

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 10-10-2023 στην έδρα της με την εξής σύνθεση: Ελένη Σβολοπούλου, Πρόεδρος, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή, Μέλος και Εισηγήτρια και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 21.08.2023 με ... Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ 1276/21.08.2023 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία: «...», στο εξής ο «προσφεύγων», που εδρεύει στο ... οδός ... , όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της αναθέτουσας αρχής: «...», στο εξής η «αναθέτουσα αρχή», που εδρεύει στην ... οδός ... αρ ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται και

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», στο εξής ο «παρεμβαίνων», που εδρεύει στη ... όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την ανωτέρω προσφυγή ο προσφεύγων επιδιώκει να ακυρωθεί η με α/α ΕΣΗΔΗΣ ... και με αριθμό πρωτοκόλλου ... διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής για την ... και την ... , με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, συνολικού προϋπολογισμού €670.000,00 πλέον ΦΠΑ (24%).

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων αιτείται την απόρριψη της ασκηθείσας προσφυγής και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλομένης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της ανωτέρω προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ.

39/2017 και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, ποσού 3350 € (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... καθώς και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»).

2. Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα στις 21-08-2023, δηλαδή εντός δεκαημέρου από την πλήρη γνώση της προσβαλλόμενης διακήρυξης στις 11-08-2023, οπότε ξεκίνησε η νόμιμη προθεσμία προσβολής της ως άνω διακήρυξης μετά την πάροδο της τεκμαιρόμενης δεκαπενθήμερης προθεσμίας από τη δημοσίευσή της στο ΚΗΜΔΗΣ (26-07-2023).

3. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι δραστηριοποιείται ενεργά στον τομέα, που αποτελεί το αντικείμενο της υπό ανάθεση ..., καθώς συστηματικά επί 58 έτη ... με ... , όπως ο υπό ανάθεση ..., τόσο αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς όσο και φορείς του ιδιωτικού τομέα, πλην όμως, εξαιτίας των προσβαλλόμενων ως παράνομων όρων της διακήρυξης εμποδίζεται προς τούτο. Ωστε, καταρχήν, ο προσφεύγων έχει έννομο συμφέρον στην άσκηση της υπό κρίσης προσφυγής. Αναφορικά με το ειδικότερο έννομο συμφέρον του να προβάλλει έκαστο λόγο της προσφυγής, αυτό θα κριθεί κατά την εξέταση εκάστου αυτών.

4. Επειδή, στις 22-08-2023 η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την ασκηθείσα προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο να ασκήσει παρέμβαση.

5. Επειδή, την 1-09-2023 ο παρεμβαίνων άσκησε νόμιμα και εμπρόθεσμα παρέμβαση, δηλαδή εντός δεκαημέρου από την κοινοποίηση σε αυτόν της ασκηθείσας προσφυγής, έχοντας προς τούτο έννομο συμφέρον, καθώς τα έννομα συμφέροντά του θίγονται σε περίπτωση ευδοκίμησης της προσφυγής. Και τούτο, διότι, όπως ισχυρίζεται, προτίθεται να υποβάλλει προσφορά στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία, πληρώντας όλους τους όρους της διακήρυξης.

6. Επειδή με την υπ' αριθμ. 1525/2023 Πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ ορίσθηκε ημερομηνία συζήτησης της προσφυγής και Εισηγήτρια και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της, τις

οποίες υπέβαλε εμπρόθεσμα στις 5-09-2023, οπότε και κοινοποιήθηκαν στους ενδιαφερόμενους.

7. Επειδή ο προσφεύγων υπέβαλε στις 11-09-2023 εμπρόθεσμα, ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ, υπόμνημα προς αντίκρουση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής. Σημειώνεται ότι η καταληκτική πενθήμερη προθεσμία του υπομνήματος συνέπιπτε με ημέρα Κυριακή, δηλαδή εξαιρετέα ημέρα και επομένως εμπρόθεσμα αυτό υποβλήθηκε κατά την αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα.

9. Επειδή, στις 15-09-2023 η αναθέτουσα αρχή υπέβαλε ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ υπόμνημα προς αντίκρουση του υπομνήματος του προσφεύγοντος, πλην όμως τέτοια δυνατότητα δεν προβλέπεται στο νόμο, γι'αυτό και το εν λόγω υπόμνημα υποβλήθηκε απαράδεκτα και δεν λαμβάνεται υπόψη.

10. Επειδή ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι: α) η τεχνική προδιαγραφή, που προβλέπεται στην παράγραφο 5 του Τμήματος Ε' των τεχνικών προδιαγραφών, αντιβαίνει στον νόμο 4412/2016 και στις γενικές αρχές του εθνικού και ενωσιακού δικαίου, καθώς υποδεικνύει το ... της ... η οποία προσφέρει τη κατ' αποκλεισμό οποιασδήποτε από τις υπόλοιπες ..., που δραστηριοποιούνται στη σχετική αγορά της Ελλάδας, περιλαμβανομένης της ... του. Συγκεκριμένα, η προσβαλλόμενη τεχνική προδιαγραφή αποτυπώνει τον ρυθμό ... (...), που αντιστοιχεί στο τεχνικό χαρακτηριστικό που συνδέεται με τον ... Πλην όμως, η διακήρυξη, απαιτώντας από τους διαγωνιζόμενους να προσφέρουν αποκλειστικά ... που προσφέρει τον συγκεκριμένο χρόνο αναμονής, αποκλείει κάθε ... που προσφέρει διαφορετικό χρόνο αναμονής. Άλλωστε, οι σημαντικοί παράγοντες για τον ακριβή προσδιορισμό ... είναι η ευαισθησία (sensitivity) του ... και ο λόγος ... προς θόρυβο (signal to noise ratio). Αντίθετα, πολύ υψηλός ρυθμός ..., όπως απαιτεί η επίδικη τεχνική προδιαγραφή, μειώνει την ευαισθησία και τον λόγο του σήματος προς τον θόρυβο με αποτέλεσμα να μειώνεται η απόδοση του ... Σε κάθε περίπτωση, η συγκεκριμένη «φωτογραφική» απαίτηση δεν έχει προστιθέμενη αξία για τη διενέργεια οποιασδήποτε άλλης ... από τη συγκεκριμένη ... Ακόμη, η αναθέτουσα αρχή δεν δικαιολογεί την απαίτηση του συγκεκριμένου ... και ειδικότερα για ποιόν λόγο είναι ζωτικής σημασίας για τον σκοπό, που επιτελεί η προς, ο ρυθμός να είναι ... κατά τρόπον

ώστε να αποκλείονται προσφέροντες, των οποίων οι ... – αν και πληρούν το σύνολο των λοιπών τεχνικών προδιαγραφών – λειτουργούν σε διαφορετικό εύρος μαζών ... Συνεπώς, η υπό εξέταση τεχνική προδιαγραφή είναι εξαιρετικά περιοριστική, άγουσα σε περιορισμό του κύκλου των συμμετεχόντων σε μόλις έναν (1) κατάλληλο υποψήφιο και πάντως αποκλείοντας τη συμμετοχή του προσφεύγοντος στον διαγωνισμό, χωρίς να συντρέχει προς τούτο οποιοσδήποτε δικαιολογητικός λόγος ή λόγος υπέρτερου δημοσίου συμφέροντος, επιβαλλόμενος από τις ανάγκες της αναθέτουσας αρχής **β)** Η τεχνική προδιαγραφή της παρ. 8 του τμήματος Η των τεχνικών προδιαγραφών αποτυπώνει το περιεχόμενο της ως άνω προδιαγραφής Ε.5 στο πλαίσιο της τεχνικής προδιαγραφής για το λογισμικό του ... Με δεδομένο ότι, όπως αναφέρθηκε, η συγκεκριμένη προδιαγραφή είναι «φωτογραφική» υπέρ της, έχει τεθεί κατά παράβαση των άρθρων 18 παρ. 1 και 54 του ν. 4412/2016 και των γενικών αρχών της ίσης μεταχείρισης, του ανταγωνισμού και της αναλογικότητας, σύμφωνα με όσα εκτέθηκαν ανωτέρω, υπό στοιχείο «α'».

11. Επειδή, ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι η προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί προεχόντως, ως απαράδεκτη, καθώς αφενός ο προσφεύγων δεν αναφέρει καν το ... ή το ..., που επιθυμεί να προσφέρει, ώστε να κριθεί η ουσιαστική βασιμότητα των προβαλλόμενων λόγων ακύρωσης (κατά πάγια νομολογία στοιχείο απαραίτητο για το παραδεκτό και το ορισμένο της προσφυγής), και αφετέρου επιδιώκει να λάβει χώρα έλεγχος σκοπιμότητας και όχι νομιμότητας των προσβαλλόμενων όρων της διακήρυξης. Περαιτέρω, σύμφωνα με τον παρεμβαίνοντα, ο προσφεύγων ουδέν αποδεικτικό μέσο προσκομίζει για την απόδειξη της ουσιαστικής βασιμότητας των ισχυρισμών του, ενώ η αναθέτουσα αρχή, η οποία είναι η μόνη αρμόδια να επιλέξει το κατάλληλο ... με βάση τις πραγματικές ανάγκες της, στηρίζει την επιλογή της σε συγκεκριμένα ... Ακόμη, αναφορικά με τις προβαλλόμενες αιτιάσεις για την τεχνική προδιαγραφή 8, αυτές πρέπει να απορριφθούν ως απαράδεκτες διότι άγουν σε έλεγχο σκοπιμότητας και όχι νομιμότητας της διακήρυξης. Ο προσφεύγων επιχειρεί, υπό την μορφή της κατά ... τρόπο αμφισβήτησης της νομιμότητας του συγκεκριμένου όρου της διακήρυξης, να προδιαγράψει αυτόν κατά τις επαγγελματικές του ανάγκες, το προς ... και να προσδιορίσει, κατά τις

δικές του –δυνατότητες, την επίμαχη τεχνική προδιαγραφή. Ούτε, άλλωστε, υποστηρίζει ο προσφεύγων ότι το δικό του σύστημα παράγει ισοδύναμο αποτέλεσμα.

12. Επειδή, σύμφωνα με τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής,, η οποία δεν περιορίζεται στη χημική τους σύσταση αλλά επεκτείνεται και σε φυσικά χαρακτηριστικά, όπως το μέγεθος τους και η κατανομή των μεγεθών (...), αποσκοπεί να προσδιορίσει με ακρίβεια και τις τρεις αυτές παραμέτρους. Στην εφαρμογή αυτή ο ρυθμός ή ισοδύναμα ο χρόνος είναι κρίσιμος για την ακρίβεια της ... Κατά την ... χρησιμοποιείται η ... Η τεχνική βασίζεται στο γεγονός ότι κάθε ..., που εισέρχεται στο επαγωγικά συζευγμένο ... , δημιουργεί «...», με αποτέλεσμα να παράγεται στον ... μικρής διάρκειας παλμός με ένταση μεγαλύτερη από το σήμα υποβάθρου (άθροισμα θορύβου ... και σήματος από την παρουσία διαλυμένης μορφής του υπό εξέταση στοιχείου στο δείγμα). Με βάση τη συχνότητα των μετρούμενων παλμών υπολογίζεται ο αριθμός των ..., ενώ με βάση την ένταση των παλμών υπολογίζεται η συνολική μάζα του υπό εξέταση στοιχείου στα μεμονωμένα ... και κατ' αυτόν τον τρόπο εκτιμάται το μέγεθος τους. Η διάρκεια ζωής του προερχόμενου από κάθε ... «...» δεν είναι εκ των προτέρων γνωστή, αλλά στη διεθνή βιβλιογραφία (παρατίθεται βιβλιογραφία στις υποσημειώσεις 3, 4) εκτιμάται σε 100 - 1000 μs. Ποικίλει με τη σύσταση και το μέγεθος των ... Αποτελεί όμως την κρίσιμη παράμετρο, που πρέπει να λαμβάνεται υπόψη για την επιλογή του χρόνου (dwell time) ή ισοδύναμα του ρυθμού, όπως δείχνεται στις περιπτώσεις που αναλύονται παρακάτω : Α. Αν επιλεγεί χρόνος μεγαλύτερος του χρόνου ζωής του «...», υπάρχει ο κίνδυνος να αναλυθούν ταυτόχρονα δύο ..., δίνοντας εσφαλμένα την εντύπωση ότι αναλύεται ένα, με αποτέλεσμα να υπερεκτιμηθεί το μέγεθος και να υπολογιστεί λανθασμένη κατανομή μεγεθών των ... Β. Αν ο χρόνος είναι περίπου ίσος με τη διάρκεια ζωής του «...», λαμβάνεται μία μέτρηση ανά ..., η οποία έχει την υψηλότερη δυνατή ένταση και συγκεντρώνει όλη την πληροφορία για τον παλμό που παράγεται. Γ. Αν ο χρόνος είναι μικρότερος από τη διάρκεια ζωής του «...», λαμβάνονται περισσότερες από μια μετρήσεις για κάθε ... Κάθε μέτρηση έχει χαμηλότερη ένταση σε σχέση με την προηγούμενη περίπτωση, αλλά το σχήμα του παλμού περιγράφεται

καλύτερα, ... των περισσότερων από μίας μετρήσεων, προσδίδοντας μεγαλύτερη αξιοπιστία στα δεδομένα ανά σωματίδιο. Δ. Στην περίπτωση ... πολύ μικρών ..., η ένταση του παλμού, που παράγεται από το «...», είναι χαμηλή (παράγονται λίγα ιόντα), με αποτέλεσμα να είναι κρίσιμη η ακριβής μέτρηση του σήματος υποβάθρου (άθροισμα θορύβου ... και σήματος από την παρουσία διαλυμένης μορφής του υπό εξέταση στοιχείου στο δείγμα), παράμετρος που πρέπει να ληφθεί υπόψη στην επιλογή του χρόνου, ειδικά αν χρησιμοποιούνται οι συνθήκες της περίπτωσης (Γ). Από τα παραπάνω προκύπτει, ότι το κατά το δυνατόν μεγαλύτερο εύρος χρόνων (...) ή ισοδύναμα το αντίστοιχο εύρος ρυθμού είναι απολύτως απαραίτητο στοιχείο για την επιτυχία των αναλύσεων ... με τη μέθοδο ... Για τον λόγο αυτό υιοθετήθηκε στην τεχνική προδιαγραφή E.5 η απαίτηση για ρυθμό (ή ισοδύναμα χρόνο), όπως προτείνεται από την πρόσφατη διεθνή βιβλιογραφία (παρατίθεται βιβλιογραφία στις υποσημειώσεις 5, 7, 8). Σύμφωνα με τη διεθνή βιβλιογραφία (παρατίθεται πρόσθετη βιβλιογραφία στην υποσημείωση 6), η δυνατότητα χρήσης μικρών χρόνων, έως ... και η λήψη πολλών μετρήσεων, ανά ..., συνεπάγεται τη δημιουργία αρχείων ... πολύ μεγάλου όγκου για κάθε δείγμα, καθιστώντας επιτακτική την ύπαρξη κατάλληλου υπολογιστικού ... (...) για την καταγραφή, διαχείριση και επεξεργασία των αρχείων αυτών, προκειμένου να διασφαλίζεται η ταχύτητα εξαγωγής των αποτελεσμάτων. Για τον λόγο αυτό υιοθετήθηκε στην τεχνική προδιαγραφή H.8 η απαίτηση καταγραφής μεμονωμένων σωματιδίων σε πραγματικό χρόνο, με ελάχιστο χρόνο ... (...)... και γρήγορης επεξεργασίας των ... που προκύπτουν. Ειδικότερα, η αναθέτουσα αρχή με βάση τη διεθνή επιστημονική βιβλιογραφία αλλά και τη δική της επιστημονική θεώρηση, η οποία αναλύθηκε παραπάνω, προέκρινε τις συγκεκριμένες προδιαγραφές διότι: α) Σύμφωνα με την παραπομπή 6, δεδομένου ότι η διάρκεια ζωής ενός που προέρχεται από ένα σωματίδιο αποδεικνύεται ότι είναι περίπου 0,5 ms (500μs), τα σήματα των ... θα εμφανίζονται διαφορετικά για διαφορετικούς χρόνους (dwell times) ή ισοδύναμα διαφορετικούς ρυθμούς β) Σύμφωνα με την παραπομπή 4, αναφορικά με την με χρήση της τεχνικής ... αναφέρεται ότι : «...» με αποτέλεσμα να «...επιτυγχάνονται βελτιωμένα όρια ανίχνευσης». γ) Σύμφωνα με την παραπομπή 8, ένα σύγχρονο

αναλυτικό σύστημα ... θα πρέπει να μπορεί να λειτουργεί με διακριτική ικανότητα (χρόνο) μικροδευτερολέπτων (μs), με συνέχεια μετρήσεων, δηλαδή χωρίς νεκρό χρόνο μεταξύ των μετρήσεων και να μπορεί να επεξεργάζεται τα δεδομένα σε πραγματικό χρόνο. δ) Στην παρατήρηση δεν τεκμηριώνεται από την ... , η μέθοδος επίτευξης της ισοδυναμίας μεταξύ της αρχικής προδιαγραφής («...») και της προτεινόμενης («...»), με αποτέλεσμα τυχόν υιοθέτηση της προτεινόμενης αλλαγής να οδηγήσει σε υποδεέστερων δυνατοτήτων. Η σύντομη περιγραφή της μεθόδου ... των ... που δόθηκε παραπάνω, σε συνδυασμό με τη διεθνή βιβλιογραφία, μικρό αντιπροσωπευτικό μέρος της οποίας παρατίθεται, καταδεικνύουν την κρισιμότητα της επιλογής του χρόνου ... ή ισοδύναμα του ρυθμού ... για την ορθότητα, ακρίβεια και αξιοπιστία των αποτελεσμάτων. Επιπρόσθετα, σημειώνεται ότι: • Τα οφείλουν να ανταποκρίνονται στις αναλυτικές δυνατότητες, που απαιτούνται από τα νομοθετικά όρια της ΕΕ και να είναι σε θέση να προσδιορίσουν ... • Το εργαστήριο της ... , για το οποίο προορίζεται το ένα εκ των ζητούμενων συστημάτων, αποτελεί το ... για την ... υλικών σε επαφή με τρόφιμα, στα οποία ήδη έχουν θεσπιστεί περιορισμοί στη χρήση ... (ΕΚ 450/2009 και 10/2011). • Τα καλούνται να εξετάσουν ... , τα οποία ενδέχεται να περιέχουν ... άγνωστης σύστασης, μεγέθους και κατανομής μεγεθών. Συνεπώς θα πρέπει να διαθέτουν την μέγιστη ευελιξία επιλογής των βέλτιστων κάθε φορά χρόνων, ώστε να μπορούν να φέρουν σε πέρας τους προσδιορισμούς αυτούς με επιτυχία. Όλοι οι παραπάνω αντικειμενικοί επιστημονικοί λόγοι, σε συνδυασμό με την εκτιμώμενη υπερδεκαετή διάρκεια χρήσης των υπό ... συστημάτων, οδηγούν στο συμπέρασμα ότι το ... του ... , με δεδομένο τον διατιθέμενο προϋπολογισμό, πρέπει να ... και με το μέγιστο δυνατό εύρος δυνατοτήτων, που ικανοποιούν τις παρούσες ανάγκες, αλλά έχουν την προοπτική να ικανοποιήσουν και τις μελλοντικές.

13. Επειδή, σύμφωνα με το υπόμνημα του προσφεύγοντος, όπως προκύπτει από τις ανωτέρω παραπομπές στη βιβλιογραφία, τις οποίες επικαλείται η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της, δεν τεκμηριώνεται η προσβαλλόμενη τεχνική προδιαγραφή, η οποία απαιτεί ρυθμό , που ισοδυναμεί με χρόνο κατ' αποκλεισμό οποιουδήποτε άλλου χρόνου Επίσης, η αναθέτουσα αρχή δεν απάντησε στην έτερη αιτίαση, που

προέβαλε ο προσφεύγων, δηλαδή ότι η συγκεκριμένη «φωτογραφική» απαίτηση δεν είναι κρίσιμη για τον προσδιορισμό και την ... που είναι το επιδιωκόμενο αποτέλεσμα της συγκεκριμένης προδιαγραφής, διότι πολύ υψηλός ρυθμός, όπως απαιτεί η επίδικη τεχνική προδιαγραφή, μειώνει την ευαισθησία και τον λόγο του σήματος προς τον θόρυβο, με αποτέλεσμα να μειώνεται η απόδοση του ...

14. Επειδή, από την επισκόπηση της προσφυγής προκύπτει ότι, κατά τα δηλωθέντα από τον προσφεύγοντα, αυτός αντιπροσωπεύει οίκο του εξωτερικού, που κατασκευάζει ... συζευγμένο με ... επαγωγικώς συζευγμένου ..., όπως το ... του υπό κρίση διαγωνισμού. Μάλιστα, ο προσφεύγων αναφέρει ρητώς στην προσφυγή ότι είναι ... (βλ. παρ. 14 της Προσφυγής), που κατασκευάζει μοντέλα συζευγμένου με ... επαγωγικώς συζευγμένου ..., τα οποία, όπως ισχυρίζεται, αποκλείονται από τη συμμετοχή στον διαγωνισμό λόγω των προσβαλλόμενων όρων, μεταξύ των οποίων και του προσβαλλόμενου με τον πρώτο λόγο της προσφυγής. Συγκεκριμένα ο προσφεύγων αναφέρεται στα ... που έχουν τον ίδιο ελάχιστο χρόνο ... (...). Όστε, ο προσφεύγων έχει ειδικό έννομο συμφέρον για την προβολή του παρόντος λόγου, απορριπτομένων ως αβασίμων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος.

15. Επειδή, σύμφωνα με τη διακήρυξη:

«2.4.3.2 Η τεχνική προσφορά πρέπει να είναι σύμφωνη με την περιγραφή του Παραρτήματος Α' ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ και να έχει συνταχθεί σύμφωνα με τον ΠΙΝΑΚΑ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ του Παραρτήματος Α' [...]» [...]
«Προδιαγραφή Ε.5: «...».

16. Επειδή, όπως προκύπτει από την επισκόπηση του φακέλου της υπόθεσης και βάσιμα ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται, η υπό κρίση προσφυγή είναι απορριπτέα, καταρχήν, ως αόριστη και αναπόδεικτη. Και τούτο, διότι ο προσφεύγων δεν αναλύει, ούτε εξειδικεύει τους συγκεκριμένους επιστημονικούς και τεχνικούς λόγους για τους οποίους ο συγκεκριμένος χρόνος αναμονής, που απαιτείται από τη διακήρυξη, δεν είναι ούτε αναγκαίος ούτε κατάλληλος για τον σκοπό που τέθηκε, σύμφωνα με όσα αυτός ισχυρίζεται. Αντιθέτως, ο προσφεύγων με επιχειρήματα, που βάλλουν κατά

της σκοπιμότητας και όχι της νομιμότητας των ανωτέρω προδιαγραφών, επιχειρεί να προδιαγράψει τους όρους της διακήρυξης με τρόπο που θα εξυπηρετούνται τα δικά του επιχειρηματικά συμφέροντα. Σε αντίθεση όμως με τον προσφεύγοντα, η αναθέτουσα αρχή αναλύει και τεκμηριώνει με σαφήνεια και πληρότητα την αναγκαιότητα των συγκεκριμένων επιλογών της, παραθέτοντας επιστημονική βιβλιογραφία και προβαίνοντας σε τεχνικές αναλύσεις. Ειδικότερα, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της πλήρως τεκμηριώνει ότι στην προκειμένη περίπτωση οι ανάγκες περιλαμβάνουν την ... που προέρχονται από δείγματα ποικίλης προέλευσης. Καθώς τα χαρακτηριστικά (σύσταση, μέγεθος, πλήθος, κατανομή μεγεθών) των ... αυτών δεν είναι εκ των προτέρων γνωστά, η ανάλυσή τους θα πρέπει να περιλαμβάνει κάθε φορά ένα στάδιο διερεύνησης, ώστε να καθοριστούν οι βέλτιστες παράμετροι λειτουργίας και μετρήσεων. Απαιτείται λοιπόν το υπό ... να διαθέτει το μεγαλύτερο δυνατό εύρος ρυθμού ... ή αντίστοιχα χρόνου, προκειμένου το διερευνητικό στάδιο να είναι επιτυχημένο και οι τελικές μετρήσεις, υπό τις βέλτιστες παραμέτρους λειτουργίας και μετρήσεων, να οδηγούν σε αξιόπιστες γνωματεύσεις για την κανονικότητα (συμφωνία με τη νομοθεσία) και την ασφάλεια των υπό εξέταση ... Αλυσιτελώς δε ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι, από τη μελέτη της συγκεκριμένης βιβλιογραφίας που παρέθεσε η αναθέτουσα αρχή, δεν προκύπτουν αξιολογικές κρίσεις για την αναγκαιότητα των προσβαλλόμενων συγκεκριμένων προδιαγραφών. Και τούτο, διότι δεν αναμένεται η επιστημονική βιβλιογραφία να δίνει έτοιμες λύσεις σε όλα τα επιστημονικά ζητήματα, απαντώντας ξεχωριστά για κάθε ένα από αυτά, αλλά μπορεί να στηρίξει επιχειρήματα προς τη μία ή την άλλη κατεύθυνση μέσω των μελετών, της παρατήρησης ή/ και της επαναληψιμότητας και της αναγνώρισης ορισμένων αναγκών, όπως στην υπό κρίση περίπτωση, όπου με βάση την παρατιθέμενη βιβλιογραφία τεκμηριώνεται η ανάγκη για αναλύσεις ... με όσο το δυνατόν μικρότερους χρόνους ... σήματος, ενώ σχολιάζεται ευμενώς η ύπαρξη συσκευών που μπορούν να αναλύουν ... με χρόνους ... σήματος μικρότερους των ... Άλλωστε, ο προσφεύγων με το υπόμνημά του δεν αντικρούει τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής, με την επίκληση αντίστοιχων βιβλιογραφικών ή άλλων επιστημονικών ..., αλλά αρκείται στην εκφορά υποκειμενικών κρίσεων.

Αναφορικά δε με τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος, ότι άλλα είναι τα κρίσιμα χαρακτηριστικά του ζητούμενου είδους και όχι αυτά, που επικαλείται η αναθέτουσα αρχή, ομοίως αυτοί είναι απορριπτέοι ως αόριστοι και αναπόδεικτοι, καθώς δεν στηρίζονται σε συγκεκριμένα αντικειμενικά δεδομένα, όπως λ.χ τη βιβλιογραφία, τις έρευνες κλπ, ούτε αποδεικνύονται με την προσκόμιση κατάλληλων αποδεικτικών μέσων. Περαιτέρω, όπως προκύπτει από τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής, οι εκτιμήσεις της αναφορικά με την αναγκαιότητα των συγκεκριμένων προδιαγραφών δεν στηρίζεται μόνο στα επικαλούμενα βιβλιογραφικά δεδομένα, αλλά και στην επιστημονική θέση ότι, αν ο ανώτατος δυνατός ρυθμός ... σήματος της ... είναι ... (...), δεν είναι δυνατόν να εκτελεστούν αναλύσεις σε μεγαλύτερους ρυθμούς ... σήματος (ή αντίστοιχα σε μικρότερους χρόνους ... σήματος),την οποία επιστημονική θέση ο προσφεύγων δεν αντικρούει αποτελεσματικά. Ειδικότερα, ο προσφεύγων επικαλείται το ακόλουθο φυλλάδιο με τίτλο «A Comparison of Microsecond vs. Millisecond Dwell Times on Particle Number Concentration Measurements by Single Particle ICP-MS», στο οποίο υπάρχει το ακόλουθο συμπέρασμα (σελ. 2): *«These results imply that longer dwell times may be useful for measuring NPs in samples with low NP concentrations (as expected in environmental systems), but the error of the measurement will be great, leading to less accurate results. In contrast, using dwell times < 100 μs, the errors decrease significantly, even as the particle concentration increases, as may be expected in consumer products. However, even at low particle concentrations, the error of the results decreases. These results suggest that dwell times < 100 μs are more appropriate for any SP-ICP-MS measurements, no matter the NP concentration.»* Δηλαδή: «Αυτά τα αποτελέσματα υποδηλώνουν ότι μεγαλύτεροι χρόνοι ... σήματος μπορεί να είναι χρήσιμοι για τη μέτρηση των ... σε δείγματα με χαμηλές συγκεντρώσεις ... (όπως αναμένεται σε περιβαλλοντικά συστήματα), αλλά το σφάλμα της ... θα είναι μεγάλο, οδηγώντας σε λιγότερο ακριβή αποτελέσματα. Αντίθετα, χρησιμοποιώντας χρόνους ... σήματος μικρότερους από ... τα σφάλματα μειώνονται σημαντικά, ακόμη και όταν αυξάνεται η συγκέντρωση των σωματιδίων, όπως αναμένεται στα καταναλωτικά ... Ωστόσο, ακόμη και σε χαμηλές συγκεντρώσεις

σωματιδίων, το σφάλμα των αποτελεσμάτων μειώνεται. Αυτά τα αποτελέσματα υποδηλώνουν ότι οι χρόνοι ... σήματος μικρότεροι των ... είναι καταλληλότεροι για οποιεσδήποτε μετρήσεις ... ανεξάρτητα από τη συγκέντρωση των ...». Όπως προκύπτει από τα ανωτέρω, τα συμπεράσματα αυτά συνάδουν με την εκτίμηση της αναθέτουσας αρχής, ότι το υπό ... θα πρέπει να διαθέτει την ικανότητα διεξαγωγής μετρήσεων με τον χαμηλότερο δυνατό χρόνο ... σήματος και να μην περιοριστεί σε ... , που διεξάγουν μετρήσεις με χρόνους ... σήματος μεγαλύτερους των ... όπως επιχειρεί να επιβάλει ο προσφεύγων. Αλυσιτελώς, επίσης, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι έχει ήδη προσφέρει το δικό του ... σε άλλο διαγωνισμό άλλης υπηρεσίας του ... Και τούτο, διότι δεν προκύπτει η ταυτότητα του αντικειμένου της σύμβασης και επομένως των αναγκών, που εξυπηρετούνται με κάθε ..., δηλαδή δεν προκύπτει ότι και σε εκείνη τη διακήρυξη ζητείτο η Τέλος, δεν αποδεικνύονται οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος περί «φωτογραφικότητας» της διακήρυξης. Και τούτο, διότι πέραν της αόριστης επίκλησης της προσωπικής έρευνας του προσφεύγοντος από την οποία, όπως ισχυρίζεται, αποδείχθηκε ότι δεν υπάρχει άλλο ... στην αγορά πέραν αυτού του παρεμβαίνοντος, το οποίο και μόνο διαθέτει τις προσβαλλόμενες προδιαγραφές, ουδέν άλλο αποδεικτικό στοιχείο επικαλείται και προσκομίζει προς απόδειξη των ισχυρισμών του. Και τούτο, μάλιστα, λαμβανομένου υπόψη ότι ο προσφεύγων δεν αναφέρει, αν η εν λόγω έρευνα αφορά μόνο την ελληνική αγορά, ούτε τις συνθήκες και τις λεπτομέρειες αναφορικά με την έρευνά του. Συνεπώς, η προσφυγή πρέπει να απορριφθεί, καταρχήν, ως αόριστη και σε κάθε περίπτωση ως αβάσιμη και να γίνει δεκτή η παρέμβαση.

17. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και να γίνει δεκτή η παρέμβαση. Όστε, πρέπει να καταπέσει το καταβληθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Αριθμός απόφασης:1527/2023

Ορίζει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 10-10-2023 και εκδόθηκε στις 27-10-2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΔΕΣΠΟΙΝΑ ΚΥΡΙΑΖΗ