

Η

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

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 12 Μαρτίου 2018 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος Πρόεδρος-Εισηγητής, Σταυρούλα Κουρή και Αγγελική Πουλοπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 23.2.2018 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 192/26-2-2018 Προδικαστική Προσφυγή του Οικονομικού Φορέα με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «ΓΕΝΙΚΟ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟ ΝΕΑΣ ΙΩΝΙΑΣ ΚΩΝΣΤΑΝΤΟΠΟΥΛΕΙΟ», νομίμως εκπροσωπούμενης

Με την προδικαστική προσφυγή ο αιτών επιδιώκει την ακύρωση της της κοινοποιηθείσας σε αυτόν από 16-2-2018, από 14-02-2018 απόφασης της 2ης Συνεδρίασης, Θέμα Α13 ΔΣ της αναθέτουσας, για την Έγκριση Δικαιολογητικών Συμμετοχής και Τεχνικών Προσφορών του Ηλεκτρονικού Ανοικτού Δημόσιου Διαγωνισμού άνω των ορίων, για την προμήθεια «ΑΓΓΕΙΑΚΩΝ ΠΡΟΘΕΣΕΩΝ», καθ' ο μέρος έκρινε ως αποδεκτή στο είδος α/α 35 εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 1.000 ευρώ, την προσφορά του οικονομικού φορέα "...". Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Πρόεδρο-Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της Προσφυγής κατεβλήθη το κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο, αφού ο προσφεύγων επισύναψε στο έντυπο της παράβολο με στοιχεία 19211713095804230095 και ποσού ευρώ 600,00 ευρώ, όπως και αποδεικτικό περί πληρωμής του δια του από 22-

Αριθμός απόφασης: 194/2018

2-2018 εμβάσματος του προσφεύγοντος μέσω της τράπεζας EUROBANK, το δε παράβολο φέρει την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ».

2. Επειδή, η κατατεθείσα την 23-2-2018 Προσφυγή στρέφεται κατά εκτελεστής πράξεως και συγκεκριμένα της κοινοποιηθείσας στον προσφεύγοντα την 16-2-2018 Απόφασης της αναθέτουσας περί περάτωσης σταδίου τεχνικών προσφορών-δικαιολογητικών κατ' έγκριση του οικείου πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού, ο δε προσφεύγων ο οποίος έγινε δεκτός, ως επικαλείται στο ως άνω στάδιο όσον αφορά το μέρος της προσβαλλομένης κατά του οποίου ασκεί την παρούσα, ήτοι επί του τμήματος που αφορά το προϊόν με α/α 35 και με περιγραφή *«Συσκευή καθετήρα μπαλόνι, οδηγό σύρμα 0,035", με επικάλυψη sorbitol & polysorbate και φαρμάκου πακλιταξέλης με επιφανειακή συγκέντρωση 2 µg/mm². Η απελευθέρωση της πακλιταξέλης να ολοκληρώνεται μετά από 30 sec από την επαφή με το αγγείο. Να διατίθεται σε καθετήρες 75-100-130 cm. Να έχει επίσημη ένδειξη για περιφερειακά αγγεία φίστουλες»*, βάλλει ειδικότερα κατά της προσβαλλόμενης καθ' ο μέρος αυτή έκρινε ως αποδεκτή την τεχνική προσφορά-δικαιολογητικά του ως άνω έτερου διαγωνιζομένου επί του ιδίου τμήματος. Επισημαίνεται, ότι στη σελ. 16 της διακήρυξης αναφέρεται ότι *«Γίνονται δεκτές προσφορές ανά είδος του αντικειμένου του διαγωνισμού και για όλη την ποσότητα»*, εκ του οποίου συνάγεται ότι κάθε ένα από τα 40 επιμέρους είδη της διακήρυξης είναι δεκτικό αυτοτελούς προσφοράς και αυτοτελούς κατακύρωσης και συνεπώς, αφενός η διακήρυξη υποδιαιρείται κατ' άρ. 59 Ν. 4412/2016 σε δυνάμενα να ανατεθούν αυτοτελώς τμήματα, με κάθε είδος να συνιστά τέτοιο τμήμα, αφετέρου ότι η νομιμότητα της όποιας προσφοράς επί συγκεκριμένου τμήματος δεν επηρεάζει κατ' ανάγκη και τη νομιμότητά της ως προς τα τυχόν άλλα τμήματα-είδη της ίδιας προσφοράς. Ο προσφεύγων ειδικότερα ισχυρίζεται ότι η προσφορά του ως άνω έτερου διαγωνιζομένου ως προς το παραπάνω τμήμα του είδους με α/α 35 κρίθηκε ως αποδεκτή, παρότι κατά παράβαση των ως άνω τεχνικών προδιαγραφών, πρώτον, δεν διαθέτει 0,35" οδηγό σύρμα, δεύτερον, δεν διαθέτει επικάλυψη sorbitol & polysorbate, τρίτον, δεν διαθέτει καθετήρες 75-100-130 και τέταρτον, δεν έχει επίσημη ένδειξη για φίστουλες.

3. Επειδή, η Προσφυγή αφορά διαδικασία που διακηρύχθηκε με τη

Αριθμός απόφασης: 194/2018

Διακήρυξη 15/2017 του Ηλεκτρονικού Ανοικτού Δημόσιου Διαγωνισμού άνω των ορίων, για την προμήθεια «ΑΓΓΕΙΑΚΩΝ ΠΡΟΘΕΣΕΩΝ» (CPV: 33184200-5) για την κάλυψη των αναγκών του Γενικού Νοσοκομείου Ν. Ιωνίας Κωνσταντινοπούλειο- Πατησίων, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής, ετήσιας προϋπολογισθείσας δαπάνης 1.020.196,00€ πλέον ΦΠΑ 144.840,98€ και σύνολο μετά ΦΠΑ 1.165.036,98€, η οποία απεστάλη για δημοσίευση στην ΕΕΕΕ την 1-11-2017 και δημοσιεύτηκε στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α 46897 της 2-11-2017 και στο ΚΗΜΔΗΣ την 1-11-2017 με Μοναδικό ΑΔΑΜ 17PROC002176617 και εκτιμώμενη αξία τμήματος που αφορά η διακήρυξη (είδος α/α 35) 1.000,00 ευρώ άνευ ΦΠΑ. Επομένως, υπάγεται βάσει της κατά τα ως άνω (συνολικής) εκτιμώμενης αξίας της Διακήρυξης και δη του χρόνου αποστολής προς δημοσίευση στην ΕΕΕΕ, στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ως και την καθ' ύλην αρμοδιότητά της κατ' αρ. 345 παρ. 1 Ν. 4412/2016. Περαιτέρω, η Προσφυγή ασκήθηκε εμπροθέσμως κατά το άρ. 361 παρ. 1 Ν. 4412/2016 και δη την περίπτωση (α) (χρόνος κοινοποίησης της προσβαλλόμενης 16-2-2018), ενώ νομίμως υπογράφεται από τον νόμιμο εκπρόσωπο του προσφεύγοντος. Ο δε Προσφεύγων έχει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον για την εν γένει άσκηση της ως Προσφυγής, αφού έγινε αποδεκτός για το επόμενο στάδιο του διαγωνισμού ως προς το τμήμα του διαγωνισμού που αφορά η προσφυγή του, και έτσι προδήλως ευνοείται από τον αποκλεισμό του έτερου συμμετέχοντος, όπως εν προκειμένω, στο ίδιο με αυτόν τμήμα. Επομένως, η Προσφυγή πρέπει να γίνει τυπικά δεκτή και να εξεταστεί περαιτέρω κατ' ουσία.

4. Επειδή, η αναθέτουσα την 7-3-2018 υπέβαλε την Απόφαση ΔΣ της με Θέμα Α3 της 17^{ης} Συνεδρίασης/7.3.2018 αυτού, με την οποία ενέκρινε την απάντηση της επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού προς την προσφυγή και κατά την οποία, μετά την επαναξιολόγηση της ως άνω έτερης προσφοράς κατά της έγκρισης της οποίας στρέφεται η προσφυγή, κρίνει τις αιτιάσεις της προσφυγής ως βάσιμες και για τους τρεις επιμέρους ισχυρισμούς της. Σημειωτέον, ότι, σε κάθε περίπτωση, η αναθέτουσα δεν είναι αρμόδια για την κρίση και λήψη απόφασης επί προδικαστικών προσφυγών που εμπíπτουν

Αριθμός απόφασης: 194/2018

στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ, όπως η προκείμενη, η δε Απόφαση ΔΣ της περί εγκρίσεως αποδοχής της προδικαστικής προσφυγής, λαμβάνεται υπόψη ως Απόψεις ενώπιον της ΑΕΠΠ κατ' άρ. 365 Ν. 4412/2016 και όχι προφανώς, ως απόφαση αποδοχής της. Εξάλλου ουδόλως προκύπτει από την παραπάνω Απόφαση της αναθέτουσας η δι' αυτής αυτή καθαυτή τροποποίηση της νυν προσβαλλομένης πράξεως της και τουλάχιστον όχι με την απαιτούμενη προς την κατοχύρωση των συμφερόντων των μερών, σαφήνεια ώστε να ληφθεί αυτή η Απόφαση υπόψη ως εν μέρει ανάκληση της προσβαλλομένης.

5. Επειδή (βλ. Απόφαση ΑΕΠΠ 171/2018), από τον συνδυασμό των άρ. 91 παρ. 1 περ. α' και 94 παρ. 4 Ν. 4412/2016, ως και του άρ. 54 του ίδιου νόμου, προκύπτει ότι, ελλείψει ειδικότερης αντίθετης πρόβλεψης της διακήρυξης, εφόσον προσφερόμενο προϊόν αποδεικνύεται ότι δεν πληροί τις τεθείσες από αυτήν τεχνικές προδιαγραφές (βλ. και ΣΤΕ ΕΑ 61/2011, 1740/2004), η τεχνική προσφορά είναι απορριπτέα κατά το αντίστοιχο μέρος της (ήτοι όσον αφορά διαγωνισμό διενεργούμενο σε τμήματα, όσον αφορά το προκείμενο προϊόν, ενώ αν η προσφορά και ανάδειξη του αναδόχου αφορά το σύνολο της προμήθειας για όλα τα είδη είναι εν όλω απορριπτέα η προσφορά). Εξάλλου (βλ. Αποφάσεις ΑΕΠΠ 127 και 171/2017), κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας και του Ελεγκτικού Συνεδρίου, η διακήρυξη του διαγωνισμού, ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. Πράξεις VI Τμήματος ΕΛΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003). Υπό την έννοια αυτή, σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαϊκού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης

Αριθμός απόφασης: 194/2018

κατοχυρώνεται και στο κοινοτικό (ενωσιακό πλέον) δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕλΣυν 70/2006). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνολολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000) Ως εκ τούτου, προσφορές που δεν πληρούν τις ανωτέρω απαιτήσεις, καθίστανται απορριπτέες, ακόμη και στις περιπτώσεις που η διακήρυξη δεν αναφέρει ρητά (κατά μείζονα δε λόγο, όταν ορίζει) ότι οι εν λόγω απαιτήσεις τάσσονται επί ποινή αποκλεισμού (ΕΑΣΤΕ 79/ 2009, πρβλ. ΕΑΣΤΕ 26/2007 κ.ά.). Το ίδιο αφορά προφανώς και τη συνδρομή τεχνικών προδιαγραφών, οι οποίες προβλέπονται σε κάθε περίπτωση από τη διακήρυξη. Τα παραπάνω προκύπτουν και εκ της αρχής της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή των κριτηρίων ανάθεσης και την κρίση επί των προδιαγραφών και προσκομιζομένων δικαιολογητικών κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construcrtion 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), καθώς οι προσφορές τους θα αξιολογηθούν στα επόμενα στάδια επί τη βάση των όσων δήλωσαν, προσκόμισαν και εν τέλει ίσχυαν κατά τον ως άνω κρίσιμο χρόνο (ήτοι αυτόν της ολοκλήρωσης χρόνου υποβολής προσφορών). Περαιτέρω, συνεπεία της αρχής της αυτοτέλειας των σταδίων της διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης, επέρχεται αδυναμία της εκ των υστέρων αμφισβήτησης του κύρους των όρων διακήρυξης με την ευκαιρία προσβολής πράξεων που ανάγονται στη διεξαγωγή και τα αποτελέσματα του διαγωνισμού, άρα και του παρέμπιπτοντος ελέγχου των όρων της διακήρυξης κατά την εξέταση προσφυγής που αφορά το στάδιο της αξιολόγησης και μάλιστα, έστω και αν οι προβαλλόμενοι λόγοι ακύρωσης αμφισβητούν τη συνταγματικότητα ρητρών της ή τη συμφωνία τους προς το ενωσιακό δίκαιο (ΣΤΕ 2551/2013, 2543, 3972, 4237/2011, ΕΑ 654/2011, 2228/2010, ΟΛΣΤΕ 1415/2000). Τα ως άνω θεμελιώνονται στην

Αριθμός απόφασης: 194/2018

αποδοχή από τους διαγωνιζομένους των όρων της διακήρυξης, η οποία προκύπτει από την ανεπιφύλακτη συμμετοχή τους στον διαγωνισμό και στη συνακόλουθη έλλειψη εννόμου συμφέροντος (κατ'εφαρμογή του γενικού κανόνα του άρθρου 29 του ΠΔ 18/1989).

6. Επειδή, στη σελ. 13 της διακήρυξης αποδίδεται η περιγραφή των τεχνικών προδιαγραφών του είδους με α/α 35 του διαγωνισμού ως εξής: *«Συσκευή καθετήρα μπαλόνη, οδηγό σύρμα 0,035”*, με επικάλυψη *sorbitol & polysorbate* και φαρμάκου *πακλιταξέλης με επιφανειακή συγκέντρωση 2 μg/mm²*. Η απελευθέρωση της *πακλιταξέλης* να ολοκληρώνεται μετά από 30 sec από την επαφή με το αγγείο. Να διατίθεται σε καθετήρες 75-100-130 cm. Να έχει επίσημη ένδειξη για περιφερειακά αγγεία *φίστουλες*». Δηλαδή, το προσφερόμενο προϊόν πρέπει να πληροί τις εξής έξι προδιαγραφές σωρευτικά. Πρώτον, να φέρει οδηγό σύρμα συγκεκριμένης διαμέτρου, δεύτερον να φέρει επικάλυψη συγκεκριμένης χημικής σύνθεσης, ήτοι συνιστώμενη εκτός από την δραστική ουσία *πακλιταξέλη* και από τις ως άνω προσδιοριζόμενες χημικές ουσίες *σορβιτόλη* και *πολυσορβικό*, τρίτον να φέρει συγκεκριμένη επιφανειακή συγκέντρωση της ως άνω δραστικής ουσίας *πακλιταξέλης*, τέταρτον να επιτυγχάνει απελευθέρωση της *πακλιταξέλης* σε συγκεκριμένο χρόνο, πέμπτον να διατίθεται και να χρησιμοποιείται με βάση τρεις σωρευτικές εκδοχές μήκους καθετήρα (ήτοι 75, 100 και 130 εκατοστών) και έκτον να αναφέρεται στην τεχνική περιγραφή του και τα συνοδευτικά φυλλάδια αυτής δυνατότητα χρήσης για τα ως άνω περιφερειακά αγγεία *fistulae*. Και οι έξι παραπάνω προδιαγραφές που συγκροτούν την τεχνική περιγραφή του προϊόντος θα πρέπει να συντρέχουν σωρευτικά, όπως προκύπτει από την περιγραφή αυτή, για το αποδεκτό της τεχνικής προσφοράς. Κατά τον δε όρο 1.3 ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ του Παραρτήματος Β “ΣΥΜΠΛΗΡΩΜΑΤΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΑΝΟΙΚΤΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ-ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ” ως και το Παράρτημα Ε της διακήρυξης, που συνιστούν αναπόσπαστο μέρος αυτής κατά τον όρο 6, σελ. 4 της διακήρυξης, οι προσφέροντες υποχρεούνται να υποβάλουν ως αναγκαίο μέρος της τεχνικής Πίνακα Συμμόρφωσης των προϊόντων που προσφέρουν με τις προδιαγραφές και την τεχνική περιγραφή εκάστου είδους και να την αποδεικνύουν με ειδική παραπομπή στα οικεία υποβαλλόμενα με την προσφορά τους αποδεικτικά

Αριθμός απόφασης: 194/2018

έγγραφα και τεχνικά φυλλάδιά τους που συμπροσκομίζουν για την τεκμηρίωση πλήρωσης των παραπάνω προδιαγραφών. Εξάλλου κατά το Παράρτημα Γ της διακήρυξης *“Η κατακύρωση τελικά γίνεται στον προμηθευτή με την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής, εκ των προμηθευτών των οποίων οι προσφορές έχουν κριθεί ως αποδεκτές με βάση τις τεχνικές προδιαγραφές και τους όρους της διακήρυξης.”*.

7. Επειδή, ο έτερος διαγωνιζόμενος κατά της αποδοχής της προσφοράς του οποίου στρέφεται η προσφυγή προσέφερε για το είδος με α/α 35 το προϊόν ..., το οποίο σύμφωνα και με την Αναλυτική Τεχνική Προσφορά του τελευταίου, στην οποία και παραπέμπει το Φύλλο Συμμόρφωσης που ο ίδιος υπέβαλε με την προσφορά του, φέρει τα ακόλουθα χαρακτηριστικά *«Διαστολικός καθετήρας μπαλόνη αγγειοπλαστικής περιφερικών αγγείων επικαλυμμένος με φαρμακευτική ουσία Paclitaxel. Η επικάλυψη, ..., αποτελείται από καινοτόμο μείγμα φαρμακευτικής ουσίας Paclitaxel και εκδόχου/φορέα... Επιπροσθέτως εξισορροπημένη αναλογία μεταξύ υδρόφιλων και υδρόφοβων χαρακτηριστικών της εξασφαλίζουν την ενισχυμένη μηχανική συνοχή της για αυξημένη αντοχή... Με άκρο καθετήρα μικρού μήκος (2 mm) μωβ χρώματος για ευκολότερη φόρτωση στον συρμάτινο οδηγό και οδήγησής του πάνω σε αυτόν. Προφίλ εισόδου 0,51 mm (0.020”). Συμβατότητα οδηγού σύρματος 0.18” και 0.014”. Διατίθεται σε τύπο Over the wire (OTW) σε δύο εκδόσεις: ... σε διαμέτρους 4.00 mm έως 8.00 mm και μήκη 30 mm-100 mm ... σε μήκη καθετήρα 80 cm και 130 cm. ... σε μήκη καθετήρα 90 cm και 150 cm.“*. Από το δε τεχνικό φυλλάδιο που υπέβαλε για το ίδιο προϊόν προκύπτει ότι αμφότερες οι ως άνω εκδοχές του προϊόντος ..., ήτοι το ... και το ..., διατίθενται, όπως αναφέρει και η παραπάνω περιγραφή, σε δύο μήκη καθετήρα έκαστη, και συγκεκριμένα η πρώτη σε μήκη 80 και 135 (αντί 130 που ανέφερε στην παραπάνω περιγραφή του) εκατοστών και η δεύτερη σε 90 και 150 εκατοστά, δηλαδή κατά συνδυασμό το προϊόν διατίθεται σε καθετήρες 80, 90, 135 και 150 εκατοστών (ή έστω κατά την τεχνική περιγραφή 80, 90, 130 και 150 εκατοστών), αντί σε εκδοχές 75, 100 και 130 εκατοστών που απαιτεί η τεχνική περιγραφή του προϊόντος κατά τη διακήρυξη, ως και το φύλλο συμμόρφωσης που ο ίδιος ο έτερος διαγωνιζόμενος υπέβαλε. Ομοίως δε, μετά από εξέταση του Πιστοποιητικού Σχεδιασμού Εξέτασης EK No ..., του

Αριθμός απόφασης: 194/2018

προϊόντος, το οποίο υπέβαλε με την προσφορά του ο έτερος διαγωνιζόμενος, προέκυψαν τα ίδια τέσσερα αναφερόμενα στο τεχνικό φυλλάδιο μήκη καθετήρα, ήτοι 80, 90, 135 (αντί 130) και 150 εκατοστών (80 και 135 εκατοστά για το ... και 90 και 150 για το ...). Άρα, κατά τα ανωτέρω καμία από τις τρεις σωρευτικά απατούμενες εκδοχές μήκους καθετήρα δεν πληρείται κατά το τεχνικό φυλλάδιο και το πιστοποιητικό σχεδιασμού εξέτασης του προϊόντος. Περαιτέρω, από τα διαθέσιμα δημόσια τεχνικά στοιχεία του παραπάνω οικονομικού φορέα για το προϊόν του (τα οποία επιβεβαιώνουν την τεχνική περιγραφή που ο ίδιος υπέβαλε κατά την οποία η επικάλυψη του προϊόντος αποτελείται από πακλιταξέλη και έκδοχο) προκύπτει ότι η επικάλυψη ..., συνιστά μείγμα πακλιταξέλης και εκδόχου κιτρικού εστέρα με υδρόφοβες ιδιότητες, αντί σορβιτόλης και πολυσορβικού που απαιτεί η τεχνική περιγραφή της διακήρυξης, ως και το φύλλο συμμόρφωσης που ο ίδιος ο έτερος διαγωνιζόμενος υπέβαλε. Ο δε οδηγός σύρμα (guide wire), κατά την παραπάνω τεχνική περιγραφή του προϊόντος (που επιβεβαιώνεται και από τα δημόσια διαθέσιμα τεχνικά στοιχεία του προϊόντος) έχει διάμετρο 0,018 ίντσες αντί των 0,035 ιντσών που απαιτεί η διακήρυξη. Περαιτέρω, ουδεμία ένδειξη βρέθηκε για χρήση σε περιφερειακά αγγεία fistulae.

8. Επειδή, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στη σκ. 7, το ως άνω προϊόν που προσέφερε για το είδος με α/α 35 ο παραπάνω έτερος οικονομικός φορέας, ο οποίος ανεπιφυλάκτως εξάλλου απεδέχθη τους όρους της διακήρυξης ως και το σύνολο των προδιαγραφών του παραπάνω προϊόντος, δεν πληροί την τεχνική περιγραφή και τις εκεί τεθείσες προδιαγραφές του προϊόντος αυτού (οι οποίες σύμφωνα μάλιστα με τη σκ. 6 θα πρέπει να συντρέχουν σωρευτικά για την αποδοχή της τεχνικής προσφοράς του προϊόντος) και δη ως προς τέσσερις αυτοτελείς προδιαγραφές (η μη πλήρωση έστω και μίας εκ των οποίων επαρκεί για τον αποκλεισμό της προσφοράς ως προς το είδος με α/α 35), ήτοι πρώτον, τη διάμετρο του σύρματος οδηγού, δεύτερον τη σύνθεση της επικάλυψης, τρίτον, τα διαθέσιμα μήκη καθετήρα και τέταρτον, την έλλειψη ένδειξης για περιφερειακά αγγεία fistulae. Επομένως, και οι τέσσερις ειδικότεροι ισχυρισμοί που προβάλλει ο προσφεύγων, η αποδοχή έστω και ενός εκ των οποίων θα αρκούσε ούτως ή άλλως για τον αποκλεισμό της προσφοράς του έτερου διαγωνιζομένου, προκύπτουν ως βάσιμοι, όπως

Αριθμός απόφασης: 194/2018

εξάλλου συνομολογεί και η ίδια η αναθέτουσα. Συνεπώς, η προσβαλλομένη εσφαλμένα έκρινε ως αποδεκτή την τεχνική προσφορά του ως άνω έτερου διαγωνιζομένου για το είδος με α/α 35, ενώ αντίθετα αυτή η προσφορά έπρεπε να κριθεί ως αποκλειστέα.

9. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, πρέπει να γίνει δεκτή η Προδικαστική Προσφυγή. Να ακυρωθεί η προσβαλλομένη καθ' ο μέρος έκρινε ως αποδεκτή την προσφορά του οικονομικού φορέα «...» για το είδος 35 του διαγωνισμού.

10. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί στον προσφεύγοντα το παράβολο ποσού 600,00 ευρώ που κατέβαλε για την άσκηση της Προσφυγής.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει την από 14-02-2018 Απόφαση της 2ης Συνεδρίασης, Θέμα Α13 ΔΣ της αναθέτουσας αρχής «ΓΕΝΙΚΟ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟ ΝΕΑΣ ΙΩΝΙΑΣ ΚΩΝΣΤΑΝΤΟΠΟΥΛΕΙΟ», για την Έγκριση Δικαιολογητικών Συμμετοχής και Τεχνικών Προσφορών του Ηλεκτρονικού Ανοικτού Δημόσιου Διαγωνισμού άνω των ορίων, για την προμήθεια «ΑΓΓΕΙΑΚΩΝ ΠΡΟΘΕΣΕΩΝ», καθ' ο μέρος η Απόφαση αυτή έκρινε ως αποδεκτή για το είδος με α/α 35 του διαγωνισμού, την προσφορά του οικονομικού φορέα "...".

Ορίζει την επιστροφή στον προσφεύγοντα του παραβόλου ποσού 600,00 ευρώ που κατέβαλε για την άσκηση της Προσφυγής του.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 12-3-2018 και εκδόθηκε αυθημερόν.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ ΜΙΧΑΗΛ

ΤΣΙΑΛΑΦΟΥΤΑ ΜΕΛΠΟΜΕΝΗ