

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 13 Νοεμβρίου 2020 με την εξής σύνθεση: Ειρήνη Αποκάρδου Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Ιωάννα Θεμελή και Μαργαρίτα Κανάβα Μέλη.

Για να εξετάσει την από 6-10-2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1426/6-10-2020 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «*****» ***** όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

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

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία ***** , όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται: 1) να ακυρωθεί, άλλως ανακληθεί, άλλως τροποποιηθεί η υπ' αριθμ. ***** κατά το μέρος που κάνει αποδεκτή την προσφορά της παρεμβαίνουσας, 2) να απορριφθεί στο σύνολό της η προσφορά της παρεμβαίνουσας και 3) να κατακυρωθεί ο διαγωνισμός στην ίδια.

Με την παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της ως άνω προσφυγής και τη διατήρηση του κύρους της προσβαλλόμενης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ειρήνη Αποκάρδου

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1.Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ύψους 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ***** , το από 5-10-2020 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου της ΓΓΠΣ για την πληρωμή του εν λόγω παραβόλου με κάρτα καθώς και εκτύπωση από την

Αριθμός απόφασης: 1576/2020

σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης). Το ποσό του παραβόλου υπολογίζεται με βάση την προϋπολογισθείσα δαπάνη του Τμήματος 4 Συντήρηση μηχανημάτων Τεχνητού Νεφρού οίκου ***** 4τμχ. για το οποίο ασκείται η υπό κρίση προσφυγή, ήτοι 7.680 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2.Επειδή η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αριθμ. πρωτ. ****Διακήρυξη προκήρυξε ανοικτό επαναληπτικό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την ανάθεση Υπηρεσιών Συντήρησης *****, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά αποκλειστικά βάσει της προσφερόμενης τιμής, προϋπολογισμού 229.716,28 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

3. Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 26-06-2020 (Α.Δ.Α.Μ. *****) καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ *****.

4. Επειδή ο διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικείμενου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθ. 345 του ν. 4412/2016.

5.Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 6-10-2020 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 30.09.2020, 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 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.

6. Επειδή η προσφεύγουσα, ως προσφέρουσα του εν θέματι διαγωνισμού της οποίας η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και έχει καταταγεί δεύτερη στη σειρά μειοδοσίας, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση

Αριθμός απόφασης: 1576/2020

προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενη, ως προς το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας που έχει αναδειχθεί προσωρινή ανάδοχος για το επίμαχο Τμήμα, ερειδόμενο στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς της (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣΤΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

Περαιτέρω, η προσφεύγουσα αιτείται επίσης να ανακληθεί ή να τροποποιηθεί η προσβαλλόμενη καθώς και να κατακυρωθεί ο διαγωνισμός στην ίδια, ωστόσο τα εν λόγω αιτήματα απαραδέκτως υποβάλλονται, καθώς η ΑΕΠΠ επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνει ολικώς ή μερικώς την προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνει την παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 367 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και δεν έχει εξουσία να τροποποιήσει την προσβαλλόμενη πράξη, καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής (ΕΑ ΣΤΕ 54/2018).

7. Επειδή στις 9-10-2020 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς όλους τους ενδιαφερόμενους τρίτους δια μέσω της κεντρικής σελίδας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

8. Επειδή με την με αρ. 1698/2020 Πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

9. Επειδή στις 21-10-2020 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε τις απόψεις της στην ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. β της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, επί της υπό εξέταση προσφυγής, τις οποίες κοινοποίησε αυθημερόν στην προσφεύγουσα.

10. Επειδή η παρεμβαίνουσα κατέθεσε εμπροθέσμως στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού την από 19-10-2020 με αρ. ΓΑΚ ΑΕΠΠ ΠΑΡ. 1775/2020 παρέμβαση δοθέντος ότι έλαβε γνώση στις 9-10-2020 της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 3 του

Αριθμός απόφασης: 1576/2020

άρθρου 362 του ν. 4412/2016 για την οποία θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον καθώς η προσφορά της έχει κριθεί αποδεκτή και έχει ανακηρυχθεί προσωρινή ανάδοχος για το Τμήμα 4 του διαγωνισμού και ως εκ τούτου, επιδιώκει τη διατήρηση της προσβαλλόμενης.

11. Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 υποπαρ. Β του άρθρου 365 του Ν. 4412/2016 (όπως επαναλαμβάνεται και στην παρ. 2 του άρθρου 9 του ΠΔ 39/2017): *«[...] Η αναθέτουσα αρχή μπορεί στις απόψεις της να παραθέσει αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης με την προδικαστική προσφυγή πράξης»* ενώ βάσει του τελευταίου εδαφίου της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, όπως αυτό προστέθηκε με το ν. 4605/2019 (ΦΕΚ52/Α/1-4-2019): *«Υπόμνηματά επί των απόψεων και της συμπληρωματικής αιτιολογίας της Αναθέτουσας Αρχής κατατίθενται μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ έως πέντε (5) ημέρες πριν από τη συζήτηση της προσφυγής»*. Εν προκειμένω, η προσφεύγουσα στις 6.11.2020 υπέβαλε μέσω της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού Υπόμνημά της αντικρούοντας τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής και δοθέντος ότι η συζήτηση της προσφυγής ορίσθηκε στις 13.11.2020, το ανωτέρω Υπόμνημα υποβλήθηκε εμπροθέσμως και, ως εκ τούτου, λαμβάνεται υπόψη από το αποφασίζον Κλιμάκιο.

Περαιτέρω, το υπόμνημα της προσφεύγουσας στο μέτρο που προβάλλει ισχυρισμούς προς αντίκρουση της παρέμβασης ασκείται απαραδέκτως και δεν εξετάζεται στα πλαίσια της παρούσας διαδικασίας, διότι δεν προβλέπεται στο ισχύον νομοθετικό πλαίσιο εξέτασης της προδικαστικής προσφυγής η δικονομική δυνατότητα αντίκρουσης των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος παρά μόνο των απόψεων της αναθέτουσας αρχής (βλ. ΑΕΠΠ 1331/2020, 824/2020, 713/2020, 679/2020, 274/2020, εισηγήτρια Ε. Αψοκάρδου).

12. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η υπό εξέταση προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

13. Επειδή στο Τμήμα 4 της επίμαχης διαγωνιστικής διαδικασίας έλαβαν μέρος η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα με τις υπ' αριθμ.

Αριθμός απόφασης: 1576/2020

συστήματος 180635 και 180002 προσφορές τους αντίστοιχα.

Η προσβαλλόμενη ενέκρινε τα πρακτικά αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών της αρμόδιας Επιτροπής σύμφωνα με τα οποία οι προσφορές τόσο της προσφεύγουσας όσο και της παρεμβαίνουσας κρίθηκαν πλήρεις και ότι καλύπτουν όλες οι απαιτήσεις, όροι και προδιαγραφές που έχουν τεθεί στην παράγραφο «2.4.3.2 - ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ» της διακήρυξης και η παρεμβαίνουσα αναδείχθηκε ως μειοδότηρια προσωρινή ανάδοχος για το Τμήμα 4.

14. Επειδή στην υπό εξέταση προσφυγή της η προσφεύγουσα επισυνάπτει πλήθος εγγράφων, αναφέρεται εκτενώς στην αντιδικία της με την παρεμβαίνουσα, ιστορεί εκτενώς περιστατικά σχετιζόμενα με άλλους διαγωνισμούς παροχής ανταλλακτικών και υπηρεσιών συντήρησης μηχανημάτων τεχνητού νεφρού ***** και επικαλείται το εθνικό και ενωσιακό δίκαιο, τους όρους της Διακήρυξης, τη νομολογία καθώς και τις αποφάσεις της ΑΕΠΠ. Ειδικότερα, στον πρώτο λόγο της υπό εξέταση προσφυγής της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας έπρεπε να έχει απορριφθεί διότι δεν συμμορφώθηκε με τους όρους και τις απαιτήσεις της Διακήρυξης σύμφωνα με τους οποίους ο ανάδοχος συντηρητής υποχρεούται να διαθέτει βεβαίωση για την απρόσκοπτη παροχή των γνήσιων με πιστοποίηση CE απαιτούμενων ανταλλακτικών που θα χρειαστούν καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και ότι στο κόστος της συντήρησης περιλαμβάνονται και όλα τα γνήσια ανταλλακτικά, δοθέντος ότι στην προσφορά της αναφέρει ότι η συντήρηση των μηχανημάτων ***** θα υποστηρίζεται καθ' όλη τη διάρκεια ισχύος της σύμβασης, ενώ τυχόν κωδικοί ανταλλακτικών οι οποίοι δεν είναι διαθέσιμοι από τον κατασκευαστή λόγω διακοπής της παραγωγής τους από το 2013, θα παρέχονται μέχρι εξαντλήσεως του διαθέσιμου των ανταλλακτικών, ενώ παραδέχεται ότι ορισμένοι κωδικοί ενδέχεται να μην είναι διαθέσιμοι.

Στον δεύτερο λόγο της υπό εξέταση προσφυγής, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας έπρεπε να έχει απορριφθεί διότι σύμφωνα με τη Διακήρυξη ο συντηρητής πρέπει να διαθέτει το σύστημα διαχείρισης ποιότητας ISO 9001:2008 και διαχείρισης ιατροτεχνολογικών προϊόντων ISO ***** και τα ISO που προσκόμισε κάτοχοι των

Αριθμός απόφασης: 1576/2020

πιστοποιητικών είναι άλλες εταιρείες.

Στον τρίτο λόγο της υπό εξέταση προσφυγής, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας έπρεπε να έχει απορριφθεί διότι στο υποβληθέν ΤΕΥΔ της δήλωσε ψευδώς ότι πληροί τα κριτήρια επιλογής τα οποία, σύμφωνα με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής, δεν πληροί στην πραγματικότητα.

Τέλος, στον τέταρτο λόγο της προσφυγής, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας έπρεπε να έχει απορριφθεί διότι η δήλωση στο υποβληθέν ΤΕΥΔ της σχετικά με την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια είναι ελλιπής.

15. Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει αυτολεξεί τα κάτωθι: « [...] Σχετικά με τον 1^ο λόγο προσφυγής:

*Η επιτροπή έκρινε πως οι βεβαιώσεις, δηλώσεις και τα πιστοποιητικά που κατέθεσε η εταιρεία **** είναι ικανοποιητικά για την απόδειξη της επάρκειας των ανταλλακτικών του μηχανήματος *****. Δεν θεωρεί πως τα αποθέματα που δηλώνει πως έχει η εταιρεία δεν επαρκούν για την ετήσια συντήρηση ή ότι υπάρχει ασάφεια στην προσφορά.*

*Την ίδια εξάλλου αντιμετώπιση έχει η επιτροπή και προς την εταιρία *****, η οποία στη βεβαίωση της αναφέρει πως προμηθεύεται τα εν λόγω ανταλλακτικά από την εταιρεία ***** , για την οποία όμως στην προσφυγή της αναφέρει πως δεν έχει το απαιτούμενο απόθεμα, το οποίο ωστόσο δεν ποσοτικοποιεί.*

Καθώς δεν είναι γνωστός ο ακριβής αριθμός των ανταλλακτικών που μπορεί να απαιτηθεί για την ετήσια συντήρηση των μηχανημάτων, ούτε μπορεί να αξιολογηθεί από την επιτροπή το απόθεμα που έχει η κάθε εταιρεία, στο πλαίσιο της ισότιμης κρίσης των προσφορών, η επιτροπή δεν μπορεί να απορρίψει καμία από τις δύο προσφορές [.....].»

16. Επειδή στο υπόμνημά της η προσφεύγουσα, αντικρούοντας τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής, σχετικά με τον πρώτο λόγο υποστηρίζει ότι η ίδια έχει προσκομίσει με την προσφορά της Βεβαίωση Ανταλλακτικών, ενώ για τον δεύτερο και τρίτο λόγο της προσφυγής αναφέρει ότι διαχρονικά η παρεμβαίνουσα επικαλείται πιστοποιητικά των οποίων δεν είναι η ίδια

Αριθμός απόφασης: 1576/2020

κάτοχος και ότι έχει κριθεί ήδη από αποφάσεις της ΑΕΠΠ και των δικαστηρίων ότι δεν διαθέτει η ίδια τις απαιτούμενες από τη Διακήρυξη πιστοποιήσεις.

17. Επειδή η παρεμβαίνουσα στην παρέμβασή της ισχυρίζεται αυτολεξεί τα κάτωθι: « [...] *Ι. ΕΠΙ ΤΟΥ ΠΡΩΤΟΥ ΛΟΓΟΥ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ ΚΑΙ ΕΙΔΙΚΟΤΕΡΑ ΕΠΙ ΤΗΣ ΦΕΡΟΜΕΝΗΣ ΑΠΟΚΛΙΣΗΣ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ ΜΑΣ ΑΠΟ ΤΟΝ ΟΡΟ ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ ΠΕΡΙ ΔΙΑΘΕΣΗΣ ΒΕΒΑΙΩΣΗΣ ΓΙΑ ΤΗΝ ΑΠΡΟΣΚΟΠΤΗ ΠΑΡΟΧΗ ΤΩΝ ΓΝΗΣΙΩΝ ΜΕ ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΣΗ ΣΕ ΑΠΑΙΤΟΥΜΕΝΩΝ ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΩΝ ΠΟΥ ΘΑ ΧΡΕΙΑΣΤΟΥΝ ΓΙΑ ΤΙΣ ΠΡΟΛΗΠΤΙΚΕΣ ΚΑΙ ΕΠΑΝΑΛΗΠΤΙΚΕΣ ΣΥΝΤΗΡΗΣΕΙΣ ΤΟΥ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΟΣ ΚΑΘΟΛΗ ΤΗ ΔΙΑΡΚΕΙΑ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ*

10. Σε ό,τι αφορά, ειδικώς στα μηχανήματα Τεχνητού *****, υφίσταται, εκ των προτέρων γνωστή στο Νοσοκομείο περίπτωση ανωτέρας βίας ως προς τη δυνατότητα προμήθειας και διατήρησης επαρκούς αποθέματος των ανταλλακτικών των μηχανημάτων τύπου ***** εν γένει, καίτοι δεν αποκλείεται εξ αυτού του λόγου να υφίσταται ορισμένο απόθεμα όλων ή ορισμένων εκ των εν λόγω ανταλλακτικών είτε στις εγκαταστάσεις του υποψηφίου συντηρητή είτε στις εγκαταστάσεις του Κατασκευαστή.

11. Πράγματι, η αντικειμενική περίπτωση που κατ' αυξημένη πιθανότητα προσεγγίζουσα τη βεβαιότητα δύναται να οδηγήσει σε έλλειψη ορισμένων ή και όλων των ανταλλακτικών των μηχανημάτων ***** γνωστοποιήθηκε αυθεντικά από τον Κατασκευαστή των μηχανημάτων δυνάμει της από 23.01.2013 Επιστολής του προς πάντα ενδιαφερόμενο (Σχετικό 8, συνυποβαλλόμενο σε ακριβή, θεωρημένη από δικηγόρο μετάφραση συνημμένη στο πρωτότυπο κείμενο). Σύμφωνα με το κρίσιμο απόσπασμα της ως άνω επιστολής του Κατασκευαστή, ήτοι της εταιρίας *****, γνωστοποίησης του αντικειμενικού κινδύνου έλλειψης ορισμένων και εν τέλει του συνόλου των απαιτούμενων για τη συντήρηση των μηχανημάτων ***** στο άμεσο ή απώτερο μέλλον: «...Τερματισμός υποστήριξης για το ***** Η περίοδος υποστήριξης συντήρησης για το ***** σύντομα θα τερματισθεί. Η υποστήριξη για ερωτήματα τεχνικής φύσεως, ανταλλακτικά και επιδιόρθωση ανταλλακτικών θα εξακολουθήσει μέχρι την 31η Δεκεμβρίου 2013.

Παραγγελίες για μοναδικά ανταλλακτικά θα πρέπει να πραγματοποιηθούν όσο το δυνατόν συντομότερα, κατά προτίμηση προ της

Αριθμός απόφασης: 1576/2020

1ης Απριλίου. Μέχρι και την 31η Δεκεμβρίου 2013, δεν θα λάβουν χώρα οιοσδήποτε ενημερώσεις, τροποποιήσεις ή οιοσδήποτε άλλου είδους βελτιώσεις, εκτός εάν υπαγορεύονται από ζητήματα ασφαλείας».

12. Το ανωτέρω βεβαιώθηκε και από την εταιρεία μας δια της εν προκειμένω συνυποβληθείσας «Βεβαίωσης Διάθεσης Ανταλλακτικών και δμηνης εγγύησης» (Σχετικό 9, συνυποβαλλόμενο) με την οποία ειλικρινώς ενημερώσαμε την Αναθέτουσα Αρχή ότι «η συντήρηση των μηχανημάτων **** θα υποστηρίζεται καθ' όλη τη διάρκεια ισχύος της σύμβασης, ενώ τυχόν κωδικοί ανταλλακτικών οι οποίοι δεν θα είναι διαθέσιμοι από τον κατασκευαστή λόγω διακοπής της παραγωγής τους από το 2013 θα παρέχονται μέχρι την εξάντληση του διαθέσιμου στοκ ανταλλακτικών».

13. Κατόπιν της ανωτέρω αυθεντικής ενημέρωσης από τον ίδιο τον Κατασκευαστή περί του σταδιακού τερματισμού υποστήριξης της συντήρησης των επίμαχων μηχανημάτων *****, καθίσταται πρόδηλο ότι αντίθετη ανεπιφύλακτη βεβαίωση επάρκειας ανταλλακτικών (ως τούτο τίθεται ως προϋπόθεση επί ποινή αποκλεισμού από την επίμαχη διάταξη του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης του επίδικου Διαγωνισμού) θα συνιστούσε κατ' ουσία μία ψευδή βεβαίωση της εταιρείας μας έναντι της Αναθέτουσας Αρχής. Αντ' αυτού η εταιρεία μας επέλεξε να γνωστοποιήσει στην Αναθέτουσα Αρχή δια της ανωτέρω Βεβαίωσής της αλλά και μέσω της τεχνικής προσφοράς της, τελώντας σε απόλυτη εναρμόνιση με τις βεβαιώσεις του ιδίου του Κατασκευαστικού Οίκου, ότι οι κωδικοί ανταλλακτικών που δεν θα είναι πλέον διαθέσιμοι από τον Κατασκευαστή θα παρέχονται μέχρι την εξάντληση του διαθέσιμου στοκ ανταλλακτικών. 14. Αξίζει να σημειωθεί πως επί συναφούς Διαγωνισμού προκηρυχθέντος δυνάμει της υπ' αριθμ. *****, στο πλαίσιο του προγράμματος υπηρεσιών προμηθειών υγείας του Νοσοκομείου, δια της υπ' αριθμ. 5/2019 απόφασης του Διοικητικού Εφετείου Ιωαννίνων (συνυποβαλλόμενη ως Σχετικό 10) κρίθηκε επί της ίδιας εκεί διατυπωθείσας επιφύλαξης σχετικά με την επάρκεια διάθεσης ανταλλακτικών για την συντήρηση των μηχανημάτων ***** επί απολύτως συναφούς με τον εν προκειμένω επίμαχο όρο διακήρυξης που έθετε ως προαπαιτούμενο ότι «ο συντηρητής υποχρεούται να διατηρεί απόθεμα γνησίων και αμεταχείριστων ανταλλακτικών» ότι: «Η σημείωση ότι οι κωδικοί ανταλλακτικών που τυχόν δεν

Αριθμός απόφασης: 1576/2020

είναι διαθέσιμοι από τον κατασκευαστή θα παρέχονται μέχρι την εξάντληση του διαθέσιμου στοκ ανταλλακτικών δεν αποτελούν απόκλιση από απαράβατο όρο της διακήρυξης που συνεπάγεται την απόρριψη της τεχνικής της προσφοράς αφού τέθηκαν εναλλακτικά χωρίς να απαιτούνται από την διακήρυξη» (οράτε σχετικά σελ. 13 της εν λόγω απόφασης). 15. Ως εκ τούτου με την ανωτέρω απόφαση κρίθηκε ότι η σχετικά τιθέμενη εκ μέρους της εταιρείας μας επιφύλαξη ως προς την προμήθεια ανταλλακτικών για την συντήρηση των μηχανημάτων τύπου ***** ενόψει της ανωτέρω εκτιθέμενης και με αυξημένη πιθανότητα αναμενόμενης αντικειμενικής αδυναμίας διατήρησης stock λόγω του ως άνω ανακοινωθέντος από τον Κατασκευαστή τερματισμού υποστήριξης, δεν αποτελεί απόκλιση από απαράβατο όρο της διακήρυξης η οποία δύναται εντεύθεν να οδηγήσει στην παραδοχή (όπως εν προκειμένω) της μη πλήρωσης των τεχνικών προδιαγραφών της Διακήρυξης. 16. Εκ των ανωτέρω σαφώς συνάγεται ότι η εκ των πραγμάτων προαναγγελθείσα αντικειμενική σταδιακή αδυναμία προμήθειας ορισμένων και εν τέλει του συνόλου των ανταλλακτικών των μηχανημάτων *****, τα οποία δεν κατασκευάζονται πλέον από τον κατασκευαστικό οίκο των μηχανημάτων για χρονικό διάστημα μεγαλύτερο της δεκαετίας, αναπόδραστα και άνευ ετέρου τινός οδηγεί στην ανάγκη συμπερίληψης της σχετικής επιφύλαξης στην χορηγηθείσα βεβαίωση επάρκειας ανταλλακτικών της εταιρείας μας, καθώς σε αντίθετη περίπτωση οδηγούμαστε στο άτοπο αποτέλεσμα να θεωρηθεί αναγκαία για την συμμόρφωση με τις σχετικές τεχνικές προδιαγραφές της εν θέματι Διακήρυξης η χορήγηση μιας εν γνώσει της αναλήθειάς της ανεπιφύλακτη ψευδής βεβαίωση επάρκειας ανταλλακτικών για τα μηχανήματα τύπου ***** . Τούτο, όμως, αντιβαίνει τόσο στην κοινή λογική όσο και στην επαγγελματική ηθική της εταιρείας μας.

Άλλωστε, όπως έχει ήδη νομολογηθεί, η σχετική επιφύλαξη της εταιρείας μας δεν δύναται να θεωρηθεί ότι θεμελιώνει άνευ ετέρου την απόρριψη της τεχνικής προσφοράς μας [...].»

18. 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

Αριθμός απόφασης: 1576/2020

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.

Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων [...].».

19. 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 άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασηςπεριέχουν 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 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 [....] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.), [.....]».

20. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 54 του Ν.4412/2016 προβλέπεται 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.

Αριθμός απόφασης: 1576/2020

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.

Οι τεχνικές προδιαγραφές μπορούν επίσης να καθορίζουν αν απαιτείται μεταβίβαση δικαιωμάτων διανοητικής ιδιοκτησίας.

Για όλες τις συμβάσεις που προορίζονται για χρήση από φυσικά πρόσωπα είτε πρόκειται για το ευρύ κοινό είτε για το προσωπικό της αναθέτουσας αρχής, οι τεχνικές προδιαγραφές, καταρτίζονται με τρόπο ώστε να λαμβάνουν υπόψη κριτήρια προσβασιμότητας για άτομα με αναπηρίες ή το σχεδιασμό για όλους τους χρήστες.

Αν έχουν υιοθετηθεί υποχρεωτικές απαιτήσεις προσβασιμότητας δυνάμει νομοθετικής πράξης της Ένωσης, οι τεχνικές προδιαγραφές, όσον αφορά τα κριτήρια προσβασιμότητας για άτομα με αναπηρίες ή τον σχεδιασμό για όλους τους χρήστες, καθορίζονται με παραπομπή στις εν λόγω απαιτήσεις.

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 προτύπων, 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

Αριθμός απόφασης: 1576/2020

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, 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.

4. Οι τεχνικές προδιαγραφές, εκτός εάν δικαιολογείται από το αντικείμενο της σύμβασης, δεν περιέχουν μνεία συγκεκριμένης κατασκευής ή προέλευσης ή ιδιαίτερης μεθόδου κατασκευής που να χαρακτηρίζει τα προϊόντα ή τις υπηρεσίες που παρέχονται από έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα ούτε εμπορικού σήματος, διπλώματος ευρεσιτεχνίας, τύπων ή συγκεκριμένης καταγωγής ή παραγωγής που θα είχε ως αποτέλεσμα να ευνοούνται ή να αποκλείονται ορισμένες επιχειρήσεις ή ορισμένα προϊόντα. Η εν λόγω μνεία επιτρέπεται, κατ' εξαίρεση, όταν δεν είναι δυνατόν να γίνει επαρκώς προσδιορισμένη και κατανοητή περιγραφή του αντικειμένου της σύμβασης κατ' εφαρμογή της παρ. 3. Η εν λόγω μνεία συνοδεύεται από τον όρο «ή ισοδύναμο».

5. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα παραπομπής στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β' της παρ. 3, δεν απορρίπτει προσφορά με την αιτιολογία ότι τα προσφερόμενα έργα, αγαθά ή οι υπηρεσίες δεν πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές στις οποίες έχει παραπέμψει, εφόσον ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, συμπεριλαμβανομένων των αποδεικτικών μέσων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι οι λύσεις που προτείνει πληρούν κατά ισοδύναμο τρόπο τις απαιτήσεις που καθορίζονται από τις τεχνικές προδιαγραφές.

Αριθμός απόφασης: 1576/2020

6. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα που αναφέρεται στην περίπτωση α΄ της παρ. 3 για τη διατύπωση των τεχνικών προδιαγραφών με αναφορά στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις, δεν απορρίπτει προσφορά έργων, αγαθών ή υπηρεσιών που πληρούν ένα εθνικό πρότυπο το οποίο αποτελεί μεταφορά ευρωπαϊκού προτύπου, μία ευρωπαϊκή τεχνική έγκριση, μία κοινή τεχνική προδιαγραφή, ένα διεθνές πρότυπο ή ένα τεχνικό πλαίσιο αναφοράς που έχει εκπονηθεί από έναν ευρωπαϊκό οργανισμό τυποποίησης, εφόσον οι εν λόγω προδιαγραφές καλύπτουν τις επιδόσεις ή τις λειτουργικές απαιτήσεις που ορίζει.

Ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, συμπεριλαμβανομένων και εκείνων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι το έργο, η αγαθό ή η υπηρεσία που πληροί το πρότυπο ανταποκρίνεται στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις τις οποίες έχει ορίσει η αναθέτουσα αρχή.

7. Οι τεχνικές προδιαγραφές καθορίζονται και εγκρίνονται πριν την έναρξη της διαδικασίας σύναψης της σύμβασης κατά το άρθρο 61.

8. Ειδικά για τις συμβάσεις έργων, με απόφαση του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων μπορούν να εγκρίνονται προδιαγραφές και κανονισμοί που αναφέρονται στον τρόπο κατασκευής των έργων και στην ποιότητα, στον τρόπο σύνθεσης και επεξεργασίας, στη χρήση και στον έλεγχο των υλικών κατασκευής των έργων. Με την απόφαση αυτή μπορεί να ορίζεται αν οι θεσπιζόμενες προδιαγραφές είναι υποχρεωτικές σε κάθε περίπτωση ή ισχύουν προαιρετικά ή ισχύουν ως ελάχιστα όρια.

9. Ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών, κατά την κατάρτιση των τεχνικών προδιαγραφών οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν υπόψη τις ενιαίες προδιαγραφές που εκπονούνται από τις ΕΚΑΑ των περιπτώσεων β΄ και γ΄ της παραγράφου 1 του άρθρου 41 και αναρτώνται στο ΕΣΗΔΗΣ. Στις περιπτώσεις διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης η οποία διενεργείται από ΚΑΑ, οι τεχνικές προδιαγραφές καθορίζονται είτε από την αναθέτουσα αρχή είτε από την ΚΑΑ. Αν έχουν καθοριστεί από την αναθέτουσα αρχή, ελέγχονται, τροποποιούνται, όπου απαιτείται, και εγκρίνονται από την ΚΑΑ».

Αριθμός απόφασης: 1576/2020

21. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 91 του Ν.4412/2016 ορίζεται 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.

γ) Για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με το άρθρο 102.

δ) Η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, αν τέτοια δεν επιτρέπεται ή, αν επιτρέπεται, δεν πληροί τις ελάχιστες απαιτήσεις των εγγράφων της σύμβασης.

ε) Η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλει δύο ή περισσότερες προσφορές εκτός αν επιτρέπεται η υποβολή εναλλακτικής προσφοράς. Ο περιορισμός αυτός ισχύει, υπό τους όρους της περίπτωσης γ' της παραγράφου 4 του άρθρου 73 και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων.

στ) Προσφορά υπό αίρεση.

ζ) Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου, μελέτης ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών στις περιπτώσεις α' και β' της παρ. 2 του άρθρου 95.

η) Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών ή γενικών υπηρεσιών, προσφορά η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής, χωρίς αυτό να προβλέπεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή, εφόσον στα έγγραφα της σύμβασης προβλέπεται η κατάθεση δειγμάτων, η μη προσήκουσα κατάθεση τους [...].».

Αριθμός απόφασης: 1576/2020

22. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 94 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «[...] 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 [...]».

23. Επειδή στο άρθρο 346 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».

24. Επειδή στο άρθρο 360 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.

2. Η άσκηση της προδικαστικής προσφυγής αποτελεί προϋπόθεση για την άσκηση των ένδικων βοηθημάτων του Τίτλου 3 κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων των αναθετουσών αρχών.

3. Δεν επιτρέπεται η άσκηση άλλης διοικητικής προσφυγής κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων της αναθέτουσας αρχής κατά τη διαδικασία της ανάθεσης δημόσιων συμβάσεων εκτός από την προδικαστική προσφυγή της παραγράφου 1».

25. Επειδή σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης ορίζεται ότι: «[...] 2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών

Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ I και στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II της Διακήρυξης, για το σύνολο της προκηρυχθείσας υπηρεσίας ανά είδος/τμήμα, σύμφωνα με τα ειδικώς οριζόμενα στη παράγραφο 1.3 της παρούσας διακήρυξης (Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης)

Δεν επιτρέπονται εναλλακτικές προσφορές [...] 2.4.3.2 ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ

Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ.

Στην τεχνική προσφορά θα περιλαμβάνονται:

α) Πίνακας με τα στοιχεία της τεχνικής προσφοράς συμπληρωμένος κατά το «ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ» του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ IV.

β) Άδειες-βεβαιώσεις ή άλλα έγγραφα που ρητώς ζητούνται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ

γ) Τα αποδεικτικά μέσα του πεδίου Β.5 της παραγράφου 2.2.9.2 της διακήρυξης, σύμφωνα με τα οποία επιβεβαιώνεται η συμμόρφωση των οικονομικών φορέων με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.7. [...] 2.4.6 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 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς,

Αριθμός απόφασης: 1576/2020

τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (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 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης, [...]

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 [...] ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι - ΑΝΑΛΥΤΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΚΑΙ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ

ΜΕΡΟΣ Α - ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ

Αντικείμενο της σύμβασης

Αντικείμενο της παρούσας σύμβασης είναι η ανάθεση *****[...]ΜΕΡΟΣ Γ - ΖΗΤΟΥΜΕΝΑ ΕΙΔΗ ΑΝΑ ΤΜΗΜΑ και ΑΝΑΛΥΤΙΚΗ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΖΟΜΕΝΗ ΔΑΠΑΝΗ [...]

4 Συντήρηση μηχανημάτων Τεχνητού *****4τμχ. 9.523,20€ [...] ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ

Α) ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΙΑΤΡΟΤΕΧΝΟΛΟΓΙΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ***** [...]4.ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ***** ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΕΡΓΑΣΙΩΝ

Ο ανάδοχος αναλαμβάνει της εργασίες συντήρησης και επισκευής του μηχανήματος σύμφωνα με της ισχύουσες προδιαγραφές της κατασκευάστριας εταιρείας σε όλη της διάρκεια ισχύος της παρούσας σύμβασης. ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΣΥΝΤΗΡΗΤΗ (με ποινή απόρριψης)

1. Να διαθέτει το Σύστημα διαχείρισης ποιότητας ISO 9001:2008

2. Να διαθέτει το Σύστημα διαχείρισης *****

3. Ο ανάδοχος συντηρητής υποχρεούται να διαθέτει βεβαίωση για την απρόσκοπτη παροχή των γνήσιων με πιστοποίηση CE, απαιτούμενων

Αριθμός απόφασης: 1576/2020

ανταλλακτικών που θα χρειαστούν για της προληπτικές και επανορθωτικές συντηρήσεις του μηχανήματος καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης.

4. Να διαθέτει οργανωμένο τμήμα service με ειδικευμένο προσωπικό

ΤΗΣ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΔΕΝ ΠΕΡΙΛΑΜΒΑΝΟΝΤΑΙ:

1. Βλάβη ή ζημιά των μηχανημάτων από χτυπήματα, θεομηνίες, αποδεδειγμένα μη ενδεδειγμένη ή κακή χρήση των μηχ/των από το προσωπικό ή από τρίτους

ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ

Οι εργασίες συντήρησης περιλαμβάνουν: [...]

3. Οι προληπτικές συντηρήσεις θα πραγματοποιούνται σύμφωνα με της οδηγίες του κατασκευαστή.

4. Στο κόστος της αναφερόμενης συντήρησης περιλαμβάνονται οι επισκευές και τα απαιτούμενα γνήσια ανταλλακτικά επισκευής – πιστοποιημένα από τον Κατασκευαστικό Οίκο εκτός των αναλωσίμων υλικών. Στο κόστος αυτό συμπεριλαμβάνονται της και της οι τυχόν επισκευές - βλάβες που θα προκύψουν κατά την διάρκεια της σύμβασης [...]

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ IV - ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ

ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ – ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ

ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ ΚΑΙ ΑΠΑΙΤΗΣΕΩΝ

ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΠΡΟΣΦΕΡΟΝΤΟΣ :

ΑΝΑΘΕΤΟΥΣΑ ΑΡΧΗ : *****

ΑΡΙΘΜΟΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ : *****

ΤΙΤΛΟΣ : *****

ΤΜΗΜΑ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ : (αναγράφεται το τμήμα της σύμβασης για το οποίο υποβάλλεται η προσφορά)

A/A

ΤΕΧΝΙΚΗ

ΑΠΑΝΤΗΣΗ-

ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ

ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗ/ΑΠ ΤΕΚΜΗΡΙΩΣΗ

ΑΙΤΗΣΗ

Ο ΠΡΟΣΦΕΡΩΝ / Ημερομηνία

[...]».

26. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το

Αριθμός απόφασης: 1576/2020

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).

27. 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).

28. Επειδή, 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).

29. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων

Αριθμός απόφασης: 1576/2020

συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, *Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta*, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, *Επιτροπή κατά Δανίας*, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, *SIAC Construction*, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, *Μηχανική*, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, *MT Højgaard και Züblin*, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, *Universale-Bau*, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manona*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

30. 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, 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.

31. Επειδή οι αρχές της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας που διέπουν τους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν να καθορίζονται σαφώς στην διακήρυξη οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής στον διαγωνισμό καθώς και τα κριτήρια ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης (βλ. ΕΣ 133/2008, Πράξη, Τμ. VI) με στόχο την επίτευξη πλήρους διαφάνειας και προστασίας του ανταγωνισμού (βλ. ΕΣ 2263/2011, 2016/2010, Τμ. VI).

32. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή κρίνει τις προσφορές επί ίσοις όροις και με προσήλωση στην λεκτική αποτύπωση των

Αριθμός απόφασης: 1576/2020

όρων της κανονιστικής πράξης στα πλαίσια της αρχής της τυπικότητας, απορρίπτοντας κατά δέσμια αρμοδιότητα προσφορά που παραβιάζει απαράβατους όρους της διακήρυξης.

33. Επειδή σύμφωνα με την επίμαχη Διακήρυξη, στο άρθρο 2.4.3 προβλέπεται ότι η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται και ότι περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ. Ειδικότερα, προβλέπεται ότι η τεχνική προσφορά θα περιλαμβάνει, μεταξύ άλλων, τον πίνακα με τα στοιχεία της τεχνικής προσφοράς συμπληρωμένο κατά το «ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ» του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ ΙV και άδειες-βεβαιώσεις ή άλλα έγγραφα που ρητώς ζητούνται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ. Στο δε άρθρο 2.4.6 προβλέπεται ότι η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά η οποία δεν υποβάλλεται με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται, μεταξύ άλλων, στην παράγραφο 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς) (περ. α) και η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης (περ. η). Εξάλλου, στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ, για το Τμήμα 4 ***** (AK200S ULTRA, AK 200S, AK200S, AK200) απαιτείται, επί ποινή απόρριψης, ο ανάδοχος να αναλάβει τις εργασίες συντήρησης και επισκευής του μηχανήματος σύμφωνα με της ισχύουσες προδιαγραφές της κατασκευάστριας εταιρείας σε όλη της διάρκεια ισχύος της παρούσας σύμβασης και να διαθέτει βεβαίωση για την απρόσκοπτη παροχή των γνήσιων με πιστοποίηση CE, απαιτούμενων ανταλλακτικών που θα χρειαστούν για της προληπτικές και επανορθωτικές συντηρήσεις του μηχανήματος καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης. Στις δε εργασίες συντήρησης προβλέπεται ότι στο κόστος της συντήρησης περιλαμβάνονται οι

Αριθμός απόφασης: 1576/2020

επισκευές και τα απαιτούμενα γνήσια ανταλλακτικά επισκευής – πιστοποιημένα από τον Κατασκευαστικό Οίκο εκτός των αναλωσίμων υλικών και οι τυχόν επισκευές - βλάβες που θα προκύψουν κατά την διάρκεια της σύμβασης. Οι συμμετέχοντες πρέπει να συμπληρώσουν και να συνυποβάλουν και τον πίνακα συμμόρφωσης του Παραρτήματος IV.

34. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η παρεμβαίνουσα με την τεχνική της προσφορά υπέβαλε Βεβαίωση αποκλειστικότητας της εταιρείας ***** στην οποία βεβαιώνεται η αποκλειστική διανομή των προϊόντων των εταιρειών ***** συμπεριλαμβανομένων των τεχνικών υπηρεσιών και των ανταλλακτικών σε Ελλάδα και Κύπρο, ηλεκτρονικό αρχείο με τον τίτλο «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ» στο οποίο αναφέρει, μεταξύ άλλων τα κάτωθι: «α/α ***** διανομέας προϊόντων, ανταλλακτικών και παροχής υπηρεσιών συντήρησης για τα ***** και εγγυάται την απρόσκοπτη παροχή των απαιτούμενων γνήσιων ανταλλακτικών από το εργοστάσιο του κατασκευαστικού οίκου που θα φέρουν τις προβλεπόμενες από τις Ευρωπαϊκές οδηγίες (CE όπου εφαρμόζεται), ενδείξεις, επισημάνσεις και πιστοποιήσεις, καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης.

Επιπλέον σας γνωστοποιούμε ότι η συντήρηση των μηχανήματων *** θα υποστηρίζεται καθ' όλη τη διάρκεια ισχύος της σύμβασης, ενώ τυχόν κωδικοί ανταλλακτικών οι οποίοι δεν θα είναι διαθέσιμοι από τον κατασκευαστή λόγω διακοπής της παραγωγής τους από το 2013, θα παρέχονται μέχρι την εξάντληση του διαθέσιμου στοκ ανταλλακτικών. (Βλ. Υπεύθυνη Δήλωση κατασκευαστικού οίκου -Αποκλειστικότητας (Apostile), Δελτίο τύπου ολοκλήρωσης εξαγοράς, Ενημερωτικό δελτία- END OF life, βεβαίωση διάθεσης ανταλλακτικών)

α/α 4 ***** θα χρησιμοποιήσει διακριβωμένα όργανα για την συντήρηση και επισκευή των μηχανημάτων τεχνητού νεφρού ***** . Κατατίθεται η λίστα των διακριβωμένων επιστημονικών οργάνων και τα πιστοποιητικά αυτών (κατατίθενται πιστοποιητικά διακριβωμένων οργάνων): [...] α/α 4 Η προσφορά της ***** περιλαμβάνει το κόστος των προληπτικών συντηρήσεων και στην περίπτωση αποκατάστασης βλάβης με ανταλλακτικό εξάρτημα θα καλύψει την προμήθεια και την εγκατάσταση του. Το κόστος όλων των ανταλλακτικών καθώς και τα έξοδα αποστολής και εγκατάστασης

Αριθμός απόφασης: 1576/2020

αυτών για την αποκατάσταση οποιασδήποτε βλάβης θα καλύπτονται εξ ολοκλήρου από την εταιρία μας χωρίς καμία επιβάρυνση από το Νοσοκομείο. Εξαιρούνται τα αναλώσιμα είδη που απαιτούνται για τη συνήθη χρήση του μηχανήματος. Για τα μηχανήματα ***** η παραγωγή ανταλλακτικών έχει σταματήσει από το Δεκέμβριο του 2013 ως εκ τούτου ορισμένοι κωδικοί ενδέχεται να μην είναι διαθέσιμοι». Με την τεχνική της προσφορά η παρεμβαίνουσα υπέβαλε επίσης και ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΔΙΑΘΕΣΗΣ ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΩΝ», όπου αναφέρονται μεταξύ άλλων και τα εξής: «Σας δηλώνουμε ότι η ***** είναι θυγατρική εταιρεία του κατασκευαστή και αποκλειστικός και εξουσιοδοτημένος διανομέας προϊόντων, ανταλλακτικών και παροχής υπηρεσιών συντήρησης για τα ***** και εγγυάται την απρόσκοπτη παροχή των απαιτούμενων γνήσιων ανταλλακτικών από το εργοστάσιο του κατασκευαστικού οίκου που θα φέρουν τις προβλεπόμενες από τις Ευρωπαϊκές οδηγίες (CE όπου εφαρμόζεται), ενδείξεις, επισημάνσεις και πιστοποιήσεις, καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης.

Επιπλέον σας γνωστοποιούμε ότι η συντήρηση των μηχανήματων **** θα υποστηρίζεται καθ' όλη τη διάρκεια ισχύος της σύμβασης, ενώ τυχόν κωδικοί ανταλλακτικών οι οποίοι δεν θα είναι διαθέσιμοι από τον κατασκευαστή λόγω διακοπής της παραγωγής τους από το 2013, θα παρέχονται μέχρι την εξάντληση του διαθέσιμου στοκ ανταλλακτικών. (Ενημερωτικά δελτία- END OF life)».

Το ίδιο ακριβώς περιεχόμενο με τα ως άνω περιλαμβάνει και το Φύλλο Συμμόρφωσης της παρεμβαίνουσας.

Η δε προσφεύγουσα στην προσφορά της αναφέρει επί λέξει τα κάτωθι: «Σας βεβαιώνουμε ότι, η εταιρεία μας διαθέτει στις αποθήκες της απόθεμα γνήσιων ανταλλακτικών που θα χρειαστούν για τις προληπτικές και επανορθωτικές συντηρήσεις των μηχανημάτων καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης, όπως αυτά προβλέπονται από τα επίσημα τεχνικά εγχειρίδια του κατασκευαστικού οίκου.

Η εταιρεία μας τροφοδοτείται απρόσκοπτα με ανταλλακτικά, από την ***** , αποκλειστικό διανομέα στην Ελλάδα ***** , βάσει της δικαστικής απόφασης υπ' αρ. 1415/2018 του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Αθηνών (συνημμένο 7), και έχει δημιουργήσει ένα μεγάλο ΥΠΕΡ - απόθεμα

Αριθμός απόφασης: 1576/2020

ανταλλακτικών στις αποθήκες της το οποίο συνεχώς το διατηρεί και το ανανεώνει.

Επίσης, ο Κατασκευαστής Οίκος είναι υποχρεωμένος να παρέχει ανταλλακτικά για τα μηχανήματα τύπου **** μέχρι τις 31/12/2024 σύμφωνα με την από 03/09/2014 Δήλωσή του, την οποία σας καταθέτουμε (συνημμένο 8).

Ενημερωτικό δελτίο *****

Η εταιρεία μας ρητώς δηλώνει ότι διαθέτουμε το απαραίτητο stock γνήσιων ανταλλακτικών για όλους τους τύπους ***** των μηχανημάτων Τεχνητού Νεφρού ***** του Νοσοκομείου σας, για το χρονικό διάστημα (1) έτους που απαιτεί η διακήρυξη σας, ακόμη και για τα συστήματα τα οποία σύμφωνα με δήλωση του κατασκευαστικού οίκου δεν διαθέτει πλέον αποθέματα ανταλλακτικών, λόγω λήξεως της διάρκειας ζωής τους (EOL), όπως τα μηχανήματα ****, που από την 31/12/2013 ο κατασκευαστής οίκος έχει πάψει να τα στηρίζει τεχνικά. Έτσι ο κατασκευαστής δεν παρέχει πλέον για τα μηχανήματα αυτά ούτε τεχνική και επιστημονική υποστήριξη, αλλά ούτε και ανταλλακτικά, όπως προκύπτει από το παρακάτω σχετικό έγγραφο, το οποίο σας επισυνάπτουμε (συνημμένο 9):

Ενημερωτικό δελτίο *****

Καθώς η εταιρεία μας για 30 και πλέον χρόνια, μέχρι και τον Φεβρουάριο του 2010 ήταν το μοναδικό εξουσιοδοτημένο συνεργείο επισκευών της ***** και ο αποκλειστικός διανομέας των ανταλλακτικών. Προς απόδειξη αυτού σας επισυνάπτουμε βεβαιώσεις αποκλειστικότητας της εταιρείας μας από τον κατασκευαστικό οίκο ***** από το 1986 έως το 2010 (συνημμένο 10).

Η εταιρεία μας διακινεί μόνο ανταλλακτικά των Ιατρικών Μηχανημάτων Τεχνητού Νεφρού, τα οποία σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία δεν αποτελούν - θεωρούνται Ιατροτεχνολογικά Προϊόντα και συνεπώς δεν φέρουν πιστοποίηση CE και δεν εμπίπτουν στις αντίστοιχες οδηγίες των ελληνικών και ευρωπαϊκών αρχών περί Ιατροτεχνολογικών Προϊόντων.

Σας επισυνάπτουμε αντίστοιχη απαντητική επιστολή προς την εταιρεία μας από τον Διευθυντή Ποιότητας του κατασκευαστικού ***** (συνημμένο 11).

Έτσι η απαίτηση της διακήρυξης σας περί βεβαίωσης για την απρόσκοπτη παροχή των γνήσιων ανταλλακτικών που θα χρειαστούν για τις

Αριθμός απόφασης: 1576/2020

προληπτικές συντηρήσεις των μηχανημάτων καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης, καλύπτεται απόλυτα από τα παραπάνω αναφερόμενα. Οράτε και σχετική επισυναπτόμενη βεβαίωση (συνημμένο 12)». Όμοιο περιεχόμενο έχει και η σχετική Βεβαίωση που έχει υποβάλει η προσφεύγουσα σε ξεχωριστό ηλεκτρονικό αρχείο με την προσφορά της.

35. Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα, βασίμως υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι, παρά τις απαιτήσεις της Διακήρυξης σύμφωνα με τις οποίες ο ανάδοχος υποχρεούται, επί ποινή αποκλεισμού, να αναλάβει τις εργασίες συντήρησης και επισκευής του μηχανήματος σε όλη της διάρκεια ισχύος της σύμβασης και να διαθέτει βεβαίωση για την απρόσκοπτη παροχή των γνήσιων με πιστοποίηση CE, απαιτούμενων ανταλλακτικών που θα χρειαστούν για της προληπτικές και επανορθωτικές συντηρήσεις του μηχανήματος καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης, η παρεμβαίνουσα δεσμεύεται μεν ότι θα διασφαλίσει τη συντήρηση των μηχανημάτων **** καθ' όλη τη διάρκεια ισχύος της σύμβασης, και θα παρέχει ανταλλακτικά αλλά μέχρι εξαντλήσεως του στοκ ανταλλακτικών που διαθέτει καθώς κάποιοι κωδικοί ανταλλακτικών οι οποίοι δεν θα είναι διαθέσιμοι από τον κατασκευαστή λόγω διακοπής της παραγωγής τους από το 2013. Επιπλέον, ρητώς αναφέρει ότι ειδικά για τα μηχανήματα ***** η παραγωγή ανταλλακτικών έχει σταματήσει από το Δεκέμβριο του 2013 και ως εκ τούτου ορισμένοι κωδικοί ενδέχεται να μην είναι διαθέσιμοι. Επομένως, κατά τα ως άνω, η παρεμβαίνουσα θέτει τη δέσμευσή της για την παροχή των απαιτούμενων ανταλλακτικών υπό αίρεση, ενώ ήδη για ορισμένα ανταλλακτικά ρητώς αναφέρει ότι ενδέχεται να μην τα διαθέτει ήδη, αποδεχόμενη, ως αναφέρει στην παρέμβασή της, ότι τούτο συνιστά παραδοχή της μη πλήρωσης των τεχνικών προδιαγραφών της Διακήρυξης. Αλυσιτελώς η παρεμβαίνουσα προβάλλει την αντικειμενική περίπτωση διακοπής της παραγωγής τους από το έτος 2013 και ότι η δήλωσή της ήταν ειλικρινής καθώς τούτο δεν αίρει την υποχρέωσή της κατά τους οικείους όρους της Διακήρυξης να παρέχει τα εν λόγω ανταλλακτικά καθ'όλη τη διάρκεια της σύμβασης για την απαιτούμενη συντήρηση των μηχανημάτων. Περαιτέρω, οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής ότι τα έγγραφα που κατέθεσε η παρεμβαίνουσα είναι ικανοποιητικά για την απόδειξη της

Αριθμός απόφασης: 1576/2020

επάρκειας των ανταλλακτικών του μηχανήματος **** και ότι θεωρεί πως τα αποθέματα που δηλώνει επαρκούν για την ετήσια συντήρηση και ότι δεν υπάρχει ασάφεια στην προσφορά τυγχάνουν απορριπτέοι ως αβάσιμοι καθώς, ως η ίδια η παρεμβαίνουσα παραδέχεται και επιφυλάσσεται ως προς τη δυνατότητά της να παρέχει όλα τα απαιτούμενα ανταλλακτικά για τη συντήρηση των εν λόγω μηχανημάτων. Εξάλλου, αβασίμως υποστηρίζει ότι την ίδια αντιμετώπιση είχε και η προσφεύγουσα η οποία αναφέρει πως προμηθεύεται τα ανταλλακτικά από την παρεμβαίνουσα για την οποία όμως στην προσφυγή της αναφέρει πως δεν έχει το απαιτούμενο απόθεμα, χωρίς να το ποσοτικοποιεί και ότι δεν είναι γνωστός ο ακριβής αριθμός των ανταλλακτικών που μπορεί να απαιτηθεί για την ετήσια συντήρηση των μηχανημάτων, ούτε μπορεί να αξιολογηθεί από την επιτροπή το απόθεμα που έχει η κάθε εταιρεία. Και τούτο διότι στην προσφορά της η προσφεύγουσα αναφέρει ρητώς και σαφώς ότι η ίδια διαθέτει το απαιτούμενο στοκ ανταλλακτικών τα οποία δεσμεύεται να παρέχει απρόσκοπτα καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης, χωρίς καμία επιφύλαξη και έχοντας γνώση των κυρώσεων σε περίπτωση μη εκπλήρωσης των υποχρεώσεών της ως αναδόχου. Επιπλέον, ουδόλως απαιτεί η Διακήρυξη να ποσοτικοποιείται το απόθεμα των διαθέσιμων ανταλλακτικών των συμμετεχόντων αλλά απαιτεί την εξασφάλιση της συντήρησης των εν λόγω μηχανημάτων με την απρόσκοπτη διάθεση των ανταλλακτικών που θα χρειαστούν και τη δέσμευσή τους για την πλήρωση της υποχρέωσης αυτής καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης. Το δε γεγονός ότι η προσφεύγουσα εξασφάλισε το στοκ των ανταλλακτικών της από την παρεμβαίνουσα η οποία είναι ο αποκλειστικός διανομέας στην Ελλάδα του ****, δεν αναιρεί το γεγονός ότι ρητώς βεβαιώνει στην τεχνική της προσφορά την επάρκεια του διαθέσιμου στοκ των ανταλλακτικών της και την πλήρωση των όρων της Διακήρυξης. Επομένως, η αναθέτουσα αρχή όφειλε, κατά δέσμια αρμοδιότητα και σύμφωνα με τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας να απορρίψει την προσφορά της παρεμβαίνουσας. Συνακόλουθα, ο πρώτος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

Αριθμός απόφασης: 1576/2020

36. Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω αναλυθέντα, η αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας η οποία δεν πληροί όρο της Διακήρυξης που έχει τεθεί επί ποινή αποκλεισμού σχετικά με τη δέσμευσή της για την απρόσκοπτη παροχή των απαιτούμενων για τη συντήρηση των μηχανημάτων ανταλλακτικών καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης παρέχει αυτοτελές έρεισμα για την αποδοχή του αιτήματος της προσφυγής, για το λόγο αυτό, παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών λόγων της κρινόμενης προσφυγής (πρβλ. Ε.Α. ΣΤΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007. Βλ. και ΑΕΠΠ 818/2018, σκ. 62 και ΑΕΠΠ 839/2018, σκ. 53, 969/2019 σκ. 49, 1360/2020, σκ.48).

37. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

38. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

39. Επειδή η παρέμβαση θα πρέπει να απορριφθεί.

40. Επειδή, ύστερα από τη σκέψη 38, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ.5 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει *****, κατά τα προβλεπόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του παραβόλου ποσού εξακοσίων (600) ευρώ.

Αριθμός απόφασης: 1576/2020

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 13 Νοεμβρίου 2020 και εκδόθηκε στις 3 Δεκεμβρίου 2020 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος
ΕΙΡΗΝΗ ΑΨΟΚΑΡΔΟΥ**

**Ο Γραμματέας
ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΔΕΜΙΡΤΖΗΟΓΛΟΥ**