

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 30.11.2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης Λαμπρόπουλος, Πρόεδρος, Αγγελική Πουλοπούλου, Εισηγήτρια και Βικτωρία Πισμύρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 26-10-2023 προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1657/27-10-2023 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του .../ .../ .../ Τμήμα ΙΙΙ (εφεξής η «Αναθέτουσα Αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Επί της προδικαστικής προσφυγής άσκησε παρέμβαση ο οικονομικός φορέας «...» (εφεξής η «παρεμβαίνουσα»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της με αρ. ΑΔ ... Οκτ 23 απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής, κατά το μέρος που απορρίφθηκε η τεχνική της προσφορά.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Αγγελική Πουλοπούλου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της 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 ... και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

Αριθμός απόφασης : 1901/2023

2. Επειδή, με τη με αρ. .../23 διακήρυξη της Αναθέτουσας Αρχής, προκηρύχθηκε επαναληπτικός ανοιχτός μειοδοτικός διαγωνισμός σύμφωνα με το άρθρο 27 του ν.4412/16, για την σύναψη συμφωνίας πλαίσιο, διάρκειας ενός (1) έτους, με αντικείμενο την «...», εκτιμώμενης αξίας 88.700,00 € (συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων και μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Ο διαγωνισμός αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) την 8-6-2023 με ΑΔΑΜ ... και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό αριθμό ...

3. Επειδή, ο ένδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 (Α' 147) και η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV αυτού, περί έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

4. Επειδή η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στις 16.10.2023, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία», η δε υπό κρίση προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε εμπροθέσμως στις 26.10.2023, ομοίως μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017. Η προσφεύγουσα μετ' εννόμου συμφέροντος και εμπροθέσμως βάλλει κατά της προσβαλλόμενης, καθώς είχε υποβάλει προσφορά που απερρίφθη, επιδιώκει δε την ακύρωσή της, κατά το μέρος που απέρριψε την προσφορά της.

5. Επειδή, περαιτέρω η προσφεύγουσα δια του από 3-11-2023 Υπομνήματός της βάλλει κατά της ίδιας ως άνω απόφασης, προβάλλοντας το πρώτον δια του Υπομνήματος αυτού λόγους που σχετίζονται με την αποδοχή της προσφοράς της αναδόχου και νυν παρεμβαίνουσας, υποστηρίζοντας ότι η Αναθέτουσα Αρχή της έδωσε πρόσβαση στις προσφορές των λοιπών διαγωνιζομένων, μόλις στις 24.10.2023 και πρόσβαση στα δικαιολογητικά κατακύρωσης στις 25.10.2023, οπότε και έλαβε πλήρη γνώση του φακέλου. Ωστόσο, από την αδιάστικτη διατύπωση των δικονομικού περιεχομένου διατάξεων των άρθρων 360, 361 και 362 του ν. 4412/2016, οι οποίες πρέπει

Αριθμός απόφασης : 1901/2023

να ερμηνεύονται στενά για λόγους ασφάλειας δικαίου και ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, προκύπτει σαφέστατα ότι δεν χωρεί το πρώτον προβολή λόγων ακύρωσης δια υπομνήματος. Το δικαίωμα δε εκάστου διαγωνιζομένου να αμφισβητήσει τη νομιμότητα αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, οι οποίες δεν τελούσαν σε γνώση του, ή σε πλήρη γνώση του, δεν παραβιάζεται από τα ανωτέρω, αφού σε κάθε περίπτωση, κάθε διαγωνιζόμενος δικαιούται να ασκήσει εντός δεκαήμερου προθεσμίας από την πλήρη γνώση της βλαπτικής για εκείνον πράξης της αναθέτουσας αρχής προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ, αιτούμενος την ακύρωσή της, προβάλλοντας όλους τους λόγους που τη δικαιολογούν. Συνεπώς, απαραδέκτως, εν προκειμένω, δια του υπομνήματος η προσφεύγουσα αιτείται την απόρριψή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας.

6. Επειδή, εμπροθέσμως στις 06-11-2023, μετ' εννόμου συμφέροντος και εν γένει παραδεκτώς, η παρεμβαίνουσα υπέβαλε μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» την παρεμβάσή της, αιτούμενη την απόρριψη της προσφυγής.

7. Επειδή, εμπροθέσμως κατ' αρ. 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016, στις 10-11-2023 η Αναθέτουσα Αρχή διαβίβασε τις απόψεις της επί της προδικαστικής προσφυγής μέσω ΕΣΗΔΗΣ.

8. Επειδή, στον επίμαχο διαγωνισμό υπέβαλαν προσφορές, συνολικά τρεις εταιρείες, ήτοι η προσφεύγουσα, η νυν παρεμβαίνουσα, καθώς και η εταιρεία «...». Με τα από 15.09.2023 και με αριθμ. 13/23 Πρακτικά ελέγχου δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς και αξιολόγησης οικονομικής προσφοράς της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού (ΑΕΠ/ΚΕΦΝ), απορρίφθηκαν οι τεχνικές προσφορές της προσφεύγουσας και της εταιρείας «...», επί τη βάση της από 12.09.2023 εισήγησης συμπληρωματικών μελών εμπειρογνομόνων, ενώ έγινε δεκτή η τεχνική και οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας, η οποία και ανακηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος με την ΑΔ ... Σεπ 23/ΓΕΝ/Ε2-III απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής, με την οποία εγκρίθηκαν και τα προαναφερόμενα πρακτικά της Επιτροπής. Εν συνεχεία, εκδόθηκε το από 06.10.2023 και με

Αριθμός απόφασης : 1901/2023

αριθμό 13/23 Τελικό Πρακτικό της ΑΕΠ/ΚΕΦΝ, με το οποίο η Επιτροπή εισηγήθηκε την κατακύρωση του Διαγωνισμού για τη σύναψη της συμφωνίας-πλαίσιο στην παρεμβαίνουσα, έναντι του συνολικού ποσού των 88.700,00€, άνευ ΦΠΑ. Το εν λόγω πρακτικό εγκρίθηκε με την προσβαλλόμενη ΑΔ ... Οκτ 23 απόφαση κατακύρωσης της Αναθέτουσας Αρχής, στην οποία ενσωματώθηκαν όλα τα προαναφερόμενα πρακτικά και αποφάσεις.

9. Επειδή, στους κρίσιμους για την εξέταση της προσφυγής όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι: *«5.1.4 του Παραρτήματος II – Τεχνικές Απαιτήσεις – Προδιαγραφές: «Να κατατεθεί αναλυτικό φύλλο συμμόρφωσης προς τις ανωτέρω τεχνικές προδιαγραφές με αντίστοιχες παραπομπές στα επίσημα φυλλάδια του κατασκευαστικού οίκου (prospectus, product data, manual κλπ).».*Παράρτημα II – Τεχνικές Απαιτήσεις – Προδιαγραφές 4.2.12 *«Το ασφαλές κλείσιμο της θύρας να επισημαίνεται με οπτική ένδειξη στον πίνακα ελέγχου και να μην είναι δυνατή η εκτέλεση προγράμματος αν δεν έχει κλείσει η θύρα».* 4.2.15 *«Το υδραυλικό κύκλωμα να είναι εξολοκλήρου από για εύκολη συντήρηση. Δεν επιτρέπεται η παρουσία οποιουδήποτε υλικού ή εξαρτήματος από χαλκό ή ορείχαλκο.»* 4.2.26. *Να φέρει χειριστήριο από την πλευρά φόρτωσης του ... για το άνοιγμα και κλείσιμο της θύρας με κατάλληλες ενδείξεις της κατάστασης αυτής. Να διαθέτει ψηφιακό σύστημα ένδειξης της προόδου έκαστου προγράμματος ορατής εξ' αποστάσεως, για τη διευκόλυνση του προσωπικού. Η ένδειξη να είναι σε άλλο χρώμα σε περίπτωση δυσλειτουργίας ή βλάβης.* 4.2.27. *Να διαθέτει μανόμετρο αναλογικού ή ψηφιακού τύπου για την ένδειξη της πίεσης θαλάμου καθώς και μανόμετρο για την πίεση της ατμογεννήτριας και να φέρει μηχανική βαλβίδα ασφαλείας πίεσης για τον μανδύα και τον θάλαμο.* 4.2.29 *«Να διαθέτει ενσωματωμένο καταγραφικό στην πρόσοψη του μηχανήματος, το οποίο να καταγράφει όλες τις λειτουργίες και τις φάσεις του προγράμματος κατά την εξέλιξή του, όπως και τις αντίστοιχες τιμές των παραμέτρων Πίεσης, Θερμοκρασίας, Χρόνου. Να διαθέτει αυτοδιάγνωση βλαβών. Επίσης, ο εκτυπωτής να καταγράφει τα τυχόν σφάλματα που προκύπτουν κατά την εξέλιξη των κύκλων. Ο εκτυπωτής να λειτουργεί με απλό θερμικό χαρτί ώστε οι εκτυπώσεις να διατηρούνται σε αρχείο για πολλά χρόνια. Η εκτύπωση να*

Αριθμός απόφασης : 1901/2023

γίνεται κατά την εκτέλεση του προγράμματος σταδιακά και όχι μετά την ολοκλήρωση του προγράμματος, ώστε οι χρήστες να εντοπίζουν τυχόν σφάλματα σε πραγματικό χρόνο και να ακυρώνουν εγκαίρως τον κύκλο πριν αυτός ολοκληρωθεί (κέρδος χρόνου)». 4.2.31. Ο ... να διαθέτει λογισμικό με μεγάλο αριθμό θέσεων προγραμμάτων εκ των οποίων τουλάχιστον τα επτά (7), με προκαθορισμένες επιλογές από τον κατασκευαστή, για τα τυπικά προγράμματα ... και ελέγχου: Bowie /dicktest, Test στεγανότητας θαλάμου (leakiest), ιματισμού και πορώδους υλικού στους 134οC, Εργαλείων στους 134οC, Ελαστικού και ευαίσθητο στη θερμοκρασία υλικού στους 121οC.»

10. 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 (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).

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

Αριθμός απόφασης : 1901/2023

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 Μάιου 2016, MT Højgaard και ZCiblin, 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, UniversaleBau, 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).

12. Επειδή, σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας που διέπει τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων, η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να καλέσει τους προμηθευτές να συμπληρώσουν τα νομίμως, καταρχήν, υποβληθέντα δικαιολογητικά ή να παρέχουν σχετικές διευκρινίσεις, όχι όμως να αναπληρώσουν μη υποβληθέντα ή μη νομίμως υποβληθέντα δικαιολογητικά (βλ. ΣτΕ 2454/09, ΕΑ ΣτΕ 457, 364/09, 738/09, 180/09, 567/08, 3075/08, 307/07, ΔΕφΑΘ 271/2011 σκέψεις 43, 44, 45, ΔΕφΑΘ 537/2015, Ε.Α. Σ.Τ.Ε. 127/2010, 1173/2009, ΔΕφΑΘ 859/2012 (ΑΣΦ), ΔΕφΑΘ 239/2019, Ε.Α. ΣτΕ 1319, 1065, 935, 819/2007 κα). Ειδικότερα κατά την έννοια των διατάξεων του άρθ. 102 και του όμοιου άρθ. 310 του ν. 4412/2016, οι προβλεπόμενες από αυτές διευκρινίσεις, δίδονται μόνον εφόσον ζητηθούν από το αρμόδιο όργανο, κατά τη διαγραφόμενη διαδικασία, λαμβάνονται δε υπόψη, ενόψει και της αυστηρώς τυπικής διαδικασίας των δημοσίων διαγωνισμών, μόνον εφόσον έχουν ως αντικείμενο τη συμπλήρωση νομίμως κατ' αρχήν υποβληθέντων στοιχείων και όχι την αναπλήρωση της έλλειψης τέτοιων στοιχείων ή την τροποποίηση του περιεχόμενου της προσφοράς, ώστε να απαλειφθούν αντιθέσεις και να συμφωνεί αυτή με όρους της διακήρυξης (πρβλ. ΣτΕ 1856/2008, 2660/2004 7μ., ΕΑ ΣτΕ 668, 567/2009, ΔΕφΑΘ 743/2012 (ΑΣΦ), κ.ά.).

Αριθμός απόφασης : 1901/2023

13. Επειδή, από τη γραμματική διατύπωση αφενός του άρθρου 102 Ν. 4412/2016, όπως ισχύει τροποποιηθέν με τις διατάξεις του άρθρου 42 Ν. 4782/2016, και αφετέρου του άρθρου 3.1.2.1 της Διακήρυξης, σύμφωνα με το οποίο «μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών, μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο ΕΣΗΔΗΣ οργάνων της, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων. Η αναθέτουσα αρχή, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητά από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στο ΕΕΕΣ, ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση, εντός προθεσμίας όχι μικρότερης των δέκα (10) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Η συμπλήρωση ή η αποσαφήνιση ζητείται και γίνεται αποδεκτή υπό την προϋπόθεση ότι δεν τροποποιείται η προσφορά του οικονομικού φορέα και ότι αφορά σε στοιχεία ή δεδομένα, των οποίων είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμος ο προγενέστερος χαρακτήρας σε σχέση με το πέρας της καταληκτικής προθεσμίας παραλαβής προσφορών. Τα ανωτέρω ισχύουν κατ' αναλογίαν και για τυχόν ελλείπουσες δηλώσεις, υπό την προϋπόθεση ότι βεβαιώνουν γεγονότα αντικειμενικώς εξακριβώσιμα». Περαιτέρω, όπως ρητώς προβλέπεται στον ανωτέρω όρο της Διακήρυξης, καθώς επίσης και στην αιτιολογική έκθεση του άρθρου 42 Ν. 4782/2021, τα στοιχεία που προσκομίζονται κατόπιν της πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής αφορούν δεδομένα, των οποίων είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμος ο προγενέστερος χαρακτήρας σε σχέση με το πέρας της προθεσμίας που είχε ταχθεί για την υποβολή υποψηφιότητας.

14. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της, ως προς την απόδειξη της πλήρωσης της προδιαγραφής της παρ. 4.2.12 του Παραρτήματος ΙΙ – Τεχνικές Απαιτήσεις – Προδιαγραφές προβάλλει τα εξής: «Με την πρώτη παρατήρηση, οι εμπειρογνώμονες ισχυρίζονται ότι η τεχνική προσφορά της Εταιρείας μας είναι απορριπτέα διότι αποδείξαμε δήθεν

Αριθμός απόφασης : 1901/2023

“εκπρόθεσμα” (ήτοι με την απάντησή μας επί των ζητηθέντων διευκρινίσεων) την πλήρωση της απαίτησης της προδιαγραφής της παρ. 4.2.12 του Παραρτήματος II – Τεχνικές Απαιτήσεις – Προδιαγραφές, σύμφωνα με την οποία απαιτούνταν: «Το ασφαλές κλείσιμο της θύρας να επισημαίνεται με οπτική ένδειξη στον πίνακα ελέγχου και να μην είναι δυνατή η εκτέλεση προγράμματος αν δεν έχει κλείσει η θύρα». Ειδικότερα, σε συνέχεια της υπ’ αριθμ. 169/21.08.2023 επιστολής της Αναθέτουσας Αρχής με την οποία ζητήθηκαν διευκρινίσεις επί της τεχνικής μας προσφοράς, η Εταιρεία μας απέστειλε την υπ’ αριθμ. πρωτ. 35754/31.08.2023 επιστολή της, με την οποία απαντήθηκε ότι η πλήρωση της επίμαχης προδιαγραφής προκύπτει από τον συνδυασμό των παραπομπών στο ... και στο Τεχνικό Φυλλάδιο Νο 2 (με παραπομπές) όπου αναγράφεται ότι υφίσταται σύστημα που εξασφαλίζει την ασφάλεια του χειριστή κατά το κλείσιμο της θύρας, διευκρινίστηκε δε ότι από την παράγραφο SAFETY FEATURES της σελ. 4 του Τεχνικού Φυλλαδίου Νο 2 (με παραπομπές), στο οποίο είχε γίνει παραπομπή ως τεκμηριωτικό της προδιαγραφής έγγραφο, αναφέρεται και ρητώς «... Steam Sterilizers type VS are equipped with a Safety Lock to avoid the operator to start a program execution before the door is fully closed. [Μετάφραση: «... ... τύπου ... είναι εξοπλισμένοι με κλείσιμο ασφαλείας για να αποφευχθεί η έναρξη εκτέλεσης προγράμματος από τον χειριστή πριν κλείσει τελείως η πόρτα.] The door is mechanically locked during the whole cycle and cannot be opened until cycle completion and pressure and temperature in the chamber are normalized.» [Μετάφραση: Η πόρτα κλειδώνει μηχανικά καθ' όλη τη διάρκεια του κύκλου και δεν μπορεί να ανοίξει μέχρι να ολοκληρωθεί ο κύκλος και να ομαλοποιηθούν η πίεση και η θερμοκρασία στο θάλαμο.»].

15. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή και η παρεμβαίνουσα αιτούνται την απόρριψη του σχετικού λόγου.

16. Επειδή, όπως προκύπτει από το συνδυασμό των όρων της διακήρυξης και τα στοιχεία του φακέλου, ιδίως δε της προσφοράς της προσφεύγουσας το γεγονός ότι ο προσφερόμενος ... πληροί την εν λόγω προδιαγραφή, δεν αμφισβητήθηκε ούτε από τους εμπειρογνώμονες. Η δε αιτιολογία απόρριψης της προσφοράς της προσφεύγουσας εν προκειμένω,

Αριθμός απόφασης : 1901/2023

ως το «εκπρόθεσμο» της απόδειξης της απαίτησης, λόγω του ότι, κατόπιν του αιτήματος διευκρινίσεων, έγινε παραπομπή και στη σελ. 4 του Τεχνικού Φυλλάδιου Νο 2, τυγχάνει εσφαλμένη, δοθέντος ότι, αφενός η Αναθέτουσα Αρχή αιτήθηκε διευκρινίσεις και ορθώς, αφού ήδη στο φύλλο συμμόρφωσης αναφέρονταν τα εξής: «ΕΝΟΤΗΤΑ 2- Τεχνικό Φυλλάδιο Νο 1 (με παραπομπές), σελ . 16 Flexibility & Control coming together-Τεχνικό Φυλλάδιο Νο 2 (με παραπομπές), σελ. 3 Door system- Product Data ..., παρ. 4)», και τα εν λόγω τεκμηριωτικά έγγραφα είχαν ήδη υποβληθεί. Συνεπώς, εν προκειμένω, συντρέχει νομίμως διευκρινισθείσα προσφορά κατ' εφαρμογή του αρ. 102 ν. 4412/2016, αφού, αφενός δεν συντρέχει παραβίαση όρου που είχε τεθεί επί ποινή αποκλεισμού – δεδομένου ότι ο σχετικός όρος απαιτούσε επί ποινή αποκλεισμού «να κατατεθεί αναλυτικό φύλλο συμμόρφωσης προς τις ανωτέρω τεχνικές προδιαγραφές με αντίστοιχες παραπομπές στα επίσημα φυλλάδια του κατασκευαστικού οίκου (prospectus, product data, manual κλπ).», το οποίο και κατατέθηκε, ενώ, εφόσον από τα υποβληθέντα με την προσφορά έγγραφα προκύπτει ότι έχουν υποβληθεί τα τεκμηριωτικά της απαίτησης έγγραφα, η μη συμπλήρωση της παραπομπής -εν προκειμένω δε η μη πλήρης συμπλήρωση- δεν στοιχειοθετεί εκ του κανονιστικού πλαισίου της Διακήρυξης την, άνευ ετέρου, απόρριψη της προσφοράς, αλλά η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει, ως και έπραξε, να καλέσει την εταιρεία σε παροχή διευκρινίσεων, εφόσον δεν επέρχεται δι' αυτών ουσιώδης αλλοίωση της προσφοράς, ενόσω επρόκειτο για ήδη προσκομισθέντα έγγραφα. Συνεπώς, ο σχετικός λόγος βασίμως προβάλλεται και πρέπει να γίνει δεκτός.

17. Επειδή, η προσφεύγουσα με το δεύτερο λόγο της προσφυγής της, ως προς την απόδειξη της πλήρωσης της προδιαγραφής της παρ. 4.2.15 του Παραρτήματος II – Τεχνικές Απαιτήσεις – Προδιαγραφές προβάλλει τα εξής: «Με την πέμπτη κατά σειρά παρατήρησή τους, οι εμπειρογνώμονες εισηγήθηκαν την απόρριψη της τεχνικής μας προσφοράς, μεταξύ άλλων, και για τον λόγο ότι δήθεν δεν αποδείχθηκε, με «παραπομπή σε ευρείας κυκλοφορίας έντυπα του κατασκευαστή», η συμμόρφωση της προσφοράς μας με την προδιαγραφή της παρ. 4.2.15 για τα υπόλοιπα ... κυκλώματα (κύκλωμα προς την ..., κύκλωμα προς στην). Σχετικά με την

Αριθμός απόφασης : 1901/2023

εν λόγω προδιαγραφή, η Αναθέτουσα Αρχή μας ζήτησε την παροχή διευκρίνισης ως εξής: «διευκρίνιση όσον αφορά το υδραυλικό κύκλωμα, εάν αυτό είναι εξολοκλήρου από, όπως αναγράφεται στην παράγραφο 4.2.15 της (α) σχετικής διακήρυξης. Παρότι στο Product Data γράφει ότι όλες οι σωληνώσεις είναι από αυτό δεν αναγράφεται στο προσπέκτους.» Με την απάντηση στο εν λόγω διευκρινιστικό ερώτημα υπό γ', η Εταιρεία μας παρέπεμψε στο υποβληθέν στον Διαγωνισμό Έντυπο Συμμόρφωσής της [σχετ. 8], και κατ' επέκταση στο έγγραφο «Product Data ... (και μετάφραση)» [σχετ. 4, παρ.6], όπου αναγράφεται: «6. The hydraulic circuit is entirely made of high quality» [Μετάφραση: Το υδραυλικό κύκλωμα είναι εξ' ολοκλήρου κατασκευασμένο από υψηλής ποιότητας] Επίσης, καταγράψαμε ότι - όλως επικουρικά, δεδομένου ότι το έγγραφο Product Data είναι και αυτό επίσημο έγγραφο του κατασκευαστικού οίκου και αποδεκτός τρόπος απόδειξης των τεχνικών προδιαγραφών, ισοδύναμος προς τα τεχνικά φυλλάδια/prospectus – είχε γίνει παραπομπή και στη σελ. 7 του Τεχνικού Φυλλαδίου 1 (με παραπομπές) [σχετ. 5] όπου αναφέρεται ότι τα κυκλώματα διεργασίας ... είναι κατασκευασμένα από ποιότητας: «High - quality steam process circuits.....» [Μετάφραση: «Υψηλής ποιότητας κυκλώματα διεργασίας»] Συνεπώς, ορθώς απαντήθηκε από την Εταιρεία μας και αποδείχθηκε η πλήρωση της απαίτησης της παρ. 4.2.15. Ως προς την αναφορά των εμπειρογνωμόνων στις εικόνες για τα υδραυλικά κυκλώματα της σελ. 11 του Τεχνικού Φυλλαδίου No 1 (με παραπομπές) [σχετ. 5], παραπέμπουμε στην πρώτη παράγραφο της ίδιας σελίδας όπου γίνεται μνεία για το σημαντικότερο τμήμα των υδραυλικών σωληνώσεων όπως είναι οι σωληνώσεις ... και ρητώς αναγράφεται για το σύνολο των σωληνώσεων του κυκλώματος διεργασίας ... - στις οποίες περιλαμβάνονται και τα κυκλώματα αποιονισμένου νερού προς την ανεμογεννήτρια - ότι: «The sterilization chamber as well as the steam process piping are made of high quality ... 316 L stainless steel, a guarantee for long-term reliability and steam cleanliness.» [Μετάφραση: Ο θάλαμος αποστείρωσης καθώς και οι σωληνώσεις της διαδικασίας ... είναι κατασκευασμένοι από υψηλής ποιότητας, εγγύηση για μακροχρόνια αξιοπιστία και καθαρότητα] Βάσει των

Αριθμός απόφασης : 1901/2023

ανωτέρω, προκύπτει πέραν αμφιβολίας η πλήρωση της προδιαγραφής από την τεχνική προσφορά της Εταιρείας μας».

18. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή και η παρεμβαίνουσα αιτούνται την απόρριψη του σχετικού λόγου, υποστηρίζοντας, μεταξύ άλλων, ότι η προσφεύγουσα, προσπαθώντας να δημιουργήσει σύγχυση, ισχυρίζεται ότι καλύπτει την απαίτηση, ενώ από τα ευρείας κυκλοφορίας (Τεχνικό Φυλλάδιο 1 και Τεχνικό Φυλλάδιο 2 του κατασκευαστή της, προκύπτει ότι μόνο το κύκλωμα ... (steam process circuit) είναι σύμφωνο με την απαίτηση της προδιαγραφής. Μάλιστα στο τεχνικό φυλλάδιο 1 (σελ.11) εμφανίζονται με χρώμα μαύρο και χρυσό τμήματα του υδραυλικού κυκλώματος, γεγονός που αποδεικνύει πλήρως το αβάσιμο των ισχυρισμών της προσφεύγουσας (ότι ολόκληρο το υδραυλικό κύκλωμα του ... είναι κατασκευασμένο από). Επισημαίνουν δε ότι ολόκληρο το υδραυλικό κύκλωμα ενός ... αποτελείται από: Το κύκλωμα ... (steam process circuit), το κύκλωμα απιονισμένου νερού προς την αμογεννήτρια και το κύκλωμα αποσκληρωμένου νερού προς την αντλία κενού . Όπως προκύπτει από τα τεχνικά φυλλάδια του κατασκευαστή μόνο το κύκλωμα ... (steam process circuit) είναι σύμφωνο με την απαίτηση της προδιαγραφής.

19. Επειδή, όπως προκύπτει από το συνδυασμό των όρων της διακήρυξης και τα στοιχεία του φακέλου, ιδίως δε της προσφοράς της προσφεύγουσας, ο προσφερόμενος ... πληροί την εν λόγω προδιαγραφή, αφού δεν προκύπτει ότι κάποιο τμήμα του είναι κατασκευασμένο από άλλο υλικό αφού. Και τούτο, διότι στο φύλλο συμμόρφωσης αναγράφονται τα εξής: «ΕΝΟΤΗΤΑ 2 -Τεχνικό Φυλλάδιο No 1 (με παραπομπές), σελ. 7 Safety , design and strength - Τεχνικό Φυλλάδιο No 2 (με παραπομπές), σελ . 2 Chamber fine ... process pipes / Chamber piping with tri clamp fittings , σελ . 3- Sterilization chamber - Product Data ..., παρ. 6», όσον αφορά δε στην αποδεικτική ισχύ του εγγράφου Product Data ..., αυτό θα πρέπει να γίνει δεκτό ως επίσημο έγγραφο του κατασκευαστικού οίκου, το οποίο συμπληρώνει και επεξηγεί τα τεχνικά φυλλάδια, έχει συνταχθεί και πριν την υποβολή της προσφοράς και έχει υποβληθεί προσηκόντως με την προσφορά. Αντίθετη εκδοχή θα ισοδυναμούσε με παραδοχή ψευδών δηλώσεων εκ

Αριθμός απόφασης : 1901/2023

μέρους του κατασκευαστή, ενώ, σε κάθε περίπτωση, από τα τεχνικό φυλλάδιο στο οποίο υπήρχε παραπομπή (βλ. φύλλο συμμόρφωσης) προκύπτει ότι, πέραν των κυκλωμάτων διεργασίας ... και ο θάλαμος αποστείρωσης, καθώς και οι σωληνώσεις της διαδικασίας ..., είναι κατασκευασμένοι από υψηλής ποιότητας , γεγονός που είχε βεβαιωθεί με το έγγραφο Product Data. Σημειωτέον, για λόγους ίσου μέτρου κρίσης, ότι και η παρεμβαίνουσα στο φύλλο συμμόρφωσής της παραπέμπει συστηματικά στο έγγραφο MANUFACTURER'S STATEMENT, το οποίο έχει όμοιο χαρακτήρα και περιεχόμενο με το έγγραφο PRODUCT DATA, αφού πρόκειται για έγγραφο που επικεντρώνεται στη βεβαίωση πλήρωσης των ζητούμενων στο διαγωνισμό προδιαγραφών.

20. Επειδή, η προσφεύγουσα με το τρίτο λόγο της προσφυγής της, ως προς την απόδειξη της πλήρωσης της προδιαγραφής της παρ. 4.2.26 του Παραρτήματος II – Τεχνικές Απαιτήσεις – Προδιαγραφές προβάλλει τα εξής: «Με τον υπόψη λόγο ακύρωσης προσβάλλουμε την κρίση της Αναθέτουσας σύμφωνα με την οποία δεν δόθηκε απάντηση από την Εταιρεία μας στο σχετικό ερώτημά της αναφορικά με την πλήρωση της προδιαγραφής της παρ. 4.2.26, δεδομένου ότι η ερώτηση που απηύθυνε η ίδια Αναθέτουσα Αρχή δεν ήταν ορθώς διατυπωμένη. Ειδικότερα, αναφέρουμε ότι η ερώτηση δ' της υπ' αριθμ. 169/21.08.2023 επιστολής της Αναθέτουσας Αρχής [σχετ. 9] έχει ως εξής: «Να διευκρινίσετε αν φέρει χειριστήριο από την πλευρά φόρτωσης του ... για το άνοιγμα και το κλείσιμο της θύρας, όπως αναγράφεται στην παράγραφο 4.2.26 της (α) σχετικής διακήρυξης.». Σύμφωνα λοιπόν με την από 12.09.2023 εισήγηση των εμπειρογνομόνων, που αποτέλεσε τη δικαιολογητική βάση της απόρριψης της προσφοράς μας με την εδώ προσβαλλόμενη απόφαση, επειδή η ερώτηση δεν αναφέρθηκε στο εάν ο προσφερόμενος ... «διαθέτει ψηφιακό σύστημα ένδειξης της προόδου εκάστου προγράμματος ορατής εξ' αποστάσεως για τη διευκόλυνση του προσωπικού και η ένδειξη να είναι σε άλλο χρώμα σε περίπτωση δυσλειτουργίας ή βλάβης», ως έπρεπε, δεν δόθηκε και απάντηση από την Εταιρεία μας. Αρχικά, επισημαίνουμε το προφανές, ήτοι ότι δεν μπορεί να αποτελέσει βάση απόρριψης της προσφοράς η έλλειψη παροχής

Αριθμός απόφασης : 1901/2023

διευκρινίσεων λόγω της πλημμελούς διατύπωσης των διευκρινιστικών ερωτημάτων. Στην περίπτωση αυτή, επιβάλλεται η εκ νέου αποστολή του διευκρινιστικού ερωτήματος, προκειμένου να απαντηθεί από τον οικονομικό φορέα, και όχι η απόρριψη της προσφοράς του για την έλλειψη απάντησης σε ερώτηση που δεν του απευθύνθηκε! Πέραν όμως τούτου, εν προκειμένω, η Εταιρεία μας έχει απαντήσει με σαφήνεια σχετικά με το ζητούμενο της επίμαχης προδιαγραφής, ήτοι «να διαθέτει ψηφιακό σύστημα ένδειξης της προόδου εκάστου προγράμματος ορατής εξ' αποστάσεως για τη διευκόλυνση του προσωπικού και η ένδειξη να είναι σε άλλο χρώμα σε περίπτωση δυσλειτουργίας ή βλάβης». Όπως αναφέρεται και στο οικείο πεδίο του υποβληθέντος Εντύπου Συμμόρφωσης της Εταιρείας μας [σχετ. 8], γίνεται παραπομπή, προς απόδειξη της πλήρωσης της επίμαχης προδιαγραφής, στα κάτωθι: στη σελ. 3 του Τεχνικού Φυλλαδίου Νο 2 (με παραπομπές) [σχετ. 6], σχετικά με τα χαρακτηριστικά της οθόνης, όπως αναφέρεται στην παρακάτω παράγραφο: «PLC based control system: equipped with a 7" color touch-screen HMI. The color touch screen display is installed on the loading-side of the sterilizer at eye level allowing easy monitoring of all the cycles. During the cycle the display shows the estimated remaining time to the end of the cycle. An additional 7" HMI panel is installed on the unloading side on the double-door versions. It allows the operator to see the status of the sterilizer.» [Μετάφραση: Σύστημα ελέγχου με βάση το PLC: εξοπλισμένο με έγχρωμη οθόνη αφής HMI 7". Η έγχρωμη οθόνη αφής είναι εγκατεστημένη στην πλευρά φόρτωσης του ... στο ύψος των ματιών, επιτρέποντας την εύκολη παρακολούθηση όλων των κύκλων. Κατά τη διάρκεια του κύκλου στην οθόνη εμφανίζεται ο εκτιμώμενος χρόνος που απομένει μέχρι το τέλος του κύκλου. Ένα επιπλέον πάνελ ... είναι εγκατεστημένο στην πλευρά εκφόρτωσης στις εκδόσεις με διπλή πόρτα. Επιτρέπει στον χρήστη να δει την κατάσταση του ...] Στο Τεχνικό Φυλλάδιο Νο 3 (με παραπομπές) [σχετ. 7], όπου αποτυπώνεται το εν λόγω «χειριστήριο» (πίνακας χειρισμού με οθόνη αφής) (βλ. σελ. 15 - 3.6 Parts Identification, όπου εμφανίζεται το HMI – Operator Panel), και καταγράφεται η εμφάνιση των επιμέρους ενδείξεων επί της οθόνης, συμπεριλαμβανομένων και των διαφορετικών χρωμάτων αυτών -

Αριθμός απόφασης : 1901/2023

κόκκινο για τις προειδοποιήσεις (“alarms”) δυσλειτουργίας, βλάβης, κλπ- (βλ. σελ. 22-26 5.3. Main menu page, 5.5. Cycle management και σελ. 29 5.7. Last cycle menu, σελ. 30 31 5.8. Alarms Manage και 5.9. Legenda). Συνεπώς, και ανεξαρτήτως της πλημμέλειας της διατύπωσης της διευκρινιστικής ερώτησης της Αναθέτουσας Αρχής, η Εταιρεία μας έχει αποδείξει πλήρως και προσηκόντως την πλήρωση της επίμαχης προδιαγραφής με τα υποβληθέντα στον Διαγωνισμό έγγραφα».

21. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή και η παρεμβαίνουσα αιτούνται την απόρριψη του σχετικού λόγου, υποστηρίζοντας, μεταξύ άλλων, ότι από τις απαντήσεις της προσφεύγουσας «δεν καθίσταται σαφές κατά πόσο είναι ορατές στον χειριστή οι ενδείξεις του ψηφιακού συστήματος ενδείξεων εξ αποστάσεως».

22. Επειδή, από την επισκόπηση των αναφερόμενων στο φύλλο συμμόρφωσης, τις σχετικές παραπομπές και τις διευκρινίσεις που παρασχέθηκαν από την προσφεύγουσα, όπως αυτές αναφέρονται ως άνω, δεν καταλείπεται αμφιβολία ως προς την πλήρωση της συγκεκριμένης απαίτησης, ούτε, εξάλλου, αιτιολογείται από την Αναθέτουσα Αρχή ποιο ακριβώς σημείο της υπό κρίση προδιαγραφής δεν καλύπτεται, αφού στο προσκομισθέν με την προσφορά Τεχνικό Φυλλάδιο 2 αναφέρεται «. Η έγχρωμη οθόνη αφής είναι εγκατεστημένη στην πλευρά φόρτωσης του ... στο ύψος των ματιών, επιτρέποντας την εύκολη παρακολούθηση όλων των κύκλων. Κατά τη διάρκεια του κύκλου στην οθόνη εμφανίζεται ο εκτιμώμενος χρόνος που απομένει μέχρι το τέλος του κύκλου. Ένα επιπλέον πάνελ ... είναι εγκατεστημένο στην πλευρά εκφόρτωσης στις εκδόσεις με διπλή πόρτα. Επιτρέπει στον χρήστη να δει την κατάσταση του ...». Συνεπώς, ο σχετικός λόγος πρέπει να γίνει δεκτός.

23. Επειδή, η προσφεύγουσα με το τέταρτο λόγο της προσφυγής της, ως προς την απόδειξη της πλήρωσης της προδιαγραφής της παρ. 4.2.27 του Παραρτήματος II – Τεχνικές Απαιτήσεις – Προδιαγραφές προβάλλει τα εξής: «Με την πέμπτη κατά σειρά παρατήρησή τους, οι εμπειρογνώμονες εισηγήθηκαν την απόρριψη της τεχνικής μας προσφοράς, μεταξύ άλλων, και

Αριθμός απόφασης : 1901/2023

για τον λόγο ότι η απάντηση που έδωσε η Εταιρεία μας στην πέμπτη διευκρινιστική ερώτηση εστιάστηκε στα μανόμετρα και δεν έγινε αναφορά στις δύο ζητούμενες από την προδιαγραφή της παρ. 4.2.27 μηχανικές βαλβίδες ασφαλείας, συνεπώς δεν αποδείχθηκε η ύπαρξη των δύο βαλβίδων, η οποία (ύπαρξη) κατά τους εμπειρογνώμονες αναφέρεται μόνο (!) στο product data, και σε κανένα άλλο επίσημο έγγραφο του κατασκευαστή. Αρχικά, αναφέρουμε ότι με την ερώτηση ε' της υπ' αριθμ. 169/21.08.2023 επιστολής της Αναθέτουσας Αρχής [σχετ. 9], ζητήθηκε από την Εταιρεία μας «διευκρίνηση όσον αφορά την ύπαρξη δύο μανόμετρων, όπως αναγράφεται στην παράγραφο 4.2.27 της (α) σχετικής διακήρυξης , αφού αναφέρεται στο Product data παρ.12 , αλλά όχι στο επίσημο φυλλάδιο του κατασκευαστή». Είναι λοιπόν προφανής ο λόγος που η απάντηση της Εταιρείας μας εστιάστηκε στα μανόμετρα, και όχι στις βαλβίδες ασφαλείας για τις οποίες ουδέποτε ερωτηθήκαμε. Σε κάθε περίπτωση, όπως αναφέρουν και οι ίδιοι οι εμπειρογνώμονες, η ύπαρξη των δύο μηχανικών βαλβίδων ασφαλείας αποδεικνύεται δια παραπομπής στο επίσημο έγγραφο «Product Data ... (και μετάφραση)» [σχετ. 4, παρ.12] του κατασκευαστικού οίκου, όπου αναγράφεται ρητώς: «12. It is equipped with mechanical safety valves for the chamber and the jacket.» [Μετάφραση: Είναι εξοπλισμένο με μηχανικές βαλβίδες ασφαλείας για το θάλαμο και το μανδύα.] [...] Τέλος, αναφέρουμε ότι και η ίδια η Διακήρυξη ρητώς αναφέρει ότι η πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών αποδεικνύεται με αντίστοιχες παραπομπές στα επίσημα φυλλάδια του κατασκευαστικού οίκου (prospectus, productdata, manual κλπ) (βλ. παρ. 5.1.4 του Παραρτήματος II – Τεχνικές Απαιτήσεις – Προδιαγραφές). Δεν δύναται λοιπόν η Αναθέτουσα Αρχή να παραγνωρίζει το κανονιστικό πλαίσιο που έχει θέσει, επί τη βάση της αυθαίρετης κρίσης των υπαλλήλων της. Αφ' ής στιγμής λοιπόν επιβεβαιώνεται από τον ίδιο τον οίκο, με επίσημο έγγραφό του, η πλήρωση της προδιαγραφής, πράγμα που αναγνωρίζεται και στην συμπροσβαλλόμενη εισήγηση των εμπειρογνομόνων, η κρίση των τελευταίων ότι απαιτείται αναφορά/απόδειξη και σε έτερο επίσημο έγγραφο του κατασκευαστικού οίκου είναι αβάσιμη και ως εκ τούτου ακυρωτέα».

Αριθμός απόφασης : 1901/2023

24. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή και η παρεμβαίνουσα αιτούνται την απόρριψη του σχετικού λόγου.

25. Επειδή, από την επισκόπηση των αναφερόμενων στο φύλλο συμμόρφωσης, τις σχετικές παραπομπές και τις διευκρινίσεις που παρασχέθηκαν από την προσφεύγουσα, όπως αυτές αναφέρονται ως άνω, δεν καταλείπεται αμφιβολία ως προς την πλήρωση της συγκεκριμένης απαίτησης, όσον αφορά δε στην αποδεικτική ισχύ του εγγράφου Product Data ..., αυτό θα πρέπει να γίνει δεκτό ως επίσημο έγγραφο του κατασκευαστικού οίκου, το οποίο συμπληρώνει και επεξηγεί τα τεχνικά φυλλάδια, έχει συνταχθεί και πριν την υποβολή της προσφοράς και έχει υποβληθεί προσηκόντως με την προσφορά. Αντίθετη εκδοχή θα ισοδυναμούσε με παραδοχή ψευδών δηλώσεων εκ μέρους του κατασκευαστή. Συνεπώς, ο σχετικός λόγος πρέπει να γίνει δεκτός.

26. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον πέμπτο λόγο της προσφυγής της, ως προς την απόδειξη της πλήρωσης της προδιαγραφής της παρ. 4.2.29 του Παραρτήματος II – Τεχνικές Απαιτήσεις – Προδιαγραφές προβάλλει τα εξής: «Με την υπ' αριθμ. 169/21.08.2023 επιστολή της Αναθέτουσας Αρχής [σχετ. 9] ζητήθηκε από την Εταιρεία μας διευκρίνηση ως προς το «εάν η εκτύπωση πραγματοποιείται και κατά την διάρκεια της εκτέλεσης του προγράμματος σταδιακά και όχι μόνο μετά την ολοκλήρωση του, όπως αναγράφεται στην παράγραφο 4.2.29 της (α) σχετικής διακήρυξης, αφού παρότι στο Product Data παρ.12 αναφέρει ότι ο εκτυπωτής εκτυπώνει κατά την εξέλιξη των κύκλων , στο τεχνικό φυλλάδιο no 2, αναγράφεται “ At the end of the cycle the impact printer...”».Με την υπ' αριθμ. πρωτ. 35754/31.08.2023 επιστολή μας [σχετ. 10], επιβεβαιώσαμε τη δυνατότητα εκτύπωσης τόσο κατά τα επιμέρους στάδια όσο και μετά την ολοκλήρωση του κύκλου, όπως άλλωστε προκύπτει από τις παραπομπές στο σχετικό πεδίο του Φύλλο Συμμόρφωσής μας, ήτοι η εκτύπωση μετά την ολοκλήρωση του κύκλου από το Τεχνικό Φυλλάδιο No 2 (με παραπομπές) [σχετ. 6], η δε εκτύπωση κατά στάδια από το Product Data ... (και μετάφραση) [σχετ. 4]. Και οι δύο παραπομπές είχαν αναγραφεί ρητώς στο οικείο πεδίο του Φύλλου Συμμόρφωσης της Εταιρείας, προκειμένου να καταδειχθεί η εν λόγω δυνατότητα της εκτύπωσης σε διαφορετικά στάδια της

Αριθμός απόφασης : 1901/2023

διαδικασίας. Η κρίση των εμπειρογνομόνων ότι τελικώς πρόκειται για απόκλιση και ότι μόνη «έγκυρη» είναι η περιγραφή του Τεχνικού Φυλλάδιου 2, είναι αυθαίρετη και αβάσιμη. Κι αυτό γιατί αφενός δεν νοείται να τίθεται υπό αμφισβήτηση, κατά την προσωπική γνώμη του κάθε υπαλλήλου, ένα επίσημο έγγραφο του κατασκευαστικού οίκου του προϊόντος, όπως είναι το product data, αφετέρου, όπως είναι γνωστό τοις πάσι, δεν μπορεί να απαιτηθεί τα προωθητικά τεχνικά φυλλάδια να καταγράφουν επακριβώς και στο σύνολό τους όλα τα επιμέρους τεχνικά χαρακτηριστικά των προϊόντων τους, για τα οποία άλλωστε δίνεται η δυνατότητα να καταρτίζονται τα product data από τον κατασκευαστικό οίκο ad hoc προκειμένου να επιβεβαιώνεται η πλήρωση (ή μη) της απαίτησης των εκάστοτε τεχνικών προδιαγραφών. Εν προκειμένω λοιπόν και δεδομένου ότι από το Τεχνικό Φυλλάδιο 2 πρόκυπτε σαφώς μόνο η εκτύπωση στο τέλος κάθε κύκλου, ζητήθηκε από τον κατασκευαστικό οίκο να επιβεβαιώσει την πλήρωση ή μη της απαίτησης εκτύπωσης κατά τα ενδιάμεσα στάδια του κύκλου, το οποίο και επιβεβαιώθηκε στην παρ. 14 του Product Data ... (και μετάφραση)» [σχετ. 4] όπου αναγράφεται: «14. The printer works with thermal paper and the printouts can be kept for many years. The printout is executed during the cycle. », [Μετάφραση: «14. Ο εκτυπωτής λειτουργεί με θερμικό χαρτί και οι εκτυπώσεις μπορούν να διατηρηθούν για πολλά χρόνια. Η εκτύπωση εκτελείται κατά τη διάρκεια του κύκλου.»]. Από την εν λόγω παραπομπή τεκμηριώνεται πλήρως από επίσημο έγγραφο του κατασκευαστικού οίκου η δυνατότητα εκτύπωσης σταδιακά, οπότε η αντίθετη κρίση της Αναθέτουσας Αρχής είναι ακυρωτέα ως αβάσιμη».

27. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή και η παρεμβαίνουσα αιτούνται την απόρριψη του σχετικού λόγου, υποστηρίζοντας, μεταξύ άλλων, ότι «δημιουργείται ασυμφωνία και ασάφεια των δηλώσεων της προσφεύγουσας ανάμεσα στο επίσημο τεχνικό φυλλάδιο του κατασκευαστή και στο Product Data που αποτελεί ένα έγγραφο – βεβαίωση. Το τεχνικό φυλλάδιο έχει μεγαλύτερη βαρύτητα και υπερισχύει έναντι του Product Data, καθώς τα τεχνικά φυλλάδια αποδεικνύουν κατά τρόπο πλήρη και αδιαμφισβήτητο τη συμμόρφωση του προσφερόμενου προϊόντος με τις τεχνικές απαιτήσεις».

Αριθμός απόφασης : 1901/2023

28. Επειδή, εν προκειμένω, δεδομένου ότι από το Τεχνικό Φυλλάδιο 2 πρόκυπτε σαφώς μόνο η εκτύπωση στο τέλος κάθε κύκλου, ζητήθηκε από τον κατασκευαστικό οίκο να επιβεβαιώσει την πλήρωση ή μη της απαίτησης εκτύπωσης κατά τα ενδιάμεσα στάδια του κύκλου, το οποίο και επιβεβαιώθηκε στην παρ. 14 του Product Data ... (και μετάφραση) όπου αναγράφεται: «14. The printer works with thermal paper and the printouts can be kept for many years. The printout is executed during the cycle. », [Μετάφραση: «14. Ο εκτυπωτής λειτουργεί με θερμικό χαρτί και οι εκτυπώσεις μπορούν να διατηρηθούν για πολλά χρόνια. Η εκτύπωση εκτελείται κατά τη διάρκεια του κύκλου.»]. Από την εν λόγω παραπομπή τεκμηριώνεται πλήρως από επίσημο έγγραφο του κατασκευαστικού οίκου η δυνατότητα εκτύπωσης σταδιακά, όσον δε αφορά στην αποδεικτική ισχύ του εγγράφου Product Data ..., 'όπως ήδη έγινε δεκτό ανωτέρω, αυτό θα πρέπει να γίνει δεκτό ως επίσημο έγγραφο του κατασκευαστικού οίκου, το οποίο συμπληρώνει και επεξηγεί τα τεχνικά φυλλάδια, έχει συνταχθεί και πριν την υποβολή της προσφοράς και έχει υποβληθεί προσηκόντως με την προσφορά. Συνεπώς, ο σχετικός λόγος πρέπει να γίνει δεκτός.

29. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον έκτο λόγο της προσφυγής της, ως προς την απόδειξη της πλήρωσης της προδιαγραφής της παρ. 4.2.31 του Παραρτήματος II – Τεχνικές Απαιτήσεις – Προδιαγραφές προβάλλει τα εξής: «Σύμφωνα με την προσβαλλόμενη απόφαση, η Εταιρεία μας δεν απέδειξε την πλήρωση της εν λόγω προδιαγραφής κατά το μέρος που αφορά στην ύπαρξη προγραμμάτων, τουλάχιστον επτά (7), με προκαθορισμένες επιλογές από τον κατασκευαστή. Η απόφαση αυτή στηρίζεται σε μία αναφορά του Τεχνικού Φυλλαδίου Νο 2 (με παραπομπές) [σχετ. 6], στο οποίο γίνεται αναφορά στις προκαθορισμένες κατηγορίες κύκλων αποστείρωσης και όχι σε προκαθορισμένες θέσεις προγραμμάτων. Ειδικότερα, όπως διευκρινίσαμε και με την υπ' αριθμ. πρωτ. 35754/31.08.2023 επιστολή μας [σχετ. 10], η αναφορά του Τεχνικού Φυλλαδίου Νο 2 (με παραπομπές) [σχετ. 6] έχει να κάνει με τον προγραμματισμό των σε δύο (2) κατηγορίες κύκλων αποστείρωσης, στους 134ο C και 121ο C αντίστοιχα, για την κάλυψη των αναγκών του τμήματος, σύμφωνα με τη συνήθη πρακτική των Τμημάτων

Αριθμός απόφασης : 1901/2023

Κεντρικής Αποστείρωσης αλλά και την Ευρωπαϊκή και Διεθνή Πρακτική. Μάλιστα, όπως επεξηγήθηκε και στην διευκρινιστική επιτολή μας, και ο προσφερόμενος ... θα παραδοθεί με:–τουλάχιστον πέντε (5) βασικά (basic) προγράμματα, σε προκαθορισμένες από το εργοστάσιο θέσεις, αναφερόμενα εδώ ενδεικτικά: Πρόγραμμα 134ο C για ακάλυπτα εργαλεία. Πρόγραμμα 134ο C για πακεταρισμένα αυλωτά εργαλεία. Πρόγραμμα 134ο C για πορώδη υλικά και ιματισμό. Πρόγραμμα 121ο C για πακεταρισμένα εργαλεία θερμοευαίσθητα (π.χ. ελαστικά). Πρόγραμμα 121ο C για πακεταρισμένα αυλωτά εργαλεία θερμοευαίσθητα (π.χ. ελαστικά). [Τα υπόλοιπα προκαθορισμένα (“predefined”) προγράμματα (βλ. και Τεχνικό Φυλλάδιο No 2, σελ. 1) αφορούν σε πιο εξειδικευμένα προγράμματα που σπανίως χρησιμοποιούνται για αυτό και δεν αναφέρθηκαν ονομαστικά στην απάντησή μας, πράγμα άλλωστε που δεν απαιτούνταν εκ της Διακήρυξης, καθώς και τρία (3) προγράμματα ελέγχου (test/service cycles) σε προκαθορισμένες θέσεις, ήτοι: Πρόγραμμα τεστ BOWIE/DICK. Πρόγραμμα τεστ στεγανότητας (Leak test). Πρόγραμμα τεστ αυλωτών εργαλείων (Hollow Load test) το οποίο αποτελεί συγκριτικό πλεονέκτημα έναντι ανταγωνιστικών ..., αλλά και ένα (1) πρόγραμμα συντήρησης σε επίσης προκαθορισμένη θέση. Επεξηγηματικά, και πέραν των παραπομπών στο Έντυπο Συμμόρφωσης, παραπέμψαμε και στο Τεχνικό Φυλλάδιο No 3 [σχετ. 7], ήτοι το User manual του μηχανήματος (βλ. σελ. 40-41). Περαιτέρω και προς άρση κάθε τυχόν αμφιβολίας, παραπέμπουμε και στη σελ. 1 του Τεχνικού Φυλλαδίου No 2 (με παραπομπές) [σχετ. 6], όπου στην παράγραφο “DESCRIPTION” αναγράφεται ρητώς “65 programs, 15 pre-defined and other 50 can be set according to customer needs” [ΜΕΤΑΦΡΑΣΗ: «65 προγράμματα, 15 προκαθορισμένα και 50 μπορούν να “σεταριστούν” ανάλογα με τις ανάγκες του πελάτη»] Σύμφωνα, με τα παραπάνω, η Εταιρεία μας απέδειξε προσηκόντως την απαίτηση για τουλάχιστον επτά (7) προκαθορισμένες επιλογές στις θέσεις των προγραμμάτων. Η μη ονομαστική αναφορά των εν λόγω προκαθορισμένων προγραμμάτων δεν επηρεάζει την πλήρωση της επίμαχης προδιαγραφής καθώς δεν υπήρχε σχετική απαίτηση στην Διακήρυξη, και άρα δεν ζητήθηκε

Αριθμός απόφασης : 1901/2023

από τον κατασκευαστικό οίκο η αποστολή λίστας με τα προκαθορισμένα προγράμματα».

30. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή και η παρεμβαίνουσα αιτούνται την απόρριψη του σχετικού λόγου, υποστηρίζοντας, μεταξύ άλλων, ότι «Λαμβάνοντας υπόψη το σχετικό (κστ) (Δ26) τεχνικό φυλλάδιο No 2 που προσκόμισε η προσφεύγουσα, όπου στη σελ. 6 αναφέρεται ότι: «The control system includes #2 pre-programmed and validated working sterilizing cycles, #3 test/service cycles and #50 additional cycles», συνάγεται ότι μόνο δύο (2) προγράμματα αποστείρωσης και τρία (3) προγράμματα ελέγχου είναι οι προκαθορισμένες επιλογές από τον κατασκευαστή. Επίσης, στην σελ. 4 του σχετικού (κστ) (Δ26) τεχνικού φυλλαδίου No 2 αναγράφονται αναλυτικά οι παράμετροι των δύο (2) προκαθορισμένων επιλογών του κατασκευαστή, με αποτέλεσμα να αναλύεται και η ταυτότητα των προγραμμάτων και το γεγονός ότι ο κατασκευαστής δεν αναφέρεται σε γενικές κατηγορίες κύκλων αποστείρωσης, αλλά σε συγκεκριμένα προγράμματα. Επιπροσθέτως, τα επιπλέον προγράμματα που δηλώνει η προσφεύγουσα, δεν αποτελούν προκαθορισμένες επιλογές από τον κατασκευαστή (απαίτηση της προδιαγραφής), αλλά προγράμματα τα οποία θα διαμορφωθούν – παραμετροποιηθούν στο χώρο εγκατάστασης του ... (custom programs). Πιο συγκεκριμένα, στο σχετικό (κζ) (Δ27) τεχνικό φυλλάδιο No 1 που προσκόμισε η προσφεύγουσα, αναφέρεται ότι: «Custom programs: process need to be validated under customer responsibility», συνεπώς απαιτείται τα εν λόγω προγράμματα να προστεθούν στο χώρο εγκατάστασης του ... (νοσοκομείο), με ειδική διαδικασία υπό την ευθύνη του χειριστή – αγοραστή. Ακόμη, στην σελ. 1 του σχετικού (κστ) (Δ26) τεχνικού φυλλαδίου No 2 αναγράφονται: «65 programs, 15 pre-defined and other 50 that can be set according to the costumes needs», δηλαδή δεκαπέντε (15) προκαθορισμένα προγράμματα, για τα οποία δεν γίνεται ειδικότερη και πιο αναλυτική αναφορά σε άλλο σημείο του εν λόγω τεχνικού φυλλαδίου.

31. Επειδή, από τη μελέτη του φακέλου, σε συνδυασμό με τις απόψεις της Αναθέτουσας Αρχής, προκύπτει ότι ο προσφερόμενος από την προσφεύγουσα ... διαθέτει, σύμφωνα με το τεχνικό του φυλλάδιο, δεκαπέντε

Αριθμός απόφασης : 1901/2023

(15) προκαθορισμένα προγράμματα, όπως, άλλωστε, συνομολογεί και η Αναθέτουσα Αρχή με τις απόψεις της, συνεπώς, αβασίμως υποστηρίζεται από την Αναθέτουσα Αρχή ότι τα προκαθορισμένα προγράμματα είναι μόνο 5. Επομένως, ο σχετικός λόγος θα πρέπει να γίνει δεκτός.

32. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, να απορριφθεί η παρέμβαση, να ακυρωθεί η προσβαλλομένη απόφαση, κατά το μέρος που απέρριψε την τεχνική προσφορά της προσφεύγουσας και να επιστραφεί το παράβολο που κατατέθηκε για την προσφυγή.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την αρ. ΑΔ ... 13 Οκτ 23 απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής, κατά το μέρος που απέρριψε την τεχνική προσφορά της προσφεύγουσας.

Διατάσσει την επιστροφή του παραβόλου που κατέβαλε η προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 30-11-2023 και 02.12.2023 και εκδόθηκε στις 21-12-2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος
Ιωάννης Λαμπρόπουλος

Η γραμματέας
Φωτεινή Μαραντίδου