

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)**

**1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνεδρίασε την 2-9-2021 με την εξής σύνθεση: Χρήστος Σώκος Πρόεδρος, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Εισηγητής και Αγγελική Πουλοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 30-7-2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1540/2-8-2021 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Και του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα «.....», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της κοινοποιηθείσας την 22-7-2021 Απόφασης της 16ης /14.7.21 Τακτικής Συνεδρίασης του Δ.Σ. της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος έκρινε αποδεκτή την προσφορά του παρεμβαίνοντος ως προς το τμήμα Υπερηχοτομογράφος Μ/Γ Χρήσης εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ επιμέρους αξίας 48.387,10, στο πλαίσιο της διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης, αθροιστικής εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 1.548.387,00 ευρώ, για την «.....», που απεστάλη για δημοσίευση στην ΕΕΕΕ την 13-4-2021 και δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΣΗΣ την 19-4-2021 με Μοναδικό ΑΔΑΜ ..... και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α ..... Η αναθέτουσα υποβάλλει τις από 12-8-2021 Απόψεις της.

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής κατεβλήθη κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. .... και ποσού 600 ευρώ.

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαδικασίας εμπίπτουσας στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ λόγω αξίας και χρόνου δημοσίευσης, εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος ασκείται η από 30-7-2021 προσφυγή του αποδεκτού προσφεύγοντος κατά της από 22-7-2021 κοινοποιηθείσας εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίων δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών-οικονομικών προσφορών, καθ' ο μέρος κρίθηκε αποδεκτός και προσωρινός ανάδοχος ο ως άνω οικονομικός φορέας, ομοίως δε εμπροθέσμως, μετά την από 2-8-2021 κοινοποίηση της προσφυγής, ασκείται η από 6-8-2021 παρέμβαση. Επομένως, η προσφυγή και η παρέμβαση πρέπει να γίνουν τυπικά δεκτές και να εξετασθούν περαιτέρω κατ' ουσία.

3. Επειδή, όσον αφορά τον πρώτο λόγο της προσφυγής, ο όρος 2.2.7 ορίζει ότι «Οι οικονομικοί φορείς, για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οφείλουν να συμμορφώνονται και να κατέχουν τα αντίστοιχα πιστοποιητικά ή ισοδύναμα αυτών από ιδρύματα ελέγχου ποιότητας τα οποία θα έχουν εκδοθεί από υπηρεσίες αναγνωρισμένων ικανοτήτων με τα οποία να βεβαιώνεται η ικανότητά τους, επαληθευμένη με παραπομπές στις τεχνικές προδιαγραφές ή σε πρότυπα. Ειδικότερα: ... Πλήρη τεκμηριωμένα πιστοποιητικά σήμανσης CE (οδηγία 93/42/ ΕΕ)που έχουν εκδοθεί από επίσημα ινστιτούτα ελέγχου ποιότητας με τα οποία βεβαιώνεται η καταλληλότητα των προϊόντων. Τα παραπάνω πιστοποιητικά προσκομίζονται υποχρεωτικά και σε έντυπη μορφή (πρωτότυπο) εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή.», ενώ ο όρος 2.4.3.2.Δ ορίζει ότι τα ως άνω προσκομιστέα με την τεχνική προσφορά. Συνεπώς, έπρεπε να υποβληθούν πιστοποιήσεις CE για όλα αδιακρίτως τα αγαθά που συγκροτούν το αντικείμενο προμήθειας του ανά περίπτωση τμήματος, εν προκειμένω δε και όσον αφορά το οικείο τμήμα 12, κατά το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της διακήρυξης ζητούνται τα εξής «6. Έγχρωμο laserprinter για εκτύπωση σε σελίδα A4 με απ' ευθείας σύνδεση στον υπερηχοτομογράφο. 7. Ασπρόμαυρο θερμογραφικό καταγραφικό.», ενώ ζητήθηκε να προσφερθεί προς επιλογή της αναθέτουσας και «έγχρωμο καταγραφικό» και ως παρελκόμενος εξοπλισμός προς επιλογή «Online UPS». Οι παραπάνω δε απαιτήσεις πιστοποιήσεων πρέπει να

υποβληθούν αδιακρίτως και για τα κατ' ελάχιστον υποχρεωτικά και για τα προς επιλογή εκ της αναθέτουσας αγαθά, αφού η επιλογή εναπόκειται στην αναθέτουσα να τα διαλέξει και όχι στον προσφέροντα να τα προσφέρει, αντιθέτως υποχρεούται ο τελευταίος να τα συμπεριλάβει στην προσφορά υπό τους ίδιους όρους με τα λοιπά υποχρεωτικής προμήθειας είδη. Εξάλλου, και τα 4 ως άνω αγαθά δεν συνιστούν μέρος κάποιου ενιαίου αγαθού, αλλά αυτοτελή και διακριτά επιμέρους αγαθά, απλώς δεκτικά δυναμικής διασύνδεσης σε σύστημα μετά των λοιπών αγαθών της προμήθειας, συνθήκη ουδόλως αναιρούσα την αυτοτέλεια αυτών. Επιπλέον, ούτως ή άλλως και όπως και ο παρεμβαίνων συνομολογεί προσέφερε για τα ως άνω 4 είδη, αγαθά κατασκευής της .... για το έγχρωμο και ασπρόμαυρο καταγραφικό (σημειωτέον δε ότι ο προσφεύγων προσφέρει τα ίδια μοντέλα, υποβάλλοντας για αυτά αυτοτελές πιστοποιητικό CE του ίδιου κατασκευαστή), κατασκευής της .... για το UPS (σημειωτέον δε, ότι ο προσφεύγων υπέβαλε το οικείο πιστοποιητικό του οικείου κατασκευαστή του εκ μέρους του προσφερόμενου αγαθού) και κατασκευής της ..... για τον έγχρωμο εκτυπωτή (σημειωτέον δε, ότι ο προσφεύγων προσφέρει του ίδιου κατασκευαστή εκτυπωτή, υποβάλλοντας αυτοτελές πιστοποιητικό αυτού). Υποβλήθηκε όμως πιστοποιητικό CE αποκλειστικά για αγαθά του κατασκευαστή ....., χωρίς αυτός να κατασκευάζει τα ως άνω 4 αγαθά. Αλυσιτελώς δε επικαλείται ο παρεμβαίνων ότι θα τα προμηθευτεί όχι εκ των κατασκευαστών τους, αλλά εκ του ως άνω μη κατασκευαστή τους και κατασκευαστή άλλων αγαθών του τμήματος, αφού τούτο δεν αναιρεί την απαίτηση για υποβολή πιστοποιήσεων CE και για αυτά, όπως ούτε ο παρεμβαίνων αντικρούει ούτε το υποβληθέν πιστοποιητικό της .... που αναφέρεται ρητά και ειδικά όσον αφορά το πεδίο κάλυψης, τα αντικείμενα σχεδιαστικής δραστηριότητας και παραγωγής του ίδιου, καλύπτει τα ως άνω μη κατασκευαζόμενα από αυτόν αγαθά. Ομοίως αλυσιτελώς ο παρεμβαίνων επικαλείται την εκ του προσφεύγοντος μη επίκληση και λοιπών εις βάρος του συναφών ελλείψεων και πλημμελειών, αφού τούτο πάντως δεν αναιρεί τη συγκεκριμένη πλημμέλεια ούτε η μη προβολή όλων των σωρευτικών βάσεων αποκλεισμού αναιρεί το έννομο συμφέρον και το ουσία βάσιμο προβολής

ορισμένων εξ αυτών. Συνεπώς, κατ' αποδοχή του πρώτου λόγου της προσφυγής, η προσφορά του καθ' ου είναι άνευ ετέρου απορριπτέα και δια μόνης της ανωτέρω βάσης αποκλεισμού. Ανεξαρτήτως της πρώτης ως άνω βάσης αποκλεισμού του παρεμβαίνοντος και όσον αφορά τον δεύτερο λόγο της προσφυγής, ο όρος 2.4.3.2 ορίζει ότι « 2.4.3.2 Η Τεχνική Προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Αναλυτική-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Συντάσσεται συμπληρώνοντας την ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στην συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σε μορφή pdf, το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο pdf. Οι προσφορές θα περιλαμβάνουν και θα αναγράφουν οπωσδήποτε την ισοδύναμη σύνθεση του προσφερόμενου είδους, κατά τις απαιτήσεις των όρων της διακήρυξης, με αντίγραφο αντίστοιχο της οικονομικής προσφοράς, χωρίς όμως αναγραφή των προσφερόμενων τιμών. Εφόσον οι τεχνικές προδιαγραφές δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία (ιδίως την ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ του). Έτσι, στον (υπό) φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», υποβάλλονται ηλεκτρονικά τα κάτωθι τα οποία θα φέρουν και ψηφιακή υπογραφή ... Ε. Πλήρες αναλυτικό πρόγραμμα εκπαίδευσης (προσδιορισμός περιεχομένου εκπαίδευσης για κάθε ομάδα εκπαιδευόμενων, προτεινόμενες ώρες εκπαίδευσης ανά θεματική ενότητα, θεματολογία, διάρκεια σε ώρες ανά ομάδα εκπαιδευόμενων για κάθε θεματικό αντικείμενο, χρονοδιάγραμμα υλοποίησης, εκπαιδευτές, εκπαιδευτικό υλικό) και αντίγραφο των αναγκαίων βοηθημάτων ή πινάκων, στην Ελληνική γλώσσα: α) για τους χειριστές / χρήστες και β) για τους

τεχνικούς συντήρησης Ο Ανάδοχος αναλαμβάνει με έξοδά του την πραγματοποίηση της εκπαίδευσης. Η οργάνωση της εκπαίδευσης γίνεται κατόπιν συνεννοήσεως του Αναδόχου με το Νοσοκομείο. Η πραγματοποίηση της εκπαίδευσης θα γίνεται στο Νοσοκομείο. Οι εκπαιδεύσεις δεν θα ξεπερνούν τις 6 ώρες την ημέρα. Το εκπαιδευτικό υλικό που απαιτείται να παρέχεται από τον Ανάδοχο, για την υποστήριξη και την ενίσχυση της εκπαιδευτικής διαδικασίας, θα είναι σε έντυπη μορφή, CD και ιστοσελίδα. Ο Ανάδοχος θα χορηγήσει πιστοποιητικό παρακολούθησης της εκπαιδευτικής διαδικασίας, στην περίπτωση που απαιτούνται από τις Τεχνικές Προδιαγραφές του επιμέρους είδους. Ο αριθμός των ομάδων εκπαίδευσης και ο αριθμός των εκπαιδευόμενων ανά ομάδα θα προσδιορίζεται από τις Τεχνικές Προδιαγραφές κάθε είδους.». Επομένως, δεν ζητήθηκε απλώς πρόγραμμα εκπαίδευσης και κατάρτιση περιεχομένου αυτής με την προσφορά, αλλά επιπλέον ρητά απαιτήθηκε για την πληρότητα του προγράμματος εκπαίδευσης να καταρτιστούν και να υποβληθούν με την προσφορά αναγκαία βοηθήματα ή πίνακες στην ελληνική, τόσο για τους χειριστές, όσο και για τους τεχνικούς συντήρησης, στοιχείο που, όπως βάσιμα ο προσφεύγων προβάλλει, δεν περιλαμβάνεται στα υποβληθέντα της προσφοράς του παρεμβαινόντος. Άλλωστε, η ως άνω έλλειψη δεν είναι κατ' άρ. 102 Ν. 4412/2016, ως ισχύει μετά το άρ. 42 Ν. 4782/2021, συμπληρωτέα και ανορθωτέα, αφού τούτο θα απαιτούσε το πρώτον ολοκλήρωση και κατάρτιση ουσιώδους στοιχείου της προσφοράς, μετά την υποβολή της και εν τέλει ουσιώδη μεταβολή αυτής, αφού ούτως θα ήταν δυνατή η το πρώτον σύνταξη ή εντοπισμός, επιλογή και εν τέλει υπόδειξη εκπαιδευτικού υλικού, παρότι η σχετική επιλογή και υπόδειξη θα έπρεπε να έχει λάβει χώρα με την προσφορά και κατά τον χρόνο υποβολής της. Ουδόλως δε αρκούσε για τις ανωτέρω απαιτήσεις μόνη της η υποβολή του προγράμματος εκπαίδευσης, ενώ ουδόλως τα ανωτέρω αναιρούνται εκ της μνείας του παρεμβαινόντος στα οικεία προγράμματα που υπέβαλε «Σημείωση 7: Θα πραγματοποιηθεί εγγραφή σε όλους τους συμμετέχοντες στην ηλεκτρονική πλατφόρμα ..... για απεριόριστη εξ αποστάσεως εκπαίδευση. Η πλατφόρμα ..... εμπεριέχει εκπαιδευτικό υλικό για όλο τον προσφερόμενο

εξοπλισμό που διαθέτει η εταιρεία στον απεικονιστικό τομέα.». Τούτο διότι η παραπάνω μνεία δεν συνοδεύεται από την παράθεση κάποιου τυχόν ηλεκτρονικού συνδέσμου που επιτρέπει άμεση πρόσβαση σε συγκεκριμένο εκπαιδευτικό υλικό, πολλώ δε μάλλον στην ελληνική όπως απαιτήθηκε, δεύτερον, διότι δεν προκύπτει καν δυνατότητα τέτοιας άμεσης πρόσβασης μέσω της ως άνω πλατφόρμας, αλλά αντίθετα χρειάζεται για αυτή κωδικός πρόσβασης και εξουσιοδότηση πρόσβασης που ουδόλως παρασχέθηκαν και δη, με την προσφορά και τρίτον, διότι η αναφορά σε εκπαιδευτικό υλικό είναι όλως αόριστη και ανεπίδεκτη ελέγχου, αφού δεν μπορεί να αξιολογηθεί ούτε η ύπαρξη ούτε η επάρκεια ούτε η καταλληλότητα του υλικού για την κάλυψη των εκπαιδευτικών αναγκών και χρηστών και συντηρητών. Επιπλέον, ουδόλως τα ανωτέρω είναι κατ' άρ. 102 Ν. 4412/2016 συμπληρωτέα και δη, χωρίς μεταβολή της προσφοράς, αφού αφενός η ως άνω διάταξη τελεί σε κανονιστική ισοτιμία με το άρ. 104 παρ. 1 Ν. 4412/2016 και τον κανόνα κατοχής των οικείων προσόντων συμμετοχής ήδη κατά την υποβολή της προσφοράς, αφετέρου δεν προκύπτει ότι υπήρχε και δη, ήδη κατά τον χρόνο της προσφοράς το αναγκαίο προσόν της διάθεσης των οικείων εκπαιδευτικών βοηθημάτων στην ελληνική, όπως απαιτήθηκε (και ενώ δεν απαιτήθηκε εν γένει εκπαιδευτικό υλικό, αλλά βοηθήματα στην ελληνική) ούτε τυγχάνει άλλωστε τούτο επίκλησης εκ του παρεμβαίνοντος ούτε ο παρεμβαίνων επικαλείται ή αποδεικνύει την ύπαρξη ήδη κατά τον χρόνο της προσφοράς επαρκών βοηθημάτων στην ελληνική, που καλύπτουν τις ανάγκες εκπαίδευσης χρηστών και συντηρητών, παρά αορίστως επικαλείται την οικεία εν γένει πλατφόρμα, αγνώστου περιεχομένου και δη, του περιεχομένου ως είχε κατά την προσφορά. Άλλωστε, ούτως ή άλλως δεν αρκούσε ούτε απαιτήθηκε κατά την προσφορά η διάθεση εκπαιδευτικής πλατφόρμας με εν γένει υλικό, αλλά απαιτήθηκε να επιλεγεί και να υποδειχθεί το συγκεκριμένα κατάλληλο υλικό και συγκεκριμένα επιμέρους βοηθήματα για την κάλυψη των απαιτήσεων του όρου 2.4.3.2.Ε. Σε αντίθεση δε με τους ισχυρισμούς του παρεμβαίνοντα, τέτοια εφαρμογή του άρ. 102 προς άρση των ανωτέρω, θα οδηγούσε σε ανεπίτρεπτη ευχέρεια του παρεμβαίνοντος να επιλέξει, υποδείξει ή και συντάξει το πρώτον στην ελληνική τα ως άνω ουσιώδη

στοιχεία που έπρεπε να υφίστανται και να έχουν επιλεγεί και υποδειχθεί κατά την προσφορά. Άρα, κατ' αποδοχή αυτοτελώς και του δεύτερου λόγου της προσφυγής και επομένως για αμφότερες τις βάσεις απόρριψης, εκάστη εκ των οποίων αρκεί για τον αποκλεισμό του παρεμβαίνοντος, ο τελευταίος είναι άνευ ετέρου απορριπτέος.

4. Επειδή, επομένως πρέπει να γίνει δεκτή η Προδικαστική Προσφυγή. Να απορριφθεί η Παρέμβαση. Να ακυρωθεί η προσβαλλομένη, καθ' ο μέρος κρίθηκε αποδεκτός ο παρεμβαίνων στο ως άνω τμήμα.

5. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη πρέπει να επιστραφεί το παράβολο.

#### **ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Απορρίπτει την Παρέμβαση.

Ακυρώνει την Απόφαση της 16ης /14.7.21 Τακτικής Συνεδρίασης του Δ.Σ. της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος έκρινε αποδεκτή την προσφορά του παρεμβαίνοντος ως προς το τμήμα Υπερηχοτομογράφος Μ/Γ Χρήσης.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε, αποφασίσθηκε και εκδόθηκε στις 2-9-2021.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**  
**ΧΡΗΣΤΟΣ ΣΩΚΟΣ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**  
**ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΞΕΝΟΣ**