

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 21 Φεβρουαρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Αικατερίνη Ζερβού Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Χρήστος Σώκος και Βικτωρία Πισμίρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 17.01.2022 με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 83/18.01.2022 Προδικαστική Προσφυγή αίτημα αναστολής και λήψης προσωρινών μέτρων της εταιρείας με την επωνυμία «...» και το διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής: «η προσφεύγουσα»), η οποία εδρεύει στ.. .., επί της ... αρ. ..., όπως νομίμως εκπροσωπείται.

κατά του «...», όπως νομίμως εκπροσωπείται (εφεξής: «η αναθέτουσα αρχή»).

Και την α. από 24.01.2022 Παρέμβαση της εταιρείας με την επωνυμία «...» (εφεξής: «η πρώτη παρεμβαίνουσα») και β. την από 26.01.2022 Παρέμβαση της εταιρείας με την επωνυμία «...» (εφεξής: «η δεύτερη παρεμβαίνουσα»).

Με την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή της, η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. 30/225/ Θέμα 6ο/13-12-2021 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού Νοσοκομείου ..., τα εγκριθέντα με αυτήν πρακτικά της Επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού, καθώς και κάθε άλλη συναφής πράξη ή παράλειψη της Διοίκησης, τόσο κατά το μέρος που απορρίφθηκε η τεχνική προσφορά της για το είδος / τμήμα με α/α 4 του διαγωνισμού, όσο και κατά το μέρος που η έκδοση της ανωτέρω απόφασης της αναθέτουσας αρχής έχει ως αυτόθροη συνέπεια τη ματαίωση αυτού ως προς το συγκεκριμένο τμήμα της προμήθειας, όπως η ίδια ισχυρίζεται.

Αριθμός Απόφασης : 350/2022

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει καταβληθεί το ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... ποσού 750,00 ευρώ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και 5 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64) (βλ. και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία του Τμήματος της σύμβασης, για το οποίο ασκείται η επίμαχη προδικαστική προσφυγή, ήτοι 150.000,00 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ,

2. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αριθμ. ... Διακήρυξη προκήρυξε ανοικτό, ηλεκτρονικό, δημόσιο, διαγωνισμό άνω των ορίων με αντικείμενο την ανάδειξη αναδόχου για την υλοποίηση του Υποέργου 1 «Προμήθεια ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού Γ.Ν. ... για την αντιμετώπιση της επιδημίας λόγω COVID 19», στο πλαίσιο της Πράξης: «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ Γ.Ν. ΚΑΣΤΟΡΙΑΣ ΓΙΑ ΤΗΝ ΑΝΤΙΜΕΤΩΠΙΣΗ ΤΗΣ ΕΠΙΔΗΜΙΑΣ COVID 19» με κωδικό ΟΠΣ ... του Ε.Π. «... 2014-2020», συνολικού προϋπολογισμού 1.674.550,00 € (με ΦΠΑ 24%) και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής, συνολικής εκτιμώμενης 1.350.443,55 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ειδικά δε για το είδος 4 «ΡΟΜΠΟΤΙΚΟ ΣΥΣΤΗΜΑ ΜΕ ΛΑΜΠΕΣ ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΣΗΣ UV-C» η εκτιμώμενη αξία για το σύνολο της ζητούμενης ποσότητας, ήτοι 2 τεμάχια, ανέρχεται στο ποσό των 150.000,00 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Η εν λόγω διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ)

Αριθμός Απόφασης : 350/2022

στις 24.05.2021 με ΑΔΑΜ : ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός για το εν λόγω είδος έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ ...

3. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του, της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, της νομικής φύσης και της δραστηριότητας που το Γενικό Νοσοκομείο ... ασκεί ως αναθέτουσα αρχή και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, υπάγεται στις διατάξεις του Ν. 4412/2016 και η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου αυτού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρο 345, παρ. 1, όπως ισχύει, η δε ΑΕΠΠ, ενώπιον της οποίας ασκήθηκε η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

4. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στις 17.01.2022 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, η δε προσβαλλομένη κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 05.01.2022, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, κατά τα ως άνω.

5. Επειδή, στις 18.01.2022 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής, δια μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ προς τους ενδιαφερόμενους, σύμφωνα με το άρ. 365, παρ. 1, σημ. α' του Ν. 4412/2016 και το άρ. 9, παρ. 1, σημ. α' του π.δ. 39/2017.

6. Επειδή, με την υπ' αρ. 89/2022 Πράξη της Προέδρου του 2^{ου} Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης, κλήθηκε δε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής και επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων.

7. Επειδή, στις 28.01.2022 εκδόθηκε η υπ' αρ. Α 78/2022 απόφαση της ΑΕΠΠ, δυνάμει της οποίας έγινε δεκτό το αίτημα παροχής προσωρινής προστασίας της προσφεύγουσας και ανεστάλη η πρόοδος της διαγωνιστικής

Αριθμός Απόφασης : 350/2022

διαδικασίας μέχρι την έκδοση οριστικής απόφασης επί της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής.

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στις 28.01.2022 προς την ΑΕΠΠ και προς όλους τους συμμετέχοντες δια μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ τις υπ' αρ. 1214/28.01.2022 απόψεις της, με τις οποίες υποστηρίζει ότι η κρινόμενη προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί για τους λόγους που αναλυτικά παραθέτει σε αυτές.

9. Επειδή, στις 24.01.2022 η πρώτη παρεμβαίνουσα «..» κατέθεσε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Παρέμβαση υπέρ της διατήρησης της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης, την οποία η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε προς όλους τους ενδιαφερόμενους τρίτους την στις 25.01.2022 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του διαγωνισμού. Με την παρέμβασή της η «...» επιδιώκει την απόρριψη της προσφυγής, για τους λόγους που αναλυτικά παραθέτει σε αυτήν.

10. Επειδή, στις 26.01.2022 η δεύτερη παρεμβαίνουσα «...» κατέθεσε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Παρέμβαση υπέρ της διατήρησης της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης, την οποία η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε προς όλους τους ενδιαφερόμενους τρίτους την στις 27.01.2022 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του διαγωνισμού. Με την παρέμβασή της η «...» επιδιώκει την απόρριψη της προσφυγής, για τους λόγους που αναλυτικά παραθέτει σε αυτήν.

11. Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 του Ν.4412/2016 και την παρ. 1 του άρθρου 3 του ΠΔ 39/2017 προβλέπεται ότι: *«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*

Αριθμός Απόφασης : 350/2022

ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».

12. Επειδή η προσφεύγουσα, ως προσφέρουσα του υπό κρίση διαγωνισμού της οποίας η προσφορά κρίθηκε απορριπτικά θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενη, ερειδόμενο 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.

13. Επειδή, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. ΣτΕ 352/2016) και 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. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕΛΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν τα προς συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕΛΣυν 70/2006). Σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοκτικού 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. Όπως, δε, παγίως γίνεται δεκτό, οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης στους

Αριθμός Απόφασης : 350/2022

δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν στις αναθέτουσες αρχές να διατυπώνουν τους όρους διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης στην προκήρυξη του διαγωνισμού με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία, κατά τρόπο ώστε αφενός να παρέχουν σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιδεικνύοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους τη δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο των όρων αυτών και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο, αφετέρου, να καθιστούν δυνατό τον αποτελεσματικό έλεγχο του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα τιθέμενα κριτήρια (Ε.Σ Κλ.Ε 157/2017, Τμ. VI 2452/2012, 1643/2014, 6869/2015, 261/2017, βλ. και ΔΕΚ απόφαση της 18.10.2001, C-19/2000, SIAC Construcion Ltd, σκέψεις 41 έως 44, απόφαση της 29.4.2004, C-496/1999 Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, σκέψη 111, απόφαση της 10.5.2012, C-368/10, Επιτροπή κατά Κάτω Χωρών σκ. 109 επ.). Άλλωστε, όπως παγίως έχει κριθεί, η αρχή της ίσης μεταχείρισεως και η υποχρέωση διαφάνειας απαγορεύουν στην αναθέτουσα αρχή να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους οι οποίοι δεν προβλέπονται στην οικεία προκήρυξη (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 28, και απόφαση Medipac—Καζαντζίδης, C-6/05, EU:C:2007:337, σκέψη 54).

14. Επειδή, ο τρόπος συντάξεως των προσφορών στα πλαίσια των δημοσίων διαγωνισμών διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, η οποία αποσκοπεί στην εξασφάλιση αφενός της τήρησης των αρχών του ανταγωνισμού, της διαφάνειας και του ίσου μέτρου κρίσεως αφετέρου της ανάγκης ευχερούς συγκρίσεως των προσφορών μεταξύ τους καθώς και στην αποφυγή του κινδύνου αλλοιώσεως αυτών (ΣτΕ127/2015, 1971/2013, 194/2011, 804/2010, 3084/2008, 1895/2007, 3769/2003, ΕΑ 860, 689/2011, 1008/2009, 817/2008). Επίσης, όπως προαναφέρθηκε, σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοκτικού 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

Αριθμός Απόφασης : 350/2022

εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Σύμφωνα με τα ανωτέρω, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση 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).

15. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή είναι καταρχήν ελεύθερη να διαμορφώνει κατά την κρίση της τους όρους της διακήρυξης για την ανάθεση της σύμβασης προμήθειας, καθορίζοντας τις τεχνικές προδιαγραφές με βάση τις ανάγκες της και την σκοπιμότητα χρήσης των υπό προμήθεια προϊόντων, η δε θέσπιση, με την διακήρυξη, των προδιαγραφών που η αναθέτουσα αρχή κρίνει πρόσφορες ή αναγκαίες για την καλύτερη εξυπηρέτηση των αναγκών της, δεν παραβιάζει τους κανόνες του ανταγωνισμού εκ μόνου του λόγου ότι συνεπάγεται αδυναμία συμμετοχής στον διαγωνισμό ή καθιστά ουσιωδώς δυσχερή την συμμετοχή σ' αυτόν τινών διαγωνιζομένων, των οποίων τα προϊόντα δεν πληρούν τις προδιαγραφές αυτές, δεδομένου ότι από την φύση τους οι προδιαγραφές περιορίζουν τον κύκλο των δυναμένων να συμμετάσχουν στον διαγωνισμό προσώπων, η δε σκοπιμότητα της θέσπισής τους εν γένει απαραδέκτως αμφισβητείται από τον προτιθέμενο να μετάσχει στον διαγωνισμό. Ελέγχονται, όμως, και στην περίπτωση αυτή, οι τεχνικές προδιαγραφές από της απόψεως της τηρήσεως της τήρησης του εγχώριου κι ενωσιακού δικαίου και περαιτέρω της αρχής της ίσης μεταχείρισης και της απαγόρευσης των διακρίσεων καθώς και της αρχής της αναλογικότητας, η οποία συνίσταται στο ότι η αναθέτουσα αρχή μπορεί να απαιτεί τα αναγκαία και κατάλληλα χαρακτηριστικά, για την καλή εκτέλεση της σύμβασης, χωρίς να βαίνει πέραν αυτού που είναι αναγκαίο προς τον σκοπό αυτό.

16. Επειδή, η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να

Αριθμός Απόφασης : 350/2022

διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, καταρχήν 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 γνωρίζοντας εκ των προτέρων το ακριβές περιεχόμενο των κριτηρίων του διαγωνισμού στα οποία καλόπιστα θα στηρίξουν την απόφασή τους εάν θα λάβουν ή όχι μέρος στη διαδικασία σύναψης της οικείας σύμβασης (βλ. την απόφαση του ΔΕΕ της 14ης Σεπτεμβρίου 2017, Casertana Costruzioni, C-223/16, σκέψη 34, της 14ης Ιουλίου 2016, TNS Dimarso NV κατά Vlaams Gewest, υποθ. C-6/15, σκέψεις 22 επ., την απόφαση του ΔΕΕ της 10ης Μαΐου 2012, Ευρωπαϊκή Επιτροπή κατά Βασιλείου των Κάτω Χωρών, υποθ. C-368/10, σκέψεις 55 επ., 62 επ. και 88). Περαιτέρω, δε, οι όροι της διακήρυξης πρέπει να καταρτίζονται με βάση τα ως άνω, ώστε 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 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).

17. Επειδή, ο όρος 2.4.3.2. «Τεχνική προσφορά» της επίμαχης Διακήρυξης προβλέπει ότι *«Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Τεχνικές Προδιαγραφές / Πίνακες Συμμόρφωσης” του Παραρτήματος Β’ 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, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Η τεχνική προσφορά υποβάλλεται ηλεκτρονικά και συντάσσεται συμπληρώνοντας την*

Αριθμός Απόφασης : 350/2022

αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στη συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σε μορφή pdf, το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο pdf. Εφόσον οι τεχνικές προδιαγραφές δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει ψηφιακά υπογεγραμμένα και τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία. Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν.

Ο φάκελος της Τεχνικής Προσφοράς θα πρέπει να περιλαμβάνει τα εξής, επί ποινή αποκλεισμού:

1. Πίνακας περιεχομένων (ευρετήριο) με τα στοιχεία της τεχνικής προσφοράς.
2. Πλήρης Τεχνική περιγραφή στην ελληνική γλώσσα για τον προσφερόμενο εξοπλισμό. Πέρα από την βασική σύνθεση του προσφερόμενου εξοπλισμού θα περιλαμβάνονται οπωσδήποτε σε λίστα όλα τα απαραίτητα υλικά - αναλώσιμα για την λειτουργία του μηχανήματος.
3. Πίνακας Συμμόρφωσης σύμφωνα με το Παράρτημα Β' για κάθε ένα από τα προσφερόμενα είδη ξεχωριστά, τα τεχνικά φυλλάδια κατασκευαστών, prospectus, αναλυτικές τεχνικές περιγραφές του είδους, του τρόπου διασύνδεσης και λειτουργίας, αναφορές στη μεθοδολογία εγκατάστασης και την τεχνική υποστήριξη, οδηγίες και συνοδευτικά τεχνικά ή / και κατασκευαστικά σχέδια, εγχειρίδια συντήρησης (service manuals), κατάλληλα σχήματα, εικόνες, φωτογραφίες, πιστοποιητικά, CDs, και ότι άλλο στοιχείο διαθέτει που αποδεικνύει τη συμμόρφωση του προσφερόμενου είδους με τις απαιτήσεις των τεχνικών προδιαγραφών και τις λοιπές υποχρεώσεις και όρους, ώστε να είναι εύκολη η αξιολόγηση από την αρμόδια Επιτροπή Διαγωνισμού.
4. Επίσημα τεχνικά φυλλάδια (prospectus) του κατασκευαστικού οίκου. Ο προσφέρων θα υποβάλλει στον ηλεκτρονικό φάκελο τα τεχνικά φυλλάδια

Αριθμός Απόφασης : 350/2022

(prospectus), ψηφιακά υπογεγραμμένα από τον κατασκευαστικό οίκο. Σε αντίθετη περίπτωση κατά την οποία δεν δύναται να υπογραφούν ψηφιακά από τον κατασκευαστικό οίκο, τα τεχνικά φυλλάδια (prospectus) θα πρέπει να υποβάλλονται ηλεκτρονικά και να συνοδεύονται από υπεύθυνη δήλωση ψηφιακά υπογεγραμμένη από τον προσφέροντα, στην οποία θα δηλώνεται ότι τα αναγραφόμενα σε αυτά στοιχεία ταυτίζονται με τα στοιχεία των τεχνικών φυλλαδίων του κατασκευαστικού οίκου.

5. Έντυπο Οικονομικής Προσφοράς (Παράρτημα Γ') συμπληρωμένο ΜΟΝΟ με τους κωδικούς και τα άλλα απαιτούμενα στο έντυπο στοιχεία των προσφερόμενων ειδών, ΧΩΡΙΣ να αναγράφονται τιμές. Το έντυπο αυτό υπογράφεται ψηφιακά και επισυνάπτεται ως προσθήκη συνημμένου σε μορφή .pdf. Η αναφορά των κωδικών των κατασκευαστικών οίκων και των ειδών γίνεται ώστε να προσδιορίζεται μονοσήμαντα η προμήθεια. Τονίζεται ιδιαίτερα και επί ποινή αποκλεισμού, ότι όλα τα επιμέρους στοιχεία του Πίνακα Οικονομικής Προσφοράς, θα πρέπει να είναι συμπληρωμένα και να είναι απολύτως ταυτόσημα με τα στοιχεία του αντίστοιχου πίνακα της Οικονομικής Προσφοράς, με εξαίρεση τα στοιχεία τιμών, τα οποία θα υπάρχουν μόνο στο σχετικό έντυπο του (υπο)φακέλου Οικονομικής Προσφοράς. Εμφάνιση οποιασδήποτε τιμής στον (υπο)φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» οδηγεί στην απόρριψη αυτής ως απαράδεκτης και ο υποψήφιος αποκλείεται από το διαγωνισμό. Αποκλείονται από τη διαγωνιστική διαδικασία όσες Τεχνικές Προσφορές περιέχουν στις «Συμβάσεις συντήρησης – επισκευής» στοιχεία τιμών.

18. Επειδή, η επίμαχη Διακήρυξη στον όρο 2.4.4 αυτής ορίζει μεταξύ άλλων ότι: «Στην οικονομική προσφορά πρέπει να συμπεριληφθεί και ο επίσημος τιμοκατάλογος ανταλλακτικών της μητρικής εταιρίας σε ευρώ για τον εξοπλισμό/μηχανήματα που περιλαμβάνονται στο προσφερόμενο είδος. Οι προμηθευτές πρέπει να περιλαμβάνουν στην οικονομική τους προσφορά (για όλα τα ζητούμενα είδη), τιμοκατάλογο των κυριότερων ανταλλακτικών, των εργατικών, και να δεσμευθούν ότι τυχόν μελλοντικές μεταβολές θα γίνονται σύμφωνα με την αύξηση του τιμαρίθμου του προηγούμενου έτους και θα είναι

Αριθμός Απόφασης : 350/2022

ίδιες με τις μεταβολές στις υπόλοιπες χώρες της Ε.Ε. Αντίγραφο του καταλόγου αυτού (χωρίς τιμές) θα περιλαμβάνεται στην τεχνική προσφορά».

19. Επειδή, η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης στο μέτρο που με αυτή κρίθηκε απορριπτέα η προσφορά της με τον μόνο λόγο Προσφυγής της, ο οποίος συνοψίζεται ως κάτωθι:

«Εν προκειμένω, η Εταιρία μας συμμορφούμενη με τις ανωτέρω διατάξεις της διακήρυξης κατέθεσε μεταξύ των λοιπών εγγράφων του φακέλου της τεχνικής της προσφοράς, το αρχείο με τίτλο «5. Έντυπο Οικονομικής Προσφοράς ΧΩΡΙΣ ΤΙΜΕΣ signed» με το οποίο δηλώσαμε, εκτός των άλλων, τα εξής:

περιγράφεται παραπάνω).					
Επιπλέον σετ λαμπτήρων UVC Λαμπτήρες UVC ... (1 σετ = 24 λαμπτήρες).	2 σετ = 43 λαμπτήρες (24 λαμπτήρες/ σετ)				
				ΣΥΝΟΛΟ:	

ΠΑΡΑΤΗΡΗΤΗΡΙΟ ΤΙΜΩΝ ΥΓΕΙΑΣ

Μέχρι και την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς μας το προσφερόμενο από την εταιρεία μας προϊόν, δεν περιλαμβάνεται στη λίστα προϊόντων που είναι καταχωρημένα στο Παρατηρητήριο Τιμών του Υπουργείου Υγείας (ΕΠΥ), λόγω απουσίας κατάλληλων κωδικών.

ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ΑΝΑΛΩΣΙΜΩΝ ΚΑΙ ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΩΝ

Δεν απαιτούνται πρόσθετα υλικά για τη λειτουργία, συντήρησή και επισκευή του προσφερόμενου από την εταιρεία μας προϊόντος.

Σύμφωνα, συνεπώς, με τα ανωτέρω, η Εταιρία μας έχει δηλώσει στο έντυπο οικονομικής προσφοράς χωρίς τιμές τα αναλώσιμα/ ανταλλακτικά που απαιτούνται για τη λειτουργία της συσκευής, ειδικότερα δε, δύο (2) επιπλέον σετ λαμπτήρων UVC (αποτελούμενα από 24 λαμπτήρες έκαστο) του εργοστασίου κατασκευής ...), των οποίων η τιμή, προδήλως, δηλώνεται στο αντίστοιχο αρχείο της οικονομικής μας προσφοράς.

Επίσης, ως προς ό,τι αφορά κατά τα λοιπά τη συμπλήρωση καταλόγου αναλωσίμων και ανταλλακτικών, αναφέρουμε με απόλυτη σαφήνεια ότι για τη

Αριθμός Απόφασης : 350/2022

λειτουργία, συντήρηση και επισκευή των προσφερόμενων εκ μέρους μας ρομποτικών συστημάτων, δεν απαιτείται η προμήθεια πρόσθετων ανταλλακτικών και λοιπών αναλωσίμων εκ μέρους της αναθέτουσας Αρχής, πέραν των λαμπτήρων που είναι απαραίτητοι για την αποστειρωτική λειτουργία τη συσκευών. Εξάλλου, η αντικατάσταση των λαμπτήρων UVC αποτελεί μια απολύτως απλή διαδικασία, η οποία δεν απαιτεί την παρέμβαση τεχνικού της Εταιρείας μας.

Συνεπώς, έχουμε καταστήσει απολύτως σαφές ότι για την καλή λειτουργία των συστημάτων μετά την απόκτησή τους από το Νοσοκομείο, και με εξαίρεση τη δαπάνη για την αντικατάσταση των λαμπτήρων UVC, δεν προκαλείται κανένα πρόσθετο κόστος για το Νοσοκομείο, αλλά και δεν πρόκειται να υπάρξουν μελλοντικά τυχόν πρόσθετες χρεώσεις, ώστε να έχουν αποσιωπηθεί και να μην έχουν ληφθεί υπόψη κατά την αξιολόγηση της προσφοράς.

Με άλλες λέξεις, η προσφορά μας είναι πλήρης και απολύτως σαφής και διαφανής, καθώς προσδιορίζει με ακρίβεια τα μοναδικά στοιχεία κόστους που είναι ληπτέα υπόψη από το Νοσοκομείου κατά την αξιολόγησή της.

Ως εκ τούτου, η προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας Αρχής καθίσταται ακυρωτέα ως προδήλως εσφαλμένη κατά το μέρος που αποφασίσθηκε με αυτήν η απόρριψη της τεχνικής προσφοράς της Εταιρίας μας για τον λόγο της δήθεν μη κατάθεσης εκ μέρους μας καταλόγου ανταλλακτικών και εργατικών χωρίς τιμές των προσφερόμενων ρομποτικών συστημάτων. Εξάλλου, προς επίρρωση των ανωτέρω επισημαίνουμε, εν προκειμένω, ότι σε κάθε περίπτωση εφόσον η αναθέτουσα Αρχή διατηρούσε αμφιβολία ως προς το περιεχόμενο του εκ μέρους μας κατατεθειμένου κατά τα ανωτέρω πίνακα οικονομικής προσφοράς χωρίς τιμές όφειλε να καλέσει την Εταιρία μας προς παροχή σχετικών διευκρινίσεων κατ' εφαρμογή του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016, προκειμένου να αποσαφηνιστεί πλήρως ότι δεν απαιτείται άλλη περαιτέρω δαπάνη για την διατήρηση σε καλή λειτουργία των συστημάτων».

19. Επειδή, ύστερα από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού φακέλου της

Αριθμός Απόφασης : 350/2022

υπόθεσης, την εξέταση των εκατέρωθεν προβαλλόμενων ισχυρισμών, των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, της ισχύουσας νομοθεσίας και του κανονιστικού πλαισίου της Διακήρυξης επί του ανωτέρω λόγου προσφυγής θα πρέπει να γίνουν δεκτά τα ακόλουθα:

Εν προκειμένω η προσφεύγουσα στο πλαίσιο υποβολής της τεχνικής της προσφοράς υπέβαλε συνημμένα και σε συμμόρφωση με τον όρο 2.4.3.2 της Διακήρυξης το αρχείο με τίτλο «5. Έντυπο Οικονομικής Προσφοράς ΧΩΡΙΣ ΤΙΜΕΣ signed», στο οποίο δηλώνει κατά τις απαιτήσεις και τη ρητή διατύπωση του ως άνω όρου της Διακήρυξης τα στοιχεία του προσφερόμενου είδους χωρίς τιμές. Στο αρχείο αυτό δηλώνει επίσης δυο επιπλέον σετ λαμπτήρων για το προσφερόμενο είδος και περιέχει και μνεία σύμφωνα με την οποία «Δεν απαιτούνται πρόσθετα υλικά για τη λειτουργία, συντήρησή και επισκευή του προσφερόμενου από την εταιρεία μας προϊόντος». Κατόπιν της εκτίμησης των ανωτέρω δηλωθέντων εκ μέρους της προσφεύγουσας, η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά της με την αιτιολογία ότι κατά την επισκόπηση της τεχνικής της προσφοράς διαπιστώθηκε ότι «δεν κατέθεσε αντίγραφο τιμοκαταλόγου των κυριότερων ανταλλακτικών του μηχανήματος των εργατικών (χωρίς τιμές) στην τεχνική της προσφορά, όπως ζητείται από τη Διακήρυξη». Ωστόσο, η ανωτέρω αιτιολογία είναι πλημμελής, καθόσον κατά τον όρο 2.4.3.2. της Διακήρυξης η τεχνική προσφορά του συμμετέχοντος θα πρέπει να περιλαμβάνει Έντυπο Οικονομικής Προσφοράς συμπληρωμένο με τους κωδικούς και τα στοιχεία του **προσφερόμενου είδους**, ενώ ο τιμοκατάλογος των ανταλλακτικών αποτελεί στοιχείο της οικονομικής προσφοράς, κατά τα ρητώς οριζόμενα στον όρο 2.4.4 της Διακήρυξης. Συνεπώς, εσφαλμένως η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας με την αιτιολογία που διαλαμβάνεται στην προσβαλλόμενη, καθόσον η επίμαχη τεχνική προσφορά υποβλήθηκε προσηκόντως με τα στοιχεία που απαιτούνται από τον όρο 2.4.3.2. της Διακήρυξης, ήτοι τα στοιχεία του προσφερόμενου είδους χωρίς τιμές, γενομένου δεκτού του μόνου λόγου προσφυγής. Σε κάθε περίπτωση και επικουρικώς επισημαίνεται ότι αν η αναθέτουσα αρχή εντόπισε ασάφεια στην επίμαχη τεχνική προσφορά, η

Αριθμός Απόφασης : 350/2022

οποία συνίσταται στο ότι άπαξ και στην τεχνική της προσφορά η συμμετέχουσα περιλαμβάνει μνεία για να αναλώσιμα και ανταλλακτικά, θα έπρεπε να αναφέρει και τα στοιχεία αυτών, χωρίς όμως τιμές, όφειλε να απευθύνει Πρόσκληση προς την προσφεύγουσα για την παροχή διευκρινήσεων κατά τη διαδικασία που ορίζει το αρ. 102 Ν. 4412/2016, όπως επίσης ορθώς ισχυρίζεται η προσφεύγουσα.

20. Επειδή, η εισήγηση γίνεται δεκτή εν όλω.

21. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω σκέψεων, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή κατά το σκεπτικό.

22. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, πρέπει να επιστραφεί το κατατεθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

1. Δέχεται την προδικαστική προσφυγή
2. Ακυρώνει την προσβαλλόμενη κατά το σκεπτικό.
3. Απορρίπτει τις παρέμβασεις.
4. Διατάσσει την επιστροφή του κατατεθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 21.02.2022 και εκδόθηκε στις 11.03.2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΑΙΚΑΤΕΡΙΝΗ ΖΕΡΒΟΥ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΕΥΑΓΓΕΛΙΑ ΠΕΤΡΟΥ