

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**6<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 3 Δεκεμβρίου 2021 με την εξής σύνθεση:  
Ειρήνη Αποκάρδου Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα Εισηγήτρια και Χρυσάνθη Ζαράρη (δυνάμει της υπ' αριθμ. 167/2021 Πράξης της Προέδρου ΑΕΠΠ)  
Μέλη.

Για να εξετάσει την από 25.10.2021 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 2007/26.10.2021 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στ... ..., ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της υπ' αριθμ. 476/11.10.2021 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής περί έγκρισης του από 29.09.2021 Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού αναφορικά με τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών (εφεξής η «προσβαλλόμενη») και

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «....» (εφεξής ο «παρεμβαίνων»), που εδρεύει στ.. ..., οδός ..., αριθμ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το σκέλος που ως προς το είδος με α/α 1 του διαγωνισμού κρίνεται αποδεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος.

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων επιδιώκει την απόρριψη της προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαργαρίτα Κανάβα

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

## Αριθμός απόφασης: 1829/2021

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 2.822,59 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 25.10.2021 πληρωμή στην ALPHA BANK και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης) το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη του είδους με α/α 1 (Σετ Ηλεκτροκίνητης Κλίνης Νοσηλείας με Κομοδίνο με Ενσωματωμένη Τραπεζοτουαλέτα) της σύμβασης σχετικά με το οποίο ασκείται η προδικαστική προσφυγή, ήτοι 564.516,13 ευρώ, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αριθμ. ... Διακήρυξη προκήρυξε δημόσιο ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό με αντικείμενο «Προμήθεια Ηλεκτρομηχανολογικού και Ιατροτεχνολογικού Εξοπλισμού για το Γενικό Νοσοκομείο ...», με κριτήριο κατακύρωσης της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής, συνολικού προϋπολογισμού 780.000 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Ο διαγωνισμός υποδιαιρείται σε δυο είδη, οι δε προσφορές μπορούν να υποβληθούν για ένα ή και τα δυο είδη.

3. Επειδή η προκήρυξη της ως άνω σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 26.02.2021 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, το δε πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 19.07.2021 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό ....

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

5. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 25.10.2021 στον ηλεκτρονικό τόπο για του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού

## Αριθμός απόφασης: 1829/2021

τόπου του διαγωνισμού στις 14.10.2021, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα 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 στις 25.10.2021 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής, δια μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προς όλους τους ενδιαφερόμενους σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

7. Επειδή με την υπ' αριθμ. 2679/2021 Πράξη της Προέδρου του 6<sup>ου</sup> Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

8. Επειδή ο παρεμβαίνων κατέθεσε στις 4.11.2021, ήτοι εμπροθέσμως, μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, την με αριθμό ΓΑΚ ΠΑΡ 6652/2021 παρέμβασή του, για την οποία θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώως έννομο συμφέρον καθώς η προσφορά του για το είδος με α/α 1 του διαγωνισμού έχει κριθεί αποδεκτή και ως εκ τούτου, επιδιώκει τη διατήρηση της προσβαλλόμενης.

9. Επειδή η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΑΕΠΠ μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 8.11.2021 τις απόψεις της επί της προσφυγής, οι οποίες κοινοποιήθηκαν στον προσφεύγοντα αυθημερόν.

10. Επειδή ο προσφεύγων στις 17.11.2021, ήτοι εκπροθέσμως σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, ως ισχύει με την τροποποίηση του με το ν. 4782/2021, υπέβαλε μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού υπόμνημα επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, το οποίο δεν λαμβάνεται υπόψη από το Κλιμάκιο.

10. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6<sup>ου</sup> Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

## Αριθμός απόφασης: 1829/2021

11. Επειδή στο υπό κρίση διαγωνισμό για το είδος με α/α 1 έλαβαν μέρος τέσσερις οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων ο προσφεύγων και ο παρεμβαίνων, οι οποίοι υπέβαλαν τις με αριθμό συστήματος ... και ... προσφορές τους αντίστοιχα. Σύμφωνα με το από 29.09.2021 Πρακτικό, η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε την αποδοχή των προσφορών τριων συμμετεχόντων, οι οποίες έλαβαν την κάτωθι βαθμολογία:

Προσφεύγων 121,24

Παρεμβαίνων 121

«...» 110,65.

Με την προσβαλλόμενη εγκρίθηκε, μεταξύ άλλων, το εν λόγω Πρακτικό.

12. Επειδή ο προσφεύγων, ως προσφέρων του εν θέματι διαγωνισμού του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενος, ως προς το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς του παρεμβαίνοντος ερειδόμενο στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

13. Επειδή ο προσφεύγων ισχυρίζεται τα ακόλουθα : **« ...Στην προκειμένη περίπτωση, προς πλήρωση της άνω προδιαγραφής - απαράβατου όρου της διακήρυξης, η ... έχει υποβάλει λίστα ανταλλακτικών, στο τέλος του οποίου διαλαμβάνεται η ακόλουθη σημείωση με αστερίσκο: «...\*Η εταιρεία μας στα πλαίσια της προληπτικής συντήρησης που πραγματοποιεί στις κλίνες, αντικαθιστά δωρεάν χωρίς επιπρόσθετο κόστος για το νοσοκομείο την μπαταρία σε περίπτωση που διαπιστωθεί ότι δεν πληροί τις απαραίτητες προδιαγραφές για την ορθή και ασφαλή χρήση της κλίνης. Ως εκ τούτου η μπαταρία δεν θεωρείται ως ανταλλακτικό...».**

Αρχικά, επισημαίνουμε το προφανές, ήτοι ότι η μπαταρία της ηλεκτροκίνητης κλίνης είναι ανταλλακτικό (ή έστω αναλώσιμο). Ως εκ τούτου, η αντίληψη της ανταγωνίστριας εταιρίας περί τούτου είναι περιττή (και πάντως αβάσιμη).

## Αριθμός απόφασης: 1829/2021

Συνεπώς, το γεγονός ότι η Ψηλιάκος δεν έχει συμπεριλάβει στον κατάλογο ανταλλακτικών και αναλωσίμων που κατέθεσε (χωρίς τιμές στην τεχνική προσφορά και με τιμές στην οικονομική προσφορά) την τιμή της μπαταρίας, συνιστά παραβίαση απαράβατου όρου της διακήρυξης και καθιστά την προσφορά της μη αποδεκτή.

Η διαλαμβανόμενη υποσημείωση δεν αναιρεί τα ανωτέρω, καθώς η φερόμενη ως δωρεάν αντικατάσταση της μπαταρίας κατά την προληπτική συντήρηση της κλίνης αφορά αποκλειστικά και μόνον το χρόνο της εγγύησης (6 έτη - βλ. Τεχνική προσφορά ΓΕΝΙΚΑ - 16) και δεν καλύπτει χρονικά την απαίτηση για ανταλλακτικά και αναλώσιμα για 10 έτη. Με άλλα λόγια, σε περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή αποφασίσει (απολύτως εύλογα) να μην προχωρήσει στη σύναψη σύμβασης συντήρησης με την Ψηλιάκος μετά το πέρας του χρόνου εγγύησης (εξαετίας), τότε δεν θα γνωρίζει την τιμή του εν λόγω κρίσιμου ανταλλακτικού που θα απαιτηθεί για τα επόμενα 4 χρόνια, δηλ. μέχρι τη συμπλήρωση των 10 ετών, όπως με σαφήνεια και ρητά ζητείται από τη διακήρυξη.

Τα προδιαλαμβανόμενα, άλλωστε, έχουν συναφώς αποτελέσει αντικείμενο εξέτασης από την ΑΕΠΠ επ' αφορμή άλλης διαγωνιστικής διαδικασίας, όπου κρίθηκαν τα ακόλουθα (βλ. ΑΕΠΠ 1063/2021, σκ.14): «... Η προσφεύγουσα κατέθεσε με την προσφορά της το αρχείο «22. ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΩΝ ΧΩΡΙΣ ΤΙΜΕΣ», χωρίς όμως να συμπεριλάβει την μπαταρία ως διαθέσιμο ανταλλακτικό ως όφειλε. Ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι η μπαταρία της προσφερθείσας ηλεκτροκίνητης κλίνης είναι αναπόσπαστο κομμάτι της και όχι ανταλλακτικό δεν κρίνεται βάσιμος αφενός καθώς η μπαταρία ' αποσπάται, αλλάζεται σε περίπτωση φθοράς της, κάτι άλλωστε που η ίδια η εταιρία ... δηλώνει μεταξύ άλλων και στην προσφυγή της «...Σύμφωνα με τα ανωτέρω, η Εταιρία μας στο πλαίσιο της προληπτικής συντήρησης να αντικαθιστά δωρεάν (και χωρίς επιπρόσθετο κόστος για το Νοσοκομείο) την μπαταρία των κλινών, σε περίπτωση που διαπιστωθεί ότι, λόγω της χρήσης ή/ και ενδεχόμενης συμπλήρωσης του χρόνου ζωής της, δεν θα μπορεί να εξασφαλίσει τις επιθυμητές ιδιότητες/ επιδόσεις», αφετέρου όλα τα ανταλλακτικά που αναφέρονται στην λίστα που

## Αριθμός απόφασης: 1829/2021

η ίδια η προσφεύγουσα δήλωσε στο αρχείο «22. ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΩΝ ΧΩΡΙΣ ΤΙΜΕΣ» π.χ. το χειριστήριο, τα κιγκλιδώματα, μοτέρ, οι τροχοί, κ.λπ., όλα μπορούν να θεωρηθούν ως αναπόσπαστο κομμάτι της κλίνης, **αλλά** τα συμπεριέλαβε στον ΚΑΤΑΛΟΓΟ ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΩΝ ΧΩΡΙΣ ΤΙΜΕΣ. Με τον ισχυρισμό της η προσφεύγουσα εταιρία ότι αναλαμβάνει τη δέσμευση να αντικαθιστά δωρεάν το συγκεκριμένο εξάρτημα, εκ των υστέρων επιδιώκει να θεραπεύσει την πλημμέλεια της κατατιθέμενης προσφοράς της στην οποία πουθενά δεν αναφέρει την μπαταρία ως διαθέσιμο ανταλλακτικό στο κατατιθέμενο αρχείο «22. ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΩΝ ΧΩΡΙΣ ΤΙΜΕΣ» της προσφοράς της, ενώ ούτε έχει καταθέσει ουδεμία υπεύθυνη δήλωση ότι το συγκεκριμένο εξάρτημα θα διατίθεται από αυτήν δωρεάν. Συνεπώς βάσει όλων των παραπάνω, ορθώς η προσφορά της εταιρίας ... κρίθηκε απορριπτή σύμφωνα με το υπ' αριθμό 2/02.03.2021 πρακτικό αξιολόγησης και ως εκ τούτου απορριπτός ως αβάσιμος κρίνεται ο πρώτος λόγος προσφυγής και δεκτός ως βάσιμος ο σχετικός λόγος παρέμβασης...».

14. Επειδή η αναθέτουσα αρχή αναφέρει στις απόψεις τα ακόλουθα : «...Η προσφέρουσα εταιρεία στο πλαίσιο της τεχνικής της προσφοράς κατέθεσε το έγγραφο Α/Α 31 ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΚΑΛΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ-ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΥΠ. & ΕΠΑΡΚΕΙΑΣ ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΩΝ, όπου δηλώνεται ότι:

Α. Ως κατασκευαστές των προσφερόμενων ειδών, βεβαιώνουμε ότι προσφέρουμε εγγύηση καλής λειτουργίας (πλήρη συντήρηση κι επισκευή) για έξι (6) έτη ΚΑΙ Β. Μετά τη λήξη του ως άνω χρόνου εγγύησης καλής λειτουργίας, για τα είδη με Α.Α.1 ΣΕΤ ΗΛΕΚΤΡΟΚΙΝΗΤΗΣ ΚΛΙΝΗΣ ΝΟΣΗΛΕΙΑΣ ΜΕ ΚΟΜΟΔΙΝΟ ΜΕ ΕΝΣΩΜΑΤΩΜΕΝΗ ΤΡΑΠΕΖΟΤΟΥΑΛΕΤΑ υποχρεωνόμαστε, εφόσον το επιθυμεί η αναθέτουσα αρχή, να αναλάβουμε τη συντήρηση και την επισκευή των μηχανημάτων μέχρι τη συμπλήρωση δέκα (10) ετών από την οριστική παραλαβή σε κατάσταση λειτουργίας έναντι ιδιαίτερης ετήσιας αμοιβής, την οποία έχουμε καθορίσει στην αρχική οικονομική μας προσφορά και με την σύμφωνη έγγραφη δήλωση-εγγύηση του κατασκευαστικού μας οίκου.

III. Η προσφέρουσα εταιρεία στο πλαίσιο της τεχνικής της προσφοράς κατέθεσε το έγγραφο A/A 39 ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΩΝ ΧΩΡΙΣ ΤΙΜΕΣ, όπου δηλώνεται ότι: Η εταιρεία μας στα πλαίσια της προληπτικής συντήρησης που πραγματοποιεί στις κλίνες, αντικαθιστά δωρεάν χωρίς επιπρόσθετο κόστος για το νοσοκομείο την μπαταρία σε περίπτωση που διαπιστωθεί ότι δεν πληροί τις απαραίτητες προδιαγραφές για την ορθή και ασφαλή χρήση της κλίνης. Ως εκ τούτου η μπαταρία δεν θεωρείται ως ανταλλακτικό. Λαμβάνοντας υπόψη τα ανωτέρω, στην εν θέματι διακήρυξη αναφέρεται ότι η προληπτική συντήρηση αφορά τόσο το στάδιο της εγγύησης καλής λειτουργίας των νέων μηχανημάτων, όσο και το στάδιο της συντήρησης και επισκευής των μηχανημάτων μέχρι τη συμπλήρωση δέκα (10) ετών (εφόσον το επιθυμεί η Αναθέτουσα Αρχή) με την υπογραφή του σχετικού συμβολαίου συντήρησης. Σε συνέχεια των ανωτέρω προκύπτει ότι η προσφέρουσα εταιρεία με την δήλωσή της για προληπτική συντήρηση και τη δωρεάν αντικατάσταση των μπαταριών, αναφερόταν στο σύνολο των σταδίων συντήρησης, τόσο της εγγύησης καλής λειτουργίας όσο και της συντήρησης και επισκευής των μηχανημάτων μέχρι τη συμπλήρωση δέκα (10) ετών, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Παράρτημα I-Ειδικόί όροι.

Επιπλέον, οι κατάλογοι ανταλλακτικών και αναλωσίμων (εφόσον χρειάζεται για την χρήση του μηχανήματος) με τιμές θα κατατεθούν στον φάκελο οικονομικής προσφοράς όπως ορίζεται στο Παράρτημα I- Μέρος Β΄ – Ειδικόί Όροι και συγκεκριμένα στην παράγραφο E.3 Ανταλλακτικά – Αναλώσιμα– Service. Οι εν λόγω κατάλογοι με τιμές αφορούν το επόμενο στάδιο της διαδικασίας αξιολόγησης των προσφορών (Οικονομική Αξιολόγηση) και θα αξιολογηθούν από την επιτροπή του διαγωνισμού τη δεδομένη χρονική στιγμή».

15. Επειδή ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται τα ακόλουθα : «... όπως δέχεται και η ίδια η προσφεύγουσα, με το αρχείο της προσφοράς μας με τίτλο «39. ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΩΝ ΧΩΡΙΣ ΤΙΜΕΣ\_signed.pdf», δηλώσαμε ρητώς ότι «η εταιρεία μας στα πλαίσια της προληπτικής συντήρησης που πραγματοποιεί στις κλίνες, αντικαθιστά δωρεάν χωρίς επιπρόσθετο κόστος για το νοσοκομείο την μπαταρία σε περίπτωση που διαπιστωθεί ότι δεν πληροί τις απαραίτητες προδιαγραφές για την ορθή και ασφαλή χρήση της

## Αριθμός απόφασης: 1829/2021

κλίνης. Ως εκ τούτου η μπαταρία δεν θεωρείται ως ανταλλακτικό». Σύμφωνα με τα ανωτέρω, η Εταιρία μας στο πλαίσιο της προληπτικής συντήρησης που δεσμεύεται να πραγματοποιεί στις προσφερόμενες κλίνες νοσηλείας, αναλαμβάνει την υποχρέωση να αντικαθιστά δωρεάν (και χωρίς επιπρόσθετο κόστος για το Νοσοκομείο) την μπαταρία των κλινών, σε περίπτωση που διαπιστωθεί ότι, λόγω της χρήσης ή/ και ενδεχόμενης συμπλήρωσης του χρόνου ζωής της, δεν θα μπορεί να εξασφαλίσει τις επιθυμητές ιδιότητες/επιδόσεις, για την προβλεπόμενη από τη σύμβαση χρήση των κλινών. Ο εκτιμώμενος μέσος χρόνος ζωής της προσφερόμενης μπαταρίας, μπορεί να ποικίλει ανάλογα με τη χρήση της (και ασφαλώς επιμηκύνεται, υπό συνθήκες ομαλής λειτουργίας της κλίνης), καθώς η μπαταρία λειτουργεί ως επικουρικό σύστημα παροχής ενέργειας στις περιπτώσεις που δεν υπάρχει τροφοδοσία από το δίκτυο σταθερής τάσης και φορτίζεται – επαναφορτίζεται όποτε και εφόσον χρειαστεί.

Κατά τη ρητή δήλωση της προσφοράς μας, ο κατάλογος ανταλλακτικών (χωρίς τιμές) αφορά τα αναφερόμενα σ' αυτόν είδη (επομένως και τη μπαταρία, η οποία προσφέρεται χωρίς επιβάρυνση του Νοσοκομείου), για χρονικό διάστημα 10 ετών, χωρίς ουδόλως η αναφορά μας για τη αντικατάσταση της μπαταρίας στα πλαίσια της προληπτικής συντήρησης των κλινών, να περιορίζεται χρονικά στο δηλωθέντα χρόνο εγγύησης, όπως εσφαλμένα υπολαμβάνει ή, άλλως, παραπλανητικά ισχυρίζεται η εταιρία ....

Ειδικότερα, είναι απολύτως αυθαίρετος και εσφαλμένος ο ισχυρισμός της εταιρίας «...» περί του ότι η προσφερόμενη εκ μέρους μας δωρεάν αντικατάσταση της μπαταρίας αφορά αποκλειστικά και μόνο το χρονικό διάστημα της παρεχόμενης εκ μέρους μας εγγύησης λειτουργίας των προσφερομένων κλινών, ήτοι την εξαετία. Τούτο, διότι όπως προαναφέρθηκε, η αναφορά της Εταιρίας μας στην αντικατάσταση της μπαταρίας των προσφερομένων κλινών περιέχεται στη λίστα των προτεινόμενων ανταλλακτικών αυτών για χρονικό διάστημα δεκαετίας, και επομένως και η σχετική δέσμευση της Εταιρίας μας ως προς την δωρεάν αντικατάσταση της μπαταρίας εκτείνεται χρονικά επίσης για μία δεκαετία.

## Αριθμός απόφασης: 1829/2021

Όσον αφορά, εξάλλου, την από μέρους μας αναφορά με το ίδιο ως άνω έγγραφο της τεχνικής μας προσφοράς, στην προληπτική συντήρηση των προσφερομένων κλινών, η αναφορά μας αυτή δεν σημαίνει ασφαλώς ότι εξαιρείται το χρονικό διάστημα μετά τη λήξη της εξαετούς εγγύησης (διότι η δέσμευσή μας για την αντικατάσταση της μπαταρίας ουδόλως συσχετίζεται με τη διάρκεια της εγγύησης), αλλά ότι η Εταιρία μας, υπό οιαδήποτε μορφή συνεργασίας, άμεσης ή έμμεσης, με το Νοσοκομείο, είτε δηλαδή παρέχοντας η ίδια τεχνική υποστήριξη και μετά την εξαετία, εφόσον το επιθυμεί το Νοσοκομείο, είτε υποστηρίζοντας με εξαρτήματα, αναλώσιμα κ.λπ. τις εργασίες συντήρησης από τους τεχνικούς του Νοσοκομείου ή και τρί-τους, θα προσφέρει τη μπαταρία για χρονικό διάστημα δέκα ετών, χωρίς επιβάρυνση κόστους για το Νοσοκομείο.

Εξάλλου, η αναφορά της εταιρίας ... στην υπ' αριθ. 1063/2021 απόφαση της ΑΕΠΠ είναι απολύτως απρόσφορη, διότι αφορά διαγωνισμό με ανόμοια πραγματικά δεδομένα, στον οποίο είχε υποβληθεί από μέρους μας ουσιωδώς διαφορετική προσφορά, κατά το μέρος που ενδιαφέρει εν προκειμένω».

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

17. Επειδή, το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών [...] 2. Τα έγγραφα της σύμβασης...περιέχουν ιδίως : [...] 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, [...] ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από

## Αριθμός απόφασης: 1829/2021

τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς, κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα, όπως δηλώσεις και δικαιολογητικά[...].».

18. Επειδή το άρθρο 54 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : « 1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περίπτωση 1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α' παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών. Τα χαρακτηριστικά αυτά μπορεί επίσης να αναφέρονται στη συγκεκριμένη διαδικασία ή μέθοδο παραγωγής ή παροχής των ζητούμενων έργων, αγαθών ή υπηρεσιών ή σε ειδική διαδικασία άλλου σταδίου του κύκλου ζωής τους, ακόμη και αν οι παράγοντες αυτοί δεν αποτελούν μέρος της υλικής τους υπόστασης, υπό την προϋπόθεση ότι συνδέονται με το αντικείμενο της σύμβασης και είναι ανάλογα με την αξία και τους σκοπούς της. 2. Οι τεχνικές προδιαγραφές εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων στη διαδικασία σύναψης σύμβασης και δεν έχουν ως αποτέλεσμα τη δημιουργία αδικαιολόγητων εμποδίων στο άνοιγμα των δημόσιων συμβάσεων στον ανταγωνισμό. 3. Οι τεχνικές προδιαγραφές διατυπώνονται με έναν από τους κατωτέρω τρόπους: α) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, συμπεριλαμβανομένων των περιβαλλοντικών χαρακτηριστικών, υπό την προϋπόθεση ότι οι παράμετροι είναι επαρκώς προσδιορισμένες ώστε να επιτρέπουν στους προσφέροντες να προσδιορίζουν το αντικείμενο της σύμβασης και στις αναθέτουσες αρχές να αναθέτουν τη σύμβαση, β) με παραπομπή σε τεχνικές προδιαγραφές και, με σειρά προτεραιότητας, σε εθνικά πρότυπα που αποτελούν μεταφορά ευρωπαϊκών πρότυπων, σε ευρωπαϊκές τεχνικές εγκρίσεις, σε κοινές τεχνικές προδιαγραφές, σε διεθνή πρότυπα, σε άλλα τεχνικά συστήματα αναφοράς που έχουν θεσπιστεί από ευρωπαϊκούς οργανισμούς τυποποίησης ή -όταν αυτά δεν υπάρχουν- σε εθνικά πρότυπα, σε εθνικές τεχνικές εγκρίσεις ή σε εθνικές τεχνικές προδιαγραφές στον τομέα του σχεδιασμού, του υπολογισμού και της εκτέλεσης των έργων και της χρησιμοποίησης των αγαθών, κάθε παραπομπή συνοδεύεται από τον όρο ή «ισοδύναμο», γ) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις κατά τα οριζόμενα στην περίπτωση α', με παραπομπή, ως τεκμήριο συμβατότητας προς τις εν λόγω επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις,

## Αριθμός απόφασης: 1829/2021

στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β', δ) με παραπομπή στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β' για ορισμένα χαρακτηριστικά και με παραπομπή στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις που αναφέρονται στην περίπτωση α' για ορισμένα άλλα χαρακτηριστικά [...]

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

20. Επειδή το άρθρο 94 του ν. 4412/2016 ορίζει 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».

21. Επειδή στους όρους της διακήρυξης προβλέπεται 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 στο Παράρτημα Ι της παρούσας, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρ. 94 παρ. 4 του Ν.4412/2016 περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα.[...]

### 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών

## Αριθμός απόφασης: 1829/2021

Σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρ. 91 του Ν.4412/2016 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 [...] 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), [...] 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, [...] θ) 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.[...]

### 6.4 Εγγυημένη λειτουργία προμήθειας (άρ. 215 του Ν.4412/2016)

Ο ανάδοχος υποχρεούται να εγγυηθεί την καλή λειτουργία των υπό προμήθεια ειδών από την οριστική παραλαβή τους και για την χρονική περίοδο που έχει δηλώσει στην τεχνική του προσφορά, σύμφωνα με τους Ειδικούς Όρους του Παραρτήματος Ι της παρούσας διακήρυξης και τις ισχύουσες διατάξεις. Η δέσμευση αυτή θα γίνεται με κατάθεση σχετικής έγγραφης βεβαίωσης, η οποία θα αναφέρεται κατά τρόπο σαφή στα προσφερόμενα είδη. Η προσφερόμενη εγγύηση καλής λειτουργίας θα δίνεται σε ακέραιο αριθμό ετών. Κατά την περίοδο της εγγυημένης λειτουργίας, ο ανάδοχος ευθύνεται για την καλή λειτουργία του αντικείμενου της προμήθειας Επίσης, οφείλει κατά το χρόνο της εγγυημένης λειτουργίας να προβαίνει στην προβλεπόμενη συντήρηση και να αποκαταστήσει οποιαδήποτε βλάβη με τρόπο και σε χρόνο που περιγράφεται στις τεχνικές προδιαγραφές και στα λοιπά τεύχη της σύμβασης. [...] Στην παρεχόμενη εγγύηση περιλαμβάνεται και η υποχρέωση του προμηθευτή για προληπτικό έλεγχο συντήρησης, σε τακτά χρονικά διαστήματα, ώστε το μηχάνημα να διατηρείται σε κατάσταση ετοιμότητας. Η συχνότητα των προληπτικών ελέγχων πρέπει να καθορίζεται στην προσφορά και να είναι σύμφωνη με τις οδηγίες και προδιαγραφές του κατασκευαστικού οίκου.[...]

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού Αντικειμένου της Σύμβασης (Τεχνικές Προδιαγραφές και Ειδικοί Όροι) Μέρος Α΄ – Τεχνικές Προδιαγραφές  
I.1 Τεχνικές Προδιαγραφές για την προμήθεια Σετ ηλεκτροκίνητης κλίνης νοσηλείας με κομοδίνο με ενσωματωμένη τραπεζοτουαλέτα (CPV ...)

Μέρος Β΄ - Ειδικοί Όροι

[...] Γ. Όροι εγγυήσεων –Συντήρηση

για το είδος του Πίνακα της Ενότητας 1.3 της παρούσας διακήρυξης με Α.Α.1 “ΣΕΤ ΗΛΕΚΤΡΟΚΙΝΗΤΗΣ ΚΛΙΝΗΣ ΝΟΣΗΛΕΙΑΣ ΜΕ ΚΟΜΟΔΙΝΟ ΜΕ ΕΝΣΩΜΑΤΩΜΕΝΗ ΤΡΑΠΕΖΟΤΟΥΑΛΕΤΑ” για τρία (3) τουλάχιστον χρόνια από την οριστική παραλαβή του (περίοδος εγγύησης καλής λειτουργίας) κατά τους όρους της διακήρυξης και τις ισχύουσες διατάξεις, ως και την εξασφάλιση διάθεσης ανταλλακτικών για δέκα τουλάχιστον (10) συνολικά έτη από την οριστική παραλαβή του, με έγγραφη επιβεβαίωση του κατασκευαστικού οίκου. Σε περίπτωση προσφοράς της εγγύησης καλής λειτουργίας πέραν των τριών ετών, η σχετική πέραν των τριών ετών επιβεβαίωση θα γίνεται με έγγραφη βεβαίωση του κατασκευαστικού οίκου και οπωσδήποτε με ειδική αναφορά για τον αντίστοιχο διαγωνισμό ή την επανάληψη του. Κατά τη διάρκεια της εγγύησης το ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟ δεν θα ευθύνεται για καμία βλάβη του νέου μηχανήματος προερχόμενη από τη συνήθη και ορθή χρήση του και δεν θα επιβαρύνεται με κανένα ποσό για τα εργατικά και τα ανταλλακτικά, εκτός των αναλωσίμων που ο προσφέρων έχει δηλώσει ότι εξαιρούνται. Στην πλήρη εγγύηση περιλαμβάνεται υποχρέωση του διαγωνιζόμενου και για προληπτικό έλεγχο συντήρησης, σύμφωνα με τις οδηγίες του Κατασκευαστικού Οίκου, ώστε το μηχάνημα να είναι πάντα σε κατάσταση ετοιμότητας.

[...]Μετά τη λήξη του ως άνω χρόνου εγγύησης καλής λειτουργίας, για όλα τα είδη, ο ανάδοχος υποχρεώνεται, εφόσον το επιθυμεί η Αναθέτουσα Αρχή, να αναλάβει τη συντήρηση και την επισκευή των μηχανημάτων μέχρι τη συμπλήρωση δέκα (10) ετών από την οριστική παραλαβή σε κατάσταση από λειτουργίας έναντι ιδιαίτερης ετήσιας αμοιβής, την οποία θα έχει οπωσδήποτε καθορίσει στην αρχική οικονομική του προσφορά και με την σύμφωνη έγγραφη δήλωση-εγγύηση του κατασκευαστικού οίκου, η οποία θα κατατεθεί

## Αριθμός απόφασης: 1829/2021

μαζί με την προσφορά και θα αναφέρεται στη συγκεκριμένη Διακήρυξη ως και στο υφιστάμενο τεχνικό δυναμικό στην χώρα μας για service κλπ

[...]Ε. Ανταλλακτικά – Αναλώσιμα – Service:

1. Όλα τα ανταλλακτικά, περιέχονται οπωσδήποτε, με ποινή αποκλεισμού, μαζί με τα πάσης φύσεως υλικά και εργατικά στην προσφερόμενη ετήσια τιμή πλήρους συντήρησης – επισκευής του νέου μηχανήματος.

2. Ο προσφέρων υποχρεούται να εξασφαλίσει την ύπαρξη αμεταχείριστων ανταλλακτικών και τη διάθεση αυτών, ως και των αντίστοιχων κατάλληλων υλικών, για την πλήρη λειτουργία και απόδοση του νέου μηχανήματος επί δέκα (10) τουλάχιστον συνολικά έτη. Η ανάλογη δέσμευση θα γίνεται με κατάθεση σχετικής έγγραφης βεβαίωσης των κατασκευαστικών οίκων στον επί μέρους φάκελο τεχνικής προσφοράς, για την αξιολόγηση της προσφοράς, δεδομένου ότι κρίνεται ως ουσιώδης απαίτηση της διακήρυξης για την ομαλή, απρόσκοπτη και μακρόχρονη λειτουργία του νέου μηχανήματος.

Στον επί μέρους φάκελο τεχνικής προσφοράς πέρα από την βασική σύνθεση του προσφερόμενου μηχανήματος θα περιλαμβάνονται οπωσδήποτε σε λίστα όλα τα απαραίτητα υλικά για την λειτουργία, συντήρηση και επισκευή του νέου μηχανήματος.

1. Στην προαναφερόμενη λίστα θα υπάρχει σαφής διαχωρισμός των ανταλλακτικών, το κόστος των οποίων θα συμπεριλαμβάνεται οπωσδήποτε, με ποινή αποκλεισμού, μαζί με τα πάσης φύσεως υλικά και εργατικά στην προσφερόμενη ετήσια τιμή πλήρους συντήρησης – επισκευής του νέου μηχανήματος (ως Ε.1. ανωτέρω), και των λοιπών αναλωσίμων. Στην προαναφερόμενη λίστα να δηλώνονται υποχρεωτικά και οι τιμές των προαναφερόμενων υλικών (ανταλλακτικών και αναλωσίμων). Θα κατατεθεί στο φάκελο τεχνικής προσφοράς, κατάλογος ανταλλακτικών και κατάλογος αναλωσίμων (εφόσον χρειάζεται για την χρήση του μηχανήματος) χωρίς τιμές και οι αντίστοιχοι κατάλογοι με τιμές θα κατατεθούν στον φάκελο οικονομικής προσφοράς. Οι τιμές των ανταλλακτικών για την επόμενη δεκαετία θα είναι αυτές του επίσημου τιμοκαταλόγου της εκάστοτε κατασκευάστριας εταιρίας κάθε στιγμή.[...].».

## Αριθμός απόφασης: 1829/2021

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

23. 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 επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 27). Περαιτέρω επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

24. 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, ΣΤΕ 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της

## Αριθμός απόφασης: 1829/2021

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 διακήρυξης, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

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

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

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

28. Επειδή στον όρο 2.4.3.2 της διακήρυξης προβλέπεται ότι η τεχνική προσφορά πρέπει να περιλαμβάνει όλα τα έγγραφα με τα οποία αποδεικνύεται η πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης. Στο δε Παράρτημα Ι της διακήρυξης τίθεται ρητώς ως

## Αριθμός απόφασης: 1829/2021

υποχρέωση του διαγωνιζόμενου αφενός μεν να παρέχει τουλάχιστον τριετή εγγύηση καλής λειτουργίας από την οριστική παραλαβή αφετέρου να εξασφαλίσει διάθεση ανταλλακτικών για δέκα τουλάχιστον συνολικά έτη από την οριστική παραλαβή. Επίσης, σύμφωνα με το Παράρτημα Ι της διακήρυξης, στην εγγύηση περιλαμβάνεται και η υποχρέωση του διαγωνιζόμενου για προληπτικό έλεγχο συντήρησης, ως άλλωστε σαφώς τούτο αναφέρεται και στον όρο 6.4. της διακήρυξης. Περαιτέρω, στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης προβλέπεται ότι με την τεχνική προσφορά θα πρέπει να προσκομιστεί κατάλογος ανταλλακτικών χωρίς τιμές, το κόστος των οποίων συμπεριλαμβάνεται στην προσφερόμενη τιμή συντήρησης-επισκευής. Επομένως, εκ των προαναφερθέντων όρων της διακήρυξης σαφώς προκύπτει ότι η ελάχιστη απαιτούμενη εγγύηση καλής λειτουργίας περιλαμβάνει την προληπτική συντήρηση του μηχανήματος και τη διάθεση ανταλλακτικών για τρία έτη. Επιπροσθέτως, στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης τίθεται ως έτερη, διακριτή υποχρέωση του διαγωνιζόμενου να αναλάβει μετά τη λήξη της τριετούς εγγύησης καλής λειτουργίας και εφόσον το επιθυμεί η αναθέτουσα αρχή, τη συντήρηση και επισκευή των μηχανημάτων μέχρι τη συμπλήρωση δέκα ετών από την οριστική παραλαβή. Ως εκ τούτου, βάσει των εκτεθέντων υπό σκέψεις 22-27, σε περίπτωση που εκ των εγγράφων της τεχνικής προσφοράς διαγωνιζόμενου δεν αποδεικνύεται η πλήρωση των ως άνω προδιαγραφών συντρέχει λόγος αποκλεισμού του.

29. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο παρεμβαίνων προσκόμισε με την τεχνική του προσφορά αρχείο υπό τίτλο «ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΩΝ ΧΩΡΙΣ ΤΙΜΕΣ» στο οποίο παρατίθενται τα ανταλλακτικά το κόστος των οποίων συμπεριλαμβάνεται στην προσφερόμενη τιμή και στα οποία δεν αναφέρεται η μπαταρία αλλά τίθεται η υποσημείωση *«Η εταιρεία μας στα πλαίσια της προληπτικής συντήρησης που πραγματοποιεί στις κλίνες, αντικαθιστά δωρεάν χωρίς επιπρόσθετο κόστος για το νοσοκομείο την μπαταρία σε περίπτωση που διαπιστωθεί ότι δεν πληροί τις απαραίτητες προδιαγραφές για την ορθή και ασφαλή χρήση της κλίνης. Ως εκ τούτου η μπαταρία δεν θεωρείται ως ανταλλακτικό»*. Καταρχάς, ως βασίμως αναφέρει ο προσφεύγων, ανεξαρτήτως της δωρεάν ή μη παροχής της από

## Αριθμός απόφασης: 1829/2021

τον παρεμβαίνοντα, η μπαταρία αποτελεί ανταλλακτικό και θα έπρεπε να συμπεριλαμβάνεται ρητώς στο κατάλογο ανταλλακτικών. Ακόμη όμως και αν ήθελε θεωρηθεί ότι η μπαταρία περιλαμβάνεται στον κατάλογο δια της αναφοράς της στην υποσημείωση, από το ως άνω έγγραφο ουδόλως προκύπτει ότι η αντικατάστασή της αφορά χρονικό διάστημα δέκα ετών ως απαιτείται εκ της διακήρυξης, καθώς ρητώς δηλώνεται μόνον ότι η αντικατάσταση αφορά την προληπτική συντήρηση. Αβασίμως η αναθέτουσα αρχή προβάλλει ότι κατά τη διακήρυξη η έννοια της προληπτικής συντήρησης αφορά και την υποχρέωση συντήρησης για δέκα έτη, δοθέντος ότι ουδόλως τούτου προκύπτει εκ του όρου 6.4 και του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης, όπου η έννοια «προληπτική συντήρηση» αναφέρεται μόνον στην υποχρέωση παροχής τριετούς εγγύησης καλής λειτουργίας, η δε υποχρέωση παροχής συνολικά δεκαετούς συντήρησης αποτελεί έτερη, διακριτή απαίτηση. Αβασίμως ο παρεμβαίνων προβάλλει ότι ο κατάλογος ανταλλακτικών χωρίς τιμές αφορά το χρονικό διάστημα δέκα ετών διότι τούτο δεν δηλώνεται ρητώς στην προσφορά του, τουναντίον όπως προκύπτει από το υποβληθέν αρχείο υπό τίτλο «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ» η προσφερόμενη από τον παρεμβαίνοντα εγγύηση καλής λειτουργίας στην οποία περιλαμβάνεται ρητώς, ως αναφέρει, και η προληπτική συντήρηση αφορά περίοδο έξι ετών. Σημειωτέον ότι, κατά τους όρους του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης ο κατάλογος ανταλλακτικών χωρίς τιμές υποβάλλεται για τα ανταλλακτικά που περιλαμβάνονται στην προσφερόμενη τιμή συντήρησης (όρος Ε.1) και όχι για τα ανταλλακτικά ως προς τα οποία υπάρχει υποχρέωση διάθεσης για δέκα έτη (όρος Ε.2), το οποίο αποτελεί έτερη υποχρέωση. Περαιτέρω, ο εν λόγω ισχυρισμός προβάλλεται και αντιφατικώς καθώς ο παρεμβαίνων δηλώνει στην προσφορά του ότι η μπαταρία δεν είναι ανταλλακτικό και εξαιρείται από τον κατάλογο αφετέρου επικαλείται την συμπερίληψή της στον κατάλογο ώστε να καλύψει την απαίτηση για δεκαετή συντήρηση. Η δε το πρώτον με την παρέμβαση δήλωση του παρεμβαίνοντος ότι θα προσφέρει τη μπαταρία για χρονικό διάστημα δέκα ετών, χωρίς επιβάρυνση κόστους για το Νοσοκομείο υπό οιαδήποτε μορφή συνεργασίας, ουδόλως δύναται να θεραπεύσει την ως άνω πλημμέλεια της προσφοράς του. Αλυσιτελώς ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται

## **Αριθμός απόφασης: 1829/2021**

ότι ο εκτιμώμενος μέσος χρόνος ζωής της προσφερόμενης μπαταρίας, μπορεί να ποικίλει ανάλογα με τη χρήση της δοθέντος ότι δεν αναιρείται η μη πλήρωση της προδιαγραφής περί συντήρησης της μπαταρίας για δέκα έτη. Επομένως, βάσει των προεκτεθέντων, η αναθέτουσα αρχή όφειλε κατά δεσμία αρμοδιότητα να απορρίψει την προσφορά του παρεμβαίνοντος, ενόψει δε τούτου παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών λόγων της προσφυγής περί απόρριψης της προσφοράς του παρεμβαίνοντος.

30. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

31. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

32. Επειδή, η παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί.

33. Επειδή, ύστερα από τα εκτεθέντα στη σκέψη 33, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων (άρθρα 363 παρ.5 του ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 476/11.10.2021 απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό της παρούσας.

Ορίζει την επιστροφή στον προσφεύγοντα του παραβόλου ποσού 2.822,59 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 3 Δεκεμβρίου 2021 και εκδόθηκε στις 16 Δεκεμβρίου στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**  
**ΕΙΡΗΝΗ ΑΦΟΚΑΡΔΟΥ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**  
**ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ**