

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ  
4<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 15 Δεκεμβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 06.11.2023 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1746/08.11.2023 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...», που εδρεύει στο «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του «...» και δη κατά της με αριθμ. πρωτ. «...» της ως άνω αναθέτουσας αρχής, καθ' ο μέρος προσβάλλεται διά της ασκηθείσας προσφυγής και ειδικότερα, αναφορικά με τις τεχνικές προδιαγραφές για τα είδη με α/α 5, 7, 11, 12 και 13 της υπό ανάθεση σύμβασης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,

σκέφτηκε κατά τον 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 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...» και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. 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.

## Αριθμός απόφασης: 18/2024

3. Επειδή, όπως προκύπτει από τα μηνύματα που έχουν αναρτηθεί μέσω του συνδέσμου «Επικοινωνία» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (με α/α συστήματος «...»), η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή, διά του με αριθμ. πρωτ. 15491/6049/22.11.2023 εγγράφου της, εκπροθέσμως διατυπώνει τις απόψεις της επί της προσφυγής και επομένως απαραδέκτως, δοθέντος ότι σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 365 του ν.4412/2016, η αναθέτουσα αρχή «Διαβιβάζει στην ΑΕΠΠ, το αργότερο εντός δεκαπέντε (15) ημερών από την ημέρα κατάθεσης (ενν. της προσφυγής), ... τις απόψεις της επί της προσφυγής.»

4. Επειδή, με την με αριθμ. πρωτ. «...» Διακήρυξη προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την προμήθεια «...» για τις ανάγκες του «...» για ένα (01) έτος, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα προσφορά βάσει τιμής, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 39.221,13 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ο οποίος διαγωνισμός αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 26.10.2023 με Α.Δ.Α.Μ. «...», καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό αριθμό «...». Παραπονείται η ώδε προσφεύγουσα, διά της ασκηθείσας προσφυγής της, ότι έχει την πρόθεση να συμμετάσχει στον επίδικο διαγωνισμό, υποβάλλοντας προσφορά για ορισμένα από τα είδη που προκηρύσσονται στην επίμαχη διακήρυξη, προσφέροντας ειδικότερα τα προϊόντα με την εμπορική ονομασία «...» (στους τύπους «...», «...» και «...»), τα οποία και εισάγει, προϊόντα που πληρούν τα τιθέμενα στην διακήρυξη κριτήρια τόσο όσον αφορά τις ιδιότητές τους, αλλά και κατ' ουσίαν, όσον αφορά στις ελάχιστες διαστάσεις τους. Ωστόσο, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι βλάπτεται από την προσβαλλόμενη πράξη καθώς, για τις προσβαλλόμενες πέντε (5) κατηγορίες ειδών, η αναθέτουσα αρχή διά της προσβαλλομένης, αναιτιολόγητα επιστημονικά, αφού οι σχετικές απαιτήσεις δεν στηρίζονται σε ιατρικά ή επίκαιρα επιστημονικά δεδομένα ή συμπεράσματα και πάντως "φωτογραφικά" απευθύνεται τελικά μόνο σε μία (1) εταιρεία, τη μοναδική που εισάγει και εμπορεύεται στην Ελληνική επικράτεια «...» που έχουν τις συγκεκριμένες ιδιότητες και ιδίως διαστάσεις «...», οι οποίες, μάλιστα, ζητούνται αποκλειστικά, χωρίς οιαδήποτε

## Αριθμός απόφασης: 18/2024

παρέκκλιση, ήτοι την εταιρεία με την επωνυμία «...». Πιο συγκεκριμένα, στρέφεται η προσφεύγουσα διά της ασκηθείσας προσφυγής της κατά των ορισθεισών προδιαγραφών των κάτωθι προϊόντων της διακήρυξης, όπως αυτά περιγράφονται στο παράρτημα Ι αυτής (φυσικό και οικονομικό αντικείμενο της σύμβασης) και με τίτλο "... "CPV: «...»": Τα με αύξ. αρ. 5 και 7 είδη, καθώς και τα με αύξ. αρ. 11, 12 και 13 είδη. Προσέτι, η προσφεύγουσα, δοθέντος ότι δραστηριοποιείται στο αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, μετ' εννόμου συμφέροντος, καταρχήν, ασκεί την υπό κρίση προσφυγή, ισχυριζόμενη ότι μη νομίμως στερείται της δυνατότητας να συμμετάσχει προσηκόντως στον εν λόγω διαγωνισμό, καθότι η υποβολή προσφοράς από πλευράς της σε αυτό το πλαίσιο, καθίσταται ουσιωδώς δυσχερής για τα παραπάνω είδη, εξαιτίας του περιοριστικού τρόπου με τον οποίο ορίσθηκαν οι προδιαγραφές των ως άνω υπό προμήθεια ειδών.

5. Επειδή, στην προσβαλλόμενη διακήρυξη, προβλέπονται τα εξής: «2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης, για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας της προμήθειας ανά είδος/ τμήμα. Δεν επιτρέπονται εναλλακτικές προσφορές. [...] 2.4.3.2 Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις τεχνικές προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο "Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές" του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται.» Περαιτέρω, στο Παράρτημα Ι με τίτλο «Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης» της οικείας διακήρυξης, προβλέπεται: ... «...» υδροτριχοειδικής απορρόφησης, με απορροφητικό στρώμα από ίνες πολυμερούς και κυτταρίνης που μετατρέπει το εξίδρωμα σε gel και το συγκρατεί και σε πίεση. Να έχει στρώμα επαφής που να αποτρέπει την δημιουργία gel στην επιφάνεια του έλκους. Από μικρό έως μεγάλο εξίδρωμα. Με περιμετρικό κολλητικό από υποαλλεργικό υλικό. ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΜΕΝΑ ΚΟΛΛΗΤΙΚΑ 15X15 [...] 7.311422 «...» υδροτριχοειδικής απορρόφησης, με απορροφητικό στρώμα από ίνες πολυμερούς και κυτταρίνης που μετατρέπει το εξίδρωμα σε gel και το συγκρατεί και σε πίεση. Να έχει στρώμα επαφής που να αποτρέπει την δημιουργία gel στην επιφάνεια του έλκους. Από μικρό

## Αριθμός απόφασης: 18/2024

έως μεγάλο εξίδρωμα. Με περιμετρικό κολλητικό από υποαλλεργικό υλικό ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΜΕΝΑ ΚΟΛΛΗΤΙΚΑ 20Χ20 [...] 11. 311885 Αφρώδη «...» σταδιακής απελευθέρωσης υδροενεργού αργύρου, ομοιογενώς κατανεμημένου αφρώδους (χωρίς σουλφαδιαζίνη) από πολυμερές υψηλής απορροφητικότητας, το αφρώδες τμήμα του «...» κατά την απορρόφηση του εξιδρώματος να εκτείνεται έτσι ώστε να είναι σε άμεση και συνεχή επαφή με τα τοιχώματα του έλκους, χωρίς την παρεμβολή (άλλων στρωμάτων, με εξωτερική επικάλυψη πολυουρεθάνης και περιμετρικά κολλητικό από φυσικό υποαλλεργικό υλικό κολλητικό 12,5Χ12,5 12. ... Αφρώδη «...» σταδιακής απελευθέρωσης υδροενεργού αργύρου, ομοιογενώς κατανεμημένου αφρώδους (χωρίς σουλφαδιαζίνη) από πολυμερές υψηλής απορροφητικότητας με εξωτερική επικάλυψη πολυουρεθάνης, το αφρώδες τμήμα του «...» κατά την απορρόφηση του εξιδρώματος να εκτείνεται έτσι ώστε να είναι σε άμεση και συνεχή επαφή με τα τοιχώματα του έλκους, χωρίς την παρεμβολή άλλων στρωμάτων έτσι ώστε να εξασφαλίζεται η καλύτερη διαχείριση του εξιδρώματος και περιμετρικά κολλητικό από φυσικό υποαλλεργικό υλικό κολλητικό 18Χ18 13. ... Αφρώδη «...» σταδιακής απελευθέρωσης υδροενεργού αργύρου, ομοιογενώς κατανεμημένου αφρώδους (χωρίς σουλφαδιαζίνη) από πολυμερές υψηλής απορροφητικότητας εξωτερική επικάλυψη πολυουρεθάνης, το αφρώδες τμήμα του «...» κατά την απορρόφηση του εξιδρώματος να εκτείνεται έτσι ώστε να είναι σε άμεση και συνεχή επαφή με τα τοιχώματα του έλκους χωρίς την παρεμβολή άλλων στρωμάτων έτσι ώστε να εξασφαλίζεται η καλύτερη διαχείριση του εξιδρώματος και περιμετρικά κολλητικό από φυσικό υποαλλεργικό υλικό κολλητικό 23Χ23 Ειδικό σχήμα κόκκυγα».

6. Επειδή, όπως γίνεται δεκτό, οι κανονιστικές ρυθμίσεις, όπως οι θεσπιζόμενοι με την διακήρυξη διαγωνισμού όροι, δεν χρήζουν, ως εκ της φύσεώς τους, αιτιολογίας (βλ. ΕΑ ΣτΕ 918/2003, 876/2004), η Διοίκηση είναι, κατ' αρχήν ελεύθερη να διαμορφώνει κατά την κρίση της τους όρους της διακηρύξεως ως προς τα προς προμήθεια είδη, καθορίζοντας τα ειδικότερα τεχνικά χαρακτηριστικά τους και τις ανάγκες της υπηρεσίας από ποσοτική και ποιοτική άποψη, ενώ θα πρέπει να θεωρείται ότι απαραδέκτως αμφισβητείται από τον προτιθέμενο να μετάσχει στο διαγωνισμό η σκοπιμότητα της

## **Αριθμός απόφασης: 18/2024**

θεσπίσεως επί μέρους όρων και τεχνικών προδιαγραφών (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 434/2008). Και τούτο διότι όταν ο προτιθέμενος να μετάσχει στο διαγωνισμό επικαλείται λόγους με τους οποίους επιχειρεί, υπό την μορφή γενικής αμφισβήτησης της νομιμότητας συγκεκριμένων όρων της διακήρυξης, να προσδιορίσει, κατά τις δικές του δυνατότητες, τα προς προμήθεια είδη και να καθορίσει, βάση δικών του εκτιμήσεων, τα κριτήρια για την ανάδειξη του αναδόχου, αυτοί οι λόγοι είναι απορριπτέοι ως απαράδεκτοι (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 307/2007). Ετέρωθεν και στην περίπτωση αυτή, οι τεχνικές προδιαγραφές ελέγχονται από την άποψη της τήρησης της αρχής της ίσης μεταχείρισης και της απαγόρευσης των διακρίσεων, καθώς και της αρχής της αναλογικότητας (βλ. ΣΤΕ 189/2015, ΕΑ ΣΤΕ 124/2015, 9/2015, 354/2014 κ.ά.), σε κάθε δε περίπτωση θα πρέπει να εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων στη διαδικασία σύναψης της σύμβασης και να μην εισάγουν αδικαιολόγητα εμπόδια στην ανάπτυξη υγιούς ανταγωνισμού, υπό την έννοια ότι οφείλουν να αποφεύγουν διατάξεις που οδηγούν σε τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού μέσω απαιτήσεων που ευνοούν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα, μέσω της ενσωμάτωσης σε αυτή χαρακτηριστικών που διακρίνουν συνήθως τα προϊόντα/υπηρεσίες του τελευταίου, ούτε να συνεπάγονται αδικαιολόγητους φραγμούς στην ελεύθερη ανάπτυξη του ανταγωνισμού (βλ. ΕΣ 2402/2010).

7. Επειδή, εξάλλου, στο άρθρο 54 του ν. 4412/2016" Δημόσιες Συμβάσεις Έργων Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 214/25/ΕΕ) ΦΕΚ Α' 200/24.10.16" ορίζεται: «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περ.1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α' παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών. Τα χαρακτηριστικά αυτά μπορεί επίσης να αναφέρονται στη συγκεκριμένη διαδικασία ή μέθοδο παραγωγής ή παροχής των ζητούμενων έργων, αγαθών ή υπηρεσιών ή σε ειδική διαδικασία άλλου σταδίου του κύκλου ζωής τους, ακόμη και αν οι παράγοντες αυτοί δεν αποτελούν μέρος της υλικής τους υπόστασης, υπό την προϋπόθεση ότι συνδέονται με το αντικείμενο της σύμβασης και είναι ανάλογα με την αξία και τους σκοπούς της. Οι τεχνικές προδιαγραφές μπορούν επίσης να καθορίζουν αν απαιτείται μεταβίβαση

## Αριθμός απόφασης: 18/2024

δικαιωμάτων διανοητικής ιδιοκτησίας. Για όλες τις συμβάσεις που προορίζονται για χρήση από φυσικά πρόσωπα είτε πρόκειται για το ευρύ κοινό είτε για το προσωπικό της αναθέτουσας αρχής, οι τεχνικές προδιαγραφές, καταρτίζονται με τρόπο ώστε να λαμβάνουν υπόψη κριτήρια προσβασιμότητας για άτομα με αναπηρίες ή το σχεδιασμό για όλους τους χρήστες. Αν έχουν υιοθετηθεί υποχρεωτικές απαιτήσεις προσβασιμότητας δυνάμει νομοθετικής πράξης της Ένωσης, οι τεχνικές προδιαγραφές, όσον αφορά τα κριτήρια προσβασιμότητας για άτομα με αναπηρίες ή τον σχεδιασμό για όλους τους χρήστες, καθορίζονται με παραπομπή στις εν λόγω απαιτήσεις. 2. Οι τεχνικές προδιαγραφές εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων στη διαδικασία σύναψης σύμβασης και δεν έχουν ως αποτέλεσμα τη δημιουργία αδικαιολόγητων εμποδίων στο άνοιγμα των δημόσιων συμβάσεων στον ανταγωνισμό. 3. Οι τεχνικές προδιαγραφές διατυπώνονται με έναν από τους κατωτέρω τρόπους: α) ..., β) ..., γ) ..., δ) ... 4. ... 5. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα παραπομπής στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β' της παρ. 3, δεν απορρίπτει προσφορά με την αιτιολογία ότι τα προσφερόμενα έργα, αγαθά ή οι υπηρεσίες δεν πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές στις οποίες έχει παραπέμψει, εφόσον ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, συμπεριλαμβανομένων των αποδεικτικών μέσων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι οι λύσεις που προτείνει πληρούν κατά ισοδύναμο τρόπο τις απαιτήσεις που καθορίζονται από τις τεχνικές προδιαγραφές.»

8. Επειδή, από το κανονιστικό περιεχόμενο της προσβαλλόμενης διακήρυξης, όπως αυτό προκύπτει από τους διαληφθέντες στη σκέψη 5 της παρούσας όρων αυτής, συνάγεται ότι αντικείμενο του επίμαχου διαγωνισμού είναι η προμήθεια «...», για τις κατηγορίες των οποίων οι συμμετέχοντες θα πρέπει να υποβάλλουν προσφορά σε συμμόρφωση με τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης. Στο εν λόγω παράρτημα δε, καθορίζονται οι απαιτούμενες τεχνικές προδιαγραφές των υπό προμήθεια ειδών, τις οποίες θα πρέπει να καλύπτουν τα προσφερόμενα από τους υποψηφίους αναδόχους είδη, σύμφωνα και με τα ορισθέντα από το οικείο νομοθετικό πλαίσιο για τον καθορισμό των τεχνικών προδιαγραφών, ως

## Αριθμός απόφασης: 18/2024

παρατίθενται στη προηγούμενη σκέψη της παρούσας και διέπουν την επίδικη διαδικασία. Με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της βάλλει η ώδε προσφεύγουσα κατά των τεθεισών τεχνικών προδιαγραφών για τις με α/α 5 και 7 κατηγορίες «...» του Παραρτήματος Ι της οικείας διακήρυξης. Ειδικότερα, παραπονείται η προσφεύγουσα ότι η τεθείσα περιγραφή για τα με α/α 5 και 7 είδη είναι δυσανάλογα περιοριστική του επιθυμητού και υγιούς ανταγωνισμού, καθώς, ανεξάρτητα από το γεγονός ότι αποτελεί σχεδόν πιστή αντιγραφή του φυλλαδίου των προσφερόμενων από την εταιρεία «...» προϊόντων, δεν παρίσταται εν γένει αντικειμενική, εύλογη και προεχόντως, ανάλογη του επιδιωκόμενου σκοπού. Επιπροσθέτως, κατά τα ιστορούμενα στη προσφυγή, η τεθείσα απαίτηση, ήτοι τα ζητούμενα εν προκειμένω «...» να έχουν απορροφητικό στρώμα από ίνες πολυμερούς και κυταρίνης είναι ανατιολόγητα περιοριστική του ανταγωνισμού, εμποδίζεται άλλωστε και η ίδια η προσφεύγουσα να προσφέρει τα σχετικά προϊόντα που διαθέτει. Και τούτο διότι οι ίνες κυταρίνης δεν είναι το μόνο υλικό που έχει απορροφητικές ιδιότητες, αλλά παρόμοιες ιδιότητες, αν όχι προτιμότερες, έχουν και άλλα προϊόντα που είναι, άλλωστε, και αυτά πολυμερή, όπως συμβαίνει, ενδεικτικώς, με τις ακρυλικές ίνες, οι οποίες μάλιστα παρέχουν μεγαλύτερο βαθμό απορρόφησης εξιδρώματος από τις απαιτούμενες ίνες πολυμερούς κυταρίνης. Τα ανωτέρω δε ισχυρίζεται η ώδε προσφεύγουσα βασίμως, επιπλέον και για το λόγο ότι τα ορισθέντα από την αναθέτουσα αρχή ειδικότερα τεχνικά χαρακτηριστικά των υπό προμήθεια ειδών να μην θα πρέπει να καλύπτουν τις ανάγκες της υπηρεσίας από ποσοτική και ποιοτική άποψη, προεχόντως όμως θα πρέπει να συνδέονται -και να είναι αναλογικά- με τον επιδιωκόμενο σκοπό. Επομένως, δοθέντος ότι κρίσιμο εν προκειμένω είναι το απορροφητικό στρώμα των «...» να αποτρέπει την δημιουργία gel στην επιφάνεια του έλκους, να καθίσταται δηλαδή το εξίδρωμα του τραύματος με τη χημική ένωση αεροδιαπερατή γέλη (gel), για τη ταχύτερη δυνατή επούλωση του, ενώ παράλληλα, εξάλλου, δίδεται εύρος σε αυτό και ορίζεται σχετικώς “από μικρό έως μεγάλο εξίδρωμα”, λεκτέο ότι τούτο δεν επιτυγχάνεται μόνο με το επιλεγέν υλικό και τη τεχνολογία που περιοριστικά και αποκλειστικά ορίζεται στην διακήρυξη αλλά και από άλλες παρεμφερείς και δη ισοδύναμες λύσεις και μέσα. Εξάλλου, σε ό,τι αφορά τα με α/α 11, 12

## Αριθμός απόφασης: 18/2024

και 13 είδη, βασίμως ισχυρίζεται η ώδε προσφεύγουσα ότι οι τεθείσες εν προκειμένω διαστάσεις είναι εξαιρετικά περιοριστικές και δυσανάλογες του επιθυμητού ανταγωνισμού, και τούτο διότι μη ευλόγως και άνευ αιτιολογικού ερείσματος, τα εν λόγω τεχνικά χαρακτηριστικά και ιδιότητες παρίστανται εξόχως ακριβή και επομένως δυσαναλόγως περιοριστικά. Δοθέντος, εξάλλου, ότι οι εταιρείες που δραστηριοποιούνται στην οικεία αγορά διαθέτουν και προσφέρουν «...» διαφόρων μεγεθών, σε κάθε περίπτωση δε, είναι σύνηθες τα διαθέσιμα είδη να εμφανίζουν επουσιώδεις αποκλίσεις της τάξης του +1, η (περιοριστική) ακρίβεια των ζητούμενου εν προκειμένω διαστάσεων στις επίμαχες κατηγορίες, πρέπει να γίνει δεκτό ότι δεν δικαιολογείται για λόγους κλινικούς ή ιατρικούς, ενόψει του ότι περιορίζει δυσανάλογα τον επιθυμητό ανταγωνισμό, πολλώ δε μάλλον που η εξεταζόμενη διαγωνιστική διαδικασία διέπεται από το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας προσφοράς αποκλειστικά βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή). Υπό τα ανωτέρω δεδομένα και εφόσον δεν παρίσταται επαρκώς αιτιολογημένος ή εύλογος λόγος που να αιτιολογεί και να δικαιολογεί τον δυσανάλογο χαρακτήρα τόσο ακριβών και συγκεκριμένων προδιαγραφών, ήτοι των ορισθεισών διαστάσεων, χωρίς αντιθέτως να ορίζεται εν προκειμένω το επιθυμητό εύρος αυτών, που όσο περιοριστικό και να είναι, εκ προοιμίου δεν επιφέρει τα κατά τα προσβαλλόμενα περιοριστικά αποτελέσματα του ανταγωνισμού και της παράβασης της αρχής *favor participationis*, τα όσα συναφώς ισχυρίζεται η προσφεύγουσα πρέπει να γίνουν δεκτά ως βάσιμα. Και τούτο ειδικότερα διότι, ως γίνεται δεκτό, τα στοιχεία που συνθέτουν τις τεχνικές προδιαγραφές, ακόμη και αν καταρχάς παρίστανται ως θεμιτά, δεν πρέπει να διατυπώνονται με τρόπο τέτοιο, ώστε να αποκλείουν υποψήφιους αναδόχους. Ο ισχυρισμός, ωστόσο, της προσφεύγουσας ότι, οι επίμαχες προδιαγραφές φωτογραφίζουν τα είδη της εταιρείας «...», αλυσιτελώς προβάλλεται, δοθέντος ότι ισχυρισμοί περί «φωτογραφικής» περιγραφής υπό προμήθεια ειδών, τα οποία κατασκευάζει ή προμηθεύει μόνο μια συγκεκριμένη κατονομαζόμενη εταιρεία και ίδια το γεγονός της ταύτισης των τεχνικών προδιαγραφών με προϊόντα της εν λόγω εταιρείας δεν αρκούν για να θεωρηθεί ότι οι προδιαγραφές είναι «φωτογραφικές» (Βλ. *ad hoc* ΔιοικΕφΘεσ/κης 126/2018, ΣτΕ 1140/2010, 1024-25/2010).



**Αριθμός απόφασης: 18/2024**

9. Επειδή, κατόπιν τούτων, η προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και επομένως οι προσβαλλόμενοι όροι πρέπει να ακυρωθούν κατά τα αναφερθέντα ιδίως στη προηγούμενη σκέψη, όσον αφορά στις προσβαλλόμενες τεχνικές προδιαγραφές για τις κατηγορίες με α/α 5, 7, 11, 12 και 13 των υπό προμήθεια «...». Τέλος, το παράβολο πρέπει να επιστραφεί στη προσφεύγουσα, κατά το άρθρο 363 παρ. 5 του ν. 4412/2016.

**Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται τη προσφυγή.

Ακυρώνει τους προσβαλλόμενους όρους της με αριθμ. πρωτ. «...» διακήρυξης της αναθέτουσας αρχής, κατά τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στη προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 15 Δεκεμβρίου 2023 και εκδόθηκε στις 4 Ιανουαρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**  
**ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**  
**ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ**