

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ  
ΜΟΝΟΜΕΛΕΣ ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 12 Αυγούστου 2022 συγκροτούμενο από το Μέλος Μαρία Μανδράκη.

Για να εξετάσει την από 06.07.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ) 960/07.07.2022 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...», που εδρεύει στα ..., επί της οδού ..., αρ. ... και ..., νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του ... «...» και δη κατά όρων της με αριθ. ...διακήρυξης της ως άνω αναθέτουσας αρχής, διά της οποίας προκήρυξε τακτικό, ανοικτό, ηλεκτρονικό, κάτω των ορίων διαγωνισμό με τίτλο «...», σε εφαρμογή του Πίνακα Προγραμματισμού Προμηθειών και Υπηρεσιών του Διαχειριστικού έτους 2022, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 77.540,55€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και 62.532,70€ χωρίς ΦΠΑ για ένα (1) έτος, με δικαίωμα προαίρεσης για ένα (1) ακόμα έτος. Η εν λόγω διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 27.06.2022 με ΑΔΑΜ ..., καθώς επίσης και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, με α/α συστήματος .... Ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 29<sup>η</sup>.06.2022 και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 13<sup>η</sup>.07.2022 και ώρα 15:00. Μετά την αποδοχή του αιτήματος αναστολής που είχε συμπεριλάβει η προσφεύγουσα στη προσφυγή της, δυνάμει της με αρ. Α 509/2022 απόφασης της ΕΑΔΗΣΥ, η αναθέτουσα αρχή, διά του με αρ. πρωτ. 9022/13.07.2022 εγγράφου της, μετέθεσε την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών για την 11.11.2022 και ώρα 15:00.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα  
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

## Αριθμός απόφασης: 1244 /2022

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί το νόμιμο και αναλογούν κατώτατο ποσό παραβόλου, κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, ύψους 600,00€ (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογισθείσα δαπάνη της υπό ανάθεση σύμβασης άνευ ΦΠΑ.

2. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (προμήθεια), της ανωτέρω προϋπολογισθείσας δαπάνης του (άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016) και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 του Ν. 4412/2016), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Αρχής, ενώ έχει γίνει χρήση και του τυποποιημένου εντύπου (άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017) από την προσφεύγουσα.

3. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 361 του Ν. 4412/2016 η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής ορίζεται ως εξής: «1. Σε περίπτωση προσφυγής κατά πράξης της αναθέτουσας αρχής, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι: (α) δέκα (10) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα αν η πράξη κοινοποιήθηκε με ηλεκτρονικά μέσα ή τηλεομοιοτυπία ή (β) δεκαπέντε (15) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, αν χρησιμοποιήθηκαν άλλα μέσα επικοινωνίας, άλλως, (γ) δέκα (10) ημέρες από την πλήρη, πραγματική ή τεκμαιρόμενη, γνώση της πράξης που βλάπτει τα συμφέροντα του ενδιαφερομένου οικονομικού φορέα. Ειδικά για την άσκηση προσφυγής κατά προκήρυξης, η πλήρης γνώση αυτής τεκμαίρεται μετά την πάροδο δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση στο ΚΗΜΔΗΣ. 2. Σε περίπτωση παράλειψης, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι δεκαπέντε (15) ημέρες από την επομένη της συντέλεσης της προσβαλλόμενης παράλειψης.». Εξάλλου, κατά το άρθρο 4 του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών» σχετικά με την προθεσμία άσκησης προσφυγής ορίζονται τα ακόλουθα: «1. Σε περίπτωση προσφυγής κατά

## **Αριθμός απόφασης: 1244 /2022**

πράξης της αναθέτουσας αρχής, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι: α) δέκα (10) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, αν η πράξη κοινοποιήθηκε με ηλεκτρονικά μέσα ή με τηλεομοιοτυπία (άρθρο 361 παρ. 1 περ. α ν. 4412/2016) ή β) δεκαπέντε (15) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, αν χρησιμοποιήθηκαν άλλα μέσα επικοινωνίας (άρθρο 361 παρ. 1 περ. β ν. 4412/2016), άλλως γ) δέκα (10) ημέρες από την πλήρη, πραγματική ή τεκμαιρόμενη, γνώση της πράξης που βλάπτει τα συμφέροντα του ενδιαφερομένου οικονομικού φορέα. Ειδικά για την άσκηση προσφυγής κατά προκήρυξης, η πλήρης γνώση αυτής τεκμαίρεται μετά την πάροδο δέκα πέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ άρθρο 361 παρ. 1 περ. γ ν. 4412/2016). 2. Σε περίπτωση παράλειψης, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι δεκαπέντε (15) ημέρες από την επόμενη της συντέλεσης της προσβαλλόμενης παράλειψης (άρθρο 361 παρ. 2 ν. 4412/2016).». Από το συνδυασμό των διατάξεων του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016, συνάγεται ότι η προδικαστική προσφυγή πρέπει να ασκείται εντός της τασσόμενης στο Νόμο (κατά περίπτωση, δεκαήμερης ή δεκαπενθήμερης) προθεσμίας, η οποία κινείται είτε από την επόμενη της κοινοποίησης στον ενδιαφερόμενο της βλαπτικής για τα συμφέροντά του πράξης είτε από την επομένη της ημέρας κατά την οποία ο τελευταίος λαμβάνει πλήρη γνώση αυτής. Ειδικώς, στην περίπτωση προσβολής όρων προκήρυξης, η πλήρης γνώση αυτής εκ μέρους του ενδιαφερομένου οικονομικού φορέα τεκμαίρεται ότι λαμβάνει χώρα μετά την πάροδο δεκαπέντε ημερών από τη δημοσίευσή της στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) και από την επομένη της παρόδου του ως άνω δεκαπενθημέρου κινείται η τασσόμενη στο νόμο δεκαήμερη προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής, εκτός αν από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει πραγματική γνώση της διακήρυξης εκ μέρους του ενδιαφερομένου σε χρόνο προ του δεκαπενθημέρου από τη δημοσίευσή της στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ., οπότε η δεκαήμερη προθεσμία ξεκινάει από την επομένη της πραγματικής γνώσης (πρβλ. ΣτΕ ΕΑ 61/2020, 56/2020, 41/2020, 109/2019, ΑΕΠΠ 7μελούς

## Αριθμός απόφασης: 1244 /2022

13/2020, 12/2020). Στην υπό κρίση περίπτωση και δεδομένου ότι από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει πλήρης γνώση της υπόψη διακήρυξης από την προσφεύγουσα στις 30.06.2022, η δε δημοσίευση της Προκήρυξης στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. έλαβε χώρα στις 27.06.2022, η Προσφυγή εμπροθέσμως και παραδεκτώσ ασκείται στις 06.07.2022, διά της ανάρτησής της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ.

4. Επειδή, εξάλλου, η αναθέτουσα αρχή δεν απέστειλε τις απόψεις της στο επιληφθέν κλιμάκιο της Αρχής, ως όφειλε, καθώς σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 365 του Ν. 4412/2016: «Στις περιπτώσεις όπου η προδικαστική προσφυγή κατατίθεται ηλεκτρονικά στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, σύμφωνα με το πρώτο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 362 περί άσκησης προσφυγής και άσκησης παρέμβασης, η αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με όσα ορίζονται στον Κανονισμό Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών: α) .... β) Διαβιβάζει στην ΑΕΠΠ, το αργότερο εντός δεκαπέντε (15) ημερών από την ημέρα κατάθεσης, τον πλήρη φάκελο της υπόθεσης, τα αποδεικτικά κοινοποίησης της περ. α' της παρ. 1, στους ενδιαφερόμενους τρίτους και τις απόψεις της επί της προσφυγής. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί στις απόψεις της να παραθέσει αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης με την προδικαστική προσφυγή πράξης. γ) Κοινοποιεί σε όλα τα μέρη τις απόψεις της, τις παρεμβάσεις και τα σχετικά έγγραφα μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού το αργότερο έως την επομένη εργάσιμη ημέρα από την κατάθεσή τους. [...] Η παράλειψη των ανωτέρω κοινοποιήσεων και η μη διαβίβαση προς την ΑΕΠΠ του φακέλου της υπόθεσης και των απόψεων της αναθέτουσας αρχής συνιστούν ιδιαίτερο πειθαρχικό αδίκημα των αρμόδιων για τις ενέργειες αυτές υπαλλήλων. Συμπληρωματικά υπομνήματα κατατίθενται από οποιοδήποτε από τα μέρη μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ ή, αν αυτό δεν είναι εφικτό ή αν ο διαγωνισμός δεν διενεργείται μέσω ΕΣΗΔΗΣ, με οποιοδήποτε πρόσφορο μέσο, το αργότερο εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής. 2. Σε περίπτωση μη αποστολής του φακέλου από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με την περ. β' της παρ. 1, η ΑΕΠΠ μπορεί να συναγάγει τεκμήριο ομολογίας της αναθέτουσας αρχής για την πραγματική βάση των ισχυρισμών του προσφεύγοντος. 3. Η ΑΕΠΠ,

## Αριθμός απόφασης: 1244 /2022

εφόσον κρίνει ότι η παράλειψη αποστολής των στοιχείων που αναφέρονται στην παρ. 1 ή η καθυστερημένη αποστολή τους είναι αδικαιολόγητη και καθιστά ιδιαίτερος δυσχερή την ουσιαστική παροχή προδικαστικής προστασίας, μπορεί, με την απόφαση επί της προσφυγής, σταθμίζοντας τις συντρέχουσες σε κάθε περίπτωση συνθήκες, να επιβάλει αυτεπαγγέλτως χρηματική κύρωση στην αναθέτουσα αρχή. Το ποσό της κύρωσης αυτής μπορεί να ανέρχεται από εκατό (100) μέχρι πεντακόσια (500) ευρώ, κατ' εκτίμηση των περιστάσεων και αναλόγως της βαρύτητας της παράβασης, καταβάλλεται μία φορά για κάθε στάδιο της διαδικασίας ανάθεσης και αποτελεί έσοδο της ΑΕΠΠ. Μνεία της κύρωσης αυτής γίνεται στον ατομικό φάκελο του υπαλλήλου που είναι υπεύθυνος για την καθυστέρηση ή ελλιπούς αποστολής ή μη αποστολής του φακέλου και των απόψεων της υπηρεσίας υπαλλήλου. Με τον Κανονισμό Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών της παρ. 7 ορίζονται ο τρόπος και χρόνος κατάθεσης και είσπραξης της χρηματικής κύρωσης, ο τρόπος απόδειξης της είσπραξής της, καθώς και κάθε άλλο σχετικό θέμα.»

5. Επειδή, ειδικότερα, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά των με αρ. 8 και 9 όρων/τεχνικών προδιαγραφών της πληττόμενης κατά τα ως άνω διακήρυξης, υποστηρίζοντας συγκεκριμένα ότι οι εν λόγω προδιαγραφές είναι μη νόμιμες και ασύμβατες με το κριτήριο της χαμηλότερης τιμής καθώς και απρόσφορες και υπερβολικές, περιορίζοντας ούτως τον ανταγωνισμό, δυσχεραίνουν δε την συμμετοχή της, εάν δεν την κάνουν αδύνατη, αιτείται κατ' ακολουθίαν την τροποποίηση και αναδιατύπωσή τους. Όσον αφορά το είδος με αρ. 8 «ΣΥΣΚΕΥΕΣ ΠΑΡΕΝΤΕΡΙΚΗΣ ΧΟΡΗΓΗΣΗΣ ΦΑΡΜΑΚΩΝ ΚΑΙ ΔΙΑΤΡΟΦΗΣ ΠΡΟΚΑΘΟΡΙΣΜΕΝΟΥ ΟΓΚΟΥ ΜΕΣΩ ΑΝΤΛΙΑΣ ΜΕ ΣΥΝΟΔΟ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟ, ΑΠΑΡΑΙΤΗΤΟΣ ΣΥΝΔΟΔΟΣ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ: 120 ΑΝΤΛΙΕΣ», όπου ορίζεται ότι πρέπει να «Να έχουν πλάγια διακλάδωση τύπου Υ για επείγουσες χορηγήσεις και μέγιστο όγκο πλήρωσης έως 20 ml» ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι η ως άνω προδιαγραφή για μέγιστο όγκο πλήρωσης έως 20 ml, αποκλείει τη συμμετοχή της ίδιας, καθώς το προσφερόμενο από αυτή είδος διαθέτει όγκο πλήρωσης 20,58 ml, ελάχιστα μεγαλύτερο του ζητηθέντος. Επιπλέον για το ως άνω είδος ορίζεται ως προδιαγραφή ότι «οι αντλίες πρέπει να έχουν αυτόματη επανεκκίνηση μετά από φραγή στο κάτω τμήμα και

## Αριθμός απόφασης: 1244 /2022

συναγερμό ΚVO 0,1 - 40 ml/Hr, η οποία επίσης αποκλείει τη δυνατότητα συμμετοχής της προσφεύγουσας καθώς το προσφερόμενο είδος διαθέτει την λειτουργία ΚVO αλλά με όρια 0,1 - 5 ml/hr. Σε ό,τι αφορά το είδος με αρ. 9 της επίμαχης διακήρυξης «ΣΥΣΚΕΥΕΣ ΓΙΑ ΜΕΤΑΓΓΙΣΗ ΑΙΜΑΤΟΣ ΚΑΙ ΠΑΡΑΓΩΓΩΝ ΑΥΤΩΝ ΟΓΚΟΜΕΤΡΙΚΗΣ ΑΝΤΛΙΑΣ, ΑΠΑΡΑΙΤΗΤΟΣ ΣΥΝΟΔΟΣ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ: 5 ΑΝΤΛΙΕΣ», όπου προσδιορίζεται ότι πρέπει «να έχουν μήκος 220-250 cm, ώστε να διευκολύνονται οι χειρισμοί», η προσφεύγουσα προτίθεται να προσφέρει είδος το οποίο έχει μεγαλύτερο μήκος από το ζητηθέν, ήτοι 310 cm. Παρομοίως δε με το είδος υπ' αρ. 8, για το είδος υπ' αρ. 9 ορίζεται ως προδιαγραφή ότι «οι αντλίες πρέπει να έχουν αυτόματη επανεκκίνηση μετά από φραγή στο κάτω τμήμα και συναγερμό ΚVO 0,1 - 40 ml/Hr, η οποία επίσης αποκλείει τη δυνατότητα συμμετοχής της προσφεύγουσας, καθώς το προσφερόμενο από αυτήν είδος διαθέτει την λειτουργία ΚVO αλλά με όρια 0,1 - 5 ml/hr. Παραπονείται δε συναφώς η προσφεύγουσα ότι, το νοσοκομείο χρησιμοποιούσε επί τουλάχιστον δεκαπέντε έτη τις ηλεκτρονικές ογκομετρικές αντλίες ..., τριπλής ροής του κατασκευαστικού οίκου ..., όπου η λειτουργία ΚVO ήταν για 0,1 - 5 ml/hr.

6. Επειδή, κατά το άρθρο 18 του Ν. 4412/2016 (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) «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. Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων.».

7. Επειδή, η ανάθεση δημοσίων συμβάσεων διέπεται από την αρχή του υγιούς και ανόθευτου ανταγωνισμού, ο οποίος και μόνον αυτός, διασφαλίζει την προστασία των συμφερόντων της αναθέτουσας αρχής, επιτρέποντας την

## Αριθμός απόφασης: 1244 /2022

προμήθεια αγαθών, υπηρεσιών και έργων με τους βέλτιστους ποιοτικά και οικονομικά όρους. Η εν λόγω θεμελιώδης αρχή ισχύει, τόσο στο επίπεδο της αναθέτουσας αρχής, όσο και μεταξύ των συμμετεχόντων (σε δημόσιο διαγωνισμό) οικονομικών φορέων (ΔΕΕ, Απόφαση της 19.04.2012, C-549/10 Tomra Systems ASA, Tomra Europe AS κλπ κατά Ευρωπαϊκής Επιτροπής). Η αρχή του ελεύθερου ανταγωνισμού (άρθρο 18 παρ. 1 Ν. 4412/2016) κείται εντός του πλαισίου του ενωσιακού δικαίου και συνιστά πρωταρχικό πυλώνα της ασκούμενης δια των δημοσίων συμβάσεων οικονομικής δραστηριότητας και θεμελιακή αξία για τις διαδικασίες ανάθεσής τους. Τούτο προκύπτει εξάλλου, αφενός από τη θέση των άρθρων 101 επ. ΣΛΕΕ στο πρωτογενές ενωσιακό δίκαιο, αφετέρου από σωρεία προβλέψεων της οικείας Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, οι οποίες θέτουν τον όχι απλώς ονομαστικό και θεωρητικό, αλλά αποτελεσματικό, βιώσιμο και ουσιώδη ανταγωνισμό (βλ. εν γένει περί «βιώσιμου» ανταγωνισμού ενδεικτικά σε ΔΕΕ, Απόφαση της 19ης Απριλίου 2012, C-549/10P TOMRA, Ψηφ. Συλλογή ECLI:EU:C:2012:221, ΠΕΚ Απόφαση της 17ης Σεπτεμβρίου 2007, T-201/04 Microsoft, Συλλογή 2007, σ. II- 3601, παρ. 436, Ευρωπαϊκή Επιτροπή, Απόφαση της 13ης Αυγούστου 2003, 2003/741/EK στην Υπόθεση COMP D3/38.044- NDC Health/I MS Health: Interim Measures C(2003)2920, παρ. 15 περί βιώσιμου ανταγωνισμού) στο επίκεντρο και ως συστατικό του πυρήνα κάθε ειδικότερου κανόνα επί των δημοσίων συμβάσεων, άρα κάθε επιμέρους διαδικασίας και διάταξης (βλ. παρ. 1, 7, 31, 32, 33, 36, 49, 50, 59, 61, 63, 69, 74, 78, 79, 90, 92 96 Προοιμίου και άρ. 24, 30, 32, 40, 41, 49, 57, 66, 67 Οδηγίας). Περαιτέρω, συνιστά ενωσιακή αρχή του δικαίου δημοσίων συμβάσεων και δη μείζονος σημασίας, αποτυπωθείσα στη διάταξη του άρθρου 75 παρ. 4, η αποφυγή κάθε ανοικτής ή και συγκεκαλυμμένης διάκρισης και περιορισμού της ελευθερίας ισότιμης συμμετοχής σε διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων εις βάρος ομάδας προμηθευτών (βλ. ενδεικτικά Απόφαση ΑΕΠΠ 39/2017, ΔΕΕ, Απόφαση της 5ης Δεκεμβρίου 1989, 03/88, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλογή 1989, σ. 4035, σκ. 8 και Απόφαση της 3ης Ιουνίου 1992, C-360/89 Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλογή 1-1992, σ. 3401, σκ. 11). Συνεπώς, υπό το πρίσμα της αρχής του αποτελεσματικού ανταγωνισμού, τα κριτήρια επιλογής που θέτει η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή, δε θα πρέπει να αποκλείουν

## **Αριθμός απόφασης: 1244 /2022**

υποψηφίους αναδόχους, οι οποίοι διαθέτουν την απαιτούμενη ικανότητα και οι οποίοι, υπό άλλες ενδεχομένως προϋποθέσεις, θα μπορούσαν να συμμετάσχουν στη διαδικασία, ενισχύοντας με τον τρόπο αυτόν τον ανταγωνισμό (βλ. ενδεικτικά ΑΕΠΠ 635/2019, 823/2022). Άλλωστε, η εφαρμογή της αρχής της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων δεν περιορίζεται μόνο σε όσους λαμβάνουν μέρος σε προκηρυσσόμενη διαγωνιστική διαδικασία, ως προσφέροντες, αλλά εκτείνεται στο σύνολο των δυνητικών προμηθευτών (βλ. αποφ. ΔΕΕ υποθ. 507/03, C-95/10 και Τμήμα VI Ε.Σ 940/2014, 1606/2016). Οι αναθέτουσες αρχές οφείλουν να εξασφαλίζουν την ανάπτυξη ελεύθερου ανταγωνισμού καθώς και την ισότιμη και απρόσκοπτη πρόσβαση των ενδιαφερομένων που συμμετέχουν στις διαγωνιστικές διαδικασίες φορέων. Εν όψει των ανωτέρω θεμελιωδών αρχών, ο αναθέτων φορέας είναι, κατ' αρχήν, ελεύθερος να διαμορφώνει κατά την κρίση του τους όρους της διακήρυξης, ωστόσο οι θεσπιζόμενες τεχνικές και άλλες προδιαγραφές ελέγχονται από την άποψη της τήρησης της αρχής της ίσης μεταχείρισης, της διαφάνειας και της απαγόρευσης των διακρίσεων, καθώς και της αρχής της αναλογικότητας (ΕΑ ΣτΕ 9/2015, 415/2014, ΔΕφ Πει 26/2020 κ.ά.). Συνεπώς, τυχόν περιορισμοί στην πρόσβαση στο διαγωνισμό πρέπει να δικαιολογούνται από επιτακτικό λόγο γενικού συμφέροντος και να μην είναι δυσανάλογοι με τον επιδιωκόμενο σκοπό, δεδομένου ότι συνεπάγονται περιορισμό στην άσκηση των θεμελιωδών ελευθεριών του δικαίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Τμ. Μείζονος -Επταμελούς Σύνθεσης Ε.Σ. 3065/2014, 7380, 6022/2015, Στ Κλ. ΕΣ 12/2016, Στ Κλ. ΕΣ Πράξη 44/2018). Τούτο σημαίνει πως θα πρέπει να λαμβάνεται μέριμνα, ώστε οι ελάχιστες απαιτήσεις να μην υπερβαίνουν τις πραγματικές ανάγκες της υπό ανάθεση σύμβασης (ΑΕΠΠ 120/2017). Περαιτέρω, όσο πιο περιοριστικός επί του ανταγωνισμού είναι ο όρος τόσο περισσότερο αναγκαίος θα πρέπει να παρίσταται αυτός, για την επίτευξη του συμβατικού σκοπού και τόσο πιο στενά συνδεδεμένος με την προστασία και προώθηση των τυχόν νομικών υποχρεώσεων και του έργου της αναθέτουσας, ως και του συνδεδεμένου με το συμβατικό αντικείμενο δημοσίου συμφέροντος (ΑΕΠΠ 248/2019).

8. Επειδή, από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου της προκείμενης υπόθεσης συνάγεται ότι το ...«...», διά της με αριθμ. πρωτ.



## Αριθμός απόφασης: 1244 /2022

...διακήρυξης του, προκήρυξε τακτικό, ανοικτό, ηλεκτρονικό, κάτω των ορίων διαγωνισμό «...», σε εφαρμογή του Πίνακα Προγραμματισμού Προμηθειών και Υπηρεσιών του Διαχειριστικού έτους 2022, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψη προσφορά, αποκλειστικά βάσει τιμής, προϋπολογισμού 77.540,55€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντα Φ.Π.Α. ή 62.532,70€ χωρίς ΦΠΑ για ένα (1) έτος, με δικαίωμα προαίρεσης για ένα (1) ακόμα έτος και συνολική προϋπολογισθείσα δαπάνη 155.081,10€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντα Φ.Π.Α. ή 125.065,40€ χωρίς ΦΠΑ. Στο Παράρτημα Ι της επίμαχης διακήρυξης δίδεται η αναλυτική περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης και ορίζονται οι τεχνικές προδιαγραφές, αφενός τα γενικά χαρακτηριστικά που πρέπει να διαθέτουν όλα τα είδη, αφετέρου τα ειδικά χαρακτηριστικά που πρέπει επιπλέον να διαθέτουν. Μεταξύ των ειδικών χαρακτηριστικών προσδιορίζεται: «8. ΣΥΣΚΕΥΕΣ ΠΑΡΕΝΤΕΡΙΚΗΣ ΧΟΡΗΓΗΣΗΣ ΦΑΡΜΑΚΩΝ και ΔΙΑΤΡΟΦΗΣ ΠΡΟΚΑΘΟΡΙΣΜΕΝΟΥ ΟΓΚΟΥ ΜΕΣΩ ΑΝΤΛΙΑΣ ΜΕ ΣΥΝΟΔΟ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟ, ΑΠΑΡΑΙΤΗΤΟΣ ΣΥΝΟΔΟΣ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ : 120 ΑΝΤΛΙΕΣ 1. Να διαθέτουν φίλτρο κατακράτησης σωματιδίων 15μ. 2. Να έχουν μήκος > 230 cm, ώστε να διευκολύνονται οι χειρισμοί 3. Να έχουν πλάγια διακλάδωση τύπου Υ για επείγουσες χορηγήσεις και μέγιστο όγκο πλήρωσης έως 20 ml 4. Να φέρουν ενσωματωμένο σύστημα ασφαλείας για την αποφυγή της ελεύθερης ροής, το οποίο να διακόπτει τη ροή κατά την αφαίρεση της συσκευής από την αντλία. 5. Σε περίπτωση βλάβης της αντλίας να μπορεί να απεμπλακεί εύκολα και να χρησιμοποιηθεί σαν κοινή συσκευή έγχυσης με τη βαρύτητα. 6. Να διαθέτουν λογισμικό μείωσης σφαλμάτων χορήγησης με βιβλιοθήκη 5000 φαρμάκων. 7. Να παρέχεται βιβλιοθήκη φαρμάκων του τμήματος εγκατεστημένη στις αντλίες 8. Οι αντλίες να έχουν αυτόματη επανεκκίνηση μετά από φραγή στο κάτω τμήμα και συναγερμό KVO 0,1-40ml/Hr. 9. Να παρέχεται σύστημα στήριξης για κάθε αντλία 10. Να παρέχεται Τεχνική Υποστήριξη με αντικατάσταση της χαλασμένης αντλίας 9. ΣΥΣΚΕΥΕΣ ΓΙΑ ΜΕΤΑΓΓΙΣΗ ΑΙΜΑΤΟΣ ΚΑΙ ΠΑΡΑΓΩΓΩΝ ΑΥΤΩΝ ΟΓΚΟΜΕΤΡΙΚΗΣ ΑΝΤΛΙΑΣ, ΑΠΑΡΑΙΤΗΤΟΣ ΣΥΝΟΔΟΣ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ : 5 ΑΝΤΛΙΕΣ 1. Να διαθέτουν ευέλικτο διπλό σταγονομετρικό θάλαμο , με φίλτρο 200μ 2. Να έχουν μήκος 220 - 250cm , ώστε να διευκολύνονται οι χειρισμοί 3. Να έχουν

## Αριθμός απόφασης: 1244 /2022

όγκο πλήρωσης έως 50 ml 4. Να φέρουν ενσωματωμένο σύστημα ασφαλείας για την αποφυγή της ελεύθερης ροής, το οποίο να διακόπτει τη ροή κατά την αφαίρεση της συσκευής από την αντλία. 5. Σε περίπτωση βλάβης της αντλίας να μπορεί να απεμπλακεί εύκολα και να χρησιμοποιηθεί σαν κοινή συσκευή έγχυσης με τη βαρύτητα. 6. Να διαθέτουν λογισμικό μείωσης σφαλμάτων χορήγησης με βιβλιοθήκη 5000 φαρμάκων 7. Να παρέχεται βιβλιοθήκη φαρμάκων του τμήματος εγκατεστημένη στις αντλίες 8. Οι αντλίες να έχουν αυτόματη επανεκκίνηση μετά από φραγή στο κάτω τμήμα και συναγερμό KVO 0,1-40mL/Hr. 9. Να παρέχεται σύστημα στήριξης για κάθε αντλία 10. Να παρέχεται Τεχνική Υποστήριξη με αντικατάσταση της χαλασμένης αντλίας». Εν προκειμένω, βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι για το ως άνω είδος υπ' αρ. 8 για το οποίο ζητείται να έχει μέγιστο όγκο πλήρωσης έως 20 ml, πλήττεται αδικαιολόγητα η δυνατότητα συμμετοχής της, δοθέντος ότι το είδος που προτίθεται και δύναται να προσφέρει διαθέτει όγκο πλήρωσης 20,58 ml, ήτοι ελάχιστα μεγαλύτερο του ζητηθέντος. Και τούτο διότι δεν δύναται βασίμως να υποστηριχθεί ότι η ελάχιστα μεγαλύτερη διάθεση όγκου πλήρωσης του εν λόγω είδους αποκλείει την κάλυψη των αναγκών της αναθέτουσας αρχής, αντιθέτως η ανωτέρω απαίτησή της, ως αυτή αποτυπώνεται στο κανονιστικό πλαίσιο της προσβαλλόμενης διακήρυξης, αποκλείει χωρίς αιτιολογία, την δυνατότητα συμμετοχής στο διαγωνισμό περισσότερων, ικανών, υπό άλλες προϋποθέσεις, οικονομικών φορέων (favor participationis), περιορίζοντας ούτως τον υγιή ανταγωνισμό, δοθέντος ότι, υπό το πρίσμα της αρχής του αποτελεσματικού ανταγωνισμού, δεν θα πρέπει να αποκλείονται υποψήφιοι ανάδοχοι, οι οποίοι διαθέτουν την απαιτούμενη ικανότητα και οι οποίοι, υπό άλλες ενδεχομένως προϋποθέσεις, θα μπορούσαν να συμμετάσχουν στη διαδικασία, ενισχύοντας με τον τρόπο αυτόν τον ανταγωνισμό, προς όφελος και της αναθέτουσας αρχής. Εξάλλου, βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι καθώς το κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης είναι αυτό της χαμηλότερης τιμής, οι πληττόμενες προδιαγραφές παρουσιάζονται ασύμβατες με αυτό, εάν αντίθετα κριτήριο ανάθεσης ήταν της πλέον συμφέρουσας προσφοράς βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής, θα μπορούσαν να τεθούν οι παρουσιαζόμενες ως παραπάνω απαιτήσεις ως κριτήρια, προς μεγαλύτερη βαθμολόγηση. Άλλοις λόγοις, οι

## **Αριθμός απόφασης: 1244 /2022**

περιοριστικές προδιαγραφές για αμφότερα τα είδη υπ' αρ. 8 και 9, ως πλήττονται, ήτοι η απαιτούμενη προδιαγραφή ότι «οι αντλίες πρέπει να έχουν αυτόματη επανεκκίνηση μετά από φραγή στο κάτω τμήμα και συναγερμό KVO 0,1 - 40 ml/Hr, σε ό,τι αφορά το είδος με αρ. 9 της επίμαχης διακήρυξης η προδιαγραφή «να έχουν μήκος 220-250 cm, ώστε να διευκολύνονται οι χειρισμοί», και αναφορικά με το είδος υπ' αρ. 8 η προδιαγραφή για τον μέγιστο όγκο πλήρωσης, ως αναλύθηκε, πρέπει να τροποποιηθούν κατά το αίτημα της προσφεύγουσας, προκειμένου να δύναται να συμμετάσχει, διότι ως τίθενται, αποτελούν, ως βασίμως υποστηρίζει η προσφεύγουσα, λόγους αποκλεισμού. Περαιτέρω, αφενός η παράλειψη αποστολής από την αναθέτουσα αρχή των απόψεων της, ως εκτίθεται στη σκέψη 4 της παρούσας, από την οποία, εντούτοις, μπορεί να συναχθεί τεκμήριο ομολογίας της αναθέτουσας αρχής για την πραγματική βάση των ισχυρισμών της προσφεύγουσας αφετέρου, ως εμφανίζεται στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, η υποβολή μόνο δύο προσφορών από προμηθευτές έως την 13.07.2022, που αποτελούσε και την πρώτη καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, αποτελούν πραγματικά δεδομένα που σε συνδυασμό με την βασιμότητα των ισχυρισμών της προσφεύγουσας, θα πρέπει να οδηγήσουν στην αποδοχή του αιτήματος της προσφυγής της. Δεδομένων τούτων, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας θα πρέπει να γίνουν δεκτοί και κατά συνέπεια η προσβαλλομένη διακήρυξη θα πρέπει να ακυρωθεί κατά τα ανωτέρω, ήτοι ως προς τους διά της εξεταζόμενης προσφυγής πληττόμενους όρους για τα είδη υπ' αρ. 8 και 9.

9. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης και γενόμενης δεκτής της προσφυγής κατά το αίτημά της, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

**Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται τη Προσφυγή.

**Αριθμός απόφασης: 1244 /2022**

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη διακήρυξη κατά το σκεπτικό και ιδίως τη σκέψη 8 της παρούσας.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στη προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 12 Αυγούστου 2022 και εκδόθηκε στις 24 Αυγούστου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Το Μέλος της ΕΑΔΗΣΥ**  
**Μαρία Μανδράκη**

**Η Γραμματέας**  
**Αναστασία Ρουμेलιώτη**