

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 29-10-2019 με την εξής σύνθεση: Μαρία-Ελένη Σιδέρη - Πρόεδρος, Σταυρούλα Κουρή - Εισηγήτρια, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 8-10-2019 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1218/7-10-2019 της εταιρίας «*****», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «*****», νόμιμα εκπροσωπούμενης

Την από 18-10-2019 παρέμβαση της εταιρίας με την επωνυμία «*****», νόμιμα εκπροσωπούμενης

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Σταυρούλα Κουρή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της υπ' αρ. 260/26-9-2019 απόφασης του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής «*****», κατά το μέρος με το οποίο έκανε δεκτή την προσφορά της συμμετέχουσας στο διαγωνισμό εταιρίας «*****» για την ανάθεση της σύμβασης «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΩΝ ΚΑΙ ΔΙΑΓΝΩΣΤΙΚΩΝ ΟΥΣΙΩΝ».

2. Επειδή, ειδικότερα η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αρ. ***** διακήρυξη προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό (κάτω των ορίων) για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΩΝ ΚΑΙ ΔΙΑΓΝΩΣΤΙΚΩΝ ΟΥΣΙΩΝ», για τις ανάγκες του νοσοκομείου*****. Κατά τον όρο 1.3. τη διακήρυξης η υπό ανάθεση σύμβαση υποδιαιρείται σε δέκα (10) ομάδες, στις ομάδες δε που τα είδη θα κατακυρωθούν με συνοδό εξοπλισμό, οι προσφορές θα υποβληθούν

Αριθμός απόφασης: 1274/2019

για κάθε είδος των ζητούμενων ειδών και η κατακύρωση θα γίνει στο μειοδότη του συνόλου των ειδών ανά ομάδα και στις άλλες περιπτώσεις η κατακύρωση θα γίνει ανά είδος (ομάδα 10). Η προϋπολογισθείσα αξία της σύμβασης για τα έτη 2019 και 2020 ανέρχεται σε 115.000€ (συμπεριλαμβανομένου του αναλογούντος ΦΠΑ), με δικαίωμα προαίρεσης μείωσης των αρχικών ποσοτήτων για την ομάδα 10 έως και 50%. Η σύμβαση, με CPV*****, θα ανατεθεί με το κριτήριο την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει τιμής. Η εν λόγω διακήρυξη καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) με Συστημικό Αριθμό α/α ***** και με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 18-9-2019. Στο διαγωνισμό υπέβαλαν προσφορές συνολικά δέκα (10) οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων η προσφεύγουσα και η εταιρία «*****». Η Επιτροπή Διαγωνισμού με το υπ' αρ. 5651/26-9-2019 Πρακτικό της διαπίστωσε ότι οι εννέα (9) εκ των δέκα (10) συμμετεχόντων οικονομικών φορέων (ήτοι εκτός της συμμετέχουσας «*****») υπέβαλαν προσφορές που πληρούσαν τις προϋποθέσεις συμμετοχής στο διαγωνισμό, ενώ κατά την αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών η Επιτροπή Διαγωνισμού έκρινε ότι οι οκτώ (8) εκ των εννέα (9) προσφορών (ήτοι εκτός από τη συμμετέχουσα «*****») πληρούσαν τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης και εισηγήθηκε την αποδοχή κατά το στάδιο αυτό των προσφορών των εταιριών «*****», «*****» «*****», «*****», «*****», «*****», «*****» και «*****». Κατόπιν αυτών το ΔΣ της αναθέτουσας αρχής με την προσβαλλόμενη με αρ. 260/26-9-2019 απόφαση ενέκρινε το ως άνω Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού, αποδέχτηκε τις προσφορές των συμμετεχουσών εταιριών «*****», «*****», «*****», «*****», «*****», «*****», «*****» και «*****» και όρισε ημερομηνία αποσφράγισης των οικονομικών προσφορών την 9-10-2019.

3. Επειδή, με τη συγκεκριμένη προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα εταιρία βάλλει κατά της ανωτέρω απόφασης της αναθέτουσας αρχής και δη κατά το σκέλος που έκανε δεκτή την προσφορά της εταιρίας «*****», υποστηρίζοντας τα εξής: α) Στην τεχνική προδιαγραφή 12 (ΕΙΔΙΚΕΣ ΕΠΙ ΜΕΡΟΥΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ - ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΑΥΤΟΜΑΤΟΥ

Αριθμός απόφασης: 1274/2019

ΒΙΟΧΗΜΙΚΟΥ ΑΝΑΛΥΤΗ ΡΟΥΤΙΝΑΣ & ΕΦΗΜΕΡΙΑΣ ΓΙΑ ΒΙΟΧΗΜΙΚΟ ΕΡΓΑΣΤΗΡΙΟ σελ. 29 διακήρυξης) ζητείται η τροφοδοσία των αναλυτών σε δείγματα και αντιδραστήρια να γίνεται συνεχώς χωρίς την διακοπή της λειτουργίας του αναλυτή. Η εταιρεία***** , ενώ για το πρώτο μέρος της προδιαγραφής, που αφορά την συνεχή τροφοδοσία δειγμάτων, απαντά και τεκμηριώνει τόσο στο φυλλάδιο του κατασκευαστικού οίκου (ABBOTT) όσο και στο prospectus, αντίθετα, όσον αφορά την τροφοδοσία των αντιδραστηρίων, δεν προκύπτει από καμία παραπομπή ότι τα αντιδραστήρια φορτώνονται χωρίς την διακοπή της λειτουργίας του αναλυτή. Είναι χαρακτηριστικό, ότι στην παραπομπή της σελίδας 170 κεφαλαίου 5 των οδηγιών χρήσης του αναλυτή αναφέρεται ότι *«ενδέχεται να χρειαστούν έως 5 λεπτά μετά τη διακοπή λειτουργίας της μονάδας προτού ο χώρος τοποθέτησης αντιδραστηρίων 2 καταστεί διαθέσιμος»* . Ως εκ τούτου, κατά την προσφεύγουσα, η εταιρεία ***** δεν πληροί την προδιαγραφή, που αφορά την συνεχή τροφοδοσία αντιδραστηρίων στον αναλυτή χωρίς την παύση του. Επιπροσθέτως φαίνεται σαφέστερα στον πίνακα 1.16 σελίδα 223 κεφάλαιο 1 των οδηγιών χρήσης του αναλυτή, ότι χρειάζεται προγραμματισμένη παύση για να τοποθετηθεί αντιδραστήριο. Τέλος με τη μη τεκμηρίωση της πλήρωσης της προδιαγραφής, παρέβη και την προδιαγραφή 37 (σελ. 30 της διακήρυξης), που ορίζει *«37. Να κατατεθεί αναλυτικό prospectus του προσφερόμενου αναλυτή, με παραπομπές απ' όπου να τεκμηριώνονται τα δηλούμενα χαρακτηριστικά του»*, καθώς δεν είναι υποχρεωμένο το Νοσοκομείο να προσπαθήσει αυτό να αναζητήσει στοιχεία που τεκμηριώνουν τη σύμφωνα με τις απαιτήσεις της διακήρυξης υποβολή της προσφοράς. **β)** Στην τεχνική προδιαγραφή 29 του ίδιου κεφαλαίου (σελ. 29 της διακήρυξης), ενώ το Νοσοκομείο έχει θέσει την προδιαγραφή ο αναλυτής να μπορεί να είναι διαρκώς σε λειτουργία ετοιμότητας "standby", η εταιρεία ***** στις παραπομπές, που κάνει στις οδηγίες χρήσης του αναλυτή, παραθέτει απλώς τις καταστάσεις, στις οποίες μπορεί να βρίσκεται ο αναλυτής (πίνακα 1.16 σελίδα 223 κεφάλαιο 1 των οδηγιών χρήσης του αναλυτή), Ready (Έτοιμο) Scheduled pause (Προγραμματισμένη παύση) Running (Σε λειτουργία) Warming (Προθέρμανση) Stopped (Διακοπή) Initializing (Εκκίνηση, χωρίς να περιλαμβάνεται και η λειτουργία ετοιμότητας "standby" και .χωρίς να τεκμηριώνεται σαφώς η απαίτηση της

Αριθμός απόφασης: 1274/2019

προδιαγραφής. Ως εκ τούτου αδυνατεί, κατά την προσφεύγουσα, να αποδείξει μέσω των παραπομπών την προδιαγραφή αυτή. Συνεπώς μη συννόμως έγινε δεκτή η προσφορά της ***** , ενώ έπρεπε αυτή να απορριφθεί, όπως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα.

4. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το υπ' αρ.πρωτ.6182/17-10-2019 έγγραφο απόψεών της προς απόρριψη της ασκηθείσας προδικαστικής προσφυγής προβάλλει τα εξής: Εν συσχετίσει με τον πρώτο λόγο, από κανένα στοιχείο της προσφυγής δεν προκύπτει πώς εν προκειμένω η εταιρεία ***** δεν πληροί την προδιαγραφή, που αφορά τη συνεχή τροφοδοσία αντιδραστηρίων στον αναλυτή χωρίς την παύση του. Κανείς δεν μπορεί να ισχυριστεί πώς ένα ενδεχόμενο να χρειαστούν έως πέντε λεπτά μετά τη διακοπή λειτουργίας της μονάδας προτού ο χώρος τοποθέτησης αντιδραστηρίων 2 καταστεί διαθέσιμος, συνιστά μη πλήρωση της προδιαγραφής που αφορά τη συνεχή τροφοδοσία αντιδραστηρίων στον αναλυτή χωρίς την παύση του. Αυτό διότι αφενός μεν ο χρόνος των πέντε λεπτών είναι απειροελάχιστος, μη ικανός να διασπάσει τη συνεχή τροφοδοσία, αφετέρου δε η διατύπωση «ενδέχεται να χρειαστούν έως πέντε λεπτά » δεν συνιστά ρητή βεβαιότητα ότι θα χρειαστούν όντως πέντε λεπτά αλλά στην ουσία περιγράφει ένα ακραίο ενδεχόμενο στα όρια του στατιστικού σφάλματος ,μέσα στα πλαίσια μιας συνεχούς τροφοδοσίας. Η πρόβλεψη λοιπόν ενός οριακού στατιστικού σφάλματος δεν συνιστά διακοπή της λειτουργίας της μονάδας ,αντιθέτως και μονή η πρόβλεψη του ακραίου αυτού ενδεχομένου ,υπογραμμίζει και επιβεβαιώνει τη συνεχή τροφοδοσία αντιδραστηρίων στον αναλυτή χωρίς την παύση του και ως εκ τούτου συνιστά την απόλυτη πλήρωση και τεκμηρίωση της σχετικής προδιαγραφής. Το ίδιο μπορεί να συμβεί άλλωστε και στη περίπτωση της ***** ,το ακραίο ενδεχόμενο δηλαδή μιας απειροελάχιστης διακοπής της λειτουργίας της μονάδας στα όρια του σφάλματος καίτοι δεν το αναφέρει. Συνεπώς δεν τίθεται θέμα πλήρωσης της εν λόγω προδιαγραφής από την Εταιρεία ***** ακριβώς επειδή προβλέπεται και το ακραίο ενδεχόμενο, ενώ στην περίπτωση της «*****»δεν γίνεται καμία τέτοια πρόβλεψη ως όφειλε για την κάλυψη και του πιο μακρινού ενδεχομένου. Ως εκ τούτου η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι ο πρώτος λόγος προσφυγής είναι αβάσιμος και όλως αλυσιτελής και καταχρηστικός. Εν συσχετίσει με τον δεύτερο λόγο προσφυγής λεκτέα τα

Αριθμός απόφασης: 1274/2019

ακόλουθα: Ο δεύτερος λόγος προσφυγής, κατά την αναθέτουσα αρχή, κρίνεται εξόχως ατεκμηρίωτος με δεδομένο πώς η λειτουργία ετοιμότητας είναι «Εκ των ων ουκ άνευ». Εν προκειμένω η προσφεύγουσα με *‘μια λεκτική ακροβασία σοφιστικού τύπου’*, ως επικαλείται, προσπαθεί να θεμελιώσει ελλείπουσα προδιαγραφή, ενώ γνωρίζει πώς η λειτουργία ετοιμότητας είναι στη σφαίρα του αυτονόητου και για αυτό ακριβώς υφίσταται παράθεση όλων των άλλων στοιχείων τα οποία προϋποθέτουν την αυτονόητη λειτουργία ετοιμότητας, η οποία είναι τόσο στενά συνυφασμένη με τα άλλα απαριθμούμενα στοιχεία *‘όπως το νύχι με το κρέας’*, χωρίς να χρειάζεται να αναφερθεί. Εκ των ανωτέρω η αναθέτουσα αρχή προβάλλει ότι και ο δεύτερος λόγος προσφυγής είναι αβάσιμος και όλως αλυσιτελής.

5. Επειδή, η εταιρία ***** νομοτύπως και εμπροθέσμως, κατόπιν της από 9-10-2019 κοινοποίησης της προσφυγής, άσκησε την κρινόμενη από 18-10-2019 παρέμβασή της, μετ’ εννόμου συμφέροντος, αφού η προσφυγή στρέφεται ακριβώς κατά της αποδοχής της προσφοράς της. Με την ανωτέρω παρέμβασή του ειδικότερα προβάλλει ότι: **α)** Η με αριθμ. 260/26.09.2019 προσβαλλόμενη με την προδικαστική προσφυγή απόφαση αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ στις 27.09.2019, όπως συνομολογεί και η εταιρεία ***** στο κείμενο της Προσφυγής της, ως εκ τούτου η προδικαστική προσφυγή της εταιρείας ***** έπρεπε να ασκηθεί έως τις 07.10.2019. Πλην όμως, η εν λόγω προδικαστική προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ) στις 08.10.2019 (ημέρα Τρίτη και ώρα 12:45 μμ), ήτοι την ενδέκατη (11η) ημέρα από την κοινοποίηση μέσω ΕΣΗΔΗΣ της προσβαλλόμενης απόφασης (η οποία έλαβε χώρα στις 27.09.2019). Ουδμία επιρροή ασκεί το γεγονός ότι η προσφεύγουσα απέστειλε προς την ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου την προδικαστική προσφυγή της στις 07.10.2019 δεδομένου, ότι, όπως εκτέθηκε ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή κατατίθεται υποχρεωτικά ηλεκτρονικά στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και μόνο σε περίπτωση που η διαγωνιστική διαδικασία δεν διενεργείται μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, η προδικαστική προσφυγή κατατίθεται στην ΑΕΠΠ. **β)** Άλλως και σε κάθε περίπτωση που ήθελε θεωρηθεί ότι παραδεκτώς ασκείται η επίδικη Προδικαστική Προσφυγή, αυτή πρέπει, κατά την παρεμβαίνουσα, να απορριφθεί και επί της ουσίας για τους κάτωθι νόμιμους, βάσιμους και αληθείς λόγους: Ως προς τον ισχυρισμό της εταιρείας

Αριθμός απόφασης: 1274/2019

«*****» ότι η παρεμβαίνουσα δεν πληροί την προδιαγραφή 12 της Διακήρυξης: Σύμφωνα με την προδιαγραφή 12 της Διακήρυξης, σελ. 29 αυτής ορίζεται ότι: «12. Η τροφοδοσία του αναλυτή σε δείγματα και αντιδραστήρια να γίνεται συνεχώς, χωρίς την διακοπή της λειτουργίας του». Στο σημείο αυτό επισημαίνεται, ότι υπάρχει διαφοροποίηση μεταξύ της διακοπής λειτουργίας του αναλυτή και της στιγμιαίας παύσης λήψης αντιδραστηρίου και ειδικότερα στον προσφερόμενο αυτόματο βιοχημικό αναλυτή υπάρχει η δυνατότητα συνεχούς φόρτωσης αντιδραστηρίων κατά τη διάρκεια της λειτουργίας του, ήτοι η μη διακοπή αυτής (λειτουργίας) κατά την αντικατάσταση ή φόρτωση νέων αντιδραστηρίων. Όταν παρουσιαστεί η ανάγκη φόρτωσης μίας νέας συσκευασίας από κάποιο αντιδραστήριο, τότε ο χειριστής του οργάνου οδηγεί τον αναλυτή σε κατάσταση στιγμιαίας παύσης λήψης αντιδραστηρίου, φορτώνει τη νέα συσκευασία αντιδραστηρίου και ο αναλυτής συνεχίζει κανονικά το αναλυτικό του έργο χωρίς διακοπή της λειτουργίας του αναλυτή. Συγκεκριμένα, κατά τη χρονική διάρκεια της φόρτωσης αντιδραστηρίων, ο αναλυτής δεν διακόπτει τη λειτουργία του διότι δεν σταματά τις προγραμματισμένες λειτουργίες του. Αντιθέτως, μπορούν να προγραμματιστούν και κατά τη διάρκεια της φόρτωσης επιπλέον εξετάσεις εάν αυτό είναι το επιθυμητό, συνεχίζεται η φόρτωση νέων δειγμάτων, συνεχίζονται οι φωτομετρήσεις των κυβεττών στις οποίες εξελίσσονται οι αντιδράσεις, η εκτύπωση αποτελεσμάτων, η on line επικοινωνία με σύστημα διαχείρισης ασθενών κ.λ.π. Το μόνο το οποίο συμβαίνει κατά τη διάρκεια της στιγμιαίας παύσης και μέχρι τη φόρτωση του νέου αντιδραστηρίου σε αυτόν, είναι η προσωρινή παύση της διανομής αντιδραστηρίων, η οποία (διανομή αντιδραστηρίων) συνεχίζεται κανονικά αμέσως μετά την τοποθέτηση του νέου αντιδραστηρίου χωρίς να δημιουργείται κάποιο πρόβλημα, καθυστέρηση, διακοπή ή δυσκολία στην λειτουργία του μηχανήματος. Είναι σαφές άλλωστε και επαλλήλως των ανωτέρω, ότι η δυνατότητα μη στιγμιαίας παύσης του αναλυτή δεν προσδίδει κάποιο ουσιαστικό λειτουργικό πλεονέκτημα στον αναλυτή που θα μπορούσε δήθεν κατ' επέκταση να ωφελήσει το εργαστήριο του εκάστοτε Νοσοκομείου. Τούτο δε εξ αιτίας και του γεγονότος ότι δεν απαιτείται συχνή προσθήκη αντιδραστηρίων κατά τη διάρκεια λειτουργίας των αναλυτών, λόγω του ότι όλοι οι σύγχρονοι βιοχημικοί αναλυτές, όπως και ο προσφερόμενος από την εταιρεία μας, διαθέτουν την δυνατότητα προσθήκης

Αριθμός απόφασης: 1274/2019

πολλαπλών φιαλιδίων από το ίδιο αντιδραστήριο. Εν προκειμένω, κατά την παρεμβαίνουσα, η εταιρεία ***** όλως αβασίμως και αυθαιρέτως ισχυρίζεται ότι η τελευταία δεν πληροί την προδιαγραφή 12 επικαλούμενη ότι ο προσφερόμενος από αυτήν αναλυτής οδηγείται, κατά την τροφοδοσία του με αντιδραστήρια, σε κατάσταση «διακοπής λειτουργίας». Πλην όμως, στο φύλλο συμμόρφωσης που υπέβαλε η παρεμβαίνουσα και παραπέμπει στη σελ. 5-170 του Οδηγού Χρήσης του αναλυτή Architect στο πεδίο «Κατάσταση Μονάδας» αναφέρεται, ως επικαλείται, ότι η φόρτωση αντιδραστηρίων μπορεί να γίνει όταν ο αναλυτής είναι σε κατάσταση «Ready» (έτοιμο) ή σε κατάσταση «Scheduled Pause» (Προγραμματισμένη παύση), ενώ ουδεμία αναφορά γίνεται περί φόρτωσης αντιδραστηρίων όταν ο αναλυτής βρίσκεται σε κατάσταση «Offline» (Εκτός Λειτουργίας) ή σε κατάσταση «Stopped» (Διακοπής Λειτουργίας). Σημειώνεται δε στο σημείο αυτό, ότι η φόρτωση ενός νέου αντιδραστηρίου, γίνεται μέσω του περιστρεφόμενου δίσκου (μονάδα συντήρησης/ψυγείο αντιδραστηρίων) του αναλυτή, ο οποίος διαθέτει 2 χώρους τοποθέτησης αντιδραστηρίων (αντικατάστασης ή φόρτωσης νέων). Όταν, λοιπόν, γίνεται λόγος περί της λειτουργίας «παύση» του αναλυτή, αναφέρεται στην παύση του ως άνω τροφοδοτούμενου περιστρεφόμενου δίσκου και όχι στην παύση λειτουργίας του αναλυτή, ο οποίος συνεχίζει κανονικά τις προγραμματισμένες λειτουργίες του. Η μοναδική παύση που λαμβάνει χώρα αφορά στη λήψη αντιδραστηρίων, είναι δε στιγμιαία έως ότου αντικατασταθεί ή φορτωθεί η νέα συσκευασία αντιδραστηρίου. Πώς άραγε θα ελάμβανε χώρα άλλωστε η αντικατάσταση ή φόρτωση νέου αντιδραστηρίου εάν ο περιστρεφόμενος κατά τα ανωτέρω δίσκος του αναλυτή; Επιπροσθέτως των ανωτέρω αναφέρεται, ότι στο φύλλο συμμόρφωσης που υπέβαλε η παρεμβαίνουσα και παραπέμπει στη σελ. 1-223 του Οδηγού Χρήσης του αναλυτή Architect (προσκομίζεται) και συγκεκριμένα στον Πίνακα 1.16 στο πεδίο «Τοποθετήστε τα αντιδραστήρια» αναφέρεται ότι η τροφοδοσία (τοποθέτηση) αντιδραστηρίων μπορεί να γίνει όταν ο αναλυτής είναι σε κατάσταση «Ready» (έτοιμο) ή σε κατάσταση «Scheduled pause» (Προγραμματισμένη παύση), ενώ δεν είναι δυνατή η τοποθέτηση αντιδραστηρίων όταν ο αναλυτής είναι σε κατάσταση «Offline» (Εκτός Λειτουργίας) ή σε κατάσταση «Stopped» (Διακοπής Λειτουργίας). Επιπλέον επισημαίνεται ότι ο προσφερόμενος αναλυτής έχει σχεδιαστεί για επίτευξη

Αριθμός απόφασης: 1274/2019

μέγιστης ευελιξίας κατά τη χρήση του και καθιστά δυνατή την τυχαία και συνεχή προσπέλαση (παραπομπή σελ. 1-4 Οδηγού χρήσης - προσκομίζεται). Η δε φόρτωση των αντιδραστηρίων, όπως εκτέθηκε αναλυτικά ανωτέρω, γίνεται χωρίς να διακοπεί επ' ουδενί η λειτουργία του αναλυτή, καθώς και οιαδήποτε τυχόν προγραμματισμένη λειτουργία του, όπως ενδεικτικά: οι χρόνοι επώασης, οι χρόνοι μετρήσεως, οι μετρήσεις οπτικής απορροφήσεως, τα ήδη προγραμματισμένα δείγματα, οι υπολογισμοί αποτελεσμάτων, ο προγραμματισμός και η τοποθέτηση νέων δειγμάτων ρουτίνας, ο προγραμματισμός και η τοποθέτηση επειγόντων δειγμάτων, ο προγραμματισμός βαθμονομήσεων (calibrations), ο προγραμματισμός ορών ελέγχου ποιότητας (controls), η εκτύπωση αποτελεσμάτων, η on line επικοινωνία με σύστημα διαχείρισης ασθενών κ.ά. Η δε διαδικασία έχει ως εξής: ο εκάστοτε χειριστής του μηχανήματος (του αναλυτή) επιλέγει, μέσω του μενού, την αντικατάσταση ή τη φόρτωση του νέου αντιδραστηρίου και ο αναλυτής χωρίς παύση των υπόλοιπων προγραμματισμένων λειτουργιών του σταματά στιγμιαία μόνο τη λήψη αντιδραστηρίων, για να αντικατασταθεί ή φορτωθεί το νέο αντιδραστήριο. Εν συνεχεία, ο χειριστής τοποθετεί τα νέα φιαλίδια στη μονάδα συντήρησης και ο αναλυτής συνεχίζει (επ' ουδενί επανεκκινεί) αμέσως τις τυχόν απαιτούμενες λήψεις αντιδραστηρίων, ξεκινώντας ακριβώς από το σημείο το οποίο βρισκόταν, όπερ σε καμία περίπτωση δεν λαμβάνει χώρα κατά την διακοπή της λειτουργίας του αναλυτή. Τέλος, ο προσφερόμενος από την παρεμβαίνουσα αυτόματος βιοχημικός αναλυτής διαθέτει, ως ισχυρίζεται, στους χώρους τοποθέτησης αντιδραστηρίων R1 & R2 του τροφοδοτούμενου δίσκου του 65 και 56 ψυχόμενες θέσεις αντίστοιχα, ενώ η διακήρυξη ζητά μόλις 28 . Ως εκ τούτου, στις ως άνω θέσεις μπορούν να φορτωθούν περισσότερα από ένα αντιδραστήρια για κάθε εξέταση, με αποτέλεσμα να παρέχεται αυτονομία λειτουργίας έως 32.500 φωτομετρικών εξετάσεων. Τέλος και σε κάθε περίπτωση επισημαίνεται ότι το ενδεχόμενο της απαίτησης του αναλυτή για στιγμιαία παύση έως πέντε λεπτών, όπως προβάλλει η προσφεύγουσα, σε καμία περίπτωση δεν συνιστά παρέκκλιση από τις προδιαγραφές της Διακήρυξης για συνεχή τροφοδοσία, αλλά αντιθέτως συνιστά περιγραφή και πρόβλεψη ακόμη και του πιο ακραίου σεναρίου. Και σε αυτή την ακραία περίπτωση η λειτουργία του αναλυτή ουδόλως διακόπτεται, παρά συνεχίζεται

Αριθμός απόφασης: 1274/2019

η σχετική προγραμματισμένη λειτουργία του αναλυτή. Ορθώς, επομένως η επιτροπή αξιολόγησης έκρινε, ότι ο προσφερόμενος από την παρεμβαίνουσα αναλυτής καλύπτει πλήρως την προδιαγραφή 12. Ως προς τον ισχυρισμό της εταιρείας «*****» ότι η παρεμβαίνουσα δεν πληροί την προδιαγραφή 29 της Διακήρυξης, τούτη προβάλλει τα εξής: Σύμφωνα με την προδιαγραφή 29 της Διακήρυξης, σελ. 29 αυτής ορίζεται ότι: «29. Ο αναλυτής να τίθεται σε θέση *standby* και να μπορεί να παραμένει διαρκώς σε λειτουργία, έτοιμος να εκτελέσει άμεσα εξετάσεις χωρίς να χρειάζεται προθέρμανση. Αυτό είναι απαραίτητο για τον τρόπο λειτουργίας της εφημερίας του Νοσοκομείου μας, ούτως ώστε να μην υπάρχουν καθυστερήσεις στην εκτέλεση των επείγουσών εξετάσεων». Εν προκειμένω, κατά την παρεμβαίνουσα, η εταιρεία ***** όλως αβασίμως και παρελκυστικώς ισχυρίζεται ότι δεν πληροί την προδιαγραφή 29 επικαλούμενη ότι ο προσφερόμενος από αυτήν αναλυτής δεν περιλαμβάνει τη λειτουργία ετοιμότητας «*standby*», ενώ η προσφεύγουσα συνομολογεί, ότι ο αναλυτής που προσφέρει η παρεμβαίνουσα περιλαμβάνει τη λειτουργία «*Ready*» - 'Ετοιμο. Σχετικώς αναφέρεται ότι στη σελ. 1-223 του Οδηγού Χρήσης του αναλυτή *architect* και συγκεκριμένα στον πίνακα 1.16 (προσκομίζεται) αναφέρονται ρητώς οι καταστάσεις στις οποίες δύναται να βρίσκεται ο αναλυτής, μια εκ των οποίων είναι και η κατάσταση/λειτουργία ετοιμότητας «*Ready*». Ειδικότερα, κατά την κατάσταση/λειτουργία «*Ready*» (Ετοιμο), την οποία διαθέτει ο προσφερόμενος αναλυτής, ο αναλυτής βρίσκεται σε κατάσταση άμεσης ετοιμότητας, κατά την οποία είναι ανοιχτός καθ' όλο το 24ωρο και άμεσα διαθέσιμος να λάβει εντολές από τον χειριστή του μηχανήματος. Δεν απαιτείται, δηλαδή, κανένα χρονικό διάστημα προετοιμασίας ή προθέρμανσης, ώστε να τεθεί σε λειτουργία ο αναλυτής, δεδομένου ότι είναι διαρκώς σε κατάσταση αναμονής για την εκτέλεση κάθε είδους εξέτασης που μπορεί να προκύψει, είτε προγραμματισμένης είτε έκτακτης. Ως εκ τούτου, κατά τη παρεμβαίνουσα, ο προσφερόμενος αναλυτής της καλύπτει με την κατάσταση «*Ready*» την προδιαγραφή 29 της διακήρυξης, σύμφωνα με την οποία ο αναλυτής πρέπει «να μπορεί να παραμένει διαρκώς σε λειτουργία, έτοιμος να εκτελέσει άμεσα εξετάσεις χωρίς να χρειάζεται προθέρμανση». Τούτο δε προκύπτει και από το φύλλο συμμόρφωσης του αναλυτή όπου στη σελ. 2 6 αυτού αναφέρεται ρητώς ότι «ο προσφερόμενος αναλυτής θα παραμένει ανοικτός καθ' όλο το 24ωρο, χωρίς

Αριθμός απόφασης: 1274/2019

να χρειάζεται να κλείνει (δεν έρχεται σε φάση προθέρμανσης), έτσι παραμένει σε κατάσταση ετοιμότητας διαρκώς για την εκτέλεση όλων των εξετάσεων (ρουτίνας και επείγουσες) ανά πάσα στιγμή». Συνεπώς και σε αυτή την περίπτωση ορθώς, κατά την παρεμβαίνουσα, η επιτροπή αξιολόγησης έκρινε ότι ο προσφερόμενος από την παρεμβαίνουσα αναλυτής καλύπτει πλήρως την προδιαγραφή 29.

6. Επειδή, έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό*****), ποσού 600,00€.

7. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του και του χρόνου αποστολής δημοσίευσής του, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π.

8. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εκπροθέσμως, σύμφωνα με τα άρθρα 361 παρ. 1 και 362 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και τα άρθρα 4 παρ. 1 περ. α' και 8 παρ.3 του Π.Δ. 39/2017, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ την 27-9-2019, η δε εξεταζόμενη προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την 8-10-2019 (ημέρα Τρίτη και ώρα 12.45), ήτοι την ενδέκατη (11^η) ημέρα από την κοινοποίηση μέσω ΕΣΗΔΗΣ της προσβαλλόμενης απόφασης. Ουδεμία δε επιρροή, σύμφωνα με τις προδιαληφθείσες διατάξεις του ν.4412/2016 και του π.δ. 39/2017, ασκεί το γεγονός ότι η προσφεύγουσα απέστειλε προς την ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου την υπόψη προδικαστική προσφυγή της την 7-10-2019 (ημέρα Δευτέρα και ώρα 12.42).

9. Επειδή, επομένως, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαραδέκτως ασκηθείσα και να γίνει δεκτή η ασκηθείσα παρέμβαση.

10. Επειδή, με βάση την προηγούμενη σκέψη θα πρέπει να καταπέσει το με στοιχεία ***** παράβολο, ποσού 600,00€.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Αριθμός απόφασης: 1274/2019

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του με στοιχεία ***** παραβόλου, ποσού 600,00€.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στον Αγ.Ιωάννη Ρέντη στις 29-10-2019 και εκδόθηκε την 12-11-2019.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΣΙΔΕΡΗ ΜΑΡΙΑ-ΕΛΕΝΗ

ΤΣΟΥΛΟΥΦΑ ΑΡΓΥΡΩ