεται η κατάθεσή της, την οποία δεν κατέθεσε η εταιρεία, ότι η προσκόμιση αυτής δεν είναι απαραίτητη εκ των προτέρων, σύμφωνα με τις

Αριθμός Απόφασης: 159 / 2018

Τεχνικές Προδιαγραφές Αερίων Ιατρικής Χρήσης (Ενότητα 2 παρ. 1) όπου αναφέρεται ότι ο μειοδότης πριν από την υπογραφή της Σύμβασης είναι υποχρεωμένος να καταθέσει πλήρη σχέδια και prospectus, πιστοποιητικό CE κλπ. και 3) για το πιστοποιητικό καθαρότητας υγρού οξυγόνου που προσκόμισε η εταιρεία και αναφέρει ότι πελάτης είναι και το νοσοκομείο Αγρινίου και Μεσολογγίου, ότι αφού το πιστοποιητικό αναφέρει και τα δύο νοσοκομεία ως παραλήπτη του πιστοποιητικού ως έχει η διακήρυξη, για τον λόγο αυτό γίνεται δεκτό. Σύμφωνα με τα παραπάνω έκρινε ότι είναι δεκτές οι προσφορές της προσφεύγουσας και της εταιρείας και απορριπτέα η προσφορά της εταιρείας Την κρίση της αυτή η Επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού αποτύπωσε στο από 09-01-2018 πρακτικό αποσφράγισης και αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς για τον υπόψη διαγωνισμό που τέθηκε στην κρίση του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής, το οποίο με την προσβαλλόμενη απόφασή του, δεν το ενέκρινε ως προς το σημείο απόρριψης της προσφοράς της εταιρείας σχετικά με το ΕΕΕΠ και δέχτηκε να συνεχίσει ο διαγωνισμός και με τις τρεις προσφορές και συναφώς αποφάσισε την αποσφράγιση και των τριών οικονομικών προσφορών. Κατά της απόφασης αυτής του Διοικητικού Συμβουλίου του Νοσοκομείου βάλλει ο προσφεύγων με τους στην υπό εξέταση προσφυγή αναφερόμενους νομικούς και πραγματικούς ισχυρισμούς, κατά το σκέλος της που δεν απέρριψε την προσφορά του έτερου οικονομικού φορέα με την επωνυμία

8. Επειδή, στο άρθρο 2.4.1. περί γενικών όρων υποβολής προσφοράς της διακήρυξης στην παρ. ζ προβλέπεται ότι *«Όλες οι απαιτούμενες δηλώσεις ή Υπεύθυνες Δηλώσεις των συμμετεχόντων που περιλαμβάνονται στις προσφορές δεν χρειάζεται να φέρουν θεώρηση γνησίου υπογραφής, και πρέπει να υπογράφονται ψηφιακά από τους έχοντες υποχρέωση προς τούτο, ήτοι από το ίδιο το φυσικό πρόσωπο που συμμετέχει στο διαγωνισμό ή όταν πρόκειται για*

Αριθμός Απόφασης: 159 / 2018

εταιρεία από τον νόμιμο εκπρόσωπο αυτής. Επιπλέον, απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού, να φέρουν ημερομηνία ταυτόσημη με αυτή της ψηφιακής υπογραφής τους, η οποία να είναι εντός των τελευταίων τριάντα (30) ημερολογιακών ημερών προ της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών (Ν. 4250/14).». Εξάλλου, στο άρθρο 2.4.3.1 περί δικαιολογητικών των προσφερόντων της διακήρυξης προβλέπεται ότι «Τα στοιχεία και δικαιολογητικά συμμετοχής των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν. α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 και 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. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό πρότυπο ΕΕΕΣ το οποίο έχει αναρτηθεί, σε μορφή αρχείων τύπου XML και PDF, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης. Το ΕΕΕΣ αποτελεί υπεύθυνη δήλωση σχετικά με την οικονομική κατάσταση, τις τεχνικές και λοιπές ικανότητες και την καταλληλότητα επιχειρήσεων για διαδικασίες σύναψης σύμβασης ... Στο ΕΕΕΣ ουσιαστικά δηλώνεται από τον κάθε υποψήφιο ότι πληρούνται τα κριτήρια επιλογής και οι προϋποθέσεις συμμετοχής (σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία ή/και την Διακήρυξη) και ότι οι συμμετέχοντες δεν εμπίπτουν σε κάποιο λόγο αποκλεισμού (ν. 4412/16 άρθρα 75 ως 77, 305, 306) ...». Τέλος, το άρθρο 2.4.6 της διακήρυξης περί των λόγων απόρριψης προσφορών προβλέπει ότι «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς) ...». Κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων, αν ο

Αριθμός Απόφασης: 159 / 2018

οικονομικός φορέας υποβάλει ΕΕΕΣ, που συνιστά υπεύθυνη δήλωση, το οποίο φέρει ημερομηνία που δεν είναι ταυτόσημη με την ημερομηνία ψηφιακής υπογραφής του, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να απορρίψει την προσφορά του.

9. Επειδή, περαιτέρω, στις διατάξεις του άρθρου 2.4.3.3 παρ. γ της διακήρυξης προβλέπεται ότι «Τα ηλεκτρονικά τυχόν υποβαλλόμενα τεχνικά φυλλάδια (*Prospectus*), που δύναται να υποβάλλονται στην ελληνική ή άλλη γλώσσα (Ν. 4412/16 άρθρο 92), θα πρέπει να είναι ψηφιακά υπογεγραμμένα από τον κατασκευαστικό οίκο/εκδότη τους. Σε αντίθετη περίπτωση θα πρέπει να συνοδεύονται, επί ποινή απόρριψης, από Υπεύθυνη Δήλωση ψηφιακά υπογεγραμμένη από τον οικονομικό φορέα, στην οποία θα δηλώνεται ότι προδιαγραφές και τα λοιπά στοιχεία των εν λόγω φυλλαδίων ταυτίζονται με τα στοιχεία των τεχνικών φυλλαδίων (*Prospectus*) του κατασκευαστικού οίκου/εκδότη ή ότι είναι τα επίσημα τεχνικά φυλλάδια (*Prospectus*), του κατασκευαστικού οίκου/εκδότη. Τα ανωτέρω τεχνικά φυλλάδια επειδή είναι ψηφιακά υπογεγραμμένα είτε από τον κατασκευαστικό οίκο, είτε από τον οικονομικό φορέα βάσει της ανωτέρω Υ.Δ., εξαιρούνται από την υποχρέωση προσκόμισής τους σε έντυπη μορφή». Στις διατάξεις εξάλλου των άρθρων 2.2.5 και 2.2.6 πλήρωσης των κριτηρίων τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας και προτύπων διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης της διακήρυξης προβλέπεται ότι «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να πληρούν τις σχετικές απαιτήσεις και να αναγράφουν στην αναλυτική προσφορά τους, ότι τα είδη που προσφέρουν εκπληρώνουν τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της υπηρεσίας και ότι τις αποδέχονται πλήρως και να προσκομίσουν δικαιολογητικά και στοιχεία (π.χ βεβαιώσεις, δηλώσεις, υπεύθυνες δηλώσεις, εγχειρίδια, φύλλα συμμόρφωσης, φυλλάδια, πιστοποιητικά κ.τ.λ) όσα αναφέρονται στο Παράρτημα 1 ενότητα 2 Τεχνικές Προδιαγραφές της παρούσας Διακήρυξης.», «Οι οικονομικοί φορείς, για την

Αριθμός Απόφασης: 159 / 2018

παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οφείλουν να συμμορφώνονται με (και να προσκομίζουν) τα αντίστοιχα ISO, καθώς και τα τυχόν λοιπά πιστοποιητικά και δικαιολογητικά που αναφέρονται στο Παράρτημα Ι ενότητα 2 Τεχνικές Προδιαγραφές της παρούσας Διακήρυξης.» Στο δε Παράρτημα Ι ενότητα 2 Τεχνικές Προδιαγραφές της Διακήρυξης στην σελ. 39-40 προβλέπεται μεταξύ άλλων ότι «Οι προμηθευτές υγρού οξυγόνου ιατρικής χρήσης θα πρέπει να διαθέτουν και να καταθέσουν επί ποινή αποκλεισμού : - Ο Προμηθευτής θα πρέπει μετά τις 30 -06 -2018 να διαθέτει Άδεια κυκλοφορίας ιατρικού οξυγόνου (Κοινοτική οδηγία 2001/83/EK όπως αναθεωρήθηκε και ισχύει, ΚΥΑ ΔΥΓ3α/32221/2013, ΦΕΚ Β΄1049, όπως ισχύει) η οποία και θα πρέπει να κατατεθεί, - άδεια παραγωγής υγρού ιατρικού οξυγόνου από τον ΕΟΦ, - πιστοποιητικό κατά ISO 9001:2008 για παραγωγή, διανομή και εμπορία υγροποιημένου ιατρικού οξυγόνου - ISO του προμηθευτή υγρού Ο2 - ISO του κατασκευαστή της δεξαμενής - Πιστοποιητικό καθαρότητας υγρού οξυγόνου κατάλληλου για ιατρική χρήση από πρόσφατη παραγωγή σύμφωνα με την νομοθεσία, (σύμφωνα με το παράρτημα 1 της ΤΟΤΕΕ2491/86). Επιπλέον, θα πρέπει να τηρούνται όλες οι διαδικασίες μεταφοράς/φορτοεκφόρτωσης του εν ισχύ ADR επικίνδυνων υλικών. Επιπλέον, Πιστοποιητικό συμμόρφωσης με την Υπουργική απόφαση Νο 1348/2004 για Εμπορία και διακίνηση ιατροτεχνολογικών προϊόντων στον τομέα της παροχής και διανομής ιατρικών αερίων από πιστοποιημένο φορέα Πιστοποιητικό σύμφωνα με το πρότυπο ISO 13485:2012 για Εμπορία, διακίνηση και εγκατάσταση ιατροτεχνολογικών προϊόντων στον τομέα της παροχής και διανομής ιατρικών αερίων από πιστοποιημένο φορέα Σε περίπτωση εισαγωγής του υγρού ιατρικού οξυγόνου από τρίτες χώρες οφείλει ο προμηθευτής να προσκομίσει την Άδεια Δυνατότητας Εισαγωγής του υγρού οξυγόνου του Ε.Ο.Φ. καθώς και το αντίστοιχο Πιστοποιητικό Συμμόρφωσης με τους Κανόνες Καλής Παραγωγής (ΚΚΠ/GMP) του παραγωγού υγρού οξυγόνου της τρίτης χώρας. Αφού ο μειοδότης

Αριθμός Απόφασης: 159 / 2018

ειδοποιηθεί για την κατακύρωση του διαγωνισμού, πριν την υπογραφή της Σύμβασης είναι υποχρεωμένος να καταθέσει: - Πλήρη σχέδια και prospects του προς εγκατάσταση συγκροτήματος (δεξαμενή, εξατμιστής, όργανα λειτουργίας, ασφάλειας ενδείξεων κλπ), - Πιστοποιητικό δοκιμών και ελέγχων της προς εγκατάσταση δεξαμενής από έγκυρο διεθνή οργανισμό (LLOYD'S, BUREAU VERITAS, TUV, ή άλλο διεθνώς αναγνωρισμένο οργανισμό), μεταφρασμένο στην ελληνική γλώσσα, - Πιστοποιητικό CE της προς εγκατάσταση δεξαμενής ακολουθούμενου από τετραψήφιο αριθμό του κοινοποιημένου οργανισμού που το χορήγησε.». Τέλος, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2.4.3.2 περί των εγγράφων που πρέπει να περιέχονται στην Τεχνική προσφορά των προσφερόντων οικονομικών φορέων της διακήρυξης στο σημείο Β (σελ. 24) «B. Τα δικαιολογητικά που αναφέρονται στις παραγράφους 2.2.5 και 2.2.6 να προσκομιστούν στην τεχνική προσφορά.». Κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων στην τεχνική προσφορά έπρεπε να συμπεριληφθούν τα στο Παράρτημα Ι ενότητα 2 έγγραφα, δηλώσεις και πιστοποιητικά, όχι όμως και σχέδια και prospects του προς εγκατάσταση συγκροτήματος (δεξαμενή, εξατμιστής, όργανα λειτουργίας, ασφάλειας ενδείξεων κλπ), για τα οποία ρητώς προβλέπει το Παράρτημα, στο ανωτέρω εδάφιο του, την προσκόμισή τους με τον τρόπο που προβλέπουν οι διατάξεις του άρθρου 2.4.3.3. της διακήρυξης, αλλά στο στάδιο της κατακύρωσης. Δεν αξιολογούνται, συνεπώς τα ως άνω τεχνικά φυλλάδια (prospectus) στο στάδιο ελέγχου και αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών και ακόμη και αν υποβλήθηκαν πλημμελώς ή με ελλείψεις, γιατί π.χ. δεν υποβλήθηκαν ψηφιακά υπογεγραμμένα, δεν λαμβάνονται υπόψη, συνακόλουθα στο στάδιο αυτό δεν απορρίπτεται προσφορά, στην οποία ελλείπει η ως άνω υπεύθυνη δήλωση του οικονομικού φορέα που αφορά τα πιο πάνω ρητώς αναφερόμενα τεχνικά φυλλάδια (prospectus) που δεν είναι ψηφιακά υπογεγραμμένα.

Αριθμός Απόφασης: 159 / 2018

10. Επειδή, τέλος, μεταξύ των έγγραφων, δηλώσεων και πιστοποιητικών που σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2.4.3.2 περί των εγγράφων που πρέπει να περιέχονται στην Τεχνική προσφορά των προσφερόντων οικονομικών φορέων της διακήρυξης σε συνδυασμό με τις διατάξεις του Παραρτήματος Ι ενότητα 2, ως και στην αμέσως προηγούμενη σκέψη αναφέρουμε, συμπεριλαμβάνεται και - *Πιστοποιητικό καθαρότητας υγρού οξυγόνου κατάλληλου για ιατρική χρήση από πρόσφατη παραγωγή σύμφωνα με την νομοθεσία, (σύμφωνα με το παράρτημα 1 της ΤΟΤΕΕ2491/86)*, συνακόλουθα και για την πληρότητα της πληροφορίας που πρέπει να αποδεικνύεται, στο εν λόγω πιστοποιητικό θα πρέπει να αναφέρεται μεταξύ άλλων και ο φορέας/νοσοκομείο που από πρόσφατη παραγωγή του οικονομικού φορέα έχει υγρό οξυγόνο, με άλλα λόγια να δηλώνεται σε αυτό ποιον φορέα/νοσοκομείο έχει προμηθεύσει πρόσφατα υγρό οξυγόνο. Όταν όμως αναφέρονται στο ίδιο πιστοποιητικό δύο νοσηλευτικές μονάδες και αν η αναφορά της μίας νοσηλευτικής μονάδας είναι ανακριβής, εκ παραδρομής, γιατί εσφαλμένα ο οικονομικός φορέας υπέλαβε ως «πελάτη» του τον Διοικητικό Φορέα στον οποίο υπάγονται και οι δύο νοσηλευτικές μονάδες, αλλ' αντ' αυτού ονομάτισε τις δύο νοσηλευτικές μονάδες, μολονότι πραγματικός «πελάτης» του είναι η μόνον άλλη, είτε γιατί πράγματι η αναφορά του στην μία νοσηλευτική μονάδα είναι ψευδής, τότε εφόσον δεν αμφισβητείται η παράδοση μέρους της παραγωγής στην άλλη νοσηλευτική μονάδα και επειδή η διάταξη της διακήρυξης δεν ορίζει ελάχιστη απαιτούμενη ποσότητα πρόσφατης παραγωγής, το πιστοποιητικό θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι αποτελεί Πιστοποιητικό καθαρότητας υγρού οξυγόνου κατάλληλου για ιατρική χρήση από πρόσφατη παραγωγή παρασχεθείσα στην μία από τις δύο νοσηλευτικές μονάδες.

11. 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

Αριθμός Απόφασης: 159 / 2018

(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 (Ολ. ΣΤΕ 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).

12. Επειδή, σε συνέχεια των ως άνω, σύμφωνα με το Ελεγκτικό Συνέδριο λόγω της εφαρμοζόμενης στους δημόσιους διαγωνισμούς αρχή της τυπικότητας, όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους με εξαίρεση εκείνες για τις οποίες προκύπτει το αντίθετο, με συνέπεια, ελλείψει αντίθετης ρητής διάταξης, τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών (Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005,Ζ' Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009), πολλώ, δε, μάλλον όταν υφίσταται ρητή πρόβλεψη ότι συγκεκριμένος όρος τίθεται επί ποινή αποκλεισμού.

13. Επειδή, οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (ΣΤΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους 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. Ι-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. Ι-2043, σκέψη 54).

Αριθμός Απόφασης: 159 / 2018

14. Επειδή παγίως το Δικαστήριο της Ε.Ε έχει κρίνει ότι η αρχή της ίσης μεταχείρισης δεν απαγορεύει τη διόρθωση ή κατά περίπτωση συμπλήρωση της προσφοράς, μεταξύ άλλων, επειδή απαιτείται προφανώς η απλή διευκρίνισή της ή η διόρθωση πρόδηλων εκ παραδρομής σφαλμάτων, υπό τον όρο ωστόσο ότι θα τηρηθούν ορισμένες προϋποθέσεις [βλ., συναφώς, αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψεις 35 έως 45, όσον αφορά το στάδιο αξιολόγησης των προσφορών, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψεις 30 έως 39].

15. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, από την επισκόπηση του περιεχόμενου στα έγγραφα της προσφοράς του οικονομικού φορέα με την επωνυμία AIR LIQUIDE HELLAS AEBE εγγράφου ΕΕΕΠ προκύπτει ότι φέρει ημερομηνία σύνταξης την 26-10-2017, ενώ η ψηφιακή υπογραφή του αναφερόμενου στο Μέρος II Β΄ αυτού ως Προέδρου και Διευθύνοντος Συμβούλου, κ. φαίνεται από τις πληροφορίες που εμφανίζονται στον σχηματισμό «απεικόνιση» της επί του ΕΕΕΠ ότι τέθηκε την 27-10-2017, κατά παράβαση των διατάξεων του όρου 2.4.1 παρ. ζ' (σελ. 19) της διακήρυξης. Είναι, συνεπώς, βάσιμος ο 1^{ος} λόγος της υπό εξέταση προσφυγής, σύμφωνα με όσα αναπτύχθηκαν στην σκέψη 8, σε συνδυασμό με τις σκέψεις 11-13 της παρούσας, καθώς ο κ. είναι με την ιδιότητα που στο ίδιο το ΕΕΕΠ δηλώνεται ότι έχει (Πρόεδρος και Διευθύνων Σύμβουλος) ένα από τα πρόσωπα που, σύμφωνα με την διακήρυξη και τις διατάξεις του άρθρου 79 Ν. 4412/2016, το μόνο δε πρόσωπο που σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 79^Α Ν. 4412/2016, όφειλε να υπογράψει ψηφιακά το ΕΕΕΠ. Όφειλε, επομένως, να το κάνει σε ημερομηνία ταυτόσημη με αυτήν της σύνταξης του ΕΕΕΠ, σύμφωνα με την επί ποινή αποκλεισμού υποχρέωση που θέσπιζε η διάταξη του άρθρου 2.4.1. περί γενικών όρων υποβολής προσφοράς της διακήρυξης, παρ. ζ. Τ' αντίθετα δε υποστηριζόμενα από την αναθέτουσα αρχή είναι αβάσιμα, καθώς οι

Αριθμός Απόφασης: 159 / 2018

όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, συνιστούν δέσμια αρμοδιότητα και υποχρέωση της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (ΣΤΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους 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).

16. Επειδή, απεναντίας, είναι αβάσιμος ο 2^{ος} λόγος της υπό κρίση προσφυγής, σύμφωνα με όσα αναπτύχθηκαν στην σκέψη 9, σε συνδυασμό με τις σκέψεις 11-13. Και τούτο, γιατί, στην τεχνική προσφορά κάθε οικονομικού φορέα, επομένως και της εταιρείας έπρεπε να συμπεριληφθούν τα στο Παράρτημα I ενότητα 2 έγγραφα, δηλώσεις και πιστοποιητικά, όχι όμως και σχέδια και prospects του προς εγκατάσταση συγκροτήματος (δεξαμενή, εξατμιστής, όργανα λειτουργίας, ασφάλειας ενδείξεων κλπ), για τα οποία ρητώς προβλέπει το Παράρτημα, στο ανωτέρω εδάφιο του, την προσκόμισή τους με τον τρόπο που προβλέπουν οι διατάξεις του άρθρου 2.4.3.3. της διακήρυξης, αλλά στο στάδιο της κατακύρωσης. Από την επισκόπηση πάντως των περιεχομένων στην προσφορά του οικονομικού φορέα ΑΕΒΕ στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, δεν προκύπτει ότι προσκόμισε τεχνικά φυλλάδια (prospectus) του προς εγκατάσταση συγκροτήματος (δεξαμενή, εξατμιστής, όργανα λειτουργίας, ασφάλειας ενδείξεων κλπ) ή άλλα, επομένως, αβάσιμα ισχυρίζεται ο προσφεύγων ότι δήθεν προσκόμισε τέτοια, που όμως ήταν ψηφιακά μη υπογεγραμμένα. Και να είχε προσκομίσει, ωστόσο, τέτοια ο εν λόγω οικονομικός φορέας, δεν αξιολογούνται στο παρόν στάδιο (στάδιο ελέγχου και αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών) και, ακόμη και αν υποβλήθηκαν πλημμελώς ή με ελλείψεις, γιατί π.χ. δεν υποβλήθηκαν ψηφιακά

Αριθμός Απόφασης: 159 / 2018

υπογεγραμμένα, δεν λαμβάνονται υπόψη. Ούτε, εξάλλου, τα πιστοποιητικά κατά ISO 9001:2008 για παραγωγή, διανομή και εμπορία υγροποιημένου ιατρικού οξυγόνου - ISO του προμηθευτή υγρού O₂ - ISO του κατασκευαστή της δεξαμενής - Πιστοποιητικό καθαρότητας υγρού οξυγόνου κατάλληλου για ιατρική χρήση από πρόσφατη παραγωγή σύμφωνα με την νομοθεσία, (σύμφωνα με το παράρτημα 1 της TOTEE2491/86), που προσκόμισε ο οικονομικός φορέας έπρεπε να είναι ψηφιακά υπογεγραμμένα, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2.4.3.3 παρ. γ της διακήρυξης, ούτε μπορεί να νοούνται ως τεχνικά φυλλάδια (prospectus), για τα οποία διαλαμβάνουν οι εν λόγω διατάξεις, καθώς για την φύση και την έννοιά τους, αναφορά γίνεται στο Παράρτημα Ι ενότητα 2, που παραπέμπει ρητώς σε σχέδια και τεχνικά φυλλάδια που αφορούν στην μορφή, τις λειτουργίες και την ασφάλεια της δεξαμενής του προς εγκατάσταση συγκροτήματος.

17. Επειδή, τέλος, αβάσιμος είναι και ο 3^{ος} λόγος της υπό κρίση προσφυγής, σύμφωνα με όσα αναπτύχθηκαν στην σκέψη 10, σε συνδυασμό με τις σκέψεις 11-13 της παρούσας, καθώς δεν προέκυψε ότι ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία δεν προσκόμισε πιστοποιητικό καθαρότητας υγρού οξυγόνου από πρόσφατη παραγωγή. Από την επισκόπηση του περιεχόμενου στην προσφορά του οικονομικού φορέα υπ' αριθ. 201710254 πιστοποιητικού καθαρότητας υγρού οξυγόνου προκύπτει ότι η εταιρεία διέθεσε την στο πιστοποιητικό αναφερόμενη πρόσφατα παραχθείσα ποσότητα σε δύο νοσηλευτικές μονάδες, αυτήν του Αγρινίου και αυτήν του Μεσολογγίου. Παρόλο που ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η Νοσηλευτική Μονάδα Μεσολογγίου αποτελεί πελάτη της, την οποία τροφοδοτεί αδιάλειπτα με υγρό ιατρικό οξυγόνο, το οποίο και αποθηκεύεται σε κατάλληλη κρυογονική δεξαμενή ιδιοκτησίας της, επομένως δεν μπορεί ο έτερος οικονομικός φορέας να διέθεσε πρόσφατα παραχθείσα ποσότητα υγρού οξυγόνου στην εν λόγω νοσηλευτική μονάδα, δεν ισχυρίζεται, ωστόσο, ούτε προκύπτει ότι το ίδιο

Αριθμός Απόφασης: 159 / 2018

συμβαίνει και με τη νοσηλευτική μονάδα του Αγρινίου. Συνακόλουθα, ακόμη και αν η αναφορά της νοσηλευτικής μονάδας Μεσολογγίου στο πιο πάνω πιστοποιητικό είναι ανακριβής, εκ παραδρομής, γιατί εσφαλμένα ο οικονομικός φορέας υπέλαβε ως «πελάτη» του τον Διοικητικό Φορέα στον οποίο υπάγονται και οι δύο νοσηλευτικές μονάδες, το Γενικό Νοσοκομείο Αιτωλοακαρνανίας (Νοσηλευτική Μονάδα Αγρινίου και Μεσολογγίου), αλλ' αντ' αυτού ονομάτισε τις δύο νοσηλευτικές μονάδες, μολονότι πραγματικός «πελάτης» του είναι μόνον η νοσηλευτική μονάδα Αγρινίου, είτε γιατί πράγματι η αναφορά του στην νοσηλευτική μονάδα Μεσολογγίου είναι ψευδής, τότε, εφόσον δεν αμφισβητείται η διάθεση μέρους τουλάχιστον της πρόσφατης παραγωγής στην νοσηλευτική μονάδα Αγρινίου – διάθεση που δεν αμφισβητείται ούτε από την αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της - και επειδή η σχετική διάταξη της διακήρυξης δεν ορίζει ελάχιστη απαιτούμενη ποσότητα πρόσφατης παραγωγής, το πιστοποιητικό θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι αποτελεί Πιστοποιητικό καθαρότητας υγρού οξυγόνου κατάλληλου για ιατρική χρήση από πρόσφατη παραγωγή παρασχεθείσα τουλάχιστον στην μία από τις δύο αναφερόμενες σε αυτό νοσηλευτικές μονάδες, αυτήν του Νοσοκομείου Αγρινίου.

18. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό κρίση προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

19. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή.

Ακυρώνει την με αριθμό Πράξης 1/11-01-2018 Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Νοσοκομείου σε Ορθή Επανάληψη, θέμα 10^ο,

Αριθμός Απόφασης: 159 / 2018

δυνάμει της οποίας εγκρίθηκε εν μέρει το από 09-01-2018 πρακτικό αποσφράγισης και αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς της επιτροπής διενέργειας του Διεθνή ανοικτού διαγωνισμού (άνω των ορίων) μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής, για την προμήθεια υγρού οξυγόνου στις νοσηλευτικές μονάδες Αγρινίου και Μεσολογγίου, προϋπολογισθείσας δαπάνης 210.456,00 € (χωρίς Φ.Π.Α.) συμπεριλαμβανομένης και της αξίας του δικαιώματος ετήσιας παράτασης (προαίρεσης) [ΕΣΗΔΗΣ Α/Α: 45102], κατά το μέρος αυτής που έκανε δεκτή την προσφορά του έτερου οικονομικού φορέα που είχε υποβάλει προσφορά στο διαγωνισμό και στα δύο τμήματά του, εταιρείας με την επωνυμία

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη την 01-03-2018 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο την 16-03-2018.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΝΙΚΟΛΑΟΣ Σ. ΣΑΒΒΙΔΗΣ

ΜΕΛΠΟΜΕΝΗ ΤΣΙΑΛΑΦΟΥΤΑ