

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

1° ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 18 Ιουνίου 2024 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος - Εισηγήτρια και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος.

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 10.05.2024 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ **686/13.05.2024** της εταιρείας με την επωνυμία ... (στο εξής «η προσφεύγουσα»), η οποία εδρεύει στο ..., οδός ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

ΚΑΤΑ

-Του ..., (στο εξής «η αναθέτουσα αρχή») που εκπροσωπείται νόμιμα.

-Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία ... (στο εξής «η παρεμβαίνουσα»), που εδρεύει στην ..., οδός ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθεί η απόφαση της αναθέτουσας αρχής, η οποία ελήφθη κατά τη Συνεδρίαση του Διοικητικού Συμβουλίου με αριθμό 16/26.04.2024 (Θέμα 8°), με την οποία εγκρίθηκε το πρακτικό αξιολόγησης των δικαιολογητικών κατακύρωσης, στην οποία ενσωματώθηκε και η απόφαση της 13^{ης}/01.04.2024 Συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου (Θέμα 6°), με την οποία εγκρίθηκαν τα πρακτικά της επιτροπής αξιολόγησης του διαγωνισμού με αριθμούς ... και

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα.

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο.

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 600,00 ευρώ σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία του είδους με α/α 32 για τη Ν.Μ. Σπάρτης, για το

Αριθμός Απόφασης : 987/2024

οποίο ασκείται η προσφυγή, ύψους 6.000,00 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου:).

2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό ... προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός με αντικείμενο την προμήθεια «Αναλώσιμων Υγειονομικού Υλικού» συνολικής εκτιμώμενης αξίας 154.208,06 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε με τη Διακήρυξη αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς με βάση την τιμή και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 12η.01.2024. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 11.12.2023 (ΑΔΑΜ: ...) και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α

3. Η προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 10.05.2024 η δε προσβαλλομένη κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους διά μέσου της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 30.04.2024, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του πδ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΕΑΔΗΣΥ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

4. Με την Πράξη του Προέδρου του 1^{ου} Κλιμακίου με αριθμό 750/2024 ορίστηκε η εισηγήτρια και η ημερομηνία εξέτασης της προσφυγής, ενώ η αναθέτουσα αρχή απέστειλε τις απόψεις της με αριθμό πρωτοκ. Φ/Γ/4/5364/28.05.2024 στις 28.05.2024, οι οποίες όμως δεν λαμβάνονται υπόψη καθώς έχουν κατατεθεί εκπρόθεσμα. Η παρεμβαίνουσα κατέθεσε εμπρόθεσμα την παρέμβασή της στις 22.05.2024, δεδομένου ότι η προσφυγή κοινοποιήθηκε στις 14.05.2024 και η προσφεύγουσα κατέθεσε εμπρόθεσμα το υπόμνημά της στις 24.05.2024.

5. Σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 και την παρ. 1 του άρθρου 3 του πδ 39/2017 προβλέπεται ότι: *«Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική*

Αριθμός Απόφασης : 987/2024

προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ {ήδη ΕΑΔΗΣΥ κατά το άρθρο 3 του ν.4912/2022} κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».

6. Η Διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτήν (βλ. ενδεικτικά αποφάσεις ΣτΕ 1217/2018, σκ. 5, 2434/2017, σκ. 5, 1086/2015, σκ. 5, 4901/2014, σκ. 8, 2551/2013, 5022/2012, 2635/2009, ΕΑ ΣτΕ 15/2021, 352/2016, 53/2011, 241/2020, Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224/2007, 78/2007, 19/2005 και αποφάσεις 7ου Τμ. Ε.Σ 539/2024, 2106/2021 κ.α.).

7. Με το **μόνο λόγο** της προσφυγής, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσφοράς της παρεμβαίνουσας και ισχυρίζεται ότι εσφαλμένα κρίθηκε αποδεκτή, παρά το γεγονός ότι το προϊόν που προσφέρει για το είδος με α/α 32 «ΛΕΠΙΔΕΣ ΜΙΑΣ ΧΡΗΣΗΣ ΚΟΠΗΣ ΤΡΙΧΩΝ ΧΕΙΡΟΥΡΓΙΚΟΥ ΠΕΔΙΟΥ ΣΥΜΒΑΤΕΣ ΜΕ ΜΗΧΑΝΗ ΠΕΡΙΣΤΡΕΦΟΜΕΝΗΣ ΚΕΦΑΛΗΣ» δεν είναι σύμφωνο με τις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης. Σχετικά με τον παραπάνω λόγο προσφυγής λεκτέα τα εξής:

8. Στον όρο 2.4.3.2 της Διακήρυξης με τίτλο «Τεχνική προσφορά» ορίζεται ότι «*Η τεχνική προσφορά καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος Ι της παρούσας Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά (κατάθεση μόνο σε ηλεκτρονική μορφή), βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα*». Περαιτέρω, στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης παρατίθεται ο ΠΙΝΑΚΑΣ Α με τις τεχνικές προδιαγραφές των ειδών που ζητούνται για τη Νοσηλευτική Μονάδα Σύμφωνα με τον Πίνακα αυτό, για το είδος με α/α 32 περιλαμβάνεται, μεταξύ άλλων, η παρακάτω απαίτηση: «*Το πλάτος της*

Αριθμός Απόφασης : 987/2024

λεπίδας να είναι τουλάχιστον τρία (3) εκατοστά, ώστε να μειώνεται ο χρόνος κοπής τριχών». Επομένως, για την παραδεκτή συμμετοχή τους στο διαγωνισμό οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να προσφέρουν είδη, τα οποία να πληρούν το σύνολο των ζητούμενων τεχνικών προδιαγραφών.

9. Ακόμα, στον όρο 2.4.1 της Διακήρυξης με τίτλο «Γενικοί όροι υποβολής προσφορών» ορίζεται ότι «Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα II της Διακήρυξης (Α'), για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας της προμήθειας ανά είδος /τμήμα» και στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II (B) – Οδηγίες συμπλήρωσης πίνακα Συμμόρφωσης Τεχνικής Προσφοράς προβλέπονται τα εξής «Τα αναγραφόμενα στον πίνακα συμμόρφωσης, στον οποίο περιγράφεται αναλυτικά το προσφερόμενο είδος με το σύνολο των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης, πρέπει να τεκμηριώνονται με παραπομπές στα επίσημα τεχνικά φυλλάδια (prospectus) του κατασκευαστικού οίκου ή με την προσκόμιση επίσημων βεβαιώσεων του κατασκευαστή ή (και) άλλων επίσημων εγγράφων για ότι δεν αναγράφεται στα τεχνικά φυλλάδια. Προσφορές οι οποίες θα αντιγράφουν τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης ή θα απαντούν μονολεκτικά ("ΝΑΙ" ή "συμφωνούμε" κ.λ.π.), χωρίς τεκμηρίωση και πλήρη παραπομπή – αντιστοιχία, μεταξύ κειμένου ανά παράγραφο και prospectus θα αποκλείονται. Ο πίνακας συμμόρφωσης της Διακήρυξης πρέπει να υποβληθεί με την τεχνική προσφορά, συμπληρωμένος σύμφωνα με τις παρακάτω επεξηγήσεις και οδηγίες, τις οποίες ο υποψήφιος είναι υποχρεωμένος να ακολουθήσει: 1. Στις Στήλες «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗ» και «ΑΠΑΙΤΗΣΗ», περιγράφονται αναλυτικά οι αντίστοιχοι τεχνικοί όροι, υποχρεώσεις ή επεξηγήσεις για τα οποία θα πρέπει να δοθούν αντίστοιχες απαντήσεις. 2. Στη στήλη «ΑΠΑΝΤΗΣΗ» σημειώνεται η απάντηση του υποψηφίου Αναδόχου που έχει τη μορφή ΝΑΙ/ ΟΧΙ εάν η αντίστοιχη προδιαγραφή πληρούται ή όχι από την προσφορά ή ένα αριθμητικό μέγεθος που δηλώνει την ποσότητα του αντίστοιχου χαρακτηριστικού στην προσφορά. Απλή κατάφαση ή επεξήγηση δεν αποτελεί απόδειξη πλήρωσης της προδιαγραφής και η αρμόδια Επιτροπή έχει την υποχρέωση ελέγχου και επιβεβαίωσης της πλήρωσης της απαίτησης. 3. Στη στήλη «ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ» θα καταγραφεί η σαφής παραπομπή σε ενότητα της τεχνικής προσφοράς, η οποία θα περιλαμβάνει αριθμημένα Τεχνικά Φυλλάδια κατασκευαστών, ή αναλυτικές τεχνικές περιγραφές των υπηρεσιών, του

Αριθμός Απόφασης : 987/2024

εξοπλισμού ή του τρόπου διασύνδεσης και λειτουργίας ή αναφορές μεθοδολογίας εγκατάστασης και υποστήριξης κλπ., που κατά την κρίση του υποψηφίου Αναδόχου τεκμηριώνουν τα στοιχεία του Πίνακα Συμμόρφωσης. 4. Είναι υποχρεωτική η πλήρης συμπλήρωση των παραπομπών, οι οποίες πρέπει να είναι κατά το δυνατόν συγκεκριμένες (π.χ. Τεχνικό Φυλλάδιο 3, Σελ. 4 Παράγραφος 4, κ.λ.π.). Αντίστοιχα στο τεχνικό φυλλάδιο ή στην αναφορά θα υπογραμμιστεί το σημείο που τεκμηριώνει τη συμφωνία και θα σημειωθεί η αντίστοιχη παράγραφος του Πίνακα Συμμόρφωσης, στην οποία καταγράφεται η ζητούμενη προδιαγραφή (π.χ. Προδ. 4.18)».

10. Σύμφωνα με την τεχνική προσφορά της (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο με την ονομασία «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ-ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ signed.pdf», η παρεμβαίνουσα προσέφερε για το είδος με α/α 32 το προϊόν της εταιρείας ... με κωδικό 9660. Για την απόδειξη της πλήρωσης των ζητούμενων τεχνικών προδιαγραφών παρέπεμψε στα παρακάτω ηλεκτρονικά αρχεία, τα οποία κατέθεσε στον ηλεκτρονικό φάκελο της προσφοράς: «... Brochure Surgical Clipper 9660 9661L 9667L-E», «... Brochure Surgical Clippers Comparison Chart Letter», «7662 clipper 9661 how-to-guide-Vf-LO (ΦΥΛΛΑΔΙΟ ΟΔΗΓΙΩΝ)» «70-2009-3378-9», «DOC ... Single use Pivoting and Specialty Clipper Blade Assembly (CLASS I)», «DOC ... Surgical Clipper with Pivoting Head Charger Stands and StarterKit (CLASS I)» «ISO 13485:2016 MDSAP 632042». Στο δεύτερο από τα παραπάνω αρχεία με την ονομασία «... Brochure Surgical Clippers Comparison Chart Letter.pdf», αναφέρεται ότι το πάχος της λεπίδας είναι 27,9 mm, δηλαδή μικρότερο από το ζητούμενο των 3 εκατοστών (30,00 mm). Επομένως, όπως ορθά ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, το προϊόν που προσφέρει η παρεμβαίνουσα για το είδος με α/α 32 δεν είναι σύμφωνο με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, καθώς το πάχος της λεπίδας είναι μικρότερο από το ζητούμενο, ενώ μάλιστα η ίδια η αναθέτουσα αρχή στην παράθεση των επίμαχων τεχνικών προδιαγραφών στη Διακήρυξη αναφέρει ότι απαιτεί συγκεκριμένο πάχος της λεπίδας για να μειώνεται ο χρόνος κοπής τριχών.

11. Η παρεμβαίνουσα αβάσιμα ισχυρίζεται ότι «*Το έγγραφο με την ονομασία "Surgical Clippers Compare design and performance" που κατέθεσε η εταιρεία μας μέσω ηλεκτρονικού αρχείου "... Brochure Surgical Clippers Comparison*

Αριθμός Απόφασης : 987/2024

Chart Letter.pdf δεν αποτελεί το επίσημο ΦΥΛΛΟ ΟΔΗΓΙΩΝ της κατασκευάστριας ... HEALTH CARE των Η.Π.Α., αλλά ένα απλό συγκριτικό πίνακα του είδους με άλλα παρόμοια ανταγωνιστικά προϊόντα (εξού και η ονομασία *Comparison Chart Letter*) τα οποία κυκλοφορούν στις Ηνωμένες Πολιτείες Αμερικής. Τα στοιχεία όλων των ειδών που αναφέρονται σε αυτόν τον πίνακα δεν είναι ανανεωμένα και έχουν βασιστεί σε μετρήσεις που έγιναν από την ... πριν το έτος 2016. Κάποια από αυτά τα προϊόντα σήμερα δεν κυκλοφορούν πλέον στην αγορά ή έχουν αλλάξει σχεδίασμά και διαστάσεις, αντικαθιστώντας τις παλιές ξυριστικές μηχανές με ανανεωμένες σύγχρονες ξυριστικές μηχανές και λεπίδες», καθώς το τεχνικό φυλλάδιο, στο οποίο αναφέρεται, αφορά στο προσφερόμενο είδος, έχει κατατεθεί στην τεχνική προσφορά της και περιέχει δεσμευτικές δηλώσεις ως προς την πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Παράρτημα ΙΙ της Διακήρυξης.

12. Μετά τα παραπάνω, η προσφορά της παρεμβαίνουσας για το είδος με α/α 32 «ΛΕΠΙΔΕΣ ΜΙΑΣ ΧΡΗΣΗΣ ΚΟΠΗΣ ΤΡΙΧΩΝ ΧΕΙΡΟΥΡΓΙΚΟΥ ΠΕΔΙΟΥ ΣΥΜΒΑΤΕΣ ΜΕ ΜΗΧΑΝΗ ΠΕΡΙΣΤΡΕΦΟΜΕΝΗΣ ΚΕΦΑΛΗΣ» δεν είναι σύμφωνη με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης και **ο μόνος λόγος προσφυγής προβάλλεται βάσιμα και θα πρέπει να γίνει δεκτός.**

13. Κατόπιν των παραπάνω σκέψεων, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή και να επιστραφεί το κατατεθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

1. Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.
2. Ακυρώνει την προσβαλλόμενη, κατά το μέρος αυτής με το οποίο έκανε δεκτή την προσφορά της παρεμβαίνουσας για το είδος με α/α 32 «ΛΕΠΙΔΕΣ ΜΙΑΣ ΧΡΗΣΗΣ ΚΟΠΗΣ ΤΡΙΧΩΝ ΧΕΙΡΟΥΡΓΙΚΟΥ ΠΕΔΙΟΥ ΣΥΜΒΑΤΕΣ ΜΕ ΜΗΧΑΝΗ ΠΕΡΙΣΤΡΕΦΟΜΕΝΗΣ ΚΕΦΑΛΗΣ».
3. Απορρίπτει την παρέμβαση.
4. Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Αριθμός Απόφασης : 987/2024

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 18 Ιουνίου 2024 και εκδόθηκε στις 2 Ιουλίου 2024 στην Αθήνα.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΚΥΡΙΑΚΗ ΧΑΡΙΤΟΥ