

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 25 Μαΐου 2021, με την εξής σύνθεση: Νικόλαος Σαββίδης, Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου και Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Μέλη, δυνάμει της με αρ. 1026/2021 Πράξης Προέδρου του Κλιμακίου.

Για να εξετάσει την Προδικαστική Προσφυγή του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 844/21-04-2021 της εταιρείας με την επωνυμία «...» που εδρεύει στο ..., Λ. ... αρ. ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του Γενικού Νοσοκομείου ... «...» που εδρεύει στην ..., οδός ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την κρινόμενη προσφυγή ζητείται να ακυρωθεί η με αριθμό ...και αρ. πρωτ. 13915/9.4.2021 διακήρυξη (ΑΔΑΜ: ... 2021-04-09), με την οποία το καθ' ου Νοσοκομείο προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την «Προμήθεια πληροφοριακού συστήματος των εργαστηρίων με δυνατότητα παραγγελίας, παρακολούθησης και επισκόπησης των εξετάσεων και των αποτελεσμάτων από όλες τις κλινικές, μονάδες, ιατρεία και εργαστήρια του νοσοκομείου» συνολικού προϋπολογισμού 79.000,00 ευρώ (63.709,68€ πλέον ΦΠΑ 24%), με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή).

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή, Νικόλαο Σαββίδη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο και αποφάσισε τα εξής

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε και δεσμεύτηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017 (ηλεκτρονικά παράβολα αυτόματης δέσμευσης με κωδικούς ...και ...) συνολικού ποσού 650 ευρώ, το

Αριθμός απόφασης: 1071 / 2021

οποίο υπερκαλύπτει το ελάχιστο απαιτούμενο, ενόψει της προϋπολογισθείσας αξίας της προκείμενης σύμβασης, ποσό των 600 ευρώ.

2. Επειδή, η κρινόμενη προσφυγή ανατέθηκε στο 2^ο Κλιμάκιο της ΑΕΠΠ με το από 21-04-2021 ηλεκτρονικό μήνυμα του Προέδρου της Αρχής.

3. Επειδή, με την υπ' αριθ. ...(αριθ. πρωτ. 13915/9.4.2021) Διακήρυξη το Γενικό Νοσοκομείο ... «...» (εφεξής «το Νοσοκομείο» ή «η αναθέτουσα αρχή») προκήρυξε ανοικτό δημόσιο ηλεκτρονικό διαγωνισμό με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής για την προμήθεια πληροφοριακού συστήματος των εργαστηρίων με δυνατότητα παραγγελίας, παρακολούθησης και επισκόπησης των εξετάσεων και των αποτελεσμάτων από όλες τις κλινικές, μονάδες, ιατρεία και εργαστήρια του νοσοκομείου. Το αντικείμενο της σύμβασης περιλαμβάνει την προμήθεια εγκατάσταση, παραμετροποίηση, διασύνδεση και υποστήριξη λειτουργίας ενός «Εργαστηριακού Πληροφοριακού Συστήματος/ Laboratory Information System» (ΕΠΣ/LIS) των κάτωθι Εργαστηρίων του Εργαστηριακού τομέα, σύμφωνα με τον ισχύοντα οργανισμό του Νοσοκομείου (ΦΕΚ 1435/2018): Βιοπαθολογικό, Αιματολογικό, Βιοχημικό, Αιμοδοσίας, Παθολογικής Ανατομικής, Πυρηνικής Ιατρικής, Κυτταρολογικό, Ιατρικής Φυσικής, και Τοξικολογικής μονάδας. Το ΕΠΣ θα περιλαμβάνει και την ηλεκτρονική παραγγελία των εργαστηριακών εξετάσεων από διάφορα σημεία του νοσοκομείου (ιατρικά τμήματα, μονάδες και εξωτερικά ιατρεία - Τακτικά & Επείγοντα), καθώς και την επισκόπηση των εργαστηριακών αποτελεσμάτων από διάφορα σημεία του νοσοκομείου (ιατρικά τμήματα, μονάδες και εξωτερικά ιατρεία - Τακτικά & Επείγοντα). Το προς προμήθεια σύστημα δεν υποδιαιρείται σε τμήματα και κατατάσσεται στον κωδικό του Κοινού Λεξιλογίου Δημοσίων Συμβάσεων (CPV) Η διακήρυξη του διαγωνισμού αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 09-04-2021 με Αριθμό Διαδικτυακής Ανάρτησης Μητρώου (ΑΔΑΜ) ..., ο δε διαγωνισμός διεξάγεται μέσω της διαδικτυακής πύλης του ΕΣΗΔΗΣ, υπό το συστημικό αριθμό Στη διακήρυξη του ως άνω διαγωνισμού, τέλος, ορίστηκε ότι η καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών είναι η 07-05-2021. Όμως, η υποβολή προσφορών, όπως και συνολικά η πρόοδος του διαγωνισμού,

Αριθμός απόφασης: 1071 / 2021

ανεστάλη μέχρι την έκδοση της απόφασης της ΑΕΠΠ με την από 05-05-2021 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Νοσοκομείου, η οποία ελήφθη κατά την 25η/2021 έκτακτη συνεδρίασή του. Κατά της διακήρυξης του ως άνω διαγωνισμού στρέφεται ο προσφεύγων, για τους λόγους και με τους ειδικούς ισχυρισμούς που αναπτύσσονται στην κρινόμενη προσφυγή του.

4. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης (προμήθεια), της εκτιμώμενης αξίας της, χωρίς ΦΠΑ, (63.709,68€), καθώς επίσης και της νομικής φύσης και της δραστηριότητας της αναθέτουσας αρχής υπάγεται στις διατάξεις του Ν. 4412/2016 και δη του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, και λαμβανομένου υπόψη και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (δημοσίευση στο ΚΗΜΔΗΣ την 09-04-2021), η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 345 παρ. 1 και την παρ. 7 του άρθρου 379 του νόμου αυτού, όπως ισχύουν, η δε ΑΕΠΠ ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

5. Επειδή, η προσφυγή ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι του ΠΔ 39/2017, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 αυτού και την παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, είναι δε και εμπρόθεσμη, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. γ' του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. γ' του Ν. 4412/2016, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 09-04-2021 και η προσφυγή ασκήθηκε στις 16-04-2021.

6. Επειδή, κατά τα διαλαμβανόμενα στην προσφυγή, η προσφεύγουσα εξειδικεύεται στην προμήθεια προϊόντων λογισμικού και υπηρεσιών ιατρικής πληροφορικής και μηχανικής, στο πλαίσιο δε της επαγγελματικής της δραστηριότητας προμηθεύει με ιατρικά πληροφοριακά συστήματα νοσοκομεία στην Ελλάδα και στην αλλοδαπή. Συγκεκριμένα δε η προσφεύγουσα αναφέρει ότι διαθέτει το προς προμήθεια είδος-λογισμικό με την εμπορική ονομασία ..., το οποίο έχει τη δυνατότητα διασύνδεσης με το σύνολο των Αναλυτών των Εργαστηρίων του Νοσοκομείου. Κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, παρόλο που η ίδια επιθυμεί να συμμετάσχει στον προκείμενο διαγωνισμό στο πλαίσιο της κατά τα άνω επαγγελματικής της δραστηριότητας, η

Αριθμός απόφασης: 1071 / 2021

συμμετοχή της καθίσταται αδύνατη, και πάντως ουσιωδώς δυσχερής, λόγω του μη νόμιμου και ασαφούς περιεχομένου της Διακήρυξης, σύμφωνα με τα αναλυτικά εκτιθέμενα στην υπό κρίση προσφυγή. Κατά συνέπεια, η προσφεύγουσα θεμελιώνει γενικό έννομο συμφέρον, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του ΠΔ 39/2017, να βάλει κατά της προσβαλλόμενης διακήρυξης. Το έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας, ωστόσο, κατά την έννοια που παραπάνω γίνεται δεκτό ότι γενικώς αυτή έχει, επιβάλλεται να είναι άμεσο και ενεστώς, επί κάθε μίας επικαλούμενης πλημμέλειας της διακήρυξης, επομένως ελέγχεται και κατά την εξέταση εκάστου κατ' ιδίαν λόγου της υπό εξέταση προσφυγής.

7. Επειδή, ειδικότερα η προσφεύγουσα βάλει κατά της προσβαλλόμενης διακήρυξης προβάλλοντας τρεις λόγους ακύρωσης, ήτοι: α) ότι η διακήρυξη περιέχει ελλείψεις και ασάφειες ως προς το αντικείμενο της σύμβασης (ποσότητα αδειών χρήσης, είδος και ποσότητα απαιτούμενων λογισμικών, είδος και ποσότητες απαραίτητου μηχανογραφικού εξοπλισμού, αναγκαίες διασυνδέσεις στοιχεία κωδικοποίησης εξετάσεων, υποχρεώσεις εγγύησης και τεχνικής υποστήριξης) τέτοιες που καθιστούν αδύνατη, άλλως ιδιαιτέρως δυσχερή, τη διαμόρφωση της οικονομικής προσφοράς της και, συνακόλουθα, τη συμμετοχή της στον διαγωνισμό, β) ότι δεν προσδιορίζεται στη διακήρυξη η προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης και γ) ότι η διακήρυξη είναι ανυπόστατη λόγω ελαττώματος της ηλεκτρονικής υπογραφής του Διοικητή του Νοσοκομείου στο αναρτηθέν στο ΕΣΗΔΗΣ ηλεκτρονικό έγγραφο. Για τους ανωτέρω λόγους η προσφεύγουσα ζητά με την κρινόμενη προσφυγή να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. ...με αρ. πρωτ. 13915/9.4.2021 διακήρυξη του Διοικητή του Γενικού Νοσοκομείου ... «...» στο σύνολό της, άλλως να ακυρωθεί κατά το μέρος που με αυτήν τίθενται οι προσβαλλόμενοι όροι, καθώς επίσης και να διαταχθεί, σε συμμόρφωση της εκδοθησομένης απόφασης της ΑΕΠΠ η επαναπροκήρυξη του διαγωνισμού κατά τρόπο νόμιμο.

8. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις άρθρου 367 παρ. 2 και 3 του Ν. 4412/2016 (και τις αντίστοιχες διατάξεις των παραγράφων 4 και 5 του άρθρου 18 του ΠΔ 39/2017), σε περίπτωση αποδοχής της προδικαστικής προσφυγής, η ΑΕΠΠ ακυρώνει την προσβαλλόμενη πράξη της αναθέτουσας αρχής ή την

Αριθμός απόφασης: 1071 / 2021

επίδικη παράλειψή της και αναπέμπει την υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου αυτή να προβεί στις οφειλόμενες ενέργειες, συμμορφούμενη προς την απόφαση της ΑΕΠΠ, χωρίς η τελευταία να δύναται να υποκαταστήσει την αναθέτουσα αρχή ως προς τις απαιτούμενες διοικητικές ενέργειες (βλ. μεταξύ άλλων ΕΠΑΝΣΤΕ 54/2018, σκ. 8). Ως εκ τούτου, το αίτημα της προσφεύγουσας να διαταχθεί με την εκδοθησόμενη απόφαση της ΑΕΠΠ η επαναπροκήρυξη του διαγωνισμού κατά τρόπο νόμιμο υποβάλλεται απαραδέκτως. Παραδεκτώς υποβάλλεται και εξετάζεται μόνο το ακυρωτικό αίτημα της κρινόμενης προσφυγής.

9. Επειδή, ενόψει της ημερομηνίας κατάθεσης της προδικαστικής προσφυγής, ήτοι την 16-04-2021, η κατ' άρθρα 365 παρ. 1 περ. β' Ν. 4412/2016, όπως ίσχυε, και 9 παρ. 1 περ. β' ΠΔ 39/2017 δεκαήμερη αποκλειστική προθεσμία αποστολής των απόψεων της αναθέτουσας αρχής προς την ΑΕΠΠ εκκίνησε την επόμενη της κατάθεσης της προσφυγής και έληξε την 26-04-2021. Η αναθέτουσα αρχή ανήρτησε στον διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού και απέστειλε μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ την 05-05-2021 το υπ' αριθ. πρωτ. 17251/5-5-2021 έγγραφο απόψεων της Επιτροπής Σύνταξης Τεχνικών Προδιαγραφών της προκείμενης σύμβασης και την από 05-05-2021 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Νοσοκομείου, η οποία ελήφθη κατά την 25η/2021 έκτακτη συνεδρίασή του και με την οποία εγκρίθηκε το κατά τα άνω πρακτικό απόψεων. Αυθημερόν εστάλη, επίσης, προς την ΑΕΠΠ μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, στο οποίο περιέχονται στοιχεία του διαγωνισμού. Με τα ανωτέρω δεδομένα, οι απόψεις της αναθέτουσας αρχής είναι εκπρόθεσμες και, ως εκ τούτου, δεν μπορούν να ληφθούν υπόψη (βλ. ΑΕΠΠ 7μελής Ε8/2020, σκ. 7 και Ε6/2021, σκ. 8).

10. Επειδή με τον πρώτο λόγο της προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη διακήρυξη δεν είναι νόμιμη και πρέπει να ακυρωθεί λόγω πλήθους ασαφειών που ματαιώνουν και, πάντως, καθιστούν ουσιωδώς δυσχερή την υποβολή προσφοράς εκ μέρους της. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η διακήρυξη του εν λόγω διαγωνισμού περιέχει ασάφειες ως προς: α) την ποσότητα των απαιτούμενων αδειών χρήσης του υπό προμήθεια πληροφοριακού συστήματος, η οποία εξαρτάται από τον αριθμό των

Αριθμός απόφασης: 1071 / 2021

χρηστών που θα έχουν πρόσβαση σε αυτό, β) τα παρεπόμενα για τη λειτουργία του πληροφοριακού συστήματος απαιτούμενα λογισμικά, τα οποία – κατά τους ισχυρισμούς της – δεν προσδιορίζονται ούτε κατ' είδος ούτε ποσοτικά με αναφορά στον αριθμό των απαιτούμενων αδειών χρήσης, γ) τον απαραίτητο μηχανογραφικό εξοπλισμό, ο οποίος επίσης – κατά τους ισχυρισμούς της – δεν προσδιορίζεται κατ' είδος, ποσότητα και τεχνικές προδιαγραφές, δ) τα πιθανά συστήματα διασύνδεσης, ε) την απαίτηση ή μη να εγκατασταθεί πληροφοριακό σύστημα αιμοδοσίας, το οποίο – κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας – είναι αυτόνομο και εξειδικευμένο, και, σε καταφατική περίπτωση, τα τεχνικά χαρακτηριστικά αυτού, στ) τις τεχνικές προδιαγραφές της απαιτούμενης διασύνδεσης με το νοσοκομειακό πληροφοριακό σύστημα ... της ΗΔΙΚΑ, ζ) την κωδικοποίηση των εξετάσεων, η) τις απαιτούμενες κατά τον χρόνο εγγύησης καλής λειτουργίας υπηρεσίες, θ) την τεχνική υποστήριξη και τις υπηρεσίες συντήρησης που απαιτούνται επί δεκαετία.

11. Επειδή, οι αρχές της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, της προστασίας του ελεύθερου ανταγωνισμού και της τυπικότητας, οι οποίες αποτυπώνονται πλέον και ρητώς στο άρθρο 18 Ν. 4412/2016 διέποντας όλους τους διαγωνισμούς που υπόκεινται στις διατάξεις του ανωτέρω νόμου, όπως ο προκείμενος, επιβάλλουν όλοι οι όροι και οι λεπτομέρειες της διαδικασίας ανάθεσης να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και πληρότητα στα έγγραφα της σύμβασης, κατά τρόπο που, αφενός, να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο, να ερμηνεύουν τους όρους της διακήρυξης με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο έλεγχος εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής της συμμόρφωσης των προσφερόντων ως προς τις απαιτήσεις της διακήρυξης (βλ. μεταξύ άλλων αποφάσεις του ΔΕΕ της 29.4.2004 Succhi di Frutta SpA., C-496/99, σκ. 111, 7.4.2016, Partner Apelski Dariusz, C-324/14, σκ. 61, ΣΤΕ 3744/2014, ΕπΑν ΣΤΕ 317/2013, ΔΕφΠειρ 15/2020, ΔΕφΘεσ 181/2020, 193/2019, ΔΕφΚομ 70/2020 κ.α.).

12. Επειδή, στο άρθρο 45 παρ. 3 Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «με *μέριμνα της αναθέτουσας αρχής ο φάκελος δημόσιας σύμβασης συμπληρώνεται*

Αριθμός απόφασης: 1071 / 2021

και επικαιροποιείται σε όλα τα επιμέρους στάδια της διαδικασίας ανάθεσης σύμβασης, περιλαμβάνει δε κατ' ελάχιστον: [...] δ) την περιγραφή του αντικείμενου της σύμβασης [...]».

13. Επειδή, επιπροσθέτως το άρθρο 49 παρ. 1 περ. γ' ορίζει ότι «Στοιχεία της ωριμότητας της σύμβασης αποτελούν ιδίως: [...] γ) η δυνατότητα των ενδιαφερόμενων οικονομικών φορέων να διαμορφώσουν, κατά την αντίστοιχη διαδικασία σύναψης, βάσιμες και ρεαλιστικές προσφορές, με βάση τα χορηγούμενα από την αναθέτουσα αρχή στοιχεία».

14. Επειδή, περαιτέρω, το άρθρο 53 παρ. 1 και 3 περ. ια' Ν. 4412/2016 ορίζει τα εξής: «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης, πλην της προκήρυξης σύμβασης του άρθρου 63 και της προκαταρκτικής προκήρυξης του άρθρου 62 σε περίπτωση που χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού, περιέχουν ιδίως: [...] ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης».

15. Επειδή, κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων, ερμηνευόμενων υπό το φως των προαναφερθεισών γενικών αρχών, επιβάλλεται στα έγγραφα της σύμβασης να περιγράφεται με σαφήνεια το συμβατικό αντικείμενο, ιδίως ως προς το είδος, τα τεχνικά χαρακτηριστικά και την ποσότητα των αγαθών ή των υπηρεσιών, καθώς και ως προς το χρόνο εκτέλεσής τους, ώστε με βάση τις πληροφορίες αυτές να καθίσταται πλήρως γνωστό και κατανοητό στους ενδιαφερομένους το ακριβές περιεχόμενο των υποχρεώσεων που αναλαμβάνουν (πρβλ. ΕπΑν ΣτΕ 295/2020, σκ. 10). Με βάση τα ως άνω απαιτούμενα κατά νόμο ουσιώδη στοιχεία της διακήρυξης διαμορφώνονται οι προσφορές των διαγωνιζομένων, κατακυρώνεται το αποτέλεσμα του διαγωνισμού και καταρτίζεται η σχετική σύμβαση (πρβλ. ΕλΣυν/Τμ VI 23/2012). Αντιστρόφως, εφόσον από τα στοιχεία των εγγράφων της σύμβασης δεν

προκύπτει με πληρότητα, ορθότητα και ακρίβεια, το φυσικό και οικονομικό αντικείμενο της σύμβασης, τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), το περιεχόμενο, η ποσότητα και η περιγραφή των υπηρεσιών και των αγαθών που πρέπει να παρασχεθούν, ο τρόπος και ο χρόνος για την παράδοσή τους και οι απαραίτητοι όροι, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς, σε βαθμό που δυσχεραίνεται ουσιωδώς η δυνατότητα των ενδιαφερόμενων οικονομικών φορέων να συμμετάσχουν παραδεκτως στον διαγωνισμό υποβάλλοντας βάσιμες και ρεαλιστικές προσφορές, τότε τα στοιχεία αυτά αναμφίβολα περιέχουν ουσιώδεις ασάφειες ή ελλείψεις (βλ. ΑΕΠΠ 7μελής Ε8/2021, σκ. 12, πρβλ. ΕλΣυν/Τμ VI 1541/2019).

16. Επειδή, στην προκείμενη περίπτωση προκύπτει κατ' αρχάς από την προσβαλλόμενη διακήρυξη και τα λοιπά στοιχεία του φακέλου ότι η ποσότητα των απαιτούμενων αδειών χρήσης του προς προμήθεια πληροφοριακού συστήματος δεν προσδιορίζεται ούτε ευθέως ούτε εμμέσως διά της αναφοράς στον αριθμό των χρηστών του συστήματος, οι οποίοι – σημειωτέον – θα πρέπει να είναι εξουσιοδοτημένοι (βλ. Παράρτημα 1ο της Διακήρυξης υπό τον τίτλο «...»). Και τούτο, παρόλο που η προμήθεια του συστήματος περιλαμβάνει τις απαιτούμενες άδειες χρήσης, όπως προκύπτει από τους όρους του Παραρτήματος 1ου της Διακήρυξης «ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ», όπου ορίζονται, μεταξύ άλλων τα εξής: *«θα περιέχονται [...] η Προμήθεια και εγκατάσταση όλων των απαιτούμενων λογισμικών, όπως μεταξύ άλλων λειτουργικά συστήματα, Βάσεις δεδομένων, πιθανά συστήματα διασύνδεσης, καθώς και των απαιτούμενων αδειών χρήσης αυτών», «εξουσιοδότηση: η πρόσβαση του χρήστη πρέπει να είναι εξουσιοδοτημένη», «οι κωδικοί πρόσβασης θα πρέπει να καταχωρούνται με ασφαλή τρόπο στο σύστημα, μέσω του ορισμού μοναδικού κωδικού ανά χρήστη», «στην περίπτωση που στο ίδιο εργαστηριακό τμήμα υπάρχουν περισσότεροι του ενός χρήστες που είναι εξουσιοδοτημένοι με το ίδιο επίπεδο έγκρισης θα πρέπει να παρέχεται από το ΕΠΣ η δυνατότητα να διασφαλίζεται ο τομέας ευθύνης του καθενός (πχ ανά αναλυτή ή ομάδα εξετάσεων) εφ' όσον αυτό κριθεί απαραίτητο» «να χρειάζεται εκ νέου login εξουσιοδοτημένου χρήστη», «το ΕΠΣ θα πρέπει να καταγράφει τα στοιχεία του χρήστη που δίνει*

την εντολή», «στο αρχείο της εξέτασης φαίνεται ο χρήστης που έχει δώσει την εντολή της εκτύπωσης καθώς και η ημερομηνία και ώρα που δόθηκε η εντολή», «δεν πρέπει να επιτρέπεται η ταυτόχρονη ή εντός συγκεκριμένου χρονικού διαστήματος έγκριση της ίδιας παραγγελίας από δύο διαφορετικούς χρήστες». Κατά δε την κοινή πείρα, ο αριθμός των αδειών χρήσης που αντιστοιχούν σε εξουσιοδοτημένους χρήστες ενός πληροφοριακού συστήματος αποτελεί κρίσιμο μέγεθος για την κοστολόγησή του, τόσο όσον αφορά την προμήθεια όσο και τις ανάγκες συντήρησης και τεχνικής υποστήριξής του.

17. Επειδή, περαιτέρω, από τη διακήρυξη απαιτείται η προμήθεια όλου του απαραίτητου μηχανογραφικού εξοπλισμού. Η δε ανάγκη προμήθειας εξοπλισμού επιρρωνύεται και από τον όρο της Διακήρυξης σύμφωνα με τον οποίο «τα υπό προμήθεια προϊόντα (SOFTWARE- HARDWARE) θα πληρούν όλες τις ιδιότητες και χαρακτηριστικά που προβλέπονται στις τεχνικές προδιαγραφές», χωρίς ουδόλως να προσδιορίζεται σε τι συνίσταται ο εξοπλισμός κατ' είδος, ποσότητα και τεχνικές προδιαγραφές. Τούτο φαίνεται να προκάλεσε εν τοις πράγμασι σύγχυση σε περισσότερους οικονομικούς φορείς, αφού τόσο η προσφεύγουσα όσο και έτερος οικονομικός φορέας υπέβαλαν σχετικό αίτημα παροχής διευκρινίσεων, τα οποία παρέμειναν αναπάντητα από την αναθέτουσα αρχή, παρά την υποβολή και δεύτερης όχλησης από τον έτερο οικονομικό φορέα, όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού (βλ. αιτήματα παροχής διευκρινίσεων από 14-04-2021 έτερου οικονομικού φορέα, από 24-04-2021 αίτημα της προσφεύγουσας και την από 29-04-2021 όχληση προς την αναθέτουσα αρχή).

18. Επειδή, ενόψει όσων εκτέθηκαν ανωτέρω (σκ. 12-15), η ποσότητα της προμήθειας αποτελεί αναγκαίο κατά νόμο περιεχόμενο της Διακήρυξης, η δε έλλειψη της σχετικής αναφοράς καθιστά τα έγγραφα της σύμβασης άνευ ετέρου ασαφή και ακυρωτέα (ανωτέρω σκ. 12-14, ΕλΣυν/Τμ VI 1541/2019, 23/12 κ.α.). Επειδή, περαιτέρω, οι επίμαχες ελλείψεις και ασάφειες της διακήρυξης ως προς την ποσότητα των αδειών χρήσης του συστήματος, καθώς επίσης και το είδος, την ποσότητα και τα τεχνικά χαρακτηριστικά του απαιτούμενου εξοπλισμού, ματαιώνουν, άλλως δυσχεραίνουν ουσιωδώς, τη δυνατότητα των οικονομικών

φορέων να διαμορφώσουν ρεαλιστικά τις προσφορές τους και συνιστούν αφεαυτών επαρκείς λόγους για την ακύρωση της προσβαλλόμενης διακήρυξης στο σύνολό της.

19. Επειδή, επιπροσθέτως των ανωτέρω, απαιτούνται, σύμφωνα με του όρους του Παραρτήματος 1^{ου} της Διακήρυξης «ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ», *«η προμήθεια και εγκατάσταση όλων των απαιτούμενων λογισμικών, όπως μεταξύ άλλων Λειτουργικά συστήματα, Βάσεις δεδομένων, πιθανά συστήματα διασύνδεσης, καθώς και των απαιτούμενων αδειών χρήσης αυτών»*, καθώς επίσης και *«η εγκατάσταση, παραμετροποίηση, διασύνδεση και υποστήριξη λειτουργίας σε όλα τα προαναφερθέντα Εργαστήρια του Εργαστηριακού τομέα»*, χωρίς, ωστόσο, να περιγράφονται τα απαιτούμενα τεχνικά χαρακτηριστικά των ανωτέρω στοιχείων ούτε να αναφέρεται ρητώς ότι η επιλογή και ο προσδιορισμός τους εναπόκειται στους υποψηφίους, πράγμα που μπορεί ευλόγως να δημιουργήσει σύγχυση στους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς ιδίως σε συνδυασμό με τον όρο του ίδιου ανωτέρω Παραρτήματος 1^{ου} ότι *«τα υπό προμήθεια προϊόντα (SOFTWARE-HARDWARE) θα πληρούν όλες τις ιδιότητες και χαρακτηριστικά που προβλέπονται στις τεχνικές προδιαγραφές»*. Ως εκ τούτου, η διακήρυξη είναι ασαφής και ακυρωτέα για τον επιπρόσθετο αυτό λόγο.

20. Επειδή, περαιτέρω, προβλέπεται στη διακήρυξη χρόνος εγγύησης καλής λειτουργίας *«τουλάχιστον 24 μηνών»*, καθώς επίσης και παροχή υπηρεσιών τεχνικής υποστήριξης – συντήρησης δεκαετούς διάρκειας. Σε αμφότερες τις ανωτέρω περιπτώσεις όμως ουδόλως περιγράφονται από τη διακήρυξη οι σχετικές υποχρεώσεις του αναδόχου, αλλά απαιτείται από τον ίδιο να προβεί στη σχετική καταγραφή, ενώ υφίστανται και αλληλεπικαλύψεις μεταξύ των ανωτέρω δύο υποχρεώσεων (η εγκατάσταση νέων εκδόσεων αναφέρεται αφενός στην τουλάχιστον εικοσιτετράμηνης διάρκειας εγγύηση καλής λειτουργίας και αφετέρου στο πλαίσιο των υπηρεσιών τεχνικής υποστήριξης – συντήρησης δεκαετούς διάρκειας). Ωστόσο, όπως προπαρατέθηκε (βλ. 15^η σκ. της παρούσας), η αναθέτουσα αρχή είναι υποχρεωμένη να παρέχει στους διαγωνιζομένους, διά των συμβατικών τευχών, τις απαιτούμενες πληροφορίες

για την κατάρτιση των προσφορών τους. Η δε εκπόνηση αναλυτικής αποτύπωσης από τον μελλοντικό ανάδοχο δεν μπορεί παρά να αφορά την επιβεβαίωση ή/και επικαιροποίηση των στοιχείων της αρχικής καταγραφής από την αναθέτουσα αρχή, και πάντως δεν μπορεί νομίμως να αξιώνεται εκ του μηδενός από τον υποψήφιο προσφέροντα, προκειμένου να μπορεί να υποβάλει παραδεκτή προσφορά (πρβλ. ΑΕΠΠ 7μελής Ε6/2021, σκ. 16). Ως εκ τούτου, η προσβαλλόμενη διακήρυξη είναι ασαφής και ακυρωτέα και ως προς τα σημεία αυτά.

21. Επειδή, όσον αφορά την υποχρέωση διασύνδεσης του υπό προμήθεια πληροφοριακού συστήματος με το ΠΝΣ ... της ΗΔΙΚΑ η προσφεύγουσα συνομολογεί ότι δεν τίθεται ζήτημα ασάφειας ως προς την εν λόγω απαίτηση της αναθέτουσας αρχής, αλλά αμφισβητεί τη σαφήνεια των τεχνικών προδιαγραφών και των δεδομένων που θα μεταφέρονται μεταξύ των δύο συστημάτων. Ωστόσο, ο σχετικός όρος αναφέρει ότι *«το ΕΠΣ θα πρέπει να υποστηρίζει και να εκτελεί την ανταλλαγή δεδομένων με το Πληροφοριακό Νοσοκομειακό σύστημα (ΠΝΣ) ... 2.3 (ΗΔΙΚΑ) και θα πρέπει υποχρεωτικά να υποστηρίζει το πρωτόκολλο HL7, το οποίο αποτελεί το βασικό πρότυπο για την εξασφάλιση της διαλειτουργικότητας και της επικοινωνίας με άλλα πληροφοριακά συστήματα ανοικτής αρχιτεκτονικής. Σε κάθε εργαστήριο το ΕΠΣ θα συνδέεται με τους αναλυτές με πλήρη εκμετάλλευση όλων των δυνατοτήτων σύνδεσης όπως μονόδρομη – αμφίδρομη επικοινωνία, χρήση γραμμωτού κώδικα (bar-code), έλεγχοι ποιότητας (qualitycontrol), έλεγχος του ψηφίου ελέγχου (checkdigit) κλπ. Ο Ανάδοχος είναι ελεύθερος να επιλέξει τη διάταξη σύνδεσης των αναλυτών σύμφωνα με την χωροταξία και την εργονομία των εργαστηρίων, καλύπτοντας πάντως και την προϋπόθεση της διαφύλαξης της πλήρους διαθεσιμότητας του συστήματος σε περίπτωση βλάβης κάποιου σταθμού εργασίας που συνδέεται με αναλυτή»*. Περαιτέρω, αναφέρεται στη διακήρυξη η απαίτηση για *«On – line παραγγελία εξέτασης ασθενών & On – line λήψη αποτελεσμάτων εξετάσεων ασθενών με ποικίλους εναλλακτικούς τρόπους όπως για παράδειγμα: σε περίπτωση ήδη καταχωρημένου ασθενή στο Πληροφοριακό Νοσοκομειακό σύστημα (ΠΝΣ) ... 2.3 (ΗΔΙΚΑ) μέσω της αυτόματης ενημέρωσης του Αριθμού Μητρώου (ΑΜ) και των δημογραφικών στοιχείων του ασθενή από το ΠΝΣ, μέσω*

της καταχώρησης του ασθενή βάσει ΑΜΚΑ είτε (προς ανάπτυξη) αριθμού ΑΜΑ, είτε μέσω απευθείας καταχώρησης των στοιχείων του ασθενή κτλ». Με το ανωτέρω περιεχόμενο, οι συγκεκριμένοι όροι δεν φαίνονται ασαφείς. Ο δε ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι το ΠΝΣ ... δεν είναι σύστημα ανοιχτής αρχιτεκτονικής ανάγεται στην ουσία της εν λόγω απαίτησης της διακήρυξης, και όχι σε τυχόν ασάφεια του σχετικού όρου. Ωστόσο, ο εν λόγω ισχυρισμός προβάλλεται αορίστως, χωρίς περαιτέρω τεκμηρίωση, με αποτέλεσμα να μην μπορεί να αξιολογηθεί κατ' ουσία.

22. Επειδή, περαιτέρω, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η προσβαλλόμενη Διακήρυξη είναι ασαφής ως προς την απαίτηση κωδικοποίησης των εξετάσεων, ήτοι την απαίτηση «η κωδικοποίηση εξετάσεων θα πρέπει να είναι ίδια με αυτή του Υπουργείου Υγείας ή αν αυτό δεν είναι εφικτό, τότε θα πρέπει να υπάρχει δυνατότητα συγχρονισμού και συσχέτισης των κωδικών των δύο πληροφοριακών συστημάτων (π.χ. Με τήρηση πολλαπλών κωδικών εξετάσεων στο υποσύστημα εργαστηρίων)». Πράγματι, η Διακήρυξη δεν περιέχει αναφορά σε κανονιστικού χαρακτήρα κωδικοποίηση των νοσοκομειακών ιατρικών εξετάσεων με απόφαση του Υπουργείου Υγείας. Τέτοια δε απόφαση κανονιστικού χαρακτήρα δεν φαίνεται να έχει έως σήμερα εκδοθεί από το Υπουργείο Υγείας. Εάν δε το Νοσοκομείο ήθελε να αναφερθεί στις σχετικές εγκυκλίους της ΕΠΥ, οι οποίες βρίσκονται αναρτημένες στην ιστοσελίδα του Υπουργείου Υγείας και στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ [ενδεικτικά: οι με αρ. πρωτ. 4009/2015 (ΑΔΑ: ΩΟΡΞ465ΦΥΟ-ΥΣΩ), 4908/2015 (ΑΔΑ: 6ΜΒ7465ΦΥΟ-ΓΡΓ), 2/4.1.2016 (ΑΔΑ: 678Ε465ΦΥΟ-Ο13) εγκύκλιοι], όφειλε το ίδιο να εκφραστεί με σαφήνεια και ακρίβεια και να συμπεριλάβει στα έγγραφα της σύμβασης σχετική παραπομπή. Ως εκ τούτου, και ως προς το σημείο αυτό η Διακήρυξη είναι ασαφής και ακυρωτέα.

23. Επειδή, τέλος, προβάλλεται ότι είναι ασαφές εάν το Νοσοκομείο επιδιώκει το πληροφοριακό σύστημα να καταλαμβάνει και την αιμοδοσία. Από τα στοιχεία της διακήρυξης προκύπτει ότι το υπό προμήθεια πληροφοριακό σύστημα είναι εργαστηριακό και καταλαμβάνει τις ενέργειες που αναλυτικά περιγράφονται στη Διακήρυξη, μεταξύ των οποίων σαφώς περιλαμβάνεται και η

Αριθμός απόφασης: 1071 / 2021

διασύνδεση με το εργαστήριο της Αιμοδοσίας. Ωστόσο, από κανένα στοιχείο της Διακήρυξης δεν φαίνεται να προκύπτει ότι το υπό προμήθεια πληροφοριακό σύστημα περιλαμβάνει και τη διαχείριση του αίματος και των παραγώγων αυτού ούτε τη διασύνδεση του Νοσοκομείου με το αντίστοιχο σύστημα διαχείρισης του ΕΚΕΑ. Ως εκ τούτου, ως προς το σημείο αυτό δεν φαίνεται να υφίσταται ασάφεια της προσβαλλόμενης διακήρυξης.

24. Επειδή με τον δεύτερο λόγο της προδικαστικής προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι σε αντίθεση με τις οικείες νομοθετικές διατάξεις, δεν αναφέρεται στη διακήρυξη ο χρόνος παράδοσης του υπό προμήθεια πληροφοριακού συστήματος. Πράγματι, κατά παράβαση του άρθρου 53 παρ. 1 και 3 περ. ια' Ν. 4412/2016 (ανωτέρω σκ. 14), σε κανένα σημείο της προσβαλλόμενης δεν προσδιορίζεται η προθεσμία εκτέλεσης της σύμβασης. Πέραν δε της τυπικής παράβασης της κατά νόμο υποχρέωσης της αναθέτουσας αρχής να προσδιορίζει το ανωτέρω στοιχείο στα έγγραφα της σύμβασης, η αναφορά του χρόνου παράδοσης είναι, κατά την κοινή πείρα, κρίσιμη για τη διαμόρφωση της βούλησης των οικονομικών φορέων να συμμετάσχουν στον διαγωνισμό αξιολογώντας την ικανότητά τους να παραδώσουν το είδος σε συγκεκριμένο χρόνο και αναλαμβάνοντας τη σχετική δέσμευση. Ομοίως, κρίσιμο είναι το στοιχείο αυτό για τη διαμόρφωση της οικονομικής προσφοράς των ενδιαφερομένων. Με τα δεδομένα αυτά, η έλλειψη της προθεσμίας παράδοσης της προμήθειας είναι μη νόμιμη, καθιστά δε αδύνατη, άλλως ουσιωδώς δυσχερή την υποβολή ρεαλιστικής και βάσιμης προσφοράς εκ μέρους των διαγωνιζομένων. Σχετικά δε διευκρινιστικά ερωτήματα που παρέμειναν αναπάντητα υπέβαλαν τόσο η προσφεύγουσα όσο και έτερος οικονομικός φορέας (βλ. αιτήματα παροχής διευκρινίσεων από 14-04-2021 έτερου οικονομικού φορέα, από 24-04-2021 αίτημα της προσφεύγουσας και την από 29-04-2021 όχληση προς την αναθέτουσα αρχή). Για τον επιπρόσθετο αυτό λόγο η προσβαλλόμενη διακήρυξη είναι ακυρωτέα στο σύνολό της.

25. Επειδή, με τον τρίτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής προβάλλεται ότι η διακήρυξη είναι ανυπόστατη λόγω ανάρτησής της στο ΕΣΗΔΗΣ υπογεγραμμένης από τον Διοικητή του Νοσοκομείου, κατόπιν λήξης

Αριθμός απόφασης: 1071 / 2021

ισχύος των διαπιστευτηρίων της ψηφιακής του υπογραφής. Το ΕΣΗΔΗΣ αποτελεί, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 1 περ. 32α' σε συνδυασμό με το άρθρο 36 Ν. 4412/2016, πληροφοριακό σύστημα, μέσω του οποίου διενεργούνται οι ηλεκτρονικοί διαγωνισμοί, και στο οποίο αναρτώνται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα έγγραφα της αναθέτουσας αρχής, κατόπιν της έκδοσής τους. Δεν πρόκειται, δηλαδή, για πληροφοριακό σύστημα μέσω του οποίου παράγονται και εκδίδονται τα έγγραφα των αναθετουσών αρχών, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 13 Ν. 4727/2020, όπως εσφαλμένα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, αλλά σύστημα διαχείρισης των ηλεκτρονικών διαγωνισμών. Ως εκ τούτου, το όποιο ελάττωμα ως προς τα ηλεκτρονικά διαπιστευτήρια του υπογράφοντος την αναρτηθείσα στο ΕΣΗΔΗΣ διακήρυξη ουδόλως επηρεάζει το υποστατό της. Εξάλλου, δεν δύναται να αμφισβητηθεί εκ του λόγου αυτού ούτε η έκδοση ούτε το περιεχόμενο της διακήρυξης, καθόσον αυτή αναρτήθηκε στο σύνολό της τόσο στην ιστοσελίδα του Νοσοκομείου όσο και στο ΚΗΜΔΗΣ, πράγμα που δεν αμφισβητείται από την προσφεύγουσα και σηματοδοτεί κατ' άρθρο 120 παρ. 1 Ν. 4412/2016 την έναρξη της προκείμενης διαδικασίας ανάθεσης. Για τους λόγους αυτούς, ο τρίτος λόγος της κρινόμενης προσφυγής απορρίπτεται ως νόμω αβάσιμος.

26. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, σύμφωνα με το σκεπτικό.

27. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να της επιστραφεί, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του ΠΔ 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή.

Ακυρώνει, σύμφωνα με το σκεπτικό, τη με αριθμό ...και αρ. πρωτ. 13915/9.4.2021 διακήρυξη (ΑΔΑΜ: ... 2021-04-09) του Γενικού Νοσοκομείου ... «...» για την «Προμήθεια πληροφοριακού συστήματος των εργαστηρίων με δυνατότητα παραγγελίας, παρακολούθησης και επισκόπησης των εξετάσεων

Αριθμός απόφασης: 1071 / 2021

και των αποτελεσμάτων από όλες τις κλινικές, μονάδες, ιατρεία και εργαστήρια του νοσοκομείου» συνολικού προϋπολογισμού 79.000,00 ευρώ.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου, που κατέθεσε η προσφεύγουσα (ηλεκτρονικά παράβολα αυτόματης δέσμευσης με κωδικούς ... και ... συνολικού ποσού 650,00 ευρώ).

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 25 Μαΐου 2021 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 14 Ιουνίου 2021.

Ο Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

Νικόλαος Σ. Σαββίδης

Μιχαήλ Γ. Σοφιανός