

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**6<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 18 Ιουνίου 2021 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Οικονόμου Πρόεδρος Εισηγητής σε αναπλήρωση της Ειρήνης Αψοκάρδου (ΠΡΑΞΗ ΠΡΟΕΔΡΟΥ ΑΕΠΠ 62/2021), Μαργαρίτα Κανάβα και Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή Μέλη.

Για να εξετάσει την από 10.05.2021 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 983/11-05-2021 της εταιρείας με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στην ..., οδός ..., αρ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ... (...) (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή του η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η από 27.4.2021 απόφαση του Διευθυντή – Συντονιστή της αναθέτουσας αρχής τόσο κατά το μέρος που απέρριψε την προσφορά της όσο και κατά το μέρος που έκρινε αποδεκτή την αντίστοιχη τεχνική προσφορά της ατομικής επιχείρησης «...».

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή Μιχαήλ Οικονόμου.

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα**

**Σκέφτηκε κατά το Νόμο**

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 7.05.2021 πληρωμή στην Εθνική Τράπεζα της Ελλάδος και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη χωρίς ΦΠΑ του διαγωνισμού στο πλαίσιο του οποίου ασκείται η υπό κρίση προσφυγή, ποσού 75.000 ευρώ πλέον ΦΠΑ.

## Αριθμός απόφασης: 1110/2021

2. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αριθ. .../2021 διακήρυξη, επαναπροκήρυξε ηλεκτρονικό, δημόσιο, ανοικτό διαγωνισμό, για την προμήθεια ΔΙΑΓΝΩΣΤΙΚΟΥ ΚΙΤ ΤΑΧΕΙΑΣ (30min) ΜΟΡΙΑΚΗΣ ΑΝΙΧΝΕΥΣΗΣ RT-PCR ΓΙΑ SARS –COV-2 ΜΕ ΣΥΝΟΔΟ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟ ΤΟΥΛΑΧΙΣΤΟΝ ΔΥΟ (2) ΣΥΣΚΕΥΩΝ, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής, προϋπολογισμού 75.000 ευρώ πλέον ΦΠΑ, με δικαίωμα προαίρεσης μονομερώς από την αναθέτουσα αρχή έξι (6) μηνών ή μέχρι εξαντλήσεως της κατακυρωθείσας ποσότητας (όποιο από τα δύο επέλθει πρώτο).

3. Επειδή περίληψη της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 22.03.2021 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ ....

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 10.05.2021 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη πράξη κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα μέσω της «επικοινωνίας» στο ΕΣΗΔΗΣ στις 28.04.2021 β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 γ ( εδ. β') του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017. Η αναθέτουσα κατέθεσε τις από 09/06/2021 απόψεις της οι οποίες δεν λαμβάνονται υπόψη ως απαραδέκτως ασκηθείσες λόγω εκπροθέσμου κατάθεσης σε χρονικό διάστημα μικρότερου των 10 ημερών από την εξέταση της προσφυγής (9 μέρες)

6. Επειδή, η προσφεύγουσα έχει προφανές έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής, καθώς έχει συμμετάσχει στον διαγωνισμό και, επομένως, εύλογα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που απορρίπτει την προσφορά του επιδιώκοντας ευλόγως να

## Αριθμός απόφασης: 1110/2021

του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση. Ωστόσο, με την υπό εξέταση προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης και κατά το μέρος που έκανε αποδεκτή την προσφορά του έτερου συνδιαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα. Περαιτέρω, με την απόφαση του ΔΕΕ της 24 Μαρτίου 2021 (επί της υποθέσεως C-771/19, *NAMA Σύμβουλοι Μηχανικοί και Μελετητές Α.Ε. – LDK Σύμβουλοι Μηχανικοί Α.Ε.*), κατόπιν προδικαστικού ερωτήματος της Επιτροπής Αναστολών του ΣτΕ, κρίθηκε ότι *«ένας προσφέρων ο οποίος αποκλείστηκε από διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης σε στάδιο προγενέστερο του σταδίου της ανάθεσης της σύμβασης αυτής και του οποίου η αίτηση για την αναστολή εκτέλεσης της απόφασης αποκλεισμού του από τη διαδικασία αυτή απορρίφθηκε μπορεί να προβάλει, με την ταυτοχρόνως ασκηθείσα αίτησή του για την αναστολή εκτέλεσης της απόφασης περί αποδοχής της προσφοράς άλλου προσφέροντος, όλους τους ισχυρισμούς που αφορούν παραβίαση της ενωσιακής νομοθεσίας περί δημοσίων συμβάσεων ή των εθνικών κανόνων μεταφοράς της νομοθεσίας αυτής, συμπεριλαμβανομένων των ισχυρισμών που δεν έχουν σχέση με τις πλημμέλειες λόγω των οποίων αποκλείστηκε η προσφορά του. Η δυνατότητα αυτή δεν επηρεάζεται από το γεγονός ότι απορρίφθηκε η προδικαστική προσφυγή ενώπιον ανεξάρτητου εθνικού οργάνου, την οποία έπρεπε, βάσει του εθνικού δικαίου, να ασκήσει προηγουμένως ο εν λόγω προσφέρων κατά της απόφασης αποκλεισμού του, εφόσον η απόρριψη αυτή δεν έχει αποκτήσει ισχύ δεδικασμένου»*. Επομένως, εν προκειμένω, γίνεται δεκτό ότι μετ' εννόμου συμφέροντος η προσφεύγουσα προβάλλει ισχυρισμούς κατά της αποδοχής της προσφοράς του έτερου συνδιαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα συμπεριλαμβανομένων των ισχυρισμών που δεν έχουν σχέση με τις πλημμέλειες λόγω των οποίων αποκλείστηκε η προσφορά της, προσδοκώντας στη ματαίωση του διαγωνισμού και την επαναπροκήρυξή του.

7. Επειδή, στις 11.05.2021 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής στον έτερο συμμετέχοντα στη διαγωνιστική διαδικασία, δια μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017. Πλην όμως ουδεμία παρέμβαση κατετέθη.

8. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6<sup>ου</sup> Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των

## Αριθμός απόφασης: 1110/2021

άρθρων 346, 360, και 366 του ν. 4412/2016 και των άρθρων 3 και 15 του Π.Δ/τος 39/2017.

9. Επειδή, στον υπό κρίση διαγωνισμό συμμετείχαν δύο οικονομικοί φορείς, ήτοι η προσφεύγουσα και η ατομική επιχείρηση «...» υποβάλλοντας τις με αριθμ. Συστήματος ... και ... προσφορές τους αντίστοιχα. Με το Πρακτικό αξιολόγησης δικαιολογητικών- τεχνικών προσφορών η αρμόδια Επιτροπή αφού διαπίστωσε ως προς τα δικαιολογητικά ότι: «α. Ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία ... δεν πληροί τους όρους που απαιτούνται για τον Φάκελο «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ», διότι δεν υπέβαλε μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ πιστοποιητικό αρμόδιας Αρχής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, πιστοποιητικό αρμόδιας Αρχής φορολογικής ενημερότητας σε ισχύ και Υπεύθυνη δήλωση του Ν. 1599/1986 με την οποία θα δηλώνεται ότι: (1) Έλαβαν γνώση των όρων του Διαγωνισμού και των τεχνικών περιγραφών και τους οποίους ΑΠΟΔΕΧΟΝΤΑΙ πλήρως και ανεπιφύλακτα. Στην περίπτωση που οι υπηρεσίες τους παρουσιάζουν αποκλίσεις ή διαφοροποιήσεις, από αυτά που καθορίζονται από την τεχνική προδιαγραφή ή προδιαγραφή (κατά περίπτωση) του Ιδρύματος, αυτές πρέπει απαραίτητα να αναφέρονται με λεπτομέρειες στην προσφορά των προμηθευτών και κυρίως στο φύλλο συμμόρφωσης. (2) Δε θα χρησιμοποιήσουν σαν άμεσο ή έμμεσο αντιπρόσωπο τους, μόνιμο ή σε εφεδρεία Αξιωματικό των τριών κλάδων των Ενόπλων Δυνάμεων ή υπάλληλο του Ιδρύματος εφόσον δεν έχει παρέλθει πενταετία από τον χρόνο αποστρατείας ή συνταξιοδότησης τους» και κατά την αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών ότι: «α. Ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «...» δεν πληροί τις τεχνικές προδιαγραφές σύμφωνα με την Διακήρυξη .../2021 για τους εξής λόγους (1) Τα test εκτελούνται μόνο σε ρινοφαρυγγικά δείγματα και όχι σε όλους τους τύπους. (2) Το πρωτόκολλο της εταιρείας απαιτεί προαναλυτική επεξεργασία του δείγματος σε περισσότερα του ενός σταδίου, καθιστώντας το τοιούτοτρόπως δύσχρηστο για τις ανάγκες του ΤΕΠ που δεν διαθέτουν εξειδικευμένο σε μοριακές τεχνικές προσωπικό. (3) Η συσκευή ανίχνευσης δεν έχει ενσωματωμένη οθόνη υψηλής ανάλυσης αλλά συνδέεται με εξωτερικό Η/Υ και συνεπώς η ανάλυση των δειγμάτων γίνεται μέσω του Η/Υ και όχι της συσκευής αυτής καθ' αυτής. (4) Το διαγνωστικό ΚΙΤ δεν έχει την δυνατότητα να τρέχει και άλλους παθογόνους μικροοργανισμούς επί του παρόντος. (5) Η εταιρεία αναφέρει ότι

## Αριθμός απόφασης: 1110/2021

ετοιμοπαράδοτο είναι μόνο το KIT, ενώ δεν αναφέρει ότι είναι ετοιμοπαράδοτο όλο το σύστημα (kit και συσκευές)», εισηγήθηκε την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας και τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας με τον έτερο οικονομικό φορέα. Με την προσβαλλόμενη εγκρίθηκε το ως άνω πρακτικό.

10. Επειδή, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται τα ακόλουθα: «[...] 1. Ως προς την τεχνική προσφορά της εταιρείας μας 1ος Λόγος 1. Με την προσβαλλόμενη απόφαση απορρίφθηκε η τεχνική προσφορά μας για το διαγνωστικό σύστημα «... SARS-CoV-2 Detection Kit (PCR-...)» που προσφέραμε στο διαγωνισμό καθώς και ως συνοδό εξοπλισμό τον αυτόματο αναλυτή «... Real-Time PCR System» του οίκου «...» με την αιτιολογία, μεταξύ των άλλων ότι, κατά παράβαση του όρου 3 των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης για το ζητούμενο διαγνωστικό σύστημα ανίχνευσης covid-19, με τον οποίο ζητείται το υπό προμήθεια διαγνωστικό σύστημα να είναι κατάλληλο για ρινοφαρυγγικό επίχρισμα, ρινικό επίχρισμα, πτύελα, «Τα test εκτελούνται μόνο σε ρινοφαρυγγικά δείγματα και όχι σε όλους τους τύπους». 2. Η εν λόγω όμως παραδοχή της προσβαλλόμενης απόφασης είναι εσφαλμένη. Και τούτο διότι, όπως σαφώς αναφέρεται στο φύλλο συμμόρφωσης της εταιρείας μας προς τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης για το εν λόγω διαγνωστικό σύστημα ανίχνευσης του ιού COVID-19 και αποδεικνύεται από το επισυναπτόμενο για το σκοπό αυτό στην προσφορά μας τεχνικό φυλλάδιο του προσφερόμενου συστήματος «...\_kit for ...» [Intended Use, σελ. 1), το εν λόγω διαγνωστικό σύστημα που προσφέρουμε είναι εγκεκριμένο για χρήση όχι μόνο σε δείγματα ρινοφαρυγγικού επιχρίσματος, αλλά επιπλέον και σε δείγματα πτυέλων και επομένως καλύπτει την εν λόγω τεχνική προδιαγραφή της διακήρυξης.

### 2ος Λόγος

1. Με την προσβαλλόμενη απόφαση απορρίφθηκε η προσφορά μας με την αιτιολογία ότι, κατά παράβαση του όρου 6 των τεχνικών προδιαγραφών για το διαγνωστικό σύστημα (kit) για την ανίχνευση covid-19 της διακήρυξης με την οποία ορίζεται ότι πρέπει αυτό να είναι ετοιμοπαράδοτο, η εταιρεία μας «αναφέρει ότι είναι ετοιμοπαράδοτο μόνο το KIT, ενώ δεν αναφέρει ότι είναι ετοιμοπαράδοτο όλο το σύστημα (kit και συσκευές)». 2. Η πιο πάνω όμως κρίση της προσβαλλόμενης απόφασης είναι μη νόμιμη ως ερειδόμενη επί

## Αριθμός απόφασης: 1110/2021

εσφαλμένης προϋπόθεσης. Και τούτο διότι, πέραν του ότι όρος αυτός, ο οποίος δεν ορίζει συγκεκριμένη προθεσμία παράδοσης αναφέρεται στο διαγνωστικό σύστημα (κιτ), με τους γενικούς όρους της τεχνικής προσφοράς μας προσδιορίζεται επαρκώς ότι το όλο υπό προμήθεια σύστημα θα παραδοθεί «εντός πέντε (5) ημερών από την ημέρα λήψης της αντίστοιχης έγγραφης παραγγελίας» χωρίς να υφίσταται διάκριση ή οποιαδήποτε άλλη διαφοροποίηση ή εξαίρεση ή επιφύλαξη ως προς το χρόνο παράδοσης μεταξύ του διαγνωστικού συστήματος (κιτ) και των συσκευών από την οποία να προκύπτει ότι δεν είναι ετοιμοπαράδοτες οι εν λόγω απαιτούμενες για τη διενέργεια των παραγγελλομένων εξετάσεων συσκευές, όπως εσφαλμένως υπέλαβε η αναθέτουσα αρχή.

### 3ος Λόγος

1. Περαιτέρω με την προσβαλλόμενη απόφαση απορρίφθηκε η προσφορά μας στον ως άνω διαγωνισμό για τον επιπρόσθετο λόγο ότι, κατά παράβαση του όρου 2 των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης για τη συσκευή εκτέλεσης γρήγορου RT-PCR, με τον οποίο ορίζεται ότι η διαδικασία εξαγωγής γενετικού υλικού, ενίσχυσης και ανίχνευσης πρέπει να γίνεται σε μία συσκευή και σε ένα στάδιο, το πρωτόκολλο της εταιρείας μας «απαιτεί προαναλυτική επεξεργασία του δείγματος σε περισσότερα του ενός σταδίου, καθιστώντας το τοιουτοτρόπως δύσχρηστο για τις ανάγκες του ΤΕΠ που δεν διαθέτουν εξειδικευμένο σε μοριακές τεχνικές προσωπικό».

2. Η εν λόγω όμως κρίση της προσβαλλόμενης απόφασης είναι εσφαλμένη, δεδομένου ότι, όπως προκύπτει από το τεχνικό φυλλάδιο του προσφερόμενου συστήματος «... kit for ...» (σελ. 1, παρ. "Procedure") που προσκομίσαμε για την πραγματοποίηση εξαγωγής γενετικού υλικού ενίσχυσης και ανίχνευσης του ιού απαιτείται προετοιμασία του δείγματος και απευθείας τοποθέτησή του στη συσκευή για την αυτόματη εξαγωγή του αποτελέσματος σε ένα και μόνο βήμα και όχι σε περισσότερα του ενός στάδια, όπως εσφαλμένως υπέλαβε η αναθέτουσα αρχή

### 4ος Λόγος

1. Επιπλέον με την προσβαλλόμενη απόφαση απορρίφθηκε η προσφορά μας για τον λόγο ότι, ενώ σύμφωνα με τον όρο 7 των οριζόμενων στη διακήρυξη τεχνικών προδιαγραφών για τη συσκευή εκτέλεσης γρήγορου RT-PCR, «πρέπει τα αποτελέσματα να απεικονίζονται με ευκρίνεια και

## Αριθμός απόφασης: 1110/2021

σαφήνεια σε οθόνη υψηλής ανάλυσης», εν τούτοις η συσκευή ανίχνευσης που προσφέραμε «δεν έχει ενσωματωμένη οθόνη υψηλής ανάλυσης αλλά συνδέεται με εξωτερικό Η/Υ και συνεπώς η ανάλυση των δειγμάτων γίνεται μέσω Η/Υ και όχι της συσκευής αυτής καθ' αυτής». 2. Η εν λόγω όμως απορριπτική κρίση της προσβαλλόμενης απόφασης είναι αβάσιμη ως ερειδόμενη επί εσφαλμένης προϋπόθεσης. Και τούτο διότι με τον επίμαχο όρο της διακήρυξης ζητείται τα αποτελέσματα των εξετάσεων να απεικονίζονται σε οθόνη υψηλής ανάλυσης, την οποία και προσφέρει εν προκειμένω η εταιρεία μας μαζί με τη συσκευή, ενώ αντιθέτως ουδαμού προβλέπεται η υποχρέωση η οθόνη αυτή αναγραφής των αποτελεσμάτων να είναι, οπωσδήποτε και μάλιστα επί ποινή άλλως απαραδέκτου ενσωματωμένη και όχι απλώς συνδεδεμένη με την προσφερόμενη συσκευή.

### 5ος Λόγος

1. Με την προσβαλλόμενη απόφαση απορρίφθηκε επιπροσθέτως η προσφορά μας για το λόγο ότι κατά παράβαση του όρου 10 των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης για τη συσκευή εκτέλεσης γρήγορου RT-PCR για την ανίχνευση Sars-Cov-2 με τον οποίο ζητείται η υπό προμήθεια συσκευή να μπορεί να ανιχνεύει και άλλους μικροοργανισμούς (πχ φυματίωση, ιούς γρίπης Α και Β), η συσκευή που προσέφερε η εταιρεία μας «δεν έχει την δυνατότητα να τρέχει και άλλους παθογόνους μικροοργανισμούς επί του παρόντος». 2. Η εν λόγω, όμως, απορριπτική κρίση της προσβαλλόμενης απόφασης είναι μη νόμιμη και πλημμελώς αιτιολογημένη. Και τούτο διότι το αντικείμενο της σύμβασης στον επίμαχο διαγωνισμό, όπως αυτό προσδιορίζεται στην προκηρυχθείσα διακήρυξη, είναι η παραχώρηση της χρήσης ως συνοδού εξοπλισμού συσκευής διαγνωστικού συστήματος ταχείας μοριακής ανίχνευσης αποκλειστικά του ιού αποκλειστικά Covid-19 για τον οποίο και ζητείται να προσφερθούν τα αντίστοιχα αντιδραστήρια ανίχνευσης Covid-19 στις οριζόμενες ποσότητες (3.000 τεμάχια) για τη διενέργεια των εν λόγω εξετάσεων και όχι η διενέργεια εξετάσεων για την ανίχνευση άλλων παθογόνων μικροοργανισμών για τις οποίες άλλωστε ούτε ποσότητες αναφέρονται στη διακήρυξη αλλ' ούτε καν προβλέπεται καθ' οιονδήποτε η προμήθεια των αντίστοιχων αντιδραστηρίων. 3. Ως εκ τούτου και λαμβανομένου σε κάθε περίπτωση υπόψη ότι, όπως προκύπτει και από το φύλλο συμμόρφωσης της εταιρείας μας προς τις προδιαγραφές της

## Αριθμός απόφασης: 1110/2021

διακήρυξης για τη συσκευή εκτέλεσης γρήγορου RT-PCR, ο κατασκευαστικός οίκος της προσφερόμενης συσκευής «...» βρίσκεται ήδη σε διαδικασία ανάπτυξης της για την ανίχνευση και άλλων μικροοργανισμών πλέον του Covid-19, πρέπει η προσβαλλόμενη απόφαση να ακυρωθεί.

### 6ος Λόγος

1. Τέλος με την προσβαλλόμενη απόφαση απορρίφθηκε η προσφορά μας στον ως άνω διαγωνισμό για το λόγο ότι δεν υποβάλαμε στο φάκελο των δικαιολογητικών μας πιστοποιητικό φορολογικής ενημερότητας αρμόδιας αρχής περί μη οφειλής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, πιστοποιητικό αρμόδιας Αρχής σε ισχύ. 2. Και η εν λόγω παραδοχή της προσβαλλόμενης απόφασης είναι εσφαλμένη. Και τούτο διότι η εταιρεία μας είχε επισυνάψει στο φάκελο των δικαιολογητικών της ψηφιακά υπογεγραμμένο το τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ.), στο οποίο δηλώνει ότι είναι φορολογικά και ασφαλιστικά ενήμερη.

3. Ως εκ τούτου και λαμβανομένου υπόψη ότι σύμφωνα με το άρθρο 79 του Ν. 4412/2016, το εν λόγω έντυπο με τις αναφερόμενες σε αυτό δηλώσεις συνιστά προκαταρκτική απόδειξη με την οποία μεταξύ των άλλων βεβαιώνεται η φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα του διαγωνιζόμενων κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς τους, δημιουργήθηκε δε για την απλούστευση των διαγωνισμών ώστε μόνον ο μειοδότης του διαγωνισμού να προσκομίζει τα οριζόμενα στο άρθρο 80 του ίδιου νόμου αποδεικτικά μέσα, πρέπει η προσβαλλόμενη απόφαση να ακυρωθεί.

### II. Ως προς την τεχνική προσφορά της επιχείρησης «...»

A. 1. Πλέον των ανωτέρω, η προσβαλλόμενη απόφαση μη νομίμως έκρινε ως τεχνικά αποδεκτή την προσφορά του ως άνω συνδιαγωνιζόμενου με την εταιρεία μας οικονομικού φορέα «...», την οποία έπρεπε να απορρίψει καθόσον δεν πληρούσε τους οριζόμενους στη διακήρυξη όρους και προδιαγραφές. 2. Επισημαίνεται ότι ακόμη και εάν δεν ήθελε γίνει δεκτή η παρούσα προσφυγή κατά της απόρριψης της τεχνικής προσφοράς μας, η εταιρεία μας θεμελιώνει σε κάθε περίπτωση, έννομο συμφέρον να στραφεί κατά της αποδοχής της τεχνικής προφοράς της εναπομένουσας στο διαγωνισμό ανταγωνίστριας της επιχείρησης, προβάλλοντας όλους τους ισχυρισμούς που αφορούν παραβίαση της διακήρυξης και της νομοθεσίας περί δημοσίων συμβάσεων, συμπεριλαμβανομένων των ισχυρισμών που δεν



## Αριθμός απόφασης: 1110/2021

έχουν σχέση με τις πλημμέλειες λόγω των οποίων αποκλείστηκε η προσφορά μας, προσδοκώντας στη ματαίωση του διαγωνισμού και την επαναπροκήρυξή του. Και τούτο διότι, σύμφωνα με την νεώτερη νομολογία ΕΑ 299/2019, 180/2019, 30/2019, 22/2018 κ.α.), που έχει διαμορφωθεί μετά την έκδοση των αποφάσεων του Δικαστηρίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης της 2.7.2013, C-100/12, Fastweb SpA (Fastweb), της 5.4.2016, C-689/13, Puligienica Facility Esco SpA (PFE), της 21.12.2016, C-355/15, Bietergemeinschaft Technische Gebäudbetreuung und Caverion Österreich (BTG&CÖ), της 11.5.2017, C-131/16, Archus and Gama, της 5.9.2019, C-333/18, Lombardη, ίδια δε της 24.3.2019, C-771/19, NAMA Σύμβουλοι Α.Ε. – LDK Α.Ε., ο διαγωνιζόμενος, ο οποίος αποκλείστηκε από διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης είτε στο στάδιο της ανάθεσης της σύμβασης είτε σε στάδιο προγενέστερο, μπορεί να προβάλει ταυτοχρόνως με την προσφυγή του ή την αίτησή του, οποιονδήποτε ισχυρισμό κατά της απόφασης περί αποδοχής άλλου προσφέροντος, συμπεριλαμβανομένων των ισχυρισμών που δεν έχουν σχέση με τις πλημμέλειες λόγω των οποίων αποκλείστηκε η προσφορά του, δεδομένου ότι, σύμφωνα με το άρθρο 2α της οδηγίας 92/13, εφόσον δεν έχει αποκλειστεί οριστικά θεωρείται ενδιαφερόμενος. Σύμφωνα με την πρόσφατη απόφαση του ΔΕΕ της 24.3.2019, C-771/19, που εκδόθηκε κατόπιν του προδικαστικού ερωτήματος που τέθηκε με την ΕΑ 235/2019, το δικαίωμα αυτό αναγνωρίζεται όχι μόνο στο διαγωνιζόμενο που αποκλείστηκε στο στάδιο ανάθεσης της σύμβασης αλλά και στο προηγούμενο στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών και της τεχνικής αξιολόγησης ως δε οριστικός αποκλεισθείς διαγωνιζόμενος θεωρείται μόνον εκείνος, οποίος είτε δεν εστράφη κατά της πράξης αποκλεισμού του είτε εστράφη μεν κατ' αυτής, πλην ο αποκλεισμός του κατέστη οριστικός με την δημοσίευση απορριπτικής απόφασης επί αιτήσεως ακυρώσεώς του, η δε δυνατότητα του αυτή δεν επηρεάζεται από το γεγονός ότι απορρίφθηκε η προδικαστική προσφυγή του ενώπιον ανεξάρτητου εθνικού οργάνου, όπως εν προκειμένω η ΑΕΠΠ, εφόσον η απόρριψη αυτή δεν έχει αποκτήσει ισχύ δεδικασμένου (C-771/19, NAMA Σύμβουλοι Α.Ε. – LDK Α.Ε.).

3. Καίτοι δεν είναι απαραίτητο για τη θεμελίωση του εννόμου συμφέροντος του αποκλεισθέντος να δηλώσει ρητώς με την προδικαστική προσφυγή του ότι επιδιώκει τη ματαίωση της διαγωνιστικής διαδικασίας και ότι προτίθεται να συμμετάσχει σε πιθανή επαναπροκήρυξη του διαγωνισμού με όμοιο

## Αριθμός απόφασης: 1110/2021

αντικείμενο και όρους (Ολομ. ΣτΕ 1819/2020), η εταιρεία μας σε κάθε περίπτωση, επιδιώκοντας την απορριψη της προσφοράς της άνω μόνης εναπομένουσας στο διαγωνισμό και τη ματαίωση του, προτίθεται να συμμετάσχει σε πιθανή επαναπροκήρυξή του υπό τους ίδιους ή παρεμφερείς όρους και να υποβάλει προσφορά, χωρίς τυπικές και ουσιαστικές ελλείψεις, προσφέροντας τα κατάλληλα ανταποκρινόμενα στις προδιαγραφές προϊόντα και εν προκειμένω το διαγνωστικό σύστημα (kit) για την ανίχνευση covid-19 «2019 - nCoV Nucleic acid detection kit» καθώς και την συσκευή εκτέλεσης γρήγορου «RT-PCR» «... Real Time PCR ...» του οίκου «...», που αντιπροσωπεύεται από τον οίκο «...» και καλύπτουν πλήρως τις ως άνω προδιαγραφές. Β. Υπό τα παραπάνω δεδομένα πρέπει η τεχνική προσφορά της ως άνω ατομικής επιχείρησης να απορριφθεί ως απαράδεκτη και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση για τους ακόλουθους αναφορικά ως προς το μέρος αυτό λόγους: 1ος Λόγος [...]3. Από τις πιο πάνω διατάξεις προκύπτει με σαφήνεια μεταξύ των άλλων ότι τα ξενόγλωσσα έγγραφα πρέπει να υποβάλλονται σε μετάφραση στην ελληνική γλώσσα κατά τους προβλεπόμενους από την νομοθεσία τρόπους (άρθρο 21 του ν. 3566/2007, 36 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4194/2013 κλπ).

4. Τα ως άνω προβλεπόμενα ως προς τον τρόπο υποβολής των προσκομιζόμενων εγγράφων επαναλαμβάνονται στον όρο 2.α παρ. 4 της διακήρυξης του διαγωνισμού με τον οποίο υπό τον τίτλο «Γλώσσα», πέραν της γενικής πρόβλεψης ότι: «Οι προσφορές και τα περιλαμβανόμενα σε αυτές στοιχεία συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα» (περ. α), ορίζεται όσον αφορά ειδικότερα τα υποβαλλόμενα έγγραφα και δικαιολογητικά ότι «τα αποδεικτικά έγγραφα συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα» (περ. δ), με τον όρο δε 2.β.7.δ.6 της διακήρυξης, υπό τον τίτλο «Λόγοι απορριψής προσφορών» (σελ.19, 20) προβλέπεται ότι η αναθέτουσα αρχή απορρίπτει ως απαράδεκτη προσφορά, η οποία μεταξύ των άλλων δεν υποβάλλεται κατά τον οριζόμενο από τη διακήρυξη τρόπο ή παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά.

5. Εν προκειμένω, η επιχείρηση «...», η οποία φέρεται ότι υπέβαλε τεχνική προσφορά με το διαγνωστικό σύστημα «... Kit for ...» του κατασκευαστικού οίκου ... (...), προσκόμισε με την προσφορά της προς

## Αριθμός απόφασης: 1110/2021

απόδειξη της πλήρωσης των οικείων τεχνικών προδιαγραφών, μεταξύ των άλλων και τα ζητούμενα με τους όρους 1 και 9 του Παραρτήματος Α πιστοποιητικά σήμανσης CE των προσφερόμενων από αυτήν προϊόντων καθώς και πιστοποίησης ISO τόσο του κατασκευαστή όσο και του προμηθευτή αυτών, τα οποία αποτελούν άλλωστε αποδεικτικά μέσα κατά την έννοια της περ. κ' της παρ. 2 του άρθ. 53 του ν.4412/2016 (ΑΕΠΠ 1439/2019, 18/2017) :

α) το συντεταγμένο στην γερμανική γλώσσα πιστοποιητικό σήμανσης "CE" του προσφερόμενου από αυτή συστήματος και β) το συντεταγμένο στην αγγλική γλώσσα πιστοποιητικό ISO 13485:2016 του κατασκευαστικού οίκου «...».

6. Τα εν λόγω, όμως, έγγραφα, κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης και όσων προβλέπονται στα άρθρα 80 παρ. 10 και 92 παρ. 4 του ν. 4412/2016, καίτοι συντεταγμένα σε ξένη γλώσσα (γερμανική και αγγλική αντίστοιχα) δεν συνοδεύονται από την απαιτούμενη επικυρωμένη μετάφρασή τους στην ελληνική (ΣΤΕ 277/2011, 697/2010, ΕΑ 519/2010, 485/2010, 80/2009, 5/2009, 236/2008, 719/2006, 505/2006, 587/2005, 240/2005, 239/2005, 184/2005, ΔΕΦΑΘ 2110/2014, ΑΕΠΠ 1439/2019, ΑΕΠΠ 18/2017).

7. Επομένως μη νομίμως έγινε αποδεκτή με την προσβαλλόμενη απόφαση η τεχνική προσφορά του ως άνω οικονομικού φορέα, πρέπει δε ως εκ τούτου, σύμφωνα με την προς τούτο πάγια σχετική νομολογία, να ακυρωθεί για τον πιο πάνω λόγο.

2ος Λόγος [...]3. Εν προκειμένω ο οικονομικός φορέας «...», σε συμμόρφωση προς τον πιο πάνω όρο της διακήρυξης, τον οποίο αποδέχθηκε με την προσχώρησή του στο διαγωνισμό, χωρίς εναντίωση ή επιφύλαξη, υπέβαλε με τον ηλεκτρονικό υποφάκελο της προσφοράς του («Δικαιολογητικά συμμετοχής/Τεχνική προσφορά») την από 31.3.2021 υπεύθυνη δήλωση του Ν. 1599/1986, η οποία όμως δεν είναι ψηφιακά υπογεγραμμένη ούτε καθ' οιονδήποτε άλλο τρόπο φέρει την υπογραφή του συντάκτη της.

4. Ως εκ τούτου και λαμβανομένου υπόψη ότι η κατά πιο πάνω απαιτούμενη από τη διακήρυξη υπεύθυνη δήλωση του Ν. 1599/1986, εφόσον δεν φέρει υπογραφή του δηλούντα, δεν συνιστά έγγραφο και ουδεμία παράγει έννομη συνέπεια πρέπει η προσβαλλόμενη απόφαση, με την οποία έγινε δεκτή η συμμετοχή του εν λόγω διαγωνιζόμενου φορέα στο διαγωνισμό και η τεχνική προσφορά του, να ακυρωθεί.

## Αριθμός απόφασης: 1110/2021

3ος Λόγος [...]3. *Εν προκειμένω, ο συνδιαγωνιζόμενος οικονομικός φορέας «...», όπως προκύπτει από τον φάκελο της τεχνικής προσφοράς του, όχι μόνο δεν έχει προβεί σε περιγραφή των προσφερομένων μηχανημάτων και υλικών και του τρόπου με τον οποίο καλύπτονται οι συγκεκριμένες απαιτήσεις της διακήρυξης, όπως κατά τα ανωτέρω απαιτείται, αλλ' ουδόλως προσδιορίζει επακριβώς ποια η προσφερόμενη από αυτόν συσκευή εκτέλεσης γρήγορου RT-PCR αλλ' ούτε και προσκομίζει οποιοδήποτε σχετικό τεχνικό φυλλάδιο ή εγχειρίδιο του κατασκευαστή της ή παραπέμπει σε οποιαδήποτε άλλο προσκομιζόμενο έγγραφο, από το οποίο να προκύπτει ότι αυτή καλύπτει τις οριζόμενες υπό τους αυξ. αριθ. 1-11 «Τεχνικές προδιαγραφές συσκευής εκτέλεσης γρήγορου RT-PCR» της διακήρυξης.*

4. *Υπό τα παραπάνω συνεπώς δεδομένα η τεχνική προσφορά του ως άνω φορέα, όσον αφορά τη ζητούμενη συσκευή εκτέλεσης γρήγορου RT-PCR, έπρεπε να είχε απορριφθεί ως αόριστη και σε κάθε περίπτωση ως απαράδεκτη, πρέπει δε για το λόγο αυτό η προσβαλλόμενη απόφαση να ακυρωθεί.*

4ος Λόγος [...]4. *Εν προκειμένω, η επιχείρηση «...» στο φύλλο συμμόρφωσης που υπέβαλε, κατ' εφαρμογή του πιο πάνω υπ' αριθ. 2.β.7.δ.3.β όρου της διακήρυξης, δηλώνει ότι η ευαισθησία της μεθόδου ανίχνευσης της προσφερόμενης από αυτήν συσκευής «είναι 98%» (σελ. 2 σημ. Α6), χωρίς ωστόσο να γίνεται οποιαδήποτε δήλωσή της ή αναφορά ως προς την ειδικότητα της μεθόδου ανίχνευσης, η οποία ζητείται, κατά τη διακήρυξη, να είναι και αυτή άνω του 95%. Πλέον δε τούτου ουδεμία υφίσταται στο φύλλο συμμόρφωσης που υπέβαλε παραπομπή σε έγγραφο ή δικαιολογητικά που προσκομίζονται για την κάλυψη των τεχνικών προδιαγραφών, αλλ' ούτε καν προσκομίζεται οποιοδήποτε σχετικό φυλλάδιο ή εγχειρίδιο χρήσης του κατασκευαστή της εν λόγω συσκευής προκειμένου να αξιολογηθεί η τεχνική προσφορά της αλλ' ουδεμία υπάρχει αναφορά στα λοιπά έγγραφα που καταθέτει ως προς την ειδικότητα και ευαισθησία της μεθόδου ανίχνευσης και τα ποσοστά αυτής ούτως ώστε να τεκμηριώνεται ότι η ειδικότητα και ευαισθησία της μεθόδου ανίχνευσης covid-19 είναι άνω του 95%, όπως ζητείται με τον πιο πάνω όρο της διακήρυξης.*

4. *Επομένως, εφόσον ουδαμού αποδεικνυόταν η πλήρωση της πιο πάνω ουσιώδους τεχνικής προδιαγραφής της διακήρυξης για την ειδικότητα*

## Αριθμός απόφασης: 1110/2021

και ευαισθησία της μεθόδου ανίχνευσης covid-19 της εν λόγω συσκευής, έπρεπε η τεχνική προσφορά του ως άνω συνδιαγωνιζόμενου φορέα να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

5ος Λόγος[...]2. Εν προκειμένω, η ως άνω επιχείρηση στο φύλλο συμμόρφωσής της ναι μεν δηλώνει ότι η προσφερόμενη από αυτή συσκευή καλύπτει τις ως άνω απαιτήσεις της διακήρυξης, πλην, όμως, όπως προαναφέρθηκε δεν προσκομίζει το εγχειρίδιο χρήσης (User Manual) του προσφερόμενου αναλυτή ούτε οποιοδήποτε άλλο σχετικό φυλλάδιο, από το οποίο να τεκμηριώνεται ότι το προσφερόμενο από αυτήν μηχάνημα ανταποκρίνεται στις εν λόγω προδιαγραφές αλλ'ούτε καθ' οιονδήποτε άλλο τρόπο παραπέμπει σε προσκομιζόμενα από αυτήν έγγραφα προς τεκμηρίωση, όπως απαιτείται, των εν λόγω τεχνικών προδιαγραφών.

3. Επομένως, εφόσον ουδαμού αποδεικνυόταν η πλήρωση των πιο πάνω τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης για την υπό προμήθεια συσκευή εκτέλεσης γρήγορου RT-PCR, έπρεπε, σύμφωνα με τις νομικές σκέψεις που παρατέθηκαν στον προηγούμενο λόγο, έπρεπε η τεχνική προσφορά του ως άνω συνδιαγωνιζόμενου φορέα να απορριφθεί ως απαράδεκτη. Δ. Όσα εκτίθενται στην προδικαστική αυτή προσφυγή, η οποία ασκείται εμπροθέσμως είναι νομικά και ουσιαστικά βάσιμα [...].»

11. Επειδή η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι "Όσον αφορά στον πρώτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής σχετικά με την απόρριψη του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα: α. Σύμφωνα με την παράγραφο Β3 του Παραρτήματος «Α» της (α) σχετικής διακήρυξης, το υπό προμήθεια kit ανίχνευσης ιού covid19 θα πρέπει «Να είναι κατάλληλο για ρινοφαρυγγικό επίχρισμα, ρινικό επίχρισμα, πτύελα». β. Στην προσφορά του οικονομικού φορέα: (1)Στο φύλλο συμμόρφωσης αναγράφεται ως απάντηση, για την εν λόγω προδιαγραφή: «Το kit είναι εγκεκριμένο για χρήση σε δείγματα ρινοφαρυγγικού επιχρίσματος και πτυέλων», παραπέμποντας στο «..., σελ 1, [IntentedUse]». (2)Το τεχνικό φυλλάδιο οδηγιών χρήσης τόσο στα Ελληνικά όσο και στα Αγγλικά (...) και συγκεκριμένα στη σελίδα 1, αναγράφει ότι «...που προορίζεται για την ποιοτική ανίχνευση... σε στοματοφαρυγγικά επιχρίσματα και δείγμα πτυέλου....». 4.Όσον αφορά στο δεύτερο λόγο της προδικαστικής προσφυγής σχετικά με την απόρριψη του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα, τέθηκε λόγω του επείγοντος της εν λόγω προμήθειας. Δεδομένου ότι τυχόν

## Αριθμός απόφασης: 1110/2021

αμφισημία των όρων της διακήρυξης σχετικά με τον επίμαχο λόγο αποκλεισμού, δεν μπορεί να ερμηνευθεί σε βάρος του οικονομικού φορέα, επιφέροντας την απόρριψη της προσφοράς του, η εν λόγω αιτιολογία απόρριψης δύναται να ανακληθεί. 5.Όσον αφορά στον τρίτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής σχετικά με την απόρριψη του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα: α. Σύμφωνα με την παράγραφο Α2 του Παραρτήματος «Α» της (α) σχετικής διακήρυξης :«Η διαδικασία εξαγωγής γενετικού υλικού, ενίσχυσης και ανίχνευσης να γίνεται σε μία συσκευή και σε ένα στάδιο (step)». β. Σύμφωνα με την παράγραφο Α5 του Παραρτήματος «Α» της (α) σχετικής διακήρυξης: «Η χρήση της συσκευής να είναι η απλούστερη δυνατή, ούτως ώστε η λειτουργία της να πραγματοποιείται και από μη εξειδικευμένο σε μοριακές τεχνικές προσωπικό». γ. Στην προσφορά του οικονομικού φορέα: (1) Στο φύλλο συμμόρφωσης αναγράφεται ως απάντηση, για την εν λόγω προδιαγραφή «Για την πραγματοποίηση της εξαγωγής γενετικού υλικού, ενίσχυσης και ανίχνευσης του ιού απαιτείται προετοιμασία του δείγματος και απευθείας τοποθέτηση του στη συσκευή για την αυτόματη εξαγωγή του αποτελέσματος σε ένα βήμα». (2) Το τεχνικό φυλλάδιο οδηγιών χρήσης (... , procedure) αναγράφει ότι απαιτείται προεργασία για την προετοιμασία του δείγματος, η οποία διακριτά αναγράφεται στην παράγραφο «διαδικασία». Η προεργασία περιλαμβάνει τρία (3) διακριτά στάδια με διάλυση, στροβιλισμό και περιστροφή των δειγμάτων προς ανάλυση. γ. Η διαδικασία προεργασίας που αναφέρεται στην παράγραφο 5β(2) απαιτεί έστω και στοιχειώδεις γνώσεις του εμπλεκόμενου προσωπικού (στην προκειμένη περίπτωση του προσωπικού του Τμήματος Επειγόντων Περιστατικών όπου πρόκειται να τοποθετηθεί) με χρήση πιπετών και μετρήσεις μικροποσοτήτων (πχ 32 μικρόλιτρα+3 μικρόλιτρα+2 μικρόλιτρα) καθιστώντας το με αυτή τη διαδικασία δυσχερές στη χρήση του και σε πλήρη αντίθεση με την απαίτηση για δυνατότητα λειτουργίας από μη εξειδικευμένο σε μοριακές τεχνικές προσωπικό. 6.Όσον αφορά στον τέταρτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής: α. Σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές του Παραρτήματος «Α» της (α) σχετικής διακήρυξης ορίζεται: (1) Στην παράγραφο Α2: «Η διαδικασία εξαγωγής γενετικού υλικού, ενίσχυσης και ανίχνευσης να γίνεται σε μία συσκευή...». (2) Στην παράγραφο Α7: «Τα αποτελέσματα να απεικονίζονται με ευκρίνεια και σαφήνεια σε οθόνη υψηλής ανάλυσης». (3) Στην παράγραφο Α8: «Η συσκευή να έχει μικρό βάρος

## Αριθμός απόφασης: 1110/2021

(μικρότερο των 15 κιλών) ώστε να μεταφέρεται εύκολα». β. Σύμφωνα με το φύλλο συμμόρφωσης, στην προσφορά του οικονομικού φορέα αναγράφεται ότι: «τα αποτελέσματα απεικονίζονται με ευκρίνεια και σαφήνεια σε οθόνη υψηλής ανάλυσης, laptop που αποτελεί συνοδό εξοπλισμό του συστήματος». γ. Από τα αναφερόμενα στην παράγραφο διατεκμαίρεται ότι η οθόνη απεικόνισης των αποτελεσμάτων αποτελεί μέρος του συστήματος, καθώς δεν νοείται ανίχνευση, χωρίς απεικόνιση της πορείας της διαδικασίας και της έκδοσης των αποτελεσμάτων. Η ενσωμάτωση (σε μία συσκευή) της συσκευής οθόνης επαφής υψηλής ανάλυσης, διευκολύνει κατά πολύ την ανωτέρω διαδικασία και βοηθά στη φορητότητά της, ιδιαίτερα όταν αυτή χρειάζεται να μεταφέρεται στους διάφορους χώρους του ΤΕΠ. Κατά συνέπεια συνάγεται ότι η χρήση εξωτερικής μονάδας επεξεργασίας δεδομένων αποτελούμενη από φορητό υπολογιστή προσθέτει επιπλέον βαθμό δυσκολίας λαμβάνοντας υπόψη επιπλέον διαδικασίες που απαιτούνται (μεταφορά ακόμα μίας συσκευής, σύνδεση υπολογιστή με τη συσκευή, άνοιγμα υπολογιστή, χρήση εξειδικευμένου προγράμματος κλπ.). 7. Όσον αφορά στον πέμπτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής: α. Σύμφωνα με την παράγραφο Α10 του Παραρτήματος «Α» της (α) σχετικής διακήρυξης: «Να μπορεί να ανιχνεύει και άλλους μικροοργανισμούς (πχ φυματίωση, ιούς γρίπης Α και Β) με τα κατάλληλα kit αντιδραστηρίων». Ως εκ τούτου η απαίτηση για ανίχνευση άλλων μικροοργανισμών αναγράφεται σε σαφή όρο της διακήρυξης, η οποία αποτελεί κανονιστική πράξη που διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την Αναθέτουσα Αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν, όσο και τους διαγωνιζόμενους. β. Σύμφωνα με το φύλλο συμμόρφωσης, στην προσφορά του οικονομικού φορέα αναγράφεται ότι :«Το σύστημα δημιουργήθηκε κατά την εμφάνιση της πανδημίας και επί του παρόντος ανιχνεύει τη νόσο covid-19, ωστόσο είναι σε διαδικασία ανάπτυξης τα kit για την ανίχνευση άλλων μικροοργανισμών». Ως εκ τούτου, ο οικονομικός φορέας γνωρίζει ότι το προσφερόμενο από αυτόν σύστημα δεν πληροί την εν λόγω προδιαγραφή κατά τη χρονική περίοδο υποβολής της προσφοράς. γ. Σύμφωνα με το άρθρο 104 του Ν.4412/2016, το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, κρίνονται και κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς. δ. Εάν ο προσφεύγων οικονομικός φορέας θεωρούσε ότι ο επίμαχος όρος δεν αποτελεί μέρος του αντικειμένου του εν λόγω προγραμματισμού σύναψης

## Αριθμός απόφασης: 1110/2021

σύμβασης και, ως εκ τούτου, τίθεται καταχρηστικός σε αυτή, υφίσταται η δυνατότητα να κάνει χρήση του δικαιώματος άσκησης προδικαστικής προσφυγής κατά της διακήρυξης. Κατά συνέπεια με τη συμμετοχή στη συγκεκριμένη διαγωνιστική διαδικασία ο οικονομικός φορέας αποδέχεται με σαφήνεια τους όρους της διακήρυξης και τα κριτήρια επιλογής που τίθενται, δηλώνοντας στο Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), και συγκεκριμένα στο μέρος IV(Κριτήρια Επιλογής), ότι πληροί όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής. στ. Επιπρόσθετα, σημειώνεται ότι σε περιπτώσεις εμπύρετων που προσέρχονται στα νοσοκομεία, η δυνατότητα διαφορικής διάγνωσης μεταξύ covid-19 και άλλων ιών του αναπνευστικού, όπως της γρίπης, είναι ζωτικής σημασίας για την ορθή διαχείριση των ασθενών. Συνεπώς, η επίμαχη τεχνική προδιαγραφή όχι μόνο δεν στερείται επιστημονικής βάσης, αλλά αποτελεί αναγκαιότητα. Όσον αφορά στον έκτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής, σύμφωνα με την παράγραφο 2δ(3) της διακήρυξης, σαφώς καθορίζεται η απαίτηση περί υποβολής πιστοποιητικών αρμόδιας αρχής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φορολογικής ενημερότητας εν ισχύ, στα περιεχόμενα του φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής –Τεχνική Προσφορά».

12. Επειδή, στο άρθρο 18 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης[...]».

13.Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016: «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 ....περιέχουν ιδίως : [...]ε) ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης [...] 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



## **Αριθμός απόφασης: 1110/2021**

αντικείμενο της σύμβασης, [...] ιε) το κριτήριο ανάθεσης, τη διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87 [...] ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς [...].».

14. Επειδή το άρθρο 54 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «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. [...]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,

## Αριθμός απόφασης: 1110/2021

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.[...]

15.Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 79 «του Ν.4412/2016: «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (EE- ΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α'75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77 γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84. [...]Όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να λάβει τα σχετικά δικαιολογητικά απευθείας με πρόσβαση σε βάση δεδομένων, σύμφωνα με την παρ. 6, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις πληροφορίες που απαιτούνται για τον συγκεκριμένο σκοπό, όπως την ηλεκτρονική διεύθυνση της βάσης δεδομένων, τυχόν δεδομένα αναγνώρισης και, κατά περίπτωση, την απαραίτητη δήλωση συναίνεσης. Οι οικονομικοί φορείς μπορούν να χρησιμοποιήσουν εκ νέου ΕΕΕΣ το οποίο έχει ήδη χρησιμοποιηθεί σε προηγούμενη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης, εφόσον επιβεβαιώνουν ότι οι πληροφορίες του εγγράφου εξακολουθούν να είναι αληθείς. 2. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων «πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328», οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση του ν. 1599/1986 (Α'75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι

## Αριθμός απόφασης: 1110/2021

οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84 και δ) εφόσον η εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεση σύμβασης υπερβαίνει το ένα εκατομμύριο (1.000.000) ευρώ εκτός ΦΠΑ, ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005 (Α` 30). Τα δεύτερο έως πέμπτο εδάφια της παραγράφου 1 εφαρμόζονται αναλόγως και στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων. 3. Για τις συμβάσεις άνω των ορίων, το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016, και παρέχεται αποκλειστικά σε ηλεκτρονική μορφή. 4. Για τις συμβάσεις κάτω των ορίων, η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53, μπορεί να εκδίδει αντίστοιχο τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης, όπου απαιτείται, κατά τις διατάξεις του παρόντος. Μέχρι την έκδοση του τυποποιημένου εντύπου του προηγούμενου εδαφίου, γίνεται δεκτή υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986. 5. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας. Πριν από την ανάθεση της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή, εξαιρουμένων των συμβάσεων που βασίζονται σε συμφωνίες-πλαίσιο, όταν οι συμβάσεις αυτές συνάπτονται δυνάμει της παρ. 4 του άρθρου 39 ή της περίπτωσης α` της παρ. 5 του άρθρου 39, απαιτεί από τον προσφέροντα, στον οποίο έχει αποφασίσει να αναθέσει τη σύμβαση να υποβάλει ενημερωμένα τα σχετικά δικαιολογητικά, σύμφωνα με τα άρθρα 79, και κατά περίπτωση το άρθρο 80. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα πιστοποιητικά που έχουν παραληφθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 80 και 82. 6. Κατά παρέκκλιση της παρ. 5, οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο

## Αριθμός απόφασης: 1110/2021

συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής. Κατά παρέκκλιση της παρ. 5, οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση ή συνάψει τη συμφωνία-πλαίσιο, διαθέτει ήδη τα δικαιολογητικά αυτά. Για τον σκοπό του πρώτου εδαφίου, η Γενική Δ/ση Μεταρρυθμιστικής Πολιτικής και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης του Υπουργείου Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης και οι αρμόδιοι φορείς τήρησης των βάσεων δεδομένων, διασφαλίζουν ότι οι βάσεις δεδομένων, οι οποίες περιέχουν σχετικές πληροφορίες για τους οικονομικούς φορείς και μπορούν να χρησιμοποιούνται από τις αναθέτουσες αρχές, μπορούν επίσης να χρησιμοποιούνται υπό τις ίδιους όρους από τις αναθέτουσες αρχές άλλων κρατών-μελών.[...]

16.Επειδή το άρθρο 91 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102[...]

17. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 92 του Ν.4412/2016: «[...] 4. Οι προσφορές και οι αιτήσεις συμμετοχής και τα περιλαμβανόμενα σε αυτές στοιχεία συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα. Στα αλλοδαπά δημόσια έγγραφα και δικαιολογητικά εφαρμόζεται η Συνθήκη της Χάγης της 5ης.10.1961, που κυρώθηκε με το ν. 1497/1984 (Α΄ 188). Ειδικά, τα αλλοδαπά ιδιωτικά έγγραφα συνοδεύονται από μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα επικυρωμένη είτε από πρόσωπο αρμόδιο κατά τις διατάξεις της εθνικής νομοθεσίας είτε από πρόσωπο κατά νόμο αρμόδιο της χώρας στην οποία έχει συνταχθεί το έγγραφο. Στα έγγραφα της σύμβασης του άρθρου 53 μπορεί να ορίζεται ότι ενημερωτικά και τεχνικά φυλλάδια και άλλα έντυπα - εταιρικά ή μη - με ειδικό τεχνικό περιεχόμενο μπορούν να υποβάλλονται σε άλλη γλώσσα, χωρίς να

## Αριθμός απόφασης: 1110/2021

συνοδεύονται από μετάφραση στην ελληνική[...]6. Στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων που διενεργούνται με ηλεκτρονικά μέσα, σύμφωνα με τα άρθρα 22 και 36 όλα τα παραπάνω δικαιολογητικά υποβάλλονται σε (υπο)φακέλους (κατηγορία επισυναπτόμενων αρχείων στο ηλεκτρονικό σύστημα), σύμφωνα με τα οριζόμενα στις αποφάσεις που εκδίδονται κατ' εξουσιοδότηση των παραγράφων 4 και 5 του άρθρου 36 [...]8. Στις περιπτώσεις που με την αίτηση συμμετοχής ή την προσφορά υποβάλλονται ιδιωτικά έγγραφα, αυτά γίνονται αποδεκτά είτε κατά τα προβλεπόμενα στις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α' 94) είτε και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση, στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους και η οποία φέρει υπογραφή μετά την έναρξη διαδικασίας σύναψης σύμβασης».

18. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 94 του Ν.4412/2016: «[...] 4. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων προμηθειών και γενικών υπηρεσιών ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς περιέχει ιδίως τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια, χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών και περιγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης [...]».

19. Επειδή, σύμφωνα με την επίμαχη Διακήρυξη προβλέπεται ότι: «[...] (4) Γλώσσα:

(α) Τα έγγραφα της σύμβασης έχουν συνταχθεί στην ελληνική γλώσσα.

(β) Τυχόν ενστάσεις ή προδικαστικές προσφυγές υποβάλλονται στην ελληνική γλώσσα.

(γ) Οι προσφορές και τα περιλαμβανόμενα σε αυτές στοιχεία συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα.

(δ) Τα αποδεικτικά έγγραφα συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα. Στα αλλοδαπά δημόσια έγγραφα και δικαιολογητικά εφαρμόζεται η Συνθήκη της Χάγης της 5.10.1961, που κυρώθηκε με το ν. 1497/1984 (Α' 188).

(ε) Ειδικότερα, όλα τα δημόσια έγγραφα που αφορούν αλλοδαπούς οικονομικούς φορείς και που θα κατατεθούν από τους προσφέροντες στην παρούσα διαδικασία, θα είναι νόμιμα επικυρωμένα, και η μετάφραση των εν λόγω εγγράφων μπορεί να γίνει είτε από τη μεταφραστική υπηρεσία του

## Αριθμός απόφασης: 1110/2021

ΥΠ.ΕΞ., είτε από το αρμόδιο προξενείο, είτε από δικηγόρο κατά την έννοια των άρθρων 454 του Κ.Πολ.Δ. και 53 του Κώδικα περί Δικηγόρων, είτε από ορκωτό μεταφραστή της χώρας προέλευσης, αν υφίσταται στη χώρα αυτή τέτοια υπηρεσία.

(στ) Επιτρέπεται αντίστοιχα η κατάθεση οιοδήποτε δημόσιου εγγράφου και δικαιολογητικού που αφορά αλλοδαπή Επιχείρηση με τη μορφή επικυρωμένης φωτοτυπίας προερχόμενης είτε από το νόμιμο επικυρωμένο έγγραφο από το αρμόδιο Προξενείο της χώρας του προσφέροντος, είτε από το πρωτότυπο έγγραφο με την σφραγίδα «Apostille» σύμφωνα με την συνθήκη της Χάγης της 05-10-61. Η επικύρωση αυτή πρέπει να έχει γίνει από δικηγόρο κατά την έννοια των άρθρων 454 του Κ.Π.Δ. και 53 του Κώδικα περί Δικηγόρων.

(ζ) Ενημερωτικά και τεχνικά φυλλάδια και άλλα έντυπα -εταιρικά ή μη- με ειδικό τεχνικό περιεχόμενο μπορούν να υποβάλλονται στην αγγλική, χωρίς να συνοδεύονται από μετάφραση στην ελληνική.

(η) Κάθε μορφής επικοινωνία με την αναθέτουσα αρχή, καθώς και μεταξύ αυτής και του αναδόχου, θα γίνονται υποχρεωτικά στην ελληνική γλώσσα [...](7) Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής :

(α) Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών :

Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς:

1/ Δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2β(3)

και

2/ Πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2β(4) και 2β(5) της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) (B/3698/16- 11-2016), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα «B», το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986

3/ Το ΤΕΥΔ καταρτίζεται από τις αναθέτουσες αρχές βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Α της Απόφασης 158/2016 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες της Κατευθυντήριας Οδηγίας 15/2016 (ΑΔΑ: ΩΧ0ΓΟΞΤΒ-ΑΚΗ) και 23/2018 (ΑΔΑ: Ψ3ΗΙΟΞΤΒ-Κ3Ε). Το ΤΕΥΔ σε

## **Αριθμός απόφασης: 1110/2021**

επεξεργάσιμη μορφή είναι αναρτημένο στην ιστοσελίδα της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. ([www.eaadhsy.gr](http://www.eaadhsy.gr)) [...](3) Περιεχόμενα φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» :

(α) Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν :

1/ Το τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 4 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με την παράγραφο 2β(7)(α) της παρούσας Διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό πρότυπο ΤΕΥΔ το οποίο έχει αναρτηθεί, και σε επεξεργάσιμη μορφή αρχείου doc, στη διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της Διακήρυξης (Παράρτημα «Β»). Οι ενώσεις οικονομικών φορέων που υποβάλλουν κοινή προσφορά, υποβάλλουν το Τ.Ε.Υ.Δ. για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην ένωση.

2/ Εγγύηση συμμετοχής, σύμφωνα με το άρθρο 72 του ν. 4412/2016 και τις παραγράφους 2α(5) και 2β(2) της παρούσας Διακήρυξης.

3/ Πιστοποιητικό αρμόδιας Αρχής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης σε ισχύ.

4/ Πιστοποιητικό αρμόδιας Αρχής φορολογικής ενημερότητας σε ισχύ.

(β) Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την Αναθέτουσα Αρχή στο Παράρτημα «Α» της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Θα πρέπει να συνυποβληθεί το φύλλο συμμόρφωσης της Προσθήκης «II» του παραρτήματος «Β», ψηφιακά υπογεγραμμένο από τον νόμιμο εκπρόσωπο του οικονομικού φορέα (Πρόεδρο Διοικητικού Συμβουλίου ή Διευθύνοντα Σύμβουλο ή Διαχειριστή κλπ ή ειδικά εξουσιοδοτημένο εκπρόσωπό τους). Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν. Συγκεκριμένα, θα περιλαμβάνονται : 1/ Πλήρη και λεπτομερή περιγραφή των μηχανημάτων – εξοπλισμού που θα προσδιορίζει ακριβώς το είδος και τον

## Αριθμός απόφασης: 1110/2021

τρόπο λειτουργίας τους. Η τεχνική προσφορά μπορεί επίσης να περιλαμβάνει τυχόν υλικό τεκμηρίωσης, κατασκευαστικά σχέδια ή πρότυπα, prospectus, φωτογραφίες, μεθοδολογία παραγωγής και εγκρίσεις αυτής, παραπομπή σε επίσημη και έγκυρη βιβλιογραφία, μεθοδολογία ελέγχου καταλληλότητας του υλικού, τυχόν εγκρίσεις που έχει λάβει, συσκευασία, παρεχόμενες εγγυήσεις κ.λπ., από τα οποία θα προκύπτει η κάλυψη των απαιτήσεων της Διακήρυξης. Τυχόν αποκλίσεις από τα καθοριζόμενα στα απαραίτητα μηχανήματα του τεχνικού εξοπλισμού της παρούσας, μπορούν να γίνουν αποδεκτές από την Επιτροπή Αξιολόγησης, εφόσον κριθούν επουσιώδεις. Η επιτροπή αξιολόγησης δύναται κατά την κρίση της να ζητήσει από τον υποψήφιο ανάδοχο, διευκρινίσεις επί των αναγραφόμενων στην προσφορά του, για την πληρέστερη διαπίστωση των τεχνικών χαρακτηριστικών και δυνατοτήτων των συσκευών. 2/ Υπεύθυνη δήλωση του Ν. 1599/1986 με την οποία θα δηλώνεται ότι: α/ Έλαβαν γνώση των όρων του Διαγωνισμού και των τεχνικών περιγραφών και τους οποίους ΑΠΟΔΕΧΟΝΤΑΙ πλήρως και ανεπιφύλακτα. Στην περίπτωση που οι υπηρεσίες τους παρουσιάζουν αποκλίσεις ή διαφοροποιήσεις, από αυτά που καθορίζονται από την τεχνική προδιαγραφή ή προδιαγραφή (κατά περίπτωση) του Ιδρύματος, αυτές πρέπει απαραίτητα να αναφέρονται με λεπτομέρειες στην προσφορά των προμηθευτών και κυρίως στο φύλλο συμμόρφωσης.

β/ Δε θα χρησιμοποιήσουν σαν άμεσο ή έμμεσο αντιπρόσωπο τους, μόνιμο ή σε εφεδρεία Αξιωματικό των τριών κλάδων των Ενόπλων Δυνάμεων ή υπάλληλο του Ιδρύματος εφόσον δεν έχει παρέλθει πενταετία από τον χρόνο αποστρατείας ή συνταξιοδότησης τους.

3/ Έγγραφο δήλωση του προσφέροντος για το χρόνο ισχύος της προσφοράς, ο οποίος δεν μπορεί να είναι μικρότερος από δέκα (10) μήνες από την επομένη της διενέργειας του διαγωνισμού. (4) Περιεχόμενα φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών :

Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης την τιμή, όπως ορίζεται κατωτέρω:

(α) Η τιμή του προς προμήθεια υλικού δίνεται σε ευρώ ανά μονάδα.

(β) Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη



## Αριθμός απόφασης: 1110/2021

συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την παροχή των υπηρεσιών στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης.

(γ) Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου 3% και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20%.

(δ) Επισημαίνεται ότι το εκάστοτε ποσοστό Φ.Π.Α. επί τοις εκατό, της ανωτέρω τιμής θα υπολογίζεται αυτόματα από το σύστημα.

(ε) Οι προσφερόμενες τιμές είναι σταθερές καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και δεν αναπροσαρμόζονται.

(στ) Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: 1/ Δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή που καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα,

2/ Δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και

3/ Η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την Αναθέτουσα Αρχή στο Παράρτημα «Α» της παρούσας Διακήρυξης [...](6) Λόγοι απόρριψης προσφορών :

Η Αναθέτουσα Αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά :

(α) Η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2δ(1) (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2δ(2) (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2δ(3) (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2δ(4) (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς / τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), 2δ(5) (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3α (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3β (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης) της παρούσας.

(β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3α(1)(γ) της παρούσας Διακήρυξης.

(γ) Για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι

## Αριθμός απόφασης: 1110/2021

αποδεκτή από την Αναθέτουσα Αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 3α(1)(γ) της παρούσας και το άρθρο 102 του ν. 4412/2016.

(δ) Η οποία είναι εναλλακτική προσφορά.

(ε) Η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλλει δύο ή περισσότερες προσφορές. Ο περιορισμός αυτός ισχύει, υπό τους όρους της παραγράφου 2β(3)(δ)3/ της παρούσας (περ. γ' της παρ. 4 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016) και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων.

(στ) Η οποία είναι υπό αίρεση.

(ζ) Η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής.

(η) Η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης Διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης.

(θ) Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται οι προσφορές των οποίων η τιμή είναι ανώτερη του Παρατηρητηρίου Τιμών (εφόσον υπάρχουν κατά την ημερομηνία υποβολής των προσφορών) [...]**ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΠΛΗΡΗ ΔΙΑΓΝΩΣΤΙΚΟΥ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΤΑΧΕΙΑΣ ΜΟΡΙΑΚΗΣ ΑΝΙΧΝΕΥΣΗΣ SARS-COV-2 ΜΕ ΣΥΝΟΔΟ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟ ΤΟΥΛΑΧΙΣΤΟΝ ΔΥΟ (2) ΣΥΣΚΕΥΩΝ**

### **A. ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΣΥΣΚΕΥΗΣ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ ΓΡΗΓΟΡΟΥ RT-PCR**

Η κάθε υπό προμήθεια συσκευή θα πρέπει να πληροί τις παρακάτω προδιαγραφές:

1. Να εκτελεί πλήρως αυτοματοποιημένη μοριακή ανίχνευση ιού covid-19, με τη μέθοδο Real Time-PCR.
2. Η διαδικασία εξαγωγής γενετικού υλικού, ενίσχυσης και ανίχνευσης να γίνεται σε μία συσκευή και σε ένα στάδιο (step).
3. Η διαδικασία ανίχνευσης να είναι κλειστού τύπου για την αποφυγή επιμολύνσεων.
4. Το αποτέλεσμα του ελέγχου διάγνωσης covid-19 να δίνεται σε διάστημα μικρότερο των 55 λεπτών.
5. Η χρήση της συσκευής να είναι η απλούστερη δυνατή, ούτως ώστε η λειτουργία της να πραγματοποιείται και από μη εξειδικευμένο σε μοριακές τεχνικές προσωπικό.

## Αριθμός απόφασης: 1110/2021

6. Η ειδικότητα και ευαισθησία της μεθόδου ανίχνευσης covid-19 να είναι άνω του 95%.

7. Τα αποτελέσματα να απεικονίζονται με ευκρίνεια και σαφήνεια σε οθόνη υψηλής ανάλυσης.

8. Η συσκευή να έχει μικρό βάρος (μικρότερο των 15 κιλών) ώστε να μεταφέρεται εύκολα.

9. Να έχει CE mark και να είναι κατάλληλη για διαγνωστική χρήση (IVD).

10. Να μπορεί να ανιχνεύει και άλλους μικροοργανισμού (πχ φυματίωση, ιούς γρίπης A και B) με τα κατάλληλα kit αντιδραστηρίων.

11. Να λειτουργεί στα 220 V.

### **B. ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΔΙΑΓΝΩΣΤΙΚΟΥ ΚΙΤ ΓΙΑ ΑΝΙΧΝΕΥΣΗ COVID-10**

Το υπό προμήθεια kit ανίχνευσης ιού covid 19 θα πρέπει να πληροί τις παρακάτω προδιαγραφές:

1. Να διαθέτει πιστοποίηση CE και να είναι για διαγνωστική χρήση (IVD).

2. Να διατηρείται στους 2-8 βαθμούς Κελσίου (συντήρηση ψυγείου).

3. Να είναι κατάλληλο για ρινοφαρυγγικό επίχρισμα, ρινικό επίχρισμα, πτύελα.

4. Να ανιχνεύει τουλάχιστον μία από τις γονιδιακές θέσεις OFR1ab, θέση S, θέση E, RDRP και N γονίδιο του ιού covid-19.

5. Να έχει διάρκεια ζωής τουλάχιστον 6 μήνες.

6. Να είναι ετοιμοπαράδοτο.

### **ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ «Γ» ΣΤΗ**

### **ΔΚΞΗ .../21**

Οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό υποβάλλουν μαζί με την προσφορά τους, εγκαίρως και προσηκόντως, επί ποινή αποκλεισμού, στον υποφάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» συμπληρωμένο το έντυπο Τ.Ε.Υ.Δ. (Ακολουθεί συμπληρωμένη η πρώτη σελίδα) αρ. απόφασης 158/2016 (ΦΕΚ 3698 Β/16.11.2016) του Ν. 4412/2016 άρθρο 79 παράγραφος 4. Στο έντυπο ΤΕΥΔ θα πρέπει να συμπληρωθούν από τους οικονομικούς φορείς κυρίως τα μέρη: Μέρος II (Α, Β, Γ, Δ) Μέρος III (Α, Β, Γ) Μέρος IV (α) και Μέρος VI. Προσφορά στην οποία δεν θα υπάρχει το ανωτέρω έντυπο θα απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Περισσότερες πληροφορίες σύμφωνα με τις

## **Αριθμός απόφασης: 1110/2021**

οδηγίες των Κατευθυντήριων Οδηγιών 15/2016 (ΑΔΑ: ΩΧ0ΓΟΞΤΒ-ΑΚΗ) και 23/2018 (ΑΔΑ: Ψ3ΗΙΟΞΤΒ-Κ3Ε). Το ΤΕΥΔ σε επεξεργάσιμη μορφή είναι αναρτημένο στην ιστοσελίδα της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. ([www.eaadhsy.gr](http://www.eaadhsy.gr)) [.....]».

20. Επειδή, κατά τα παγίως γεγόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητας των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

21. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 25 και απόφαση *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 27). Περαιτέρω επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

22. Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013,

## Αριθμός απόφασης: 1110/2021

ΣΤΕ 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

23. Επειδή, εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «*με ποινή αποκλεισμού...*», «*με ποινή απαραδέκτου...*», «*οι συμμετέχοντες πρέπει...*» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002).

24. Επειδή, με βάση τους όρους της διακήρυξης, όπου η πλήρωση των όρων της διακήρυξης επισημαίνεται ως απαίτηση, καθίσταται σαφές ότι οι τεχνικές προδιαγραφές συνιστούν απαραίτους όρους της διακήρυξης (βλ. για τη δεσμευτικότητα των τεχνικών προδιαγραφών απόφαση ΔΕΕ της 5ης Δεκεμβρίου 2013, C-561/12 *Nordecon AS, Ramboll Eesti AS κατά Rahandusministeerium*).

25. Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (βλ. ΣΤΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (βλ. ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

26. Επειδή, το ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ παρέχει προαπόδειξη προς τον σκοπό της επιτάχυνσης των διαγωνιστικών διαδικασιών και ελάφρυνσης των διαγωνιζομένων από την υποχρέωση προσκόμισης πολυάριθμων πιστοποιητικών και εγγράφων ως προς τα κριτήρια αποκλεισμού και επιλογής και ενέχει, προϋποθέτει και ερείδεται επί μιας καταρχήν εμπιστοσύνης ως

## Αριθμός απόφασης: 1110/2021

προς τον προσφέροντα οικονομικό φορέα και όσον αφορά τα εξ αυτού δηλούμενα, τα οποία θα ελεγχθούν επισταμένως κατά το στάδιο αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης πριν την οριστικοποίηση της ανακήρυξης του ως αναδόχου.

27.Επειδή το ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ συναρτάται αποκλειστικά με τους όρους που περιλαμβάνονται στα έγγραφα της σύμβασης (διακήρυξη, αίτηση συμμετοχής κλπ) της εκάστοτε διαδικασίας και συνιστά προκαταρκτική απόδειξη ως προς τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, ανάλογα με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, αντικαθιστώντας την υποχρέωση υποβολής των αντίστοιχων πιστοποιητικών κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς. Τα εν λόγω, δε, πιστοποιητικά, κατά τις διατάξεις του ν. 4412/2016, υποβάλλονται από τον προσωρινό ανάδοχο κατόπιν προς τούτο κλήσης της αναθέτουσας αρχής, πλην της περίπτωσης ενεργοποίησης της δυνατότητας της παρ. 5 του άρθρου 79 του ίδιου νόμου, όταν δηλαδή απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας ή στην περίπτωση που άλλως ορίζει η διακήρυξη οι όροι της οποίας δεν έχουν προσβληθεί.

28.Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 «Δικαίωμα άσκησης προσφυγής» του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι *«1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».*

29. Επειδή, από την επισκόπηση του φακέλου ως προς τον αποκλεισμό της προσφεύγουσας κρίνεται ότι σύμφωνα με την παράγραφο Β3 του Παραρτήματος «Α» της σχετικής διακήρυξης, το υπό προμήθεια kit ανίχνευσης ιού covid 19 θα πρέπει «Να είναι κατάλληλο για ρινοφαρυγγικό επίχρισμα, ρινικό επίχρισμα, πτύελα». Από την επισκόπηση του φακέλου προκύπτει ότι στην προσφορά του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα στο φύλλο συμμόρφωσης αναγράφεται ως απάντηση, για την εν λόγω προδιαγραφή «Το kit είναι εγκεκριμένο για χρήση σε δείγματα

## Αριθμός απόφασης: 1110/2021

ρινοφαρυγγικού επιχρίσματος και πτυέλων» , παραπέμποντας στο « ..., σελ 1, Intended Use ]». Το τεχνικό φυλλάδιο οδηγιών χρήσης τόσο στα Ελληνικά όσο και στα Αγγλικά (... intended Use ) και συγκεκριμένα στη σελίδα 1, αναγράφει ότι «...που προορίζεται για την ποιοτική ανίχνευση... σε στοματοφαρυγγικά επι χρίσματα και δείγμα πτυέλου....». Συνεπώς σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας των δημοσίων συμβάσεων νομίμως απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας καθώς η προσφορά της κατά τα ειδικώς κριθέντα ως προκύπτει δεν καλύπτει τον επί ποινή αποκλεισμού οικείο όρο της διακήρυξης, η δε εξέταση των λοιπών λόγων προσφυγής καθίσταται αλυσιτελής εφόσον η εν θέματι αιτιολογική βάση της απόρριψης της προσφοράς στηρίζει αυτοτελώς τον αποκλεισμό της (ΣΤΕ 308/2020) .

30. Επειδή, εν συνεχεία παραδεκτώς η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσφοράς του οικονομικού φορέα «...» (ΣΤΕ 1819/2020).

31. Επειδή από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι εν προκειμένω, ο οικονομικός φορέας «...», υπέβαλε τεχνική προσφορά με το διαγνωστικό σύστημα «...» του κατασκευαστικού οίκου ... (...), προσκόμισε με την προσφορά της προς απόδειξη της πλήρωσης των οικείων τεχνικών προδιαγραφών, μεταξύ των άλλων και τα ζητούμενα με τους όρους 1 και 9 του Παραρτήματος Α πιστοποιητικά σήμανσης CE των προσφερόμενων από αυτήν προϊόντων καθώς και πιστοποίησης ISO τόσο του κατασκευαστή όσο και του προμηθευτή αυτών, τα οποία αποτελούν αποδεικτικά μέσα κατά την έννοια της περ. κ' της παρ. 2 του άρθ. 53 του ν.4412/2016 : α) το συντεταγμένο στην γερμανική γλώσσα πιστοποιητικό σήμανσης "CE" του προσφερόμενου από αυτή συστήματος και β) το συντεταγμένο στην αγγλική γλώσσα πιστοποιητικό ISO 13485:2016 του κατασκευαστικού οίκου «...». Τα εν λόγω, όμως, έγγραφα, κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης και όσων προβλέπονται στα άρθρα 80 παρ. 10 και 92 παρ. 4 του ν. 4412/2016, αν και έχουν συνταχθεί σε μη ελληνική γλώσσα (γερμανική και αγγλική αντίστοιχα) δεν συνοδεύονται από την απαιτούμενη επικυρωμένη μετάφρασή τους στην ελληνική (ΣτΕ 277/2011, 697/2010, ΕΑ 519/2010, 485/2010, 80/2009, 5/2009, 236/2008, 719/2006, 505/2006, 587/2005, 240/2005, 239/2005, 184/2005, ΔΕφΑΘ 2110/2014, ΑΕΠΠ 1439/2019, ΑΕΠΠ 18/2017). Επομένως, κατά τα παράβαση των οικείων όρων της διακήρυξης μη νομίμως έγινε αποδεκτή με την προσβαλλόμενη απόφαση η τεχνική προσφορά του ως άνω οικονομικού

## **Αριθμός απόφασης: 1110/2021**

φορέα, και ως εκ τούτου, τυγχάνει ακυρωτέα κατά τούτο. Συνεπώς, ως προδιελήφθη σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας των δημοσίων συμβάσεων μη σύννομα έγινε αποδεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «...», η δε εξέταση των λοιπών λόγων προσφυγής κατ' αυτής καθίσταται αλυσιτελής εφόσον η εν θέματι αιτιολογική βάση της απόρριψης της προσφοράς στηρίζει αυτοτελώς τον αποκλεισμό της (ΣΤΕ 308/2020) .

32. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή η προσφυγή της προσφεύγουσας κατά το μέρος που βάλλει το μέρος της προσβαλλόμενης με το οποίο έγινε αποδεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «...».

33. Επειδή συνεπεία των ανωτέρω πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή .

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη κατά το σκεπτικό και δη κατά το μέρος αποδοχής της προσφοράς του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» .

Διατάσει την επιστροφή του παραβόλου της προσφεύγουσας.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 18 Ιουνίου 2021 και εκδόθηκε στις 22 Ιουνίου 2021 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο Πρόεδρος**  
**ΜΙΧΑΗΛ ΟΙΚΟΝΟΜΟΥ**

**Ο Γραμματέας**  
**ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΔΕΜΙΡΤΖΗΟΓΛΟΥ**