

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**3ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 21.08.2019 με την εξής σύνθεση:  
Σταυρούλα Κουρή, Πρόεδρος, Μαρία-Ελένη Σιδέρη, Εισηγήτρια και Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 15.07.2019 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/898/16.07.2019 της προσφεύγουσας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης,

Κατά του ΠΑΝΑΡΚΑΔΙΚΟΥ ΓΕΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ ΤΡΙΠΟΛΗΣ «Η ΕΥΑΓΓΕΛΙΣΤΡΙΑ» [εφεξής αναθέτουσα αρχή], νόμιμα εκπροσωπούμενου και

Της Παρεμβαίνουσας με την επωνυμία «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαρία-Ελένη Σιδέρη.

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα**

**Σκέφτηκε κατά τον Νόμο**

1. Επειδή, με την ως άνω Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει όπως ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 7/27.06.2019 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής, στο πλαίσιο της υπ' αριθμ. 16868/10.10.2018 Διακήρυξης, με αντικείμενο την «Προμήθεια χημικών αντιδραστηρίων (CPV: 33696300-8) με συνοδό εξοπλισμό και κριτήριο την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής».

2. Επειδή, με την υπ' αριθμ. 16868/10.10.2018 Διακήρυξη προκηρύχθηκε ανοιχτός, ηλεκτρονικός Διαγωνισμός κάτω των ορίων, με

αντικείμενο την «Προμήθεια χημικών αντιδραστηρίων (CPV: 33696300-8) με συνοδό εξοπλισμό και κριτήριο την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής», συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 148.990,20€ πλέον ΦΠΑ. Η εν λόγω Διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 10.10.2018 με ΑΔΑΜ:18PROC003816000 και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) με Α/Α 42169. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 09.11.2018 και ώρα 15.00 μ.μ., ενώ ως ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η 15.11.2018 και ώρα 10.00 π.μ. Στη διαγωνιστική διαδικασία, η οποία περιλαμβάνει 5 Τμήματα, υπέβαλαν προσφορά 2 οικονομικοί φορείς και συγκεκριμένα: 1) Η «.....» (προσφεύγουσα) και 2) η «.....». Οι προαναφερόμενοι οικονομικοί φορείς υπέβαλαν προσφορά για το Τμήμα 2, που ζητούσε 1 βιοχημικό αναλυτή εφημερίας – εφεδρικό για την εκτέλεση των εξετάσεων 2.1 -2.20, εκτιμώμενης αξίας 54.941,30€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, και για το Τμήμα 3, που ζητούσε 1 βιοχημικό αναλυτή ρουτίνας για την εκτέλεση των εξετάσεων 3.1 – 3.31, εκτιμώμενης αξίας 127.357,30€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Μετά την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών, η Επιτροπή με το υπ' αριθμ. 2226/21.12.2018 Πρακτικό της εισηγήθηκε στο Διοικητικό Συμβούλιο την αποδοχή και των 2 προσφορών. Ομοίως, μετά την αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών, η Επιτροπή με το υπ' αριθμ. 8955/13.06.2019 Πρακτικό της εισηγήθηκε στο Διοικητικό Συμβούλιο την αποδοχή και των 2 οικονομικών προσφορών και την ανάδειξη της «.....» ως προσωρινής αναδόχου. Το Διοικητικό Συμβούλιο, με την υπ' αριθμ. 7/27.06.2019 απόφασή του (προσβαλλόμενη πράξη) ενέκρινε ομόφωνα τα προαναφερόμενα Πρακτικά της Επιτροπής Διενέργειας και ανέδειξε την εταιρεία «.....» προσωρινή ανάδοχο, για τον λόγο ότι είχε προσφέρει τη χαμηλότερη τιμή.

3. Επειδή, για την άσκηση των ανωτέρω Προδικαστικών Προσφυγών προκύπτει πως έχει προσκομιστεί, ελεγχθεί και δεσμευτεί αντίστοιχα, το ηλεκτρονικό παράβολο υπέρ Ελληνικού Δημοσίου με κωδικό

287091376959 0913 0040, ποσού ευρώ επτακοσίων τριάντα έξι (€736,00) από την προσφεύγουσα, σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 1-2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α΄ 147) και 5 παρ. 1-2 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α΄ 64).

4. Επειδή, η ΑΕΠΠ είναι καθ' ύλην αρμόδια βάσει του αντικείμενου αλλά και του συνολικού ποσού της Διακήρυξης του Διαγωνισμού (εκ ποσού 148.990,20€ πλέον ΦΠΑ), σύμφωνα με τα άρθρα 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2017 και 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, ενώ επιπλέον θεμελιώνεται και η κατά χρόνο αρμοδιότητά της, όπως απαιτείται από τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, τροποποιηθείσας της διάταξης δυνάμει του άρθρου 43 παρ. 4 Ν. 4487/2016 (ΦΕΚ Α΄ 116), δεδομένου πως η αντίστοιχη διαγωνιστική διαδικασία ξεκίνησε μετά την 26.06.2017.

5. Επειδή, η Προδικαστική Προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α) του Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α) του Π.Δ. 39/2017, ήτοι εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στην προσφεύγουσα, η οποία έγινε με τη χρήση ηλεκτρονικών μέσων (μέσω του ΕΣΗΔΗΣ) στις 04.07.2019.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα θεμελιώνει, κατ' αρχήν, έννομο συμφέρον για την άσκηση της υπό κρίση Προσφυγής, καθώς δραστηριοποιείται στον τομέα που αποτελεί το αντικείμενο της υπό ανάθεση προμήθειας και έχει υποβάλει προσφορά, με αποτέλεσμα να υφίσταται βλάβη από την αποδοχή της προσφοράς της ανταγωνίστριας εταιρείας και την ανάδειξη της τελευταίας ως προσωρινής αναδόχου, παρά το γεγονός ότι - κατά τους ισχυρισμούς της - η προσφορά της αντίκειται σε όρους της Διακήρυξης.

7. Επειδή, η Παρέμβαση του οικονομικού φορέα «.....» έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στον διαδικτυακό τόπο του Διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ) την 26.07.2019 και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, έλαβε δε ΓΑΚ 743. Ειδικότερα, κατατέθηκε εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και 7 του Π.Δ. 39/2017, ήτοι εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της Προδικαστικής Προσφυγής στους υπόλοιπους

συμμετέχοντες, η οποία έγινε με ηλεκτρονικά μέσα (μέσω του ΕΣΗΔΗΣ) την 18.07.2019. Η παρεμβαίνουσα έχει έννομο συμφέρον για την άσκηση της εν λόγω Παρέμβασης, καθώς η υπό κρίση Προσφυγή στρέφεται ευθέως κατά της υποβληθείσας προσφοράς της.

8. Επειδή, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η υπ' αριθμ. 7/27.06.2019 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής πρέπει να ακυρωθεί, για τον λόγο ότι δεν απέρριψε την προσφορά της «.....» για τα Τμήματα 2 και 3, ενώ είχε τις εξής πλημμέλειες: (1) Προκειμένου να τοποθετηθούν τα αναλώσιμα υλικά (Καθοριστικό Α, 10% καθοριστικό Β, Οξικό πλυστικό διάλυμα 0,5%, Χημικό πρόσθετο λουτρού ύδατος) στον δίσκο αντιδραστηρίων, πρέπει, λόγω του μεγέθους της συσκευασίας τους (άνω των 400 ml), να μεταγγιστούν σε ειδικές θήκες αντιδραστηρίου, δηλαδή στα φιαλίδια αντιδραστηρίου, όπως άλλωστε σχετικώς υποδεικνύεται σε κάθε μια από τις οδηγίες χρήσης τους και συγκριμένα στο κεφ. με τον τίτλο «Χώρος τοποθέτησης αντιδραστηρίων, Δειγματοφορέας και φορέας πλυστικού διαλύματος δείγματος» («Τοποθετήστε τη θήκη αντιδραστηρίου στην κατάλληλη θέση ....»), με την επισήμανση, παράλληλα, στο πεδίο «Απαιτούμενα Υλικά που δεν παρέχονται» ότι η εν λόγω θήκη αντιδραστηρίου δεν παρέχεται βλ. σελ. 35, 40, 42, 44 των εν λόγω οδηγιών χρήσης). Όμως, καίτοι τα ως άνω φιαλίδια αντιδραστηρίου είναι απαραίτητα για την λειτουργία των αναλυτών και τη διενέργεια των ζητούμενων εξετάσεων, αφού χωρίς αυτά δεν μπορούν να χρησιμοποιηθούν τα πιο πάνω καθοριστικά και πλυστικά διαλύματα, εν τούτοις η εταιρεία «.....», η οποία προσέφερε τα πιο πάνω αναλώσιμα υλικά στις αναφερόμενες στις οδηγίες χρήσης τους συσκευασίες (βλ. τμήμα 2, πίνακα 2, υλικά 1- 6, σελ. 7 και τμήμα 3, πίνακα 2 υλικά 1- 6, σελ. 17 αντίστοιχα), όπως προκύπτει από την τεχνική προσφορά της, δεν έχει συμπεριλάβει στους Πίνακες των αναλωσίμων που υπέβαλε και δεν προσφέρει τα πιο πάνω αναγκαία για τη λειτουργία των αναλυτών της, στις δύο αυτές κατηγορίες, φιαλίδια (θήκες) αντιδραστηρίων. Η μη προσφορά από πλευράς διαγωνιζομένου των αναλωσίμων που απαιτούνται για τη διενέργεια κάθε μιας από τις ζητούμενες εξετάσεις καθ' όλη την ετήσια διάρκεια της σύμβασης,

συνυπολογίζοντας στον ελάχιστο αριθμό εξετάσεων και την ανάγκη διενέργειας ποιοτικού ελέγχου, συντήρησης, καθαρισμού κλπ του προσφερόμενου αναλυτή, καθιστά άνευ ετέρου, ανεξαρτήτως της έκτασης της απόκλισης, απαράδεκτη την τεχνική προσφορά του. Η προσφεύγουσα προσθέτει ότι, ναι μεν η εταιρεία «.....» στην προσφορά της αναφέρει ότι οιοδήποτε υλικό απαιτηθεί για την απρόσκοπτη λειτουργία των αναλυτών και δεν περιλαμβάνεται στα προσφερόμενα είδη, θα παραδίδεται αμέσως και χωρίς οικονομική επιβάρυνση στο Νοσοκομείο, πλην όμως η εν λόγω δήλωση, ουδεμία ασκεί έννομη επιρροή, καθόσον «αφορά το στάδιο εκτελέσεως της συμβάσεως και όχι το εν προκειμένω κρίσιμο στάδιο αξιολογήσεως των τεχνικών προσφορών των συμμετεχουσών εταιρειών, το οποίο προϋποθέτει προσφορά καταρτισθείσα, σύμφωνα με τις απαιτήσεις της διακήρυξης για την ποσότητα των προσφερόμενων ειδών» και όχι, όπως εδώ, κατ' απόκλισή της. Επομένως, εν όψει των ανωτέρω και λαμβανομένων υπόψη, όπως σχετικώς αναφέρεται στις οδηγίες χρήσης, αφενός μεν της συχνότητας χρήσης των εν λόγω αναλωσίμων αφετέρου δε της διάρκειας ζωής τους (Οξικό Πλυστικό Διάλυμα 30 ημέρες, Καθοριστικό Β 14 ημέρες κλπ), έπρεπε, σύμφωνα και με την αρχή της τυπικότητας που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς προμηθειών (Σ.τ.Ε. 2660/2004 εππαμ., Ε.Α. ΣτΕ 579/2009, 1065/2007, 2/2006 κ.ά.), η τεχνική προσφορά της εταιρείας «.....», τόσο ως προς το τμήμα 2 όσο και ως προς το τμήμα 3 του διαγωνισμού να απορριφθεί ως απαράδεκτη κατά τη δέσμια υποχρέωση που υπέχει η αναθέτουσα αρχή (πρβλ. και Ε.Α. ΣτΕ 860, 689, 654, 38/2011, ΔΕφΠ 2/2013. (2) Όσον αφορά το Τμήμα 3, η εταιρεία «.....», η οποία στο φύλλο συμμόρφωσης που υπέβαλε με την προσφορά της για τον αναλυτή ρουτίνας αποδέχθηκε πλήρως και χωρίς επιφύλαξη ή εναντίωση στους όρους της Διακήρυξης, δήλωσε προς πλήρωση του όρου 43 (περί προσφοράς προγράμματος εξωτερικού ελέγχου ποιότητας σε πιστοποιημένο και διαπιστευμένο φορέα ως προς τη διενέργεια σχημάτων εξωτερικής αξιολόγησης ποιότητας, από προμηθευτή και κατασκευαστή διαφορετικό από εκείνο των αντίστοιχων αντιδραστηρίων και των αναλυτών ότι «Σε περίπτωση κατακύρωσης η εταιρεία μας θα καλύψει τον Εξωτερικό έλεγχο

Ποιότητας του εργαστηρίου με το σχήμα της εταιρείας BIORAD (BC 50, 23 και 45) ή κάποιο άλλο σχήμα πχ ΕΣΕΑΠ, επιλογής του εργαστηρίου», καταθέτοντας προς τεκμηρίωσή τούτου τα προγράμματα BC 50, 23 και 45 εξωτερικού ποιοτικού ελέγχου εξετάσεων της εν λόγω εταιρείας «.....». Από τα κατατεθέντα όμως προγράμματα κλινικής χημείας εξωτερικού ποιοτικού ελέγχου της εταιρείας «.....», με τα στοιχεία BC 50, 23 και 45, κατά την προσφεύγουσα προκύπτει ότι σε κανένα από αυτά δεν περιλαμβάνεται η ζητούμενη εξέταση προσδιορισμού λευκώματος σε δείγμα του εγκεφαλονωτιαίου υγρού (ENY). Συγκεκριμένα: α. Το πρόγραμμα κλινικής χημείας BC 50 (Clinical Chemistry Program) της πιο πάνω εταιρείας, που προσκομίζει η εταιρεία «.....», το οποίο καλύπτει, όπως αναφέρει, μεταξύ των άλλων την εξέταση της πρωτεΐνης (protein total), είναι πρόγραμμα που αφορά τον έλεγχο των εξετάσεων που διενεργούνται σε ορό (serum : These lyophilized samples are prepared from human serum with added constituents of human and animal origin and chemicals). Δηλαδή στο υπερκείμενο των στερεών Βιολογικό υγρό που λαμβάνεται από το αίμα, όταν το σωληνάριο αιμοληψίας αφηθεί πρώτα για να πήξει και στη συνέχεια φυγοκεντρηθεί, το οποίο ουδεμία σχέση έχει με την εξέταση δείγματος σε εγκεφαλονωτιαίο υγρό που, όπως προαναφέρθηκε, είναι τελείως διαφορετικό Βιολογικό υλικό και λαμβάνεται με οσφυονωτιαία παρακέντηση. β. Ομοίως το πρόγραμμα κλινικής χημείας BC 23 της πιο πάνω εταιρείας με τον με τον τίτλο External Quality Assurance Services (.....) Serum Proteins Program (Υπηρεσίες Εξωτερική Διασφάλισης ποιότητας για πρωτεΐνες ορού), το οποίο καλύπτει, μεταξύ των άλλων, όπως αναφέρει την εξέταση της πρωτεΐνης (protein total), είναι πρόγραμμα που αφορά και αυτό τον έλεγχο των εξετάσεων που διενεργούνται σε ορό (serum : These lyophilized samples are prepared from human serum with added constituents of human and animal origin and chemicals), και επομένως, κατά τα προεκτεθέντα αμέσως παραπάνω, δεν καλύπτει την εξέταση προσδιορισμού πρωτεΐνης στο βιολογικό υλικό του εγκεφαλονωτιαίου υγρού (ENY). γ. Τέλος το πρόγραμμα BC45 χημείας ούρων (Urine Chemistry Program) της πιο πάνω εταιρείας με τον πλήρη τίτλο «External Quality

Assurance Services (.....), Urine Chemistry Program (Υπηρεσίες Εξωτερική Διασφάλισης ποιότητας. Πρόγραμμα χημείας ούρων)», το οποίο καλύπτει μεταξύ των άλλων, όπως αναφέρει την εξέταση της πρωτεΐνης (protein total), είναι πρόγραμμα που αφορά τον έλεγχο των εξετάσεων που διενεργούνται σε δείγματα ούρων (These lyophilized samples are prepared from human urine with added chemicals, hormones and stabilizers) και ουδεμία σχέση έχει, κατά τα προεκτεθέντα, με την εξέταση δείγματος σε εγκεφαλονωτιαίο υγρό (ENY). Επομένως, η προσφεύγουσα συμπεραίνει ότι το πρόγραμμα εξωτερικού ποιοτικού ελέγχου της εταιρείας .....», που προσφέρει η εταιρεία «.....», δεν καλύπτει, όπως κατά τα ανωτέρω ζητείται, το σύνολο των ζητούμενων εξετάσεων του αναλυτή ρουτίνας με συνέπεια να μην μπορεί να συγκριθεί, όπως απαιτείται με τη Διακήρυξη, η αξιοπιστία των αποτελεσμάτων του ως προς την εξέταση της πρωτεΐνης (λευκώματος) στο εγκεφαλονωτιαίο υγρό (ENY) και η σύγκρισή της με τα αποτελέσματα της αντίστοιχης εξέτασης στα υπόλοιπα εργαστήρια για τον προσδιορισμό της ουσίας της πρωτεΐνης (λευκώματος) στο εν λόγω βιολογικό υλικό. Όσον αφορά εξ άλλου το δεύτερο σκέλος της αναφερόμενης στο φύλλο συμμόρφωσης δήλωσης της εταιρείας «.....» περί εναλλακτικής δυνατότητας, κατά το στάδιο της κατακύρωσης, εξεύρεσης άλλου φορέα εξωτερικού ποιοτικού ελέγχου, ανεξάρτητα από το εάν η εν λόγω δήλωση συνιστά εναλλακτική προσφορά, η οποία, σύμφωνα με τον γενικό όρο 2.4.1 με τον οποίο ορίζεται ότι «δεν επιτρέπονται εναλλακτικές προσφορές» απαγορεύεται με συνέπεια την απόρριψη της προσφοράς γι' αυτό το λόγο, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.6 περ. δ' των γενικών όρων της διακήρυξης, είναι πρόδηλο σε κάθε περίπτωση ότι δεν μπορεί να ληφθεί υπόψη ούτε να καλύψει την ανωτέρω έλλειψη, καθόσον δεν έχει κατατεθεί με την προσφορά της κανένα άλλο συγκεκριμένο πρόγραμμα, όπως προϋποθέτει ο επίμαχος όρος 43 των τεχνικών προδιαγραφών, ώστε να αξιολογηθεί η πληρότητά του κατά το στάδιο της τεχνικής αξιολόγησης, όπως σχετικώς ορίζει η διακήρυξη και επιβάλλουν οι έχουσες εφαρμογή αρχές της διαφάνειας και ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων.

9. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή στις υπ' αριθμ. 11254/23.07.2019 Απόψεις της, τις οποίες ανήρτησε στο ΕΣΗΔΗΣ την 24.07.2019, αναφέρει τα εξής: «[...] η Διευθύντρια του Μικροβιολογικού Τμήματος με το υπ' αριθ. 11240/23-07-2019 Έγγραφο της αναφέρει: 1. Όσον αφορά το πρώτο λόγο της προσφυγής της εταιρείας ..... για ακύρωση της υπ' αριθ. 7/27-06-2019 απόφασης του Δ.Σ. του Π.Γ.Ν. Τρίπολης, η εταιρεία ..... στην προσφορά της για την διενέργεια των εξετάσεων στο τμήμα 2 και 3 της διακήρυξης έθεσε συμπληρωμένους τους αντίστοιχους ΠΙΝΑΚΕΣ 1 και 2 ( Αντιδραστήρια και Λοιπά Αναλώσιμα Υλικά), με όλα τα υλικά που απαιτούνται για την διενέργεια των εξετάσεων με βάση τις οδηγίες χρήσεως τους. Επιπλέον η εταιρεία αναφέρει με σαφήνεια, οποιαδήποτε επιπλέον υλικά και εξαρτήματα (περιοδικής και τακτικής συντήρησης) που απαιτούνται όπως λυχνίες, σύριγγες, λιπαντικά υλικά, υγρά πλύσης, ένθετοι περιέκτες κ.λ.π. θα παρέχονται αμέσως και χωρίς οικονομική επιβάρυνση του Νοσοκομείου. 2. Όσον αφορά το δεύτερο λόγο της εν λόγω προσφυγής, η εταιρεία ..... στην προσφορά της για τον εξωτερικό ποιοτικό έλεγχο των αντιδραστηρίων για την εξέταση ΛΕΥΚΩΜΑ ΟΥΡΩΝ/ENY προσφέρει το πρόγραμμα (BC 45) της ..... URINE CHEMISTRY PROGRAM BC 45, το οποίο καλύπτει απόλυτα τις ανάγκες του εργαστηρίου του Νοσοκομείου για τον εξωτερικό ποιοτικό έλεγχο του αντιδραστηρίου που προσφέρει για την συγκεκριμένη εξέταση».

10. Επειδή, η παρεμβαίνουσα επικαλείται την αρχή της τυπικότητας, που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς, και επισημαίνει ότι οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού πρέπει να προκύπτουν με σαφήνεια από το κανονιστικό κείμενο του διαγωνισμού, χωρίς να υπάρχει η δυνατότητα να ερμηνεύονται εκ των υστέρων διασταλτικά, εισάγοντας νέους λόγους απόρριψης της προσφοράς. Επιπροσθέτως, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται τα εξής: «[...] 2.1. Η προκείμενη διακήρυξη απαιτεί την προσφορά εκ μέρους των διαγωνιζομένων των αναλωσίμων που θα χρειαστεί να προμηθευτεί η Αναθέτουσα Αρχή κατά την διάρκεια της σύμβασης. Τα ΑΝΑΛΩΣΙΜΑ είναι υλικά τα οποία καταναλώνονται κατά την λειτουργία του αναλυτή και είναι γνωστή η συχνότητα χρήσης τους. Αντιθέτως η συχνότητα χρήσης και αντικατάστασης των



ΑΝΑΛΩΣΙΜΩΝ ΕΞΑΡΤΗΜΑΤΩΝ – ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΩΝ δεν μπορεί με σαφήνεια να προσδιοριστεί. 2.2. Δηλώνουμε δε εκ προοιμίου ότι η εταιρεία μας έχει προσκομίσει το σύνολο των απαιτούμενων από τη Διακήρυξη αναλωσίμων. 2.3. Τα εκ μέρους της προσφεύγουσας επικαλούμενα επιπλέον αναλώσιμα είδη που τάχα δεν περιλήφθησαν στην προσφορά μας και απαιτούνται για την λειτουργία του αναλυτή, είναι ΕΞΑΡΤΗΜΑΤΑ τα οποία ΠΑΡΕΧΟΝΤΑΙ ΚΑΙ ΣΥΝΟΔΕΥΟΥΝ τον αναλυτή κατά την εγκατάστασή του και όχι αναλώσιμα. 2.4. Τα αναγραφόμενα ΣΤΙΣ ΟΔΗΓΙΕΣ ΧΡΗΣΗΣ ΤΩΝ ΑΝΑΛΩΣΙΜΩΝ ΥΛΙΚΩΝ A/A 1 CC ACID WASH, A/A 3 CC WATER BATH ADDITIVE, A/A 4 CC DETERGENT A, και A/A 5 DETERGENT B, περί υλικών (θήκων αντιδραστηρίου) ότι «δεν παρέχονται» υποδηλώνουν ότι δεν περιλαμβάνονται στην συσκευασία των συγκεκριμένων υλικών. Όμως, όπως προαναφέρθηκε, τα υλικά αυτά ΠΑΡΕΧΟΝΤΑΙ με τον αναλυτή κατά την εγκατάσταση του και σαφώς αναγράφεται στον οδηγό χρήσης των προσφερομένων αναλυτών. 2.5. Εκ των ως άνω προκύπτει ότι ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας είναι άνευ ουσίας και αβάσιμος, καθώς στον οδηγό χρήσης του αναλυτή αναγράφεται ότι οι θήκες αντιδραστηρίων παρέχονται με τον ΑΝΑΛΥΤΗ. Δηλαδή, είναι άνευ σημασίας εάν στις οδηγίες χρήσης των αναλωσίμων αναγράφεται ότι «δεν παρέχονται», διότι μόνον ως πλεοναστική δήλωση θα μπορούσε να εννοηθεί, αφού παρέχονται κατά την εγκατάσταση! 2.6. Ειδικότερα, εν προκειμένω, σύμφωνα με τον κατατιθέμενο στην τεχνική μας προσφορά οδηγό χρήσης των αναλυτών architect (22. ΟΔΗΓΟΣ ΧΡΗΣΗΣ ΑΝΑΛΥΤΩΝ), αναφέρεται ξεκάθαρα στις σελίδες D-7 έως D-12 ότι κατά την εγκατάσταση των προσφερομένων αναλυτικών συστημάτων ..... (τμήμα 2) και ..... (τμήμα 3), αυτά συνοδεύονται από ένα σύνολο αναλωσίμων εξαρτημάτων, μεταξύ των οποίων είναι και τα φιαλίδια τα οποία χρησιμοποιούνται για την τοποθέτηση των απαραίτητων αναλωσίμων πλυστικών/καθαριστικών ACID WASH, WATER BATH ADDITIVE, DETERGENT A, DETERGENT B. Τα φιαλίδια αυτά τοποθετούνται στον αναλυτή κατά την εγκατάσταση του αναλυτικού συστήματος. 2.7. Συγκεκριμένα, στην σελίδα D-7 του οδηγού χρήσης, αναγράφεται ΓΙΑ ΤΟΝ ΑΝΑΛΥΤΗ .....: «Κωδικοί προϊόντων για σύνολο συνοδευτικών

εξαρτημάτων .....) ..... Σύνολο συνοδευτικών εξαρτημάτων 2 (..... και .....) – Κωδικός προϊόντος 02K10-01, σελίδα D-8 – περιέχει ορισμένα αναλώσιμα εξαρτήματα που χρησιμοποιούνται κατά την εγκατάσταση του συστήματος..... ». Και στην συνέχεια στη σελίδα D-8 παρατίθεται πίνακας υπό τον τίτλο: «Σύνολο συνοδευτικών εξαρτημάτων 2 ..... και .....) – Κωδικός προϊόντος 02K10-01», από τον οποίο είναι εμφανές ότι κατά την εγκατάσταση παρέχονται και τα φιαλίδια για την τοποθέτηση των προσφερομένων αναλωσίμων πλυστικών/ καθαριστικών και μάλιστα σε ποσότητα ικανή για να καλύψει χρονικό διάστημα πολύ μεγαλύτερο από ένα έτος. Τονίζουμε ότι όχι μόνο παρέχονται φιαλίδια που υπερκαλύπτουν τις χρονικές ανάγκες του διαγωνισμού αλλά μάλιστα παρέχονται τριών διαφορετικών ειδών φιαλίδια (Μεγάλο φιαλίδιο των 90 ml, Μικρό φιαλίδιο των και περικεκομμένα φιαλίδια των 20 ml). Μάλιστα, έκαστο είδος εκ των οποίων θα μπορούσε ξεχωριστά και από μόνο του να υπερκαλύψει τις ετήσιες απαιτήσεις της διακήρυξης. 2.8. Ομοίως, στην σελίδα D-10 του οδηγού χρήσης, αναγράφεται ΓΙΑ ΤΟΝ ΑΝΑΛΥΤΗ .....: «Κωδικοί προϊόντων για σύνολο συνοδευτικών εξαρτημάτων .....) ..... Σύνολο συνοδευτικών εξαρτημάτων 2 (..... και .....) – Κωδικός προϊόντος 02K10-01, σελίδα D-12 – περιέχει ορισμένα αναλώσιμα εξαρτήματα που χρησιμοποιούνται κατά την εγκατάσταση του συστήματος .....». Στην συνέχεια στη σελίδα D-12 παρατίθεται πίνακας υπό τον τίτλο «Σύνολο συνοδευτικών εξαρτημάτων 2 ..... και .....) – Κωδικός προϊόντος 02K10-01», από τον οποίο είναι ομοίως σύμφωνα με τα παραπάνω εμφανές ότι κατά την εγκατάσταση παρέχονται και τα φιαλίδια για την τοποθέτηση των προσφερομένων αναλωσίμων πλυστικών/ καθαριστικών και μάλιστα σε ποσότητα ικανή για να καλύψει χρονικό διάστημα πολύ μεγαλύτερο από ένα έτος. Τονίζουμε εκ νέου ότι όχι μόνο παρέχονται φιαλίδια που υπερκαλύπτουν τις χρονικές ανάγκες του διαγωνισμού αλλά μάλιστα παρέχονται και πάλι τριών διαφορετικών ειδών φιαλίδια (Μεγάλο φιαλίδιο των 90 ml, Μικρό φιαλίδιο των και περικεκομμένα φιαλίδια των 20 ml) και ότι έκαστο είδος εκ των οποίων θα μπορούσε ξεχωριστά και από μόνο του να υπερκαλύψει τις ετήσιες απαιτήσεις της διακήρυξης. 2.9.

Άρα, γίνεται σαφές ότι οι προσφερόμενοι αναλυτές τύπου Architect που αφορούν τόσο το δημοπρατούμενο δεύτερο τμήμα της επίδικης σύμβασης, όσο και το τρίτο τμήμα της, συνοδεύονται από τα απαραίτητα αναλώσιμα μεν ΕΞΑΡΤΗΜΑΤΑ δε, φιαλίδια προϊόντα, που υπερκαλύπτουν τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, με βάση τα όσα συνάγουμε από την προσεκτική ανάγνωση του ΟΔΗΓΟΥ ΧΡΗΣΗΣ. 2.10. Επικουρικώς των ανωτέρω σημειώνουμε ότι, στην Τεχνική προσφορά μας στο αρχείο «30. ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΑΝΕΥ ΤΙΜΩΝ\_signed» και στην Οικονομική μας προσφορά στο αρχείο «32. ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ\_signed», στην σελίδα 4, δηλώνουμε με σαφήνεια, ότι «οιοδήποτε υλικό απαιτηθεί για την απρόσκοπτη λειτουργία των αναλυτών και δεν περιλαμβάνεται στα προσφερόμενα είδη, θα παραδίδεται αμέσως και χωρίς οικονομική επιβάρυνση στο Νοσοκομείο. Τα είδη που συνήθως δεν περιλαμβάνονται στην προσφορά μας και απαιτούνται για την λειτουργία του αναλυτή, είναι υλικά και εξαρτήματα που αλλάζουν ή κατά τον έλεγχο στην τακτική περιοδική συντήρηση, ή σε πολύ αραιά διαστήματα και η αλλαγή τους γίνεται από το ειδικευμένο τεχνικό προσωπικό μας, ή υλικά που η χρήση τους δεν μπορεί να προσδιορισθεί επακριβώς και συνήθως γίνεται κατά την κρίση του χειριστή όπως π.χ. λυχνίες, σύριγγες, λιπαντικά υλικά, υγρά έκπλυσης, ένθετοι περιέκτες, ρότορες κλπ)». 2.11. Μάλιστα, στην τεχνική προδιαγραφή Νο 32 των Τμημάτων 2 και 3 της διακήρυξης αναφέρεται: «Η συντήρηση, τα ανταλλακτικά καθώς και τα αναλώσιμα του συστήματος (πέραν των προσφερομένων), που απαιτούν περιοδική αντικατάσταση όπως ρύγχη, λυχνία φωτομέτρου, ηλεκτρόδια, σύριγγες κτλ θα βαρύνουν τον προμηθευτή». 2.12. Δηλαδή σύμφωνα με την προδιαγραφή 32, η προσφορά της εταιρείας μας, αποδεχόμενη την συγκεκριμένη προδιαγραφή, θα ήταν αποδεκτή ακόμη και στην περίπτωση μη προσφοράς κάποιου εκ των ήδη προσφερθέντων αναλωσίμων, λόγω του ότι η συγκεκριμένη προδιαγραφή καταλείπει την ευχέρεια επιλογής των αναλωσίμων που θα προσφερθούν με τον ΠΙΝΑΚΑ 2 (ΛΟΙΠΑ ΑΝΑΛΩΣΙΜΑ ΥΛΙΚΑ) σελίδα 68 της διακήρυξης από κάθε συμμετέχουσα εταιρεία, και αφήνει στην υποψήφια εταιρεία την δυνατότητα ΕΝ ΤΩ ΠΑΡΟΔΩ ΕΚΤΕΛΕΣΕΩΣ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΕΩΣ να παρέχει ΤΑ ΑΝΑΛΩΣΙΜΑ (πέραν των προσφερομένων - κατά

το ρήμα της Διακήρυξης!), τα οποία δεν είχαν ήδη κατά την διαγωνιστική διαδικασία προσφερθεί, χωρίς όμως καμία οικονομική επιβάρυνση της Αναθέτουσας Αρχής. 2.13. Όσον αφορά στον ισχυρισμό στην προσφυγή της εταιρείας ..... περί υποχρεωτικότητας συμπερίληψης στην προσφορά όλων των απαραίτητων υλικών για την πραγματοποίηση των ζητούμενων εξετάσεων και την εξέταση αυτών κατά την φάση της αξιολογικής διαδικασίας, τούτο είναι αληθές υπό την προϋπόθεση ότι δεν ορίζει διαφορετικώς η διακήρυξη του διαγωνισμού. 2.14. Πλην όμως, και η εταιρεία ..... που προβαίνει σε έναν τόσο εκβιαστικά διασταλτικό ορισμό των προϊόντων, που υποχρεωτικά πρέπει άμα τη υποβολή της προσφοράς να εμπεριέχονται σε αυτήν, καταργώντας κάθε έννοια διακριτικής ευχέρειας που παρέχει η διακήρυξη, ΔΕΝ ΠΛΗΡΟΙ ΟΥΤΕ ΚΑΙ Η ΙΔΙΑ, κατά τους ισχυρισμούς της, αυτήν την υπερβολική απαίτηση. 2.15. Άλλωστε ανατρέχοντας στον οδηγό χρήσης τόσο του αναλυτή ..... όσο και του αναλυτή ....., τους οποίους προσφέρει, στις σελίδες Γλωσσάριο-2 και 12-2, αντιστοίχως χαρακτηρίζονται ως αναλώσιμα υλικά που απαιτούνται από τα προσφερθέντα συστήματα οι λαμπτήρες φωτομέτρου, τα ρύγχη και οι σύριγγες, υλικά τα οποία φυσικά ΔΕΝ συμπεριλαμβάνονται στην προσφορά της ΠΡΟΣΦΕΥΓΟΥΣΑΣ εταιρείας. Επίσης στις σελίδες 8-14 έως 8-17 του οδηγού χρήσης του αναλυτή ..... και στις σελίδες 8-15 έως 8-17 του οδηγού χρήσης του αναλυτή ....., παρατίθενται πίνακες υλικών που αφορούν τις διάφορες φάσεις συντήρησης των αναλυτών, όπου ορισμένα εξ αυτών των υλικών προσφέρονται, αλλά τα περισσότερα δεν αναφέρονται στην προσφορά της εταιρείας ..... 2.16. Η επιτροπή αξιολόγησης του διαγωνισμού στο πλαίσιο της ισότιμης κρίσης των προσφορών, ορθώς και σε αυτήν την περίπτωση δεν τα εξέλαβε ως ελλείψεις της προσφοράς της εταιρείας ..... και ορθώς (!!!), λαμβάνοντας υπόψη ότι αυτά είναι αναλώσιμα («πέραν των προσφερομένων»), ήτοι αναλώσιμα ΕΞΑΡΤΗΜΑΤΑ που θα παρασχεθούν από την κάθε εταιρεία κατά την φάση εκτέλεσης της επίδικης σύμβασης με επιβάρυνση της εταιρείας. 2.17. Βάσει όλων των αναλυτικώς αναγραφόμενων παραπάνω, η εταιρεία μας ΕΙΝΑΙ ΠΡΟΔΗΛΟ ότι καλύπτει απόλυτα και τεκμηριωμένα τον επίμαχο όρο της διακήρυξης, εφόσον τα

απαιτούμενα φιαλίδια ΠΑΡΕΧΟΝΤΑΙ κατά την φάση εγκατάστασης των ΑΝΑΛΥΤΩΝ υπερκαλύπτοντας μάλιστα το χρονικό διάστημα της μέλλουσας σύμβασης και τις απαιτήσεις της Διακήρυξης 2.18. Επομένως, είναι παντελώς αβάσιμος ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας. 3. Όλως αβασίμως η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι το Πρόγραμμα Εξωτερικού Ελέγχου που προσέφερε η εταιρεία μας ΔΗΘΕΝ δεν καλύπτει το σύνολο ΤΩΝ ΖΗΤΟΥΜΕΝΩΝ ΕΞΕΤΑΣΕΩΝ του αναλυτή ρουτίνας (βλ. εξέταση λευκώματος στο εγκεφαλονωπιαίο υγρό - ENY), καίτοι ο απαιτούμενος εξωτερικός έλεγχος ποιότητας αφορά κατά την Διακήρυξη στο χρησιμοποιούμενο αντιδραστήριο και ΟΧΙ ΣΤΟ ΕΙΔΟΣ ΤΗΣ ΕΞΕΤΑΣΗΣ. 3.1. Στην εν θέματι Διακήρυξη, και συγκεκριμένα στο Παράρτημα II, αναφορικά με τον ΑΝΑΛΥΤΗ ΡΟΥΤΙΝΑΣ (Τμήμα 3ο της Σύμβασης), στην παρ. 43 των Τεχνικών Προδιαγραφών (σελ. 48), ορίζεται ως απαίτηση: «43. Να προσφέρουν πρόγραμμα εξωτερικού έλεγχου ποιότητας σε πιστοποιημένο και διαπιστευμένο φορέα ως προς τη διενέργεια σχημάτων εξωτερικής αξιολόγησης ποιότητας, από προμηθευτή και κατασκευαστή διαφορετικό από εκείνο των αντίστοιχων αντιδραστηρίων και των αναλυτών». 3.2. Κατ' αρχάς, στο πλαίσιο της επίδικης διαγωνιστικής διαδικασίας, πρέπει να γίνει πρωταρχικά σαφές ότι για την διενέργεια της επικαλούμενης ως ΔΗΘΕΝ μη καλυπτόμενης από το προσφερόμενο από την εταιρεία μας Πρόγραμμα Εξωτερικού Ελέγχου, συγκεκριμένης εξέτασης Α/Α 3.28 ΛΕΥΚΩΜΑ ΟΥΡΩΝ/ENY του Τμήματος 3, η εταιρεία μας όπως φαίνεται στους κατατιθέμενους πίνακες στα αρχεία υπό τον τίτλο «30. ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΑΝΕΥ ΤΙΜΩΝ\_signed» και «32. ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ\_signed», προσφέρει το ΕΝΑ ΚΑΙ ΑΥΤΟ αντιδραστήριο URINARY – CSF PROTEIN 4X25 ML με κωδικό 1415-0189. 3.3. Το αντιδραστήριο αυτό χρησιμοποιείται για την μέτρηση των πρωτεϊνών, σε δείγματα ούρων Η/ΚΑΙ εγκεφαλονωπιαίου υγρού - ENY, χωρίς ανάγκη διαφορετικών ρυθμίσεων ή βαθμονόμησης ανάλογα με το είδος του δείγματος(!!!). 3.4. Στην τεχνική μας προσφορά στο αρχείο 29. ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ\_signed και σε απάντηση της προδιαγραφής 43 στο φύλλο συμμόρφωσης αναφορικά με τις ΕΞΕΤΑΣΕΙΣ ΚΑΙ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΒΙΟΧΗΜΙΚΟΥ ΑΝΑΛΥΤΗ ΡΟΥΤΙΝΑΣ

αναφέρουμε: «Σε περίπτωση κατακύρωσης η εταιρεία μας θα καλύψει τον Εξωτερικό έλεγχο Ποιότητας του εργαστηρίου με το σχήμα της εταιρείας BIORAD BC 50, 23 & 45) ή κάποιο άλλο σχήμα πχ ΕΣΕΑΠ, επιλογής του εργαστηρίου». 3.5. Σε κάθε περίπτωση, το εργαστήριο ενδιαφέρεται να εξασφαλίσει, μέσω εσωτερικού και εξωτερικού ελέγχου ποιότητας, την ορθή διενέργεια των δοκιμασιών ελέγχου, που χρησιμοποιεί για τη μέτρηση των δειγμάτων (ΟΥΡΑ/ΕΝΥ) με το συγκεκριμένο αντιδραστήριο, το οποίο, όπως περιγράφεται στην οδηγία χρήσης του ΕΙΝΑΙ ΚΟΙΝΟ για την μέτρηση και των δύο τύπων δειγμάτων (ΟΥΡΑ/ΕΝΥ). 3.6. Σημειώνουμε ότι για να εξασφαλίσουμε την βαθμονόμηση του αντιδραστηρίου μας χρησιμοποιούμε επίσης έναν μόνο τύπο βαθμονομητή, ανεξαρτήτως του τύπου δείγματος (ΟΥΡΑ/ΕΝΥ) που θα χρησιμοποιηθεί. 3.7. Για τον εσωτερικό έλεγχο ποιότητας, ο οποίος ελέγχει την από μέρα σε μέρα επαναληψιμότητα των μετρήσεων του αντιδραστηρίου, μπορεί να χρησιμοποιηθεί ως υλικό ελέγχου είτε ούρα είτε εγκεφαλονωτιαίο υγρό, ανάλογα με την κρίση του εργαστηρίου του Νοσοκομείου. 3.8. Για τον εξωτερικό έλεγχο ποιότητας, μέσω του οποίου ελέγχεται η ακρίβεια των μετρήσεων του αντιδραστηρίου, μπορεί επίσης να χρησιμοποιηθεί ως υλικό ελέγχου είτε ούρα είτε εγκεφαλονωτιαίο υγρό, ανάλογα με την κρίση του εργαστηρίου του Νοσοκομείου. 3.9. Σε κάθε περίπτωση, άσχετα από το είδος του δείγματος(π.χ. ΟΥΡΑ/ΕΝΥ), εκείνο που ελέγχεται είναι η ακρίβεια των αποτελεσμάτων μέσω της χρήσης του ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΟΥ ΑΝΑΛΥΤΗ σε συνδυασμό με ΤΟ ΣΥΓΚΕΚΡΙΜΕΝΟ ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΟ, το οποίο ειρήσθω εν παρόδω τυγχάνει βάσει της προσφοράς μας να είναι ΚΟΙΝΟ για τις εξετάσεις όπου γίνεται χρήση δειγμάτων ΟΥΡΩΝ και ΕΝΥ. 3.10. Ειδικότερα, στην συγκεκριμένη περίπτωση: 3.10.1. Για την βαθμονόμηση του αντιδραστηρίου για την εξέταση ΛΕΥΚΩΜΑ ΟΥΡΩΝ/ΕΝΥ τόσο η εταιρεία μας όσο και η εταιρεία ..... χρησιμοποιούν έναν μόνο τύπο βαθμονομητή. 3.10.2. Για τον εσωτερικό έλεγχο ποιότητας του αντιδραστηρίου για την εξέταση ΛΕΥΚΩΜΑ ΟΥΡΩΝ/ΕΝΥ τόσο η εταιρεία μας όσο και η εταιρεία ..... προσφέρουν υλικό ελέγχου ποιότητας ούρων και ΕΝΥ. 3.10.3. Τέλος για τον εξωτερικό έλεγχο ποιότητας του αντιδραστηρίου για την εξέταση ΛΕΥΚΩΜΑ ΟΥΡΩΝ/ΕΝΥ τόσο η εταιρεία μας όσο και η εταιρεία

..... προσφέρουν έναν μόνο τύπο υλικού, ειδικότερα η εταιρεία μας προσφέρει το πρόγραμμα «..... Urine Chemistry Program(BC45)» που είναι υλικό ούρων, ενώ η δε εταιρεία ..... προσφέρει το πρόγραμμα «Cerebrospinal Fluid Analysis 01 – Protein Analysis (460)», που είναι υλικό εγκεφαλονωτιαίου υγρού. 3.11. Συνεπώς, τα αναγραφόμενα της εταιρείας ..... περί δήθεν υστέρησης της προσφοράς μας δεν ευσταθούν και κατά την αρχή του ίσου μέτρου κρίσης. Και τούτο διότι εάν για κάθε τύπο δείγματος θα έπρεπε να προσφερθεί και ξεχωριστό πρόγραμμα, τότε θα έπρεπε η εταιρεία ..... να έχει προσφέρει ξεχωριστό πρόγραμμα για εξωτερικό έλεγχο ποιότητας της εξέτασης ΛΕΥΚΩΜΑ ΟΥΡΩΝ/ENY στα ούρα. Όμως, η εταιρεία ..... δεν προσέφερε δύο διαφορετικά υλικά ελέγχου(!!!) (ούρα και εγκεφαλονωτιαίο), παρά αρκέστηκε στο υλικό εγκεφαλονωτιαίου υγρού, που συνομολογούμε ότι και αυτό, όπως και αυτό που προσφέρει η εταιρεία μας, ΚΑΛΥΠΤΕΙ τον εξωτερικό έλεγχο ποιότητας για την εξέταση (ΛΕΥΚΩΜΑ ΟΥΡΩΝ/ENY) όπου χρησιμοποιούνται τα επίμαχα δύο δείγματα. 3.12. Άλλωστε, για την απόδειξη της αλήθειας των ισχυρισμών μας, σημειώνουμε ότι η εταιρεία ..... δεν προσέφερε πρόγραμμα για τα ούρα για όλες τις υπόλοιπες εξετάσεις που δυνητικά εκτελούνται και σε δείγματα ούρων όπως π.χ. Αμυλάση, Ασβέστιο, Σάκχαρο, Κρεατινίνη, Ουρία, Φώσφορος κλπ., παρά μόνο τα προγράμματα του οίκου ..... (Clinical Chemistry Monthly Program και Serum Proteins Program) και το πρόγραμμα του οίκου ..... (Cerebrospinal Fluid Analysis 01 – Protein Analysis), δηλαδή υλικό εγκεφαλονωτιαίου υγρού. 3.13. Αν η εταιρεία θεωρεί ότι ήταν απαραίτητο να υπάρχει ξεχωριστό πρόγραμμα για κάθε είδος δείγματος, γιατί δεν προσέφερε ξεχωριστό υλικό ελέγχου για τις άλλες εξετάσεις, την ώρα που στα εσώκλειστα των αντιδραστηρίων αναγράφεται η δυνατότητα χρήσης τους σε διάφορα είδη δειγμάτων; Γιατί προφανώς και η προσφεύγουσα αντιλαμβάνεται με βάση το λεκτικό της διατύπωσης ότι στα διάφορα είδη δειγμάτων της εξέτασης είναι δυνατόν να χρησιμοποιηθεί το ίδιο υλικό ελέγχου! Έτσι, γίνεται εύκολα αντιληπτό ότι το σκεπτικό που ανέπτυξε στην προσφυγή της η εταιρεία ..... έρχεται σε πλήρη αντίθεση με την υποβληθείσα προσφορά της. 3.14. Όσον αφορά στα

αναγραφόμενα της προσφεύγουσας περί δήθεν εναλλακτικής προσφοράς της εταιρείας μας στα προγράμματα εξωτερικού ελέγχου ποιότητας που κατέθεσαμε με την προσφορά μας, κρίνουμε σκόπιμο να επισημάνουμε ότι ο ως άνω ισχυρισμός είναι παντελώς αόριστος και αβάσιμος, διότι η εταιρεία μας προσέφερε συγκεκριμένους τύπους προγράμματος εξωτερικού ελέγχου ποιότητας (..... BC50, BC23 και BC45) ανταποκρινόμενη μεταξύ των άλλων στις απαιτήσεις της εξέτασης ΛΕΥΚΩΜΑ ΟΥΡΩΝ/ENY. 3.15. Επομένως, η εταιρεία μας πληροί και την απαίτηση του προγράμματος Εξωτερικού Ποιοτικού Ελέγχου, που προβλέπει η Διακήρυξη, καθώς το πρόγραμμα εξωτερικού ελέγχου ποιότητας που προσέφερε καλύπτει απόλυτα τον έλεγχο του αντιδραστηρίου για την εξέταση ΛΕΥΚΩΜΑ ΟΥΡΩΝ/ENY και για τους δυο τύπους δειγμάτων [...].».

11. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις των τελευταίων εδαφίων της παρ. 1 του άρθρου 365 του Ν. 4412/2016 (Διαδικασία εξέτασης της προσφυγής), «Σε περίπτωση συμπληρωματικής αιτιολογίας επί της προσβαλλόμενης πράξης, αυτή υποβάλλεται έως και δέκα (10) ημέρες πριν την συζήτηση της προσφυγής και κοινοποιείται αυθημερόν στον προσφεύγοντα μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ ή αν αυτό δεν είναι εφικτό με οποιοδήποτε πρόσφορο μέσο. Υπομνήματα επί των απόψεων και της συμπληρωματικής αιτιολογίας της Αναθέτουσας Αρχής κατατίθενται μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ έως πέντε (5) ημέρες πριν από τη συζήτηση της προσφυγής». Η προσφεύγουσα υπέβαλε το από 13.08.2019 Υπόμνημά της ενώπιον της ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, τηρώντας μεν την προθεσμία των 5 ημερών πριν από τη συζήτηση της Προσφυγής (η οποία είχε ορισθεί για την 21.08.2019), χωρίς όμως να τηρήσει τον προσήκοντα τύπο. Ειδικότερα, ενώ η προαναφερόμενη διάταξη του άρθρου 365 παρ. 1 αναφέρει ρητά ότι τα Υπομνήματα «κατατίθενται μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ», ωστόσο η προσφεύγουσα παρέλειψε να το αναρτήσει στο ΕΣΗΔΗΣ, καθιστώντας με τον τρόπο αυτό την κατάθεσή του अपαράδεκτη. Κατά συνέπεια, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας με τους οποίους αντικρούει τις Απόψεις της αναθέτουσας αρχής και την Παρέμβαση δεν θα ληφθούν υπόψη.



12. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017 ορίζεται ότι: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου 4412/2016 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 του ανωτέρω νόμου ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής». Περαιτέρω, το άρθρο 367 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της... 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...» και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ. 39/2017.

13. Επειδή, στο άρθρο 54 του Ν. 4412/2016 (Τεχνικές προδιαγραφές) προβλέπονται τα εξής: «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περίπτωση 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 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) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, συμπεριλαμβανομένων των περιβαλλοντικών χαρακτηριστικών, υπό την προϋπόθεση ότι οι παράμετροι είναι επαρκώς προσδιορισμένες ώστε να επιτρέπουν στους προσφέροντες να προσδιορίζουν το αντικείμενο της σύμβασης και στις αναθέτουσες αρχές να αναθέτουν τη σύμβαση, β) με παραπομπή σε τεχνικές προδιαγραφές και, με σειρά προτεραιότητας, σε εθνικά πρότυπα που αποτελούν μεταφορά ευρωπαϊκών πρότυπων, σε ευρωπαϊκές τεχνικές εγκρίσεις, σε κοινές τεχνικές προδιαγραφές, σε διεθνή πρότυπα, σε άλλα τεχνικά συστήματα αναφοράς που έχουν θεσπιστεί από ευρωπαϊκούς οργανισμούς τυποποίησης ή -όταν αυτά δεν υπάρχουν- σε εθνικά πρότυπα, σε εθνικές τεχνικές εγκρίσεις ή σε εθνικές τεχνικές προδιαγραφές στον τομέα του σχεδιασμού, του υπολογισμού και της εκτέλεσης των έργων και της χρησιμοποίησης των αγαθών, κάθε παραπομπή συνοδεύεται από τον όρο ή «ισοδύναμο», γ) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις κατά τα οριζόμενα στην περίπτωση α', με παραπομπή, ως τεκμήριο συμβατότητας προς τις εν λόγω επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β', δ) με παραπομπή στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β' για ορισμένα χαρακτηριστικά και με παραπομπή στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις που αναφέρονται στην

περίπτωση α' για ορισμένα άλλα χαρακτηριστικά. 4. Οι τεχνικές προδιαγραφές, εκτός εάν δικαιολογείται από το αντικείμενο της σύμβασης, δεν περιέχουν μνεία συγκεκριμένης κατασκευής ή προέλευσης ή ιδιαίτερης μεθόδου κατασκευής που να χαρακτηρίζει τα προϊόντα ή τις υπηρεσίες που παρέχονται από έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα ούτε εμπορικού σήματος, διπλώματος ευρεσιτεχνίας, τύπων ή συγκεκριμένης καταγωγής ή παραγωγής που θα είχε ως αποτέλεσμα να ευνοούνται ή να αποκλείονται ορισμένες επιχειρήσεις ή ορισμένα προϊόντα. Η εν λόγω μνεία επιτρέπεται, κατ' εξαίρεση, όταν δεν είναι δυνατόν να γίνει επαρκώς προσδιορισμένη και κατανοητή περιγραφή του αντικειμένου της σύμβασης κατ' εφαρμογή της παρ. 3. Η εν λόγω μνεία συνοδεύεται από τον όρο «ή ισοδύναμο». 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. 6. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα που αναφέρεται στην περίπτωση α' της παρ. 3 για τη διατύπωση των τεχνικών προδιαγραφών με αναφορά στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις, δεν απορρίπτει προσφορά έργων, αγαθών ή υπηρεσιών που πληρούν ένα εθνικό πρότυπο το οποίο αποτελεί μεταφορά ευρωπαϊκού προτύπου, μία ευρωπαϊκή τεχνική έγκριση, μία κοινή τεχνική προδιαγραφή, ένα διεθνές πρότυπο ή ένα τεχνικό πλαίσιο αναφοράς που έχει εκπονηθεί από έναν ευρωπαϊκό οργανισμό τυποποίησης, εφόσον οι εν λόγω προδιαγραφές καλύπτουν τις επιδόσεις ή τις λειτουργικές απαιτήσεις που ορίζει. Ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, συμπεριλαμβανομένων και εκείνων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι το έργο, η αγαθό ή η υπηρεσία που πληροί το πρότυπο ανταποκρίνεται στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις τις οποίες έχει ορίσει η αναθέτουσα αρχή. 7. Οι τεχνικές προδιαγραφές καθορίζονται και

εγκρίνονται πριν την έναρξη της διαδικασίας σύναψης της σύμβασης κατά το άρθρο 61. 8. Ειδικά για τις συμβάσεις έργων, με απόφαση του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων μπορούν να εγκρίνονται προδιαγραφές και κανονισμοί που αναφέρονται στον τρόπο κατασκευής των έργων και στην ποιότητα, στον τρόπο σύνθεσης και επεξεργασίας, στη χρήση και στον έλεγχο των υλικών κατασκευής των έργων. Με την απόφαση αυτή μπορεί να ορίζεται αν οι θεσπιζόμενες προδιαγραφές είναι υποχρεωτικές σε κάθε περίπτωση ή ισχύουν προαιρετικά ή ισχύουν ως ελάχιστα όρια. 9. Ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών, κατά την κατάρτιση των τεχνικών προδιαγραφών οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν υπόψη τις ενιαίες προδιαγραφές που εκπονούνται από τις ΕΚΑΑ των περιπτώσεων β' και γ' της παραγράφου 1 του άρθρου 41 και αναρτώνται στο ΕΣΗΔΗΣ. Στις περιπτώσεις διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης η οποία διενεργείται από ΚΑΑ, οι τεχνικές προδιαγραφές καθορίζονται είτε από την αναθέτουσα αρχή είτε από την ΚΑΑ. Αν έχουν καθοριστεί από την αναθέτουσα αρχή, ελέγχονται, τροποποιούνται, όπου απαιτείται, και εγκρίνονται από την ΚΑΑ».

14. Επειδή, σύμφωνα με τα άρθρα 365 παρ. 1 του Ν.4412/2016 και 9 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να παραθέσει αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης με την Προδικαστική Προσφυγή πράξης.

15. Επειδή, στην παράγραφο 2.4.3.2 της Διακήρυξης προβλέπονται τα εξής για το περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς: «*Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Τεχνικές Προδιαγραφές-Φηύλλο συμμόρφωσης-Απαιτήσεις” του Παραρτήματος II της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα*».

16. Επειδή, στο Παράρτημα ΙΙ της Διακήρυξης (Τεχνικές Προδιαγραφές – Φύλλο Συμμόρφωσης – Απαιτήσεις) προβλέπονται τα εξής: «Αντικείμενο του διαγωνισμού είναι η προμήθεια «Χημικά Αντιδραστήρια» (CPV:33696300-8) , για τις ανάγκες του ΠΓΝ Τρίπολης. Α) Γενικές Τεχνικές Προδιαγραφές Αναλυτών Βιοχημικών Αντιδραστηρίων: - Οι βιοχημικοί αναλυτές που θα προσφερθούν ως συνοδός εξοπλισμός για εξετάσεις ρουτίνας και εφημερίας του βιοχημικού τμήματος θα πρέπει να πληρούν τις κάτωθι τεχνικές προδιαγραφές και να έχουν την δυνατότητα εκτέλεσης όλων των εξετάσεων που συμπεριλαμβάνονται στους συνοδευτικούς αναλυτικούς πίνακες. - Οι κατωτέρω προδιαγραφές θα πρέπει να είναι σύμφωνες με τα διεθνή πρότυπα. Β) Ειδικές Τεχνικές Προδιαγραφές Αναλυτών: [...] 2) Εξετάσεις και Τεχνικές Προδιαγραφές Βιοχημικού Αναλυτή Εφεδρικού – Εφημερίας: [...] 3. Είναι απαραίτητο από τον κάθε προμηθευτή να προσφερθούν όλες οι εξετάσεις που αναφέρονται στον Πίνακα των εξετάσεων και επιπλέον εξετάσεις θα εκτιμηθούν [...] 7. Να δέχονται δείγματα διαφορετικών υγρών (ορού, ούρων, ΕΝΥ κ.λ.π. ταυτόχρονα) [...] 31. Να κατατεθεί λίστα εξετάσεων που μπορεί να πραγματοποιήσει ο αναλυτής ακόμη και αν αυτές δεν ζητήθηκαν καθώς και το κόστος αυτών ανά εξέταση ή ανά κιτ. 32. Η συντήρηση, τα ανταλλακτικά καθώς και τα αναλώσιμα του συστήματος (πέραν των προσφερομένων), που απαιτούν περιοδική αντικατάσταση όπως ρύγχη, λυχνία φωτομέτρου, ηλεκτρόδια, σύριγγες κτλ θα βαρύνουν τον προμηθευτή. 33. Ο εφεδρικός αναλυτής να έχει την ίδια λειτουργία, με τον αναλυτή ρουτίνας και να χρησιμοποιεί τα ίδια αντιδραστήρια και αναλώσιμα υλικά με ταχύτητα 600 τουλάχιστον φωτομετρικές εξετάσεις ανά ώρα. 34. Στο συνολικά δηλούμενο κόστος ανά εξέταση, πρέπει να προκύπτει από τον συνυπολογισμό των απαιτούμενων συσκευασιών αντιδραστηρίων και λοιπών προσφερομένων υλικών, λαμβάνοντας υπόψη, τον χρόνο ζωής τους επί του αναλυτή, τον αριθμό των εξετάσεων της διακήρυξης που θα εκτελούνται, καθώς και τον αριθμό των εξετάσεων βαθμονόμησης και του καθημερινού ελέγχου ποιότητας σε δύο επίπεδα. 35. Ο προμηθευτής υποχρεούται μαζί με την προσφορά να υποβάλει και Φύλλο Συμμόρφωσης. Αυτό είναι φύλλο συσχέτισεως της προσφοράς με τις απαιτήσεις της τεχνικής περιγραφής κάθε

μηχανήματος. Στο φύλλο αυτό θα αναφέρονται με λεπτομέρεια όλες οι υπάρχουσες συμφωνίες ή αποκλίσεις των χαρακτηριστικών των προσφερόμενων αντιδραστηρίων και των αναλυτών σε σχέση με τα αναφερόμενα στην παρούσα περιγραφή. Ο προμηθευτής θα πρέπει να απαντά στην περιγραφή παράγραφο προς παράγραφο και οι παραπομπές να είναι σε πρωτότυπα φυλλάδια, prospectus και εγχειρίδια του κατασκευαστικού οίκου προς απόδειξη των ισχυριζόμενων, διαφορετικά δεν θα αξιολογούνται. 36. Οι παραπάνω προδιαγραφές είναι απαραίτητο να καλύπτονται πλήρως, καθώς αποτελούν την ελάχιστη απαίτηση του εργαστηρίου [...] 3) Εξετάσεις και Τεχνικές Προδιαγραφές του Βιοχημικού Αναλυτή Ρουτίνας: [...] 3. Είναι απαραίτητο από τον κάθε προμηθευτή να προσφερθούν όλες οι εξετάσεις που αναφέρονται στον Πίνακα των εξετάσεων και επιπλέον εξετάσεις θα εκτιμηθούν [...] 7. Να δέχονται δείγματα διαφορετικών υγρών (ορού, ούρων, ENT κ.λ.π. ταυτόχρονα) [...] 31. Να κατατεθεί λίστα εξετάσεων που μπορεί να πραγματοποιήσει ο αναλυτής ακόμη και αν αυτές δεν ζητήθηκαν καθώς και το κόστος αυτών ανά εξέταση ή ανά κιτ. 32. Η συντήρηση, τα ανταλλακτικά καθώς και τα αναλώσιμα του συστήματος (πέραν των προσφερομένων), που απαιτούν περιοδική αντικατάσταση όπως ρύγχη, λυχνία φωτομέτρου, ηλεκτρόδια, σύριγγες κτλ θα βαρύνουν τον προμηθευτή. 33. Ο αναλυτής ρουτίνας θα έχει την ίδια λειτουργία, με τον εφεδρικό-εφημερίας και θα χρησιμοποιεί τα ίδια αντιδραστήρια και αναλώσιμα υλικά με ταχύτητα τουλάχιστον 1000 φωτομετρικές εξετάσεις ανά ώρα. 34. Στο συνολικά δηλούμενο κόστος ανά εξέταση, πρέπει να προκύπτει από τον συνυπολογισμό των απαιτούμενων συσκευασιών αντιδραστηρίων και λοιπών προσφερομένων υλικών, λαμβάνοντας υπόψη, τον χρόνο ζωής τους επί του αναλυτή, τον αριθμό των εξετάσεων της διακήρυξης που θα εκτελούνται, καθώς και τον αριθμό των εξετάσεων βαθμονόμησης και του καθημερινού ελέγχου ποιότητας σε δύο επίπεδα. 35. Ο προμηθευτής υποχρεούται μαζί με την προσφορά να υποβάλει και Φύλλο συμμόρφωσης. Αυτό είναι φύλλο συσχέτισεως της προσφοράς με τις απαιτήσεις της τεχνικής περιγραφής κάθε μηχανήματος. Στο φύλλο αυτό θα αναφέρονται με λεπτομέρεια όλες οι υπάρχουσες συμφωνίες ή αποκλίσεις των χαρακτηριστικών των

*προσφερόμενων αντιδραστηρίων και των αναλυτών σε σχέση με τα αναφερόμενα στην παρούσα περιγραφή. Ο προμηθευτής θα πρέπει να απαντά στην περιγραφή παράγραφο προς παράγραφο και οι παραπομπές να είναι σε πρωτότυπα φυλλάδια, prospectus και εγχειρίδια του κατασκευαστικού οίκου προς απόδειξη των ισχυριζόμενων, διαφορετικά δεν θα αξιολογούνται. 36. Οι παραπάνω προδιαγραφές είναι απαραίτητο να καλύπτονται πλήρως, καθώς αποτελούν την ελάχιστη απαίτηση του εργαστηρίου [...] 43. Να προσφέρουν πρόγραμμα εξωτερικού έλεγχου ποιότητας σε πιστοποιημένο και διαπιστευμένο φορέα ως προς τη διενέργεια σχημάτων εξωτερικής αξιολόγησης ποιότητας, από προμηθευτή και κατασκευαστή διαφορετικό από εκείνο των αντίστοιχων αντιδραστηρίων και των αναλυτών [...]».*

17. Επειδή, η αρχή της διαφάνειας, προϋποθέτει ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στη Διακήρυξη του Διαγωνισμού ή στη Συγγραφή Υποχρεώσεων, κατά τρόπο 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 έλεγχος του εάν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (ΔΕΕ C-496/1999, CAS Succhi di Frutta SpA, σκέψη 111 κλπ).

18. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003 κλπ), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιαστών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Άλλωστε, η αρχή της

δεσμευτικότητας της Διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής, αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.10.2001, Υπόθεση C-19/00 Siac Construction Ltd, σκέψεις 34 και 44, ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54 κλπ).

19. Επειδή, με βάση την αρχή της τυπικότητας των δημόσιων διαγωνισμών, μόνο όταν έχει τεθεί όρος στη Διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού - είτε ουσιαστικός, είτε τυπικός - κάθε διαγωνιζόμενος έχει δικαίωμα να επικαλεσθεί παράβασή του και να επιδιώξει τον αποκλεισμό των άλλων διαγωνιζόμενων, προς διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ανταγωνισμού και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων (ΣΤΕ 194/2011).

20. Επειδή, οι τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης συνιστούν ουσιώδεις και απαραίτους όρους και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού, καθιστώντας απορριπτέα κάθε αποκλίνουσα προσφορά, κατά πάγια νομολογία των Δικαστηρίων (ΣΤΕ ΕΑ 409/2009, ΔΕφΑθ Αναστ. 350/2013, 545/2014, 446/2015).

21. Επειδή, όσον αφορά τον πρώτο λόγο της υπό κρίση Προσφυγής, σύμφωνα με τον οποίο η προσφορά της παρεμβαίνουσας έπρεπε να είχε απορριφθεί επειδή δεν συμπεριέλαβε τα φιαλίδια αντιδραστήριου των αναλυτών των τμημάτων 2 και 3, επισημαίνονται τα εξής: Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 7 παρ. 1 του Ν. 2955/2001 (Προμήθειες Νοσοκομείων και των λοιπών μονάδων υγείας Πε.Σ.Υ. και άλλες διατάξεις, Α/256): *«Οι ανάγκες των νοσοκομείων μπορεί να καλύπτονται με τη διενέργεια διαγωνισμών για την αγορά ή τη μίσθωση ιατροτεχνολογικών μηχανημάτων και αναλωσίμων, με τη μέθοδο της προσφοράς από τους προμηθευτές τιμής ανά εργαστηριακή εξέταση ή διαγνωστική ή θεραπευτική πράξη ή καθορισμένα σύνολα εργαστηριακών εξετάσεων ή διαγνωστικών ή θεραπευτικών πράξεων. Η προσφερόμενη τιμή περιλαμβάνει την παραχώρηση των μηχανημάτων, των αντιδραστηρίων, του αναλώσιμου υλικού και της συντήρησης για όλο το χρονικό διάστημα της σύμβασης. Ειδικότερα, στην προσφερόμενη από τον προμηθευτή τιμή μονάδας συμπεριλαμβάνεται υποχρεωτικά: (α) .... (ζ) Το σύνολο των απαιτούμενων*



ανταλλακτικών, αναλώσιμων υλικών ή αντιδραστηρίων». Στο πλαίσιο αυτό, η αναθέτουσα αρχή εξέδωσε την υπ' αριθμ. 16868/10.10.2018 διακήρυξη, με αντικείμενο την «Προμήθεια χημικών αντιδραστηρίων (CPV: 33696300-8) με συνοδό εξοπλισμό και κριτήριο την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής». Στο Παράρτημα II της εν λόγω διακήρυξης η αναθέτουσα αρχή εξειδίκευσε τις τεχνικές προδιαγραφές και εν γένει τις απαιτήσεις της και για τα 5 τμήματα της διαγωνιστικής διαδικασίας. Ειδικότερα, η αναθέτουσα αρχή ζήτησε οι βιοχημικοί αναλυτές που θα προσφερθούν ως συνοδός εξοπλισμός να έχουν την δυνατότητα εκτέλεσης όλων των εξετάσεων που συμπεριλαμβάνονται στους συνοδευτικούς αναλυτικούς πίνακες. Επιπροσθέτως, με τις προδιαγραφές υπ' αριθμ. 32 και 34 (που επαναλαμβάνονται επακριβώς για τα τμήματα 2 και 3) ζήτησε αφενός η συντήρηση, τα ανταλλακτικά καθώς και τα αναλώσιμα του συστήματος (πέραν των προσφερομένων), που απαιτούν περιοδική αντικατάσταση όπως ρύγχη, λυχνία φωτομέτρου, ηλεκτρόδια, σύριγγες κτλ να βαρύνουν τον προμηθευτή και αφετέρου, το συνολικά δηλούμενο κόστος ανά εξέταση να προκύπτει από τον συνυπολογισμό των απαιτούμενων συσκευασιών αντιδραστηρίων και λοιπών προσφερομένων υλικών, λαμβάνοντας υπόψη, τον χρόνο ζωής τους επί του αναλυτή, τον αριθμό των εξετάσεων της διακήρυξης που θα εκτελούνται, καθώς και τον αριθμό των εξετάσεων βαθμονόμησης και του καθημερινού ελέγχου ποιότητας σε δύο επίπεδα.

22. Επειδή, η παρεμβαίνουσα προσέφερε, όσον αφορά το μεν τμήμα 2 του διαγωνισμού, τον αυτόματο βιοχημικό αναλυτή μεσαίας παραγωγικότητας «.....» του οίκου «.....», όσον αφορά δε το τμήμα 3 του διαγωνισμού τον Βιοχημικό αναλυτή μεγάλης παραγωγικότητας «.....» του ίδιου οίκου, συμπληρώνοντας, μεταξύ των άλλων, για κάθε μια από τις προσφορές της αυτές, τους Πίνακες 1 και 2 του Παραρτήματος IV της διακήρυξης με τα προσφερόμενα από αυτήν αντιδραστήρια και τα απαιτούμενα αναλώσιμα υλικά για τη διενέργεια των ζητούμενων ανά κατηγορία εξετάσεων, τους οποίους συμπεριέλαβε παράλληλα, χωρίς τιμές, και στο φάκελο της τεχνικής προσφοράς της ως αναπόσπαστο μέρος της τεχνικής προσφοράς της.

Ωστόσο, δεν συμπεριέλαβε στην προσφορά της τα φιαλίδια αντιδραστηρίου ή τις θήκες αντιδραστηρίου, δηλαδή τους περιέκτες που χρησιμοποιούνται στους χώρους τοποθέτησης αντιδραστηρίων και περιέχουν τα αντιδραστήρια (συνήθως μαζί με ποσότητες αραιωμένου πλυστικού διαλύματος, αραιωτικού διαλύματος και χημικού πρόσθετου λουτρού ύδατος) κατά τη λειτουργία του συστήματος. Η προσφεύγουσα επισημαίνει σχετικά ότι στις σελ. 35, 40, 42 και 44 των οδηγιών χρήσης αναφέρεται ότι οι εν λόγω θήκες αντιδραστηρίου συμπεριλαμβάνονται στα «Απαιτούμενα υλικά που δεν παρέχονται» και προσθέτει ότι είναι απαραίτητες για τη λειτουργία των αναλυτών, καθώς χωρίς αυτές δεν μπορούν να χρησιμοποιηθούν τα προαναφερόμενα καθαριστικά και πλυστικά διαλύματα. Η αναθέτουσα αρχή στις Απόψεις της διακρίνει τα υλικά που απαιτούνται για τη διενέργεια των εξετάσεων, με βάση τις οδηγίες χρήσης, από τα επιπλέον υλικά και εξαρτήματα, που απαιτούνται σε άλλους χρόνους (π.χ. στην περιοδική και τακτική συντήρηση). Η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι τα φιαλίδια αντιδραστηρίων δεν είναι αναλώσιμα υλικά, καθώς δεν είναι εκ των προτέρων γνωστή η συχνότητα χρήσης τους, αλλά αναλώσιμα εξαρτήματα – ανταλλακτικά. Επίσης, επισημαίνει ότι η αναφορά στις οδηγίες χρήσης ότι «δεν παρέχονται» υποδηλώνει ότι δεν περιλαμβάνονται στη συσκευασία των συγκεκριμένων υλικών, χωρίς όμως αυτό να σημαίνει ότι δεν παρέχονται με τον αναλυτή κατά την εγκατάστασή του. Ειδικότερα, επισημαίνει ότι, σύμφωνα με τις οδηγίες χρήσης των προσφερόμενων αναλυτών (σελ. D-7-8 του αναλυτή ..... και σελ. D-10-12 του αναλυτή .....), περιέχονται αναλώσιμα εξαρτήματα που χρησιμοποιούνται κατά την εγκατάσταση του συστήματος και μάλιστα σε ποσότητα που υπερβαίνει τις ανάγκες του έτους.

23. Επειδή, από τη συνεκτίμηση όλων των προαναφερόμενων διατάξεων του νόμου και της διακήρυξης, της νομολογίας που επικαλούνται η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα, καθώς και από την επισκόπηση της τεχνικής προσφοράς της τελευταίας προκύπτουν τα εξής: Η διαγωνιστική διαδικασία διενεργείται με τη μέθοδο της υποβολής προσφοράς τιμής ανά εξέταση (άρθρο 7 παρ. 1 του Ν. 2955/2001), όπως αυτή εξειδικεύεται με τις διατάξεις της διακήρυξης. Από την τεχνική προδιαγραφή 34 των τμημάτων 2 και

3 στο Παράρτημα II της διακήρυξης διαπιστώνεται ότι το συνολικά δηλούμενο κόστος ανά εξέταση, πρέπει να προκύπτει από τον συνυπολογισμό των απαιτούμενων συσκευασιών αντιδραστηρίων και λοιπών προσφερομένων υλικών, λαμβάνοντας υπόψη, τον χρόνο ζωής τους επί του αναλυτή, τον αριθμό των εξετάσεων της διακήρυξης που θα εκτελούνται, καθώς και τον αριθμό των εξετάσεων βαθμονόμησης και του καθημερινού ελέγχου ποιότητας σε δύο επίπεδα. Επίσης, από την τεχνική προδιαγραφή 32 του ίδιου Παραρτήματος προκύπτει ότι η συντήρηση, τα ανταλλακτικά καθώς και τα αναλώσιμα του συστήματος (πέραν των προσφερομένων), που απαιτούν περιοδική αντικατάσταση όπως ρύγχη, λυχνία φωτομέτρου, ηλεκτρόδια, σύριγγες κτλ θα βαρύνουν τον προμηθευτή. Επίσης, στο Παράρτημα IV της διακήρυξης περιλαμβάνονται 2 πίνακες – υποδείγματα οικονομικής προσφοράς, ως εξής: Ο πίνακας 1 αφορά στα αντιδραστήρια και περιλαμβάνει την εξής σημείωση: *«Για την κάθε εξέταση είναι απαραίτητο να συμπληρωθεί ο παραπάνω πίνακας με την συνολική ετήσια ποσότητα και την τιμή ανά συσκευασία για τη διεξαγωγή όλων των εξετάσεων ώστε να προκύπτει η τιμή ανά εξέταση και το τελικό συνολικό κόστος ανά εξέταση, λαμβανομένου υπόψη του χρόνου ζωής των αντιδραστηρίων. Εκτός των αντιδραστηρίων τα λοιπά απαραίτητα αναλώσιμα υλικά, υγρά πλύσης και καθαρισμού, ηλεκτρόδια, οροί ελέγχου και βαθμονόμησης, κ.λ.π., θα προσφερθούν σύμφωνα με τον πίνακα 2 των λοιπών υλικών του παρόντος».* Ο πίνακας 2 αφορά στα λοιπά αναλώσιμα υλικά και περιλαμβάνει την εξής σημείωση: *«Εφόσον για μία εξέταση ή για κάποια ομάδα εξετάσεων απαιτούνται διαφορετικά λοιπά αναλώσιμα υλικά οι προμηθευτές μπορούν να καταθέσουν περισσότερους πίνακες απαιτούμενων λοιπών υλικών τα οποία είναι απαραίτητα για την διενέργεια της εξέτασης (-ων). Το Νοσοκομείο θα παραλάβει μόνο τις ποσότητες και τα είδη που θα αναγραφούν στους παραπάνω πίνακες. Ποσότητες μεγαλύτερες από αυτές που έχουν δηλωθεί ή είδη που δεν περιλαμβάνονται στους πίνακες, εφόσον απαιτούνται για την απρόσκοπτη διενέργεια των εξετάσεων & λειτουργία των συνοδών μηχανημάτων, θα παραδίδονται αμέσως και με έξοδα του προμηθευτή στο Νοσοκομείο».* Από τις προαναφερόμενες διατάξεις των Παραρτημάτων II και IV

της Διακήρυξης αλλά και από τις Απόψεις της αναθέτουσας αρχής προκύπτει καταρχάς η παραδοχή ότι, πέραν της συσκευασίας των αντιδραστηρίων, των υλικών και των αναλωσίμων που απαιτούνται για τη διεξαγωγή των εξετάσεων (συμπεριλαμβανομένων των εξετάσεων βαθμονόμησης και του ελέγχου ποιότητας σε δύο επίπεδα), με διακριτό τρόπο αναφέρονται και αντιμετωπίζονται τα υλικά κι εξαρτήματα που σχετίζονται με την περιοδική και τακτική συντήρηση και, βαρύνουν μεν σε κάθε περίπτωση τον προμηθευτή, πλην όμως γίνεται αποδεκτό ότι δεν προσφέρονται με τα προαναφερόμενα υλικά και αναλώσιμα για τη διεξαγωγή των εξετάσεων. Είναι χαρακτηριστικό ότι στο σύνολο των αναλυτικών διατάξεων της διακήρυξης και των Παραρτημάτων της δεν γίνεται ρητή αναφορά στα φιαλίδια αντιδραστηρίου (άλλως ειδικές θήκες αντιδραστηρίου), ώστε να διαπιστωθεί εάν η αναθέτουσα αρχή τα κατατάσσει στα αναλώσιμα ή στα υλικά και εξαρτήματα, που σχετίζονται με την περιοδική και τακτική συντήρηση. Το γεγονός δε ότι, όπως προβάλλει η παρεμβαίνουσα, τα εν λόγω φιαλίδια παρέχονται κατά την εγκατάσταση των αναλυτών, ενισχύει την άποψη ότι συνδέονται με τους παραχωρούμενους αναλυτές ως εξαρτήματα αυτών και όχι με τα αντιδραστήρια και τα αναλώσιμα που απαιτούνται για τη διενέργεια των εξετάσεων. Σε κάθε όμως περίπτωση, αν ήθελε υποτεθεί ότι η αναθέτουσα αρχή επιθυμούσε τα φιαλίδια να συμπεριληφθούν στους Πίνακες αναλωσίμων, θα έπρεπε να το είχε αναφέρει με σαφήνεια στις διατάξεις της Διακήρυξης. Ωστόσο, έχει κριθεί ότι δεν επιτρέπεται ο αποκλεισμός οικονομικού φορέα από διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης, λόγω μη τήρησης από τον φορέα αυτό υποχρέωσης, η οποία δεν προκύπτει ρητά από τα σχετικά με τη διαδικασία αυτή έγγραφα ή από την ισχύουσα εθνική νομοθεσία, αλλά από την ερμηνεία της εν λόγω νομοθεσίας και των εν λόγω εγγράφων, καθώς και από την εκ μέρους των εθνικών διοικητικών αρχών και των εθνικών δικαστηρίων συμπλήρωση των κενών των εγγράφων και της νομοθεσίας (βλ. Απόφαση Pippo Pizzo, C-27/2015 της 2ας Ιουνίου 2016, σκέψη 51). Επιπλέον, έχει κριθεί συναφώς ότι τυχόν ασάφειες ή πλημμέλειες των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορούν να ερμηνεύονται εις βάρος των διαγωνιζομένων, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών και θα πρέπει να

παρέχεται και σε αυτούς, οι οποίοι βλάπτονται από την ασάφεια ή την πλημμύεια αυτή, η δυνατότητα να συμπληρώσουν την τυχόν ελαττωματική, προσφορά τους (Ε.Α. ΣΤΕ 423/2011, 424/2011, 425/2011). Εν προκειμένω, όμως, η αναθέτουσα αρχή επιβεβαιώνει με τις Απόψεις της ότι η υποβληθείσα προσφορά κάλυψε τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, ώστε να μη χρειάζεται σχετική διευκρίνιση. Όσον αφορά δε την απαίτηση της διακήρυξης όλα τα υλικά που σχετίζονται με συντήρηση να βαρύνουν τους προμηθευτές, αυτή καλύπτεται από τη δήλωση της παρεμβαίνουσας στην οικονομική προσφορά της, σύμφωνα με την οποία θα καλύπτει οποιοδήποτε υλικό απαιτηθεί για την απρόσκοπτη λειτουργία των αναλυτών και δεν περιλαμβάνεται στα προσφερόμενα είδη. Κατά συνέπεια, ο πρώτος λόγος της υπό κρίση Προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος και να γίνουν δεκτοί οι περί του αντιθέτου ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας, εξαιρουμένου του ισχυρισμού ότι και η προσφεύγουσα δεν συμπεριέλαβε στην προσφορά της όλα τα υλικά που απαιτούνται για τη συντήρηση. Εφόσον δεν προέκυψε από τους όρους της διακήρυξης η αναγκαιότητα της συμπερίληψής τους στην προσφορά, αυτονόητα αλυσιτελώς προβάλλεται η μη τήρησή του από την προσφεύγουσα.

24. Επειδή, όσον αφορά τον δεύτερο λόγο της υπό κρίση Προσφυγής, σύμφωνα με τον οποίο η προσφορά της παρεμβαίνουσας έπρεπε να έχει απορριφθεί καθώς το πρόγραμμα εξωτερικού ποιοτικού ελέγχου της εταιρείας .....», που προσέφερε, δεν καλύπτει το σύνολο των ζητούμενων εξετάσεων του αναλυτή ρουτίνας με συνέπεια να μην μπορεί να συγκριθεί, όπως απαιτείται με τη διακήρυξη, η αξιοπιστία των αποτελεσμάτων του ως προς την εξέταση της πρωτεΐνης (λευκώματος) στο εγκεφαλονωτιαίο υγρό (ENY) και η σύγκρισή της με τα αποτελέσματα της αντίστοιχης εξέτασης στα υπόλοιπα εργαστήρια για τον προσδιορισμό της ουσίας της πρωτεΐνης (λευκώματος) στο εν λόγω βιολογικό υλικό, επισημαίνονται τα εξής: Η διακήρυξη απαιτούσε στην τεχνική προδιαγραφή 43 του βιοχημικού αναλυτή ρουτίνας (τμήμα 3) να προσφερθεί πρόγραμμα εξωτερικού έλεγχου ποιότητας σε πιστοποιημένο και διαπιστευμένο φορέα ως προς τη διενέργεια σχημάτων εξωτερικής αξιολόγησης ποιότητας, από προμηθευτή και κατασκευαστή

διαφορετικό από εκείνο των αντίστοιχων αντιδραστηρίων και των αναλυτών. Η παρεμβαίνουσα προσέφερε «το πρόγραμμα εξωτερικού ελέγχου ποιότητας ..... (BC 50, 23 & 45) ή κάποιο άλλο σχήμα π.χ. ΕΣΕΑΠ, επιλογής του εργαστηρίου». Σύμφωνα με τα κατατεθειμένα prospectus, το πρόγραμμα κλινικής χημείας BC 50 (Clinical Chemistry Program) καλύπτει μεταξύ των άλλων την εξέταση της πρωτεΐνης (protein total) και αφορά στον έλεγχο των εξετάσεων που διενεργούνται σε ορό (serum: These lyophilized samples are prepared from human serum with added constituents of human and animal origin and chemicals), δηλαδή στο υπερκείμενο των στερεών βιολογικό υγρό που λαμβάνεται από το αίμα, όταν το σωληνάριο αιμοληψίας αφηθεί πρώτα για να πήξει και στη συνέχεια φυγοκεντρηθεί. Το πρόγραμμα κλινικής χημείας BC 23 με τον με τον τίτλο External Quality Assurance Services (.....) Serum Proteins Program (Υπηρεσίες Εξωτερική Διασφάλισης ποιότητας για πρωτεΐνες ορού), καλύπτει, μεταξύ των άλλων, την εξέταση της πρωτεΐνης (protein total) και, ομοίως, είναι πρόγραμμα που αφορά και αυτό στον έλεγχο των εξετάσεων που διενεργούνται σε ορό. Τέλος, το πρόγραμμα BC45 χημείας ούρων (Urine Chemistry Program) με τον πλήρη τίτλο «External Quality Assurance Services (.....), Urine Chemistry Program (Υπηρεσίες Εξωτερική Διασφάλισης ποιότητας. Πρόγραμμα χημείας ούρων)», καλύπτει μεταξύ των άλλων, την εξέταση της πρωτεΐνης (protein total) και είναι πρόγραμμα που αφορά στον έλεγχο των εξετάσεων που διενεργούνται σε δείγματα ούρων (These lyophilized samples are prepared from human urine with added chemicals, hormones and stabilizers). Κατά συνέπεια, τα τρία προσφερόμενα προγράμματα εξωτερικού ποιοτικού ελέγχου ουδεμία σχέση έχουν με την εξέταση δείγματος σε εγκεφαλονωτιαίο υγρό (ENY), το οποίο είναι τελείως διαφορετικό βιολογικό υλικό και λαμβάνεται με οσφυονωτιαία παρακέντηση. Η προσφεύγουσα προσθέτει ότι η δήλωση συμμόρφωσης της παρεμβαίνουσας περί εναλλακτικής δυνατότητας, κατά το στάδιο της κατακύρωσης, εξεύρεσης άλλου φορέα εξωτερικού ποιοτικού ελέγχου, ανεξάρτητα από το εάν η εν λόγω δήλωση συνιστά εναλλακτική προσφορά, η οποία, σύμφωνα με τον γενικό όρο 2.4.1 με τον οποίο ορίζεται ότι «δεν επιτρέπονται εναλλακτικές προσφορές» ούτως ή

άλλως απαγορεύεται. Η παρεμβαίνουσα επισημαίνει ότι το αντιδραστήριο που χρησιμοποιείται για τη μέτρηση των δειγμάτων είναι κοινό για τη μέτρηση και των δύο τύπων δειγμάτων (ούρων ή ENY), ότι το εργαστήριο ενδιαφέρεται να εξασφαλίσει, μέσω εσωτερικού και εξωτερικού ελέγχου ποιότητας, την ορθή διενέργεια των δοκιμασιών ελέγχου με το συγκεκριμένο αντιδραστήριο και ότι ομοίως για τη βαθμονόμηση του αντιδραστηρίου χρησιμοποιείται ένας μόνο τύπος βαθμονομητή, ανεξαρτήτως δείγματος. Προβάλλει δε ότι τόσο για τον εσωτερικό έλεγχο ποιότητας, όσο και για τον εξωτερικό, μπορεί να χρησιμοποιηθεί ως υλικό ελέγχου είτε ούρα είτε εγκεφαλονωτιαίο υγρό, ανάλογα με την κρίση του εργαστηρίου. Η αναθέτουσα αρχή προβάλλει ότι η παρεμβαίνουσα προσέφερε το πρόγραμμα BC 45 της ..... για τον έλεγχο των αντιδραστηρίων που προορίζονται για την εξέταση λευκώματος ούρων και ENY, καλύπτοντας τις απαιτήσεις της διακήρυξης. Κατόπιν των ανωτέρω, θα πρέπει να σημειωθεί ότι πράγματι η διακήρυξη ζητά πρόγραμμα εξωτερικού ελέγχου ποιότητας σε πιστοποιημένο και διαπιστευμένο φορέα ως προς τη διενέργεια σχημάτων εξωτερικής αξιολόγησης ποιότητας, από προμηθευτή και κατασκευαστή διαφορετικό από εκείνο των αντίστοιχων αντιδραστηρίων και των αναλυτών, χωρίς ωστόσο να διευκρινίζει ότι το πρόγραμμα αυτό πρέπει να γίνεται ξεχωριστά σε κάθε είδος δείγματος (ούρων ή ENY). Σύμφωνα με όσα αναλυτικώς αναφέρονται στη σκέψη 23 ανωτέρω εξ αφορμής του πρώτου λόγου, εάν η αναθέτουσα αρχή επιθυμούσε το πρόγραμμα εξωτερικού ελέγχου να καλύπτει σωρευτικά όλα τα είδη δειγμάτων κάθε προσφερόμενου αναλυτή, θα έπρεπε να το προσδιορίσει ρητά στους όρους της διακήρυξης. Άλλωστε, η αναθέτουσα αρχή και στις Απόψεις της δηλώνει ότι οι απαιτήσεις της Διακήρυξης καλύπτονται πλήρως από το προσφερόμενο πρόγραμμα BC 45. Κατά συνέπεια, και ο δεύτερος λόγος της υπό κρίση Προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος και να γίνουν δεκτοί οι περί του αντιθέτου ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας, εξαιρουμένου και πάλι του ισχυρισμού ότι και η προσφεύγουσα δεν συμπεριέλαβε στην προσφορά της πρόγραμμα εξωτερικού ελέγχου για όλα τα δείγματα. Εφόσον δεν προέκυψε από τους όρους της

διακήρυξης η σχετική αναγκαιότητα, αυτονόητα αλυσιτελώς προβάλλεται η μη τήρηση του όρου από την προσφεύγουσα.

25. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

26. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα, ποσού 736,00€ (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016).

**Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου, ποσού 736,00€.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 21.08.2019 και εκδόθηκε στις 10.09.2019 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Κουρή Σταυρούλα**

**Τσουλούφα Αργυρώ**