

**Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**2<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 23 Δεκεμβρίου 2019, με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη, Μέλος και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλος και Εισηγητής, δυνάμει της με αριθμό 1799/2019 Πράξης του Προέδρου του Κλιμακίου

Για να εξετάσει την Προδικαστική Προσφυγή του άρθρου 360 του ν. 4412/2016, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1429/21-11-2019, της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «ΓΕΝΙΚΟ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟ .....», που εδρεύει στην ..., επί της οδού .... αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται

Κατά του νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου (νπδδ) με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στην ....., όπως νόμιμα εκπροσωπείται

και Κατά της παρεμβαίνουσας ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στη ....., επί της .... αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προσφυγή αυτή ζητείται να ακυρωθεί η απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του καθ' ου νπδδ όπως αποτυπώνεται στο πρακτικό της με αριθμό 43/13-11-2019 συνεδρίασής του, που ελήφθη στο πλαίσιο δημόσιου ανοιχτού άνω των ορίων ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχων της προμήθειας ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή, Νικόλαο Σαββίδη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής καταβλήθηκε και δεσμεύτηκε το νόμιμο παράβολο (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης

## **Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

δέσμευσης με κωδικό .....), ποσού 600,00€, το οποίο αποτελεί το ελάχιστο ποσό καταβαλλόμενου παραβόλου, σύμφωνα με τις συνδυασμένες διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 και 2 του π.δ. 39/2017, δοθέντος ότι η προϋπολογισθείσα αξία του τμήματος 5 «ΠΛΥΝΤΗΡΙΟ ΑΠΟΛΥΜΑΝΣΗΣ ΔΥΟ ΘΕΣΕΩΝ ΕΥΚΑΜΠΤΩΝ ΕΝΔΟΣΚΟΠΙΩΝ» της σχετικής σύμβασης, σχετικά με το οποίο η προσφεύγουσα ασκεί την προσφυγή της, ανέρχεται χωρίς ΦΠΑ στα 40.322,58€, επομένως, το προβλεπόμενο αναλογικό ύψος του παραβόλου ( $40.322,48 \times 0,5\% = 201,64$ ) υπολείπεται του ελάχιστου νομίμου (600,00€).

2. Επειδή, το ν.π.δ.δ. με την επωνυμία «....» (εφεξής καλούμενο στην παρούσα «Αναθέτουσα Αρχή» ή «νοσοκομείο») με τη με αριθμό .... διακήρυξή του, που δημοσιεύθηκε νόμιμα και αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων, λαμβάνοντας ΑΔΑΜ ....., προκήρυξε τον επίμαχο διαγωνισμό (εφεξής «διαγωνισμός»), για την ανάδειξη αναδόχων προμήθειας ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού. Κριτήριο ανάθεσης ορίζεται η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη με βάση τη βέλτιστη σχέση ποιότητας – τιμής. Ο συνολικός προϋπολογισμός της προμήθειας ανέρχεται σε 379.032,25€, πλέον ΦΠΑ. Οι ενδιαφερόμενοι είχαν το δικαίωμα να υποβάλλουν προσφορά για το σύνολο της προμήθειας ή για κάθε τμήμα αυτής, από τα εξής: 1) ένας (1) ΥΠΕΡΗΧΟΤΟΜΟΓΡΑΦΟΣ ΓΕΝΙΚΗΣ ΧΡΗΣΕΩΣ, ΤΡΟΧΗΛΑΤΟΣ, ενδεικτικού προϋπολογισμού, χωρίς ΦΠΑ, 40.322,58€, 2) ένας (1) ΑΝΑΚΥΚΛΩΤΗΣ ΤΟΞΙΚΩΝ ΔΙΑΛΥΜΑΤΩΝ ΧΩΡΗΤΙΚΟΤΗΤΑΣ 20LT, ενδεικτικού προϋπολογισμού, χωρίς ΦΠΑ, 24.193,55€, 3) ένα (1) ΣΥΣΤΗΜΑ ΠΑΡΑΚΟΛΟΥΘΗΣΗΣ ΑΣΘΕΝΩΝ ΤΗΣ ΜΟΝΑΔΑΣ ΕΜΦΡΑΓΜΑΤΩΝ ΚΑΙ ΤΗΣ ΚΑΡΔΙΟΛΟΓΙΚΗΣ ΚΛΙΝΙΚΗΣ (ΕΠΤΑ ΠΑΡΑΚΛΙΝΙΑ ΜΟΝΙΤΟΡ, ΠΕΝΤΕ ΤΗΛΕΜΕΤΡΙΕΣ ΚΑΙ ΚΕΝΤΡΙΚΟ ΣΤΑΘΜΟ ΠΑΡΑΚΟΛΟΥΘΗΣΗΣ), ενδεικτικού προϋπολογισμού, χωρίς ΦΠΑ, 88.709,67€, 4) ένα (1) ΣΥΣΤΗΜΑ ΒΙΝΤΕΟ ΕΝΔΟΣΚΟΠΗΣΗΣ (ΑΝΩ ΚΑΙ ΚΑΤΩ ΠΕΠΤΙΚΟΥ, ΧΟΛΗΦΟΡΩΝ), ενδεικτικού προϋπολογισμού, χωρίς ΦΠΑ, 185.483,87€ και 5) ένα (1) ΠΛΥΝΤΗΡΙΟ ΑΠΟΛΥΜΑΝΣΗΣ ΔΥΟ ΘΕΣΕΩΝ ΕΥΚΑΜΠΤΩΝ ΕΝΔΟΣΚΟΠΙΩΝ, ενδεικτικού προϋπολογισμού, χωρίς ΦΠΑ, 40.322,58€, στο

## **Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

σύνολο, όμως, της προκηρυχθείσας ποσότητας ενός εκάστου των τμημάτων. Για τεχνικούς λόγους, μάλιστα, το κάθε ένα προς προμήθεια τμήμα αναρτήθηκε ως διακριτή ηλεκτρονική διαδικασία σύναψης σύμβασης στην πλατφόρμα ΕΣΗΔΗΣ και έλαβε χωριστό συστημικό αύξοντα αριθμό, ήτοι τα τμήματα της σύμβασης έλαβαν με τη σειρά αρίθμησης τους τους αριθμούς ΕΣΗΔΗΣ ..., ..., ..., ... και .... Για το πέμπτο (5) τμήμα του επίμαχου διαγωνισμού, το οποίο έλαβε αριθμό συστήματος ΕΣΗΔΗΣ ..., υποβλήθηκαν τρεις (3) προσφορές, αυτή της προσφεύγουσας, της εταιρείας με την επωνυμία ..... και αυτή της εταιρείας με την επωνυμία «.....», ήδη παρεμβαίνουσας (εφεξής καλούμενη στην παρούσα «παρεμβαίνουσα» ή «.....»). Μετά την αποσφράγιση και αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών των διαγωνιζομένων, η επιτροπή του διαγωνισμού, με το με αριθμό πρωτ. 15744/31-10-2019 πρακτικό της, εισηγήθηκε την απόρριψη των τεχνικών προσφορών της προσφεύγουσας και της εταιρείας ....., τις οποίες δεν βαθμολόγησε καθόλου, εφόσον έκρινε ότι ήταν απορριπτέες, και την αποδοχή της τεχνικής προσφοράς της εταιρείας ....., την οποία μάλιστα βαθμολόγησε με συνολική βαθμολογία 110 βαθμών. Τέλος, με την απόφασή του, όπως αποτυπώνεται στο πρακτικό της με αριθμό 43/13-11-2019 συνεδρίασής του (εφεξής «προσβαλλόμενη απόφαση» ή «προσβαλλόμενη πράξη»), το Διοικητικό Συμβούλιο του νοσοκομείου, μετ' αποδοχή του πιο πάνω αναφερόμενου πρακτικού της επιτροπής του διαγωνισμού, απέρριψε τις προσφορές της εταιρείας ..... και της προσφεύγουσας για το επίμαχο τμήμα, με την αιτιολογία ότι σύμφωνα με το ως άνω πρακτικό της επιτροπής αξιολόγησης του διαγωνισμού δεν πληρούν τους όρους της διακήρυξης ως προς τις γενικές απαιτήσεις και αποφάσισε τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας με την ηλεκτρονική αποσφράγιση και αξιολόγηση του φακέλου της οικονομικής προσφοράς μόνον της εταιρείας ....., η προσφορά της οποίας κρίθηκε ότι καλύπτει τις τεχνικές προδιαγραφές και τους όρους της διακήρυξης, σύμφωνα με το ανωτέρω πρακτικό. Κατά της απόφασης αυτής του Διοικητικού Συμβουλίου του νοσοκομείου, τόσο κατά το μέρος με το οποίο απορρίφθηκε η προσφορά της, όσο και κατά το μέρος με το οποίο έγινε δεκτή η προσφορά της

### **Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

εταιρείας ..... άσκησε η προσφεύγουσα την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή της

3. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (προμήθεια), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, (379.032,25€), της δραστηριότητας που η αναθέτουσα αρχή ασκεί (παροχή υπηρεσιών υγείας) και της νομικής της φύσης (μη κεντρική κυβερνητική αρχή), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24 ΕΕ, συναφώς υπάγεται και στις διατάξεις του ν. 4412/2016 και συγκεκριμένα του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, και λαμβανομένου υπόψη ότι η διαγωνιστική διαδικασία εκκίνησε μετά την 26-06-2017 (αποστολή προκήρυξης της σύμβασης στην υπηρεσία εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 08-08-2019), η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου αυτού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 345 παρ. 1 και 379 παρ. 7 του νόμου, όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν, η δε Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκήθηκε η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

4. Επειδή, όπως προκύπτει από τα αναρτημένα στοιχεία στην λειτουργικότητα της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ α/α ...), η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1 περ. α΄ του ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. α΄ του π.δ. 39/2017, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση του νοσοκομείου κοινοποιήθηκε στις 18-11-2019 και η προσφυγή κατατέθηκε στις 21-11-2019, με τη χρήση μάλιστα του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 362 παρ. 2 του ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 του πιο πάνω π.δ, συνακόλουθα, ως τύποις παραδεκτή, προσήκει να εξεταστεί στην ουσία.

5. Επειδή, η προσφεύγουσα συμμετείχε στον διαγωνισμό, τα δικαιολογητικά συμμετοχής της οποίας έγιναν δεκτά, συνεπώς με έννομο συμφέρον στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης πράξης της αναθέτουσας αρχής, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του π.δ. 39/2017, τόσο κατά το μέρος που απορρίφθηκε η

### **Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

τεχνική προσφορά της και συνακόλουθα δεν αξιολογήθηκε η οικονομική της προσφορά, όσο και κατά το μέρος με το οποίο έγινε δεκτή η προσφορά έτερου συμμετέχοντα με αυτήν στο επίμαχο τμήμα της σύμβασης, διότι, μετά και τον αποκλεισμό της τρίτης εταιρείας που υπέβαλε προσφορά για το επίμαχο τμήμα του διαγωνισμού, η προσφεύγουσα θα ανακηρυσσόταν ανάδοχος του, ανεξαρτήτως αν είχε προσφέρει και τη χαμηλότερη τιμή, συνακόλουθα από τη μη νόμιμη κατά τους ισχυρισμούς της κρίση της αναθέτουσας αρχής υφίσταται ζημία.

6. Επειδή, συγκεκριμένα η προσφεύγουσα ισχυρίζεται τα εξής: Α) Σχετικά με την απόρριψη της προσφοράς της, ότι η αιτιολογία της προσβαλλόμενης δεν είναι σαφής, επαρκής, ειδική και εμπειριστατωμένη, η εικαζόμενη δε αιτιολογία είναι μη νόμιμη, διότι οι απαιτήσεις με αριθμούς 30, 31 του φύλλου συμμόρφωσης, τις οποίες εικάζει ότι δεν πλήρωσε, είναι αντιφατικές μεταξύ τους, άλλως ότι η συμπλήρωση του φύλλου συμμόρφωσης κατά τις απαιτήσεις αυτές αντιβαίνει στο νόμο, σε κάθε περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή όφειλε κατ' άρθρο 102§5 του ν.4412/2016, ενόψει της επικείμενης απόρριψης να ζητήσει σχετική διευκρίνιση. Β) Σχετικά με την προσφορά της παρεμβαίνουσας εταιρείας ..... ότι έπρεπε να απορριφθεί, διότι δεν τεκμηριώνει με υπεύθυνη δήλωση την πλήρωση της απαίτησης με αριθμό 29 του φύλλου συμμόρφωσης, με εγχειρίδιο κατασκευαστή την πλήρωση της απαίτησης με αριθμό 27 του φύλλου αυτού και με ειδική αναφορά στη σχετικώς υποβληθείσα υπεύθυνη δήλωση την πλήρωση της απαίτησης με αριθμό 28 του φύλλου συμμόρφωσης, επιπλέον και διότι δεν έχει καταθέσει πιστοποιητικό CE MARK από κοινοποιημένο οργανισμό του προσφερόμενου από αυτήν προϊόντος.

7. Επειδή, εξάλλου, με έννομο συμφέρον, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 7 του π.δ. 39/2017 και του άρθρου 362 παρ. 3 του ν. 4412/2016 και εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 362 παρ. 3 του ν. 4412/2016 και 7 του π.δ. 39/2017, υπέρ της διατήρησης της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης, παρεμβαίνει η

## **Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

εταιρεία ....., με την αναρτηθείσα στις 29-11-2019 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού με α/α 78660 από ίδιας ημερομηνίας παρέμβασή της, στην οποία υποστηρίζει τα εξής: Α) Σχετικά με τους λόγους της κρινομένης προσφυγής που αφορούν στην απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας, 1ον) ότι στο προσβαλλόμενο πρακτικό της συνεδρίασης του ΔΣ του νοσοκομείου έχει συμπεριληφθεί πίνακας με τον αριθμό 3 με τίτλο «ΠΙΝΑΚΑΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΠΛΥΝΤΗΡΙΟΥ ΑΠΟΛΥΜΑΝΣΗΣ ΔΥΟ ΘΕΣΕΩΝ ΕΥΚΑΜΠΤΩΝ ΕΝΔΟΣΚΟΠΙΩΝ», στις απαιτήσεις με αριθμούς 30 και 31 του οποίου, για την προσφορά της προσφεύγουσας, αναφέρεται «ΟΧΙ», ήτοι μη συμμόρφωση. Δοθέντος ότι στην ομάδα Β΄ των κριτηρίων αξιολόγησης έχει περιληφθεί και βαθμολογείται το κόστος συντήρησης του εξοπλισμού βάσει ετήσιας προσφοράς με συντελεστή βαρύτητας 15%, προκύπτει ότι στο προσβαλλόμενο πρακτικό γίνεται μνεία συγκεκριμένων στοιχείων που στηρίζουν το συμπέρασμα της επιτροπής αξιολόγησης και επομένως ότι η αιτιολογία απόρριψης της προσφοράς της προσφεύγουσας είναι ειδική, αφού όλα τα στοιχεία της αναφέρονται στη συγκεκριμένη περίπτωση που ρυθμίζεται με την πράξη, και 2ον) ότι, παρά τη σκόπιμη αναφορά της προσφεύγουσας στις κατά τους ισχυρισμούς της αντιφατικές παραγράφους 2 και 5 του όρου 2.4.3.2 της διακήρυξης, οι προβλέψεις των όρων 2.3.1.5, οι υπό τους αριθμούς 30 και 31 απαιτήσεις των γενικών απαιτήσεων του εδαφίου 5. ΠΙΝΑΚΑΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΠΛΥΝΤΗΡΙΟΥ ΑΠΟΛΥΜΑΝΣΗΣ ΔΥΟ ΘΕΣΕΩΝ ΕΥΚΑΜΠΤΩΝ ΕΝΔΟΣΚΟΠΙΩΝ, οι προβλέψεις της παρ. 5 του άρθρου 2.4.3.2 και του άρθρου 3.1.2 αίρουν κάθε υποψία ασάφειας και θεμελιώνουν ρητή υποχρέωση στο φάκελο της τεχνικής προσφοράς να περιληφθεί δεσμευτική προσφορά για το κόστος ετήσιας συντήρησης του εξοπλισμού για δέκα χρόνια μετά το πέρας της εγγύησης. Κατά τις διατυπώσεις του άρθρου 2.4.4, εξάλλου, της διακήρυξης αξιολογείται η τιμή για την προμήθεια του εξοπλισμού μόνον, χωρίς να περιλαμβάνεται σε αυτή το κόστος συντήρησης ούτε το κόστος συντήρησης να επηρεάζει κατ' ελάχιστον την οικονομική προσφορά και τη διαμορφώνει άμεσα ή έμμεσα. Με βάση τους όρους της διακήρυξης, συνεπώς, οι οποίοι πάντως δεν

## **Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

προσβλήθηκαν από την προσφεύγουσα, είναι νόμιμη η απόρριψη της προσφοράς της και δεν θα ήταν νόμιμη η συμπλήρωσή της με διευκρινίσεις. Β) Σχετικώς με τους λόγους της κρινομένης προσφυγής που αφορούν στην απόρριψη της προσφοράς της ίδιας, εξάλλου, η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει, 1ον) ότι από τις απαντήσεις στην απαίτηση με αριθμό 29 στο φύλλο συμμόρφωσης των τεχνικών απαιτήσεων, που τεκμηριώνεται με την υποβληθείσα υπεύθυνη δήλωση γενικών και ειδικών όρων που επισυνάπτεται στην προσφορά της, σε συνδυασμό με την υποβληθείσα Υπεύθυνη Δήλωσή της του Πίνακα Α' Γενικών Απαιτήσεων, ουδεμία ασάφεια προκύπτει, αντίθετα ορθώς κρίθηκε ότι καλύπτει την επίμαχη απαίτηση και βαθμολογήθηκε με 110 βαθμούς στο κριτήριο 2 της ομάδας Α, 2ον) ότι από τη διατύπωση της απαίτησης με αριθμό 27 αντίθετα με όσα αβάσιμα προβάλλονται από την προσφεύγουσα απαιτείται η προσκόμιση καταλόγου οργάνων για τους απαραίτητους ελέγχους, όπως οι έλεγχοι αυτοί προκύπτουν από το εγχειρίδιο κατασκευαστή, ο οποίος μαζί με τα λοιπά απαιτούμενα υποβληθέντα πιστοποιητικά διακρίβωσής τους και τα πιστοποιητικά εκπαίδευσης από τον κατασκευαστικό οίκο τεκμηριώνουν πλήρως τις απαντήσεις της στην απαίτηση με αριθμό 27 στο φύλλο συμμόρφωσης των τεχνικών απαιτήσεων, 3ον) ότι από την υπεύθυνη δήλωση που προσκομίζει προς τεκμηρίωση της απαίτησης σε συνδυασμό με την υποβληθείσα Υπεύθυνη Δήλωσή της του Πίνακα Α' Γενικών Απαιτήσεων και τη βεβαίωση – πιστοποιητικό του κατασκευαστικού οίκου ....., ουδεμία ασάφεια προκύπτει, αντίθετα ορθώς κρίθηκε ότι καλύπτει την επίμαχη απαίτηση, σε κάθε περίπτωση θα έπρεπε να αρθεί με βάση τις διατάξεις του άρθρου 102 παρ. 5 του ν. 4412/2016 και 4ον) ότι η υποβληθείσα δήλωση συμμόρφωσης κατά CE του κατασκευαστικού οίκου συνιστά επαρκές πιστοποιητικό σήμανσης CE και αρκούσε για την πλήρωση του όρου 2.2.7. γ) της διακήρυξης, ο οποίος πάντως δεν όριζε με σαφήνεια ότι απαιτείτο κατάθεση πιστοποιητικού από τρίτο κοινοποιημένο οργανισμό.

8. Επειδή, περαιτέρω, σε αντίκρουση της προσφυγής, με το από 02-12-2019 Πρακτικό της 47<sup>ης</sup> Συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου του το νοσοκομείο παραθέτει τις απόψεις του επί της προσφυγής. Συγκεκριμένα,

## **Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

σχετικά με την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας, εμμένει σε όσα κρίθηκαν στην προσβαλλόμενη απόφασή του, συμπληρωματικά δε, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει, υποστηρίζει ότι η προσφορά της απορρίφθηκε, διότι δεν προσκόμισε τα παραπάνω ζητούμενα στοιχεία και ειδικότερα τον πλήρη τιμοκατάλογο εξαρτημάτων, ανταλλακτικών και αναλωσίμων και την κοστολογημένη οικονομοτεχνική πρόταση σύμβασης συντήρησης και έτσι δεν ήταν εφικτή η βαθμολόγηση της προσφοράς της σύμφωνα με τα οριζόμενα στη Διακήρυξη και όπως σαφώς φαίνεται στον «πίνακα κριτηρίων αξιολόγησης και συντελεστές βαρύτητας». Σχετικά με την προσφορά της παρεμβαίνουσας, εξάλλου, το νοσοκομείο ισχυρίζεται τα εξής: α) σχετικά με την απαίτηση 29, ότι από τις διατυπώσεις της υποβληθείσας υπεύθυνης δήλωσης γενικών και ειδικών όρων που επισυνάπτεται στην προσφορά της και αυτής του Πίνακα Α Γενικών Απαιτήσεων, η παρεμβαίνουσα υπερκαλύπτει την απαίτηση προσφέροντας μάλιστα χρόνο αντικατάστασης μικρότερο των 3 εργάσιμων ημερών για οποιοδήποτε τμήμα του εξοπλισμού δεν μπορεί να επισκευασθεί επί τόπου, β) σχετικά με την απαίτηση 27, ότι η παρεμβαίνουσα έχει προσκομίσει πιστοποιητικά εκπαίδευσης από τον κατασκευαστικό οίκο και κατάλογο οργάνων για όλους τους απαραίτητους ελέγχους και πρόσφατα πιστοποιητικά διακρίβωσής τους, ενώ ο κατάλογος οργάνων δεν προκύπτει από τα εγχειρίδια για κανέναν κατασκευαστή (ούτε για την προσφεύγουσα) και δεν θεωρείται απαραίτητη προϋπόθεση της προδιαγραφής με ποινή απόρριψης προσφοράς, γ) σχετικά με την απαίτηση 28, ότι από την υποβληθείσα Υπεύθυνη Δήλωσή της του Πίνακα Α Γενικών Απαιτήσεων και τη βεβαίωση – πιστοποιητικό του κατασκευαστικού οίκου .... καλύπτει την απαίτηση και δ) σχετικά με το πιστοποιητικό CE Mark, ότι το σχετικό πιστοποιητικό που έχει προσκομίσει μεταφρασμένο στα ελληνικά και νομίμως επικυρωμένα στον φάκελο της τεχνικής προσφοράς για τον προσφερόμενο εξοπλισμό ικανοποιεί τις απαιτήσεις των σχετικών οδηγιών της Ε.Ε. (Οδηγία 93/42/EEC όπως ισχύει σήμερα) που ζητούνται στη διακήρυξη, ενώ



## **Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

υποχρέωση οι διαγωνιζόμενοι να καταθέσουν πιστοποιητικό «CE MARK από κοινοποιημένο οργανισμό» δεν προκύπτει σαφώς από την διακήρυξη.

9. Επειδή, τέλος, επί των πιο πάνω απόψεων, η προσφεύγουσα στις 16-12-2019 ανήρτησε στη λειτουργικότητα της επικοινωνίας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και κοινοποίησε στην ΑΕΠΠ, το από ίδια ημερομηνίας υπόμνημά της, κατά την έννοια του άρθρου 365 παρ. 1, εδάφιο τελευταίο του ν. 4412/2016, όπως το άρθρο αυτό έχει τροποποιηθεί και ισχύει. Στο υπόμνημά της αυτό η προσφεύγουσα εμμένει στον ισχυρισμό ότι η ρητή απαίτηση του όρου 2.4.3.2 της διακήρυξης για (οικονομική) «προσφορά» συντήρησης, εύλογα δημιούργησε την απόλυτα βεβαιότητα στους περισσότερους οικονομικούς φορείς ότι ο διαγωνισμός αφορά και την συντήρηση των προσφερόμενων ειδών για την οποία ζητείται ΠΡΟΣΦΟΡΑ και δη δεσμευτική. Δεν ζήτησε, μάλιστα, διευκρίνιση και δεν προσέφυγε κατά των προδιαγραφών, τελούσα σε βεβαιότητα ότι όπως στις περισσότερες περιπτώσεις γίνεται, νομίμως μπορεί να καταθέσει στον φάκελο της τεχνικής προσφοράς οικονομική προσφορά συντήρησης χωρίς τιμές και οι τιμές να αναφέρονται στο φάκελο της οικονομικής προσφοράς, σύμφωνα με τον όρο 2.4.3.2 (δεύτερο bullet) «Σημειώνεται ότι η αναγραφή τιμής ή οιοδήποτε στοιχείο παραπέμπει στην Οικονομική Προσφορά στον φάκελο της τεχνικής προσφοράς αποτελεί λόγο απόρριψης της προσφοράς του υποψήφιου». Σε κάθε περίπτωση προς άρση της πλημμέλειας της τεχνικής της προσφοράς, που προκλήθηκε λόγω της ασάφειας των σχετικών όρων της διακήρυξης, το νοσοκομείο όφειλε κατ' άρθρο 102§5 του Ν.4412/2016, ενόψει της επικείμενης απόρριψης της προσφοράς της, να ζητήσει διευκρίνιση για το κόστος συντήρησης, η οποία θα ήταν νόμιμη, αφού αφορά συμπλήρωση της οικονομικής προσφοράς συντήρησης που υποβλήθηκε στον φάκελο της τεχνικής προσφοράς χωρίς τιμή, στην οποία περιλαμβάνονται όλα όσα ζητούνται από τον όρο της διακήρυξης, πλην του κόστους με στοιχείο που έχει ήδη υποβληθεί αλλά ευρίσκεται (λόγω ασάφειας της διακήρυξης) στον φάκελο της οικονομικής μας προσφοράς, δηλαδή του ίδιου εγγράφου με αναφορά όμως και της τιμής/κόστους συντήρησης. Η διευκρίνιση αυτή, άλλωστε δεν

## **Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

συνιστά μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί, όπως ακριβώς επιτρέπει ο νόμος, ούτε εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων και δεν έχει ως συνέπεια την ευνοϊκή μεταχείρισή της, αφού τα στοιχεία αυτά περιέχονται ήδη στην προσφορά της. Σχετικά με την προσφορά της εταιρείας ....., εξάλλου, υποστηρίζει τα εξής: α) ότι οι υπεύθυνες δηλώσεις της επί της απαίτησης 29 είναι αντιφατικές και δημιουργούν ασάφεια, επιπλέον δεν περιέχουν ρητή και σαφή δέσμευση αν απαιτηθεί επισκευή η οποία θα διαρκέσει άνω των τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημέρα αναγγελίας του συμβάντος να προβεί σε αντικατάσταση του τμήματος, β) ότι εσφαλμένως το νοσοκομείο θεωρεί ότι η έλλειψη καταλόγου οργάνων που να προκύπτει από έγγραφο του κατασκευαστή δεν οδηγεί σε απόρριψη της προσφοράς για μη πλήρωση της απαίτησης 27, όπως και ότι αβάσιμα ισχυρίζεται ότι η ίδια δεν προσκόμισε τέτοιο έγγραφο, γ) ότι το περιεχόμενο της Υπεύθυνης Δήλωσης ΠΙΝΑΚΑ Α΄ ΓΕΝΙΚΩΝ ΑΠΑΙΤΗΣΕΩΝ της εταιρείας ..... δεν καλύπτει την επί ποινή απορρίψεως απαιτούμενη στην απαίτηση 28 δήλωση ο ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΗΣ και όχι ο ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΗΣ, όπως εσφαλμένα υπέλαβε η αναθέτουσα αρχή, να παρέχει τη σχετική εγγύηση επάρκειας ανταλλακτικών και δ) ότι σαφώς η διακήρυξη απαιτεί ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΟ και όχι DECLARATION σήμανσης CE, επομένως η εταιρεία όφειλε να προσκομίσει οπωσδήποτε και το πιστοποιητικό CE MARK και όχι μόνο τη δήλωση συμμόρφωσης.

10. Επειδή, σχετικά με τους προβαλλόμενους στην προσφυγή λόγους, η διακήρυξη που συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο, που διέπει τον διαγωνισμό, ορίζει τα εξής: Στο άρθρο 1.3 με τίτλο «Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης», μεταξύ άλλων, ότι: «Αντικείμενο της σύμβασης είναι η «Προμήθεια ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού του.....». ... Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα: ... ΤΜΗΜΑ 5. ΠΛΥΝΤΗΡΙΟ ΑΠΟΛΥΜΑΝΣΗΣ ΔΥΟ ΘΕΣΕΩΝ ΕΥΚΑΜΠΤΩΝ ΕΝΔΟΣΚΟΠΙΩΝ, Ποσότητα (ΤΕΜ.) 1, ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ

## **Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ 40.322,58, Φ.Π.Α. 9.677,42, ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΜΕ ΦΠΑ 50.000,00 ... Προσφορές υποβάλλονται είτε για όλα τα τμήματα, είτε για ορισμένα μόνο τμήματα, υπό την προϋπόθεση να αφορούν στο σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας ενός εκάστου των τμημάτων. ... Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι και ΙΙ της παρούσας διακήρυξης. ...», στο άρθρο 2.2 με τίτλο «Δικαίωμα Συμμετοχής - Κριτήρια Ποιοτικής Επιλογής», μεταξύ άλλων ότι: «...Κριτήρια Επιλογής [...] 2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης. Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης να συμμορφώνονται με τα ισχύοντα διεθνή ή/και ευρωπαϊκά ή/ και εθνικά πρότυπα (ISO, EN,ΕΛΟΤ κ.λ.π.), να πληρούν όλες τις απαιτήσεις που προβλέπονται στο άρθρο 82 παρ.1 του ν. 4412/2016 και να διαθέτουν τα ακόλουθα πιστοποιητικά ποιότητας: α) ... β) Πιστοποιητικά σήμανσης CE για τον προσφερόμενο εξοπλισμό ώστε να ικανοποιούνται οι αντίστοιχες απαιτήσεις των σχετικών οδηγιών της Ε.Ε. (Οδηγία 93/42/ΕΕC όπως ισχύει σήμερα) μεταφρασμένα στα ελληνικά και νομίμως επικυρωμένα). ...», στο άρθρο 2.3 με τίτλο «Κριτήρια Ανάθεσης», μεταξύ άλλων, ότι: «[...] 2.3.1.5 Κριτήριο ανάθεσης για το «ΠΛΥΝΤΗΡΙΟ ΑΠΟΛΥΜΑΝΣΗΣ ΔΥΟ ΘΕΣΕΩΝ ΕΥΚΑΜΠΤΩΝ ΕΝΔΟΣΚΟΠΙΩΝ». Κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής, η οποία εκτιμάται βάσει των κάτωθι κριτηρίων: ... ΟΜΑΔΑ Α: ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ, ΠΟΙΟΤΗΤΑ ΚΑΙ ΑΠΟΔΟΣΗ. ΚΡΙΤΗΡΙΟ i ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗΣ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ. 1 Σύγχρονη τεχνολογία, ποιότητα και αποδοτικότητα του μηχανήματος, αξιοπιστία λειτουργίας, σύμφωνα κατ' ελάχιστον με τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης ΒΑΘΜΟΛΟΓΙΑ ΚΡΙΤΗΡΙΟΥ, βi 100-120, ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗΣ ΒΑΡΥΤΗΤΑΣ ΚΡΙΤΗΡΙΟΥ, Σi 40% 2 Στοιχεία τεχνικής υποστήριξης (χαρακτηριστικά παρεχόμενης τεχνικής υποστήριξης, δυνατότητα αντικατάστασης μηχανήματος με βάση τα αναγραφόμενα στην προκήρυξη, διάρκεια επάρκειας ανταλλακτικών - παρακαταθήκη ανταλλακτικών) ΒΑΘΜΟΛΟΓΙΑ ΚΡΙΤΗΡΙΟΥ, βi 100-120, ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗΣ ΒΑΡΥΤΗΤΑΣ

## **Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

ΚΡΙΤΗΡΙΟΥ, Σι30% ΣΥΝΟΛΟ Α' ΟΜΑΔΑΣ 70% ΟΜΑΔΑ Β: ΤΕΧΝΙΚΗ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗ ΚΑΙ ΚΑΛΥΨΗ 1. Δυνατότητα επέκτασης εγγύησης καλής λειτουργίας πέραν των δύο (2) ετών, ΒΑΘΜΟΛΟΓΙΑ ΚΡΙΤΗΡΙΟΥ, βι 100-120, ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗΣ ΒΑΡΥΤΗΤΑΣ ΚΡΙΤΗΡΙΟΥ, Σι 15%, 2. Κόστος συντήρησης εξοπλισμού βάσει ετήσιας προσφοράς ΒΑΘΜΟΛΟΓΙΑ ΚΡΙΤΗΡΙΟΥ, βι 100-120, ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗΣ ΒΑΡΥΤΗΤΑΣ ΚΡΙΤΗΡΙΟΥ Σι 15% ΣΥΝΟΛΟ Β' ΟΜΑΔΑΣ 30% ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΒΑΘΜΟΛΟΓΙΑ Α+Β 100%. 2.3.2 Βαθμολόγηση και κατάταξη προσφορών. Η βαθμολόγηση κάθε κριτηρίου αξιολόγησης κυμαίνεται από 100 βαθμούς στην περίπτωση που ικανοποιούνται ακριβώς όλοι οι όροι των τεχνικών προδιαγραφών, αυξάνεται δε μέχρι τους 120 βαθμούς όταν υπερκαλύπτονται οι απαιτήσεις του συγκεκριμένου κριτηρίου. Κάθε κριτήριο αξιολόγησης βαθμολογείται αυτόνομα με βάση τα στοιχεία της προσφοράς. Η σταθμισμένη βαθμολογία του κάθε κριτηρίου θα προκύπτει από το γινόμενο του επιμέρους συντελεστή βαρύτητας επί τη βαθμολογία του, η δε συνολική βαθμολογία της προσφοράς θα προκύπτει από το άθροισμα των σταθμισμένων βαθμολογιών όλων των κριτηρίων. ... Κριτήρια με βαθμολογία μικρότερη από 100 βαθμούς (ήτοι που δεν καλύπτουν/παρουσιάζουν αποκλίσεις από τις τεχνικές προδιαγραφές της παρούσας) επιφέρουν την απόρριψη της προσφοράς. Πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά είναι εκείνη που παρουσιάζει τον μικρότερο λόγο της προσφερθείσας τιμής προς την βαθμολογία της (ήτοι αυτή στην οποία το  $\Lambda$  είναι ο μικρότερος αριθμός), σύμφωνα με τον τύπο που ακολουθεί.  $\Lambda = \text{Τιμή προσφοράς} / \text{Συνολική βαθμολογία τεχνικής προσφοράς}$ », στο άρθρο 2.4.1 με τίτλο «Γενικοί όροι υποβολής προσφορών», ότι: «Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης, για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας της προμήθειας ανά τμήμα. ...», στο άρθρο 2.4.2 με τίτλο «Χρόνος και Τρόπος υποβολής προσφορών», μεταξύ άλλων ότι: « [...] 2.4.2.3 ότι Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα: (α) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά και η τεχνική

## **Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

προσφορά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα. (β) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα και τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά. ...», στο άρθρο 2.4.3 με τίτλο «Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά», ότι « ... 2.4.3.2 Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις γενικές προδιαγραφές και τις προδιαγραφές των ειδών που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή. Συγκεκριμένα πρέπει να περιλαμβάνει: - Συμπληρωμένους πλήρως τον πίνακα Α και τον αντίστοιχο πίνακα του είδους(ανάλογα με το είδος για το οποίο ο υποψήφιος επιθυμεί να υποβάλει προσφορά) του παραρτήματος ΙΙ. Τονίζεται ότι είναι υποχρεωτική, επί ποινή απόρριψης, η απάντηση σε όλα τα σημεία των Πινάκων και η παροχή όλων των πληροφοριών που ζητούνται. Σε περίπτωση που δεν έχει συμπληρωθεί ορθά η στήλη «ΑΠΑΝΤΗΣΗ», για έστω και έναν από τους όρους τότε θεωρείται ότι δεν υπάρχει απάντηση στο σχετικό όρο. - Τεκμηριωτικό υλικό για τον εξοπλισμό και για όποια άλλη υποχρέωση απορρέει από τις απαιτήσεις (εγχειρίδια, τεχνικά φυλλάδια, υπεύθυνες δηλώσεις, συμπληρωματικά έγγραφα κτλ). ... Σημειώνεται ότι η αναγραφή τιμής ή οιοσδήποτε στοιχείου παραπέμπει στην Οικονομική Προσφορά στον φάκελο της τεχνικής προσφοράς αποτελεί λόγο απόρριψης της προσφοράς του υποψήφιου. - Δήλωση, ψηφιακά υπογεγραμμένη, σχετικά με το χρόνο προσφερόμενης εγγύησης καλής λειτουργίας εφόσον αυτή υπερβαίνει τον ελάχιστο ζητούμενο στους πίνακες συμμόρφωσης για κάθε είδος. Χρόνος εγγύησης καλής λειτουργίας επιπλέον του κατ' ελάχιστον ζητούμενου αξιολογείται και βαθμολογείται σύμφωνα με την παράγραφο 2.3 του παρόντος άρθρου. - Δεσμευτική προσφορά ψηφιακά υπογεγραμμένη σχετικά με το κόστος ετήσιας πλήρους συντήρησης του εξοπλισμού μετά τη λήξη της εγγύησης καλής λειτουργίας και μέχρι δέκα (10) έτη από την οριστική παραλαβή. Στην τιμή συμπεριλαμβάνονται οπωσδήποτε, επί ποινή απόρριψης, όλα τα ανταλλακτικά (αμεταχειρίιστα, συμπεριλαμβανομένων ηλεκτρικού συστήματος, λυχνιών (όπου απαιτούνται), μπαταριών κλπ.), και μαζί με τα πάσης φύσεως υλικά και εργατικά και ανεξαρτήτως της χρήσης που υφίσταται

## **Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

το προς προμήθεια είδος, καθώς και κάθε άλλη επιβάρυνση και τις υπέρ τρίτων κρατήσεις σύμφωνα με τον τρόπο που προβλέπεται στην παρούσα διακήρυξη. Στην προσφορά αναγράφεται αριθμητικώς και ολογράφως η τιμή χωρίς Φ.Π.Α. καθώς επίσης και ο χρόνος που καλύπτει η εγγύηση καλής λειτουργίας την οποία προσφέρει ο υποψήφιος σύμφωνα με την τεχνική του προσφορά (βλ. παραπάνω). - Τα πιστοποιητικά του σημείου 2.2.7 του άρθρου 2, παρ. 2.2. - Το αρχείο που παράγεται από τη συμπλήρωση της σχετικής φόρμας του συστήματος και υπογράφεται ψηφιακά. Η τεχνική προσφορά υποβάλλεται σε συνημμένο αρχείο ψηφιακά υπογεγραμμένο και αξιολογείται με βάση τα κριτήρια του άρθρου 2.3 της παρούσας. ...», στο άρθρο 2.4.4 με τίτλο «Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών», ότι: «Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται συμπληρώνοντας το αντίστοιχο πεδίο στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ όπως περιγράφεται στο πεδίο 2.4.2.4. παραπάνω με τιμή. Δεν απαιτείται η υποβολή κανενός άλλου αρχείου πλην του παραγόμενου από το σύστημα. Η τιμή δίνεται σε ευρώ ανά μονάδα, όπως αυτή αποτυπώνεται στο πεδίο «ΓΡΑΜΜΕΣ» του διαγωνισμού στην πλατφόρμα ΕΣΗΔΗΣ. ... Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: α) δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή που καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα, β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη της παρ. 4 του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται στο μέρος Β του Παραρτήματος Ι της παρούσας διακήρυξης.», και στο άρθρο 2.4.6 με τίτλο «Λόγοι απόρριψης προσφορών», ότι «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται ..., με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται ... στις παραγράφους 2.4.1 ..., 2.4.2. ..., 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς) ... 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. ...».

## **Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

11. Επειδή, εξάλλου, στο Παράρτημα ΙΙ, της διακήρυξης με τίτλο «Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων – Τεχνικές Προδιαγραφές», στο προοίμιο ορίζονται μεταξύ άλλων τα εξής: «Ο υποψήφιος συμπληρώνει τον Πίνακα Α καθώς και τον Πίνακα Συμμόρφωσης (1-5) που αφορά στο είδος για το οποίο επιθυμεί να υποβάλλει προσφορά, επί ποινή απόρριψης, με την απόλυτη ευθύνη της ακρίβειας των δεδομένων. Η μη συμμόρφωση επί του συνόλου των ακόλουθων απαιτήσεων αποτελεί αιτία απόρριψης της τεχνικής προσφοράς του υποψηφίου Αναδόχου. Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για τμήμα, 1-5, όπως εμφανίζονται παρακάτω, ο πίνακας Α, συμπληρώνεται και συνοδεύει κάθε επιμέρους πίνακα συμμόρφωσης. Η στήλη «ΑΠΑΝΤΗΣΗ» συμπληρώνεται για κάθε μία από τις απαιτήσεις. Τονίζεται ότι είναι υποχρεωτική, επί ποινή απόρριψης, η απάντηση σε όλα τα σημεία και η παροχή όλων των πληροφοριών που ζητούνται. Σε περίπτωση που δεν έχει συμπληρωθεί ορθά η στήλη για έστω και έναν από τους όρους στον πίνακα τότε θεωρείται ότι δεν υπάρχει απάντηση στο σχετικό όρο. Στη στήλη «ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ» πρέπει να γίνεται, επί ποινή απόρριψης, αναφορά και σαφής παραπομπή σε Παράρτημα της Τεχνικής Προσφοράς σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2, παρ. 2.4, εδαφ. 2.4.3, περ. 2.4.3.2. το οποίο θα περιλαμβάνει αριθμημένα Τεχνικά Φυλλάδια κατασκευαστών, ή αναλυτικές περιγραφές των υπηρεσιών, του εξοπλισμού κλπ., που κατά την κρίση του υποψηφίου Αναδόχου τεκμηριώνουν τα στοιχεία των Πινάκων Συμμόρφωσης...», στο δε πίνακα 5, με τίτλο «ΠΙΝΑΚΑΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΠΛΥΝΤΗΡΙΟΥ ΑΠΟΛΥΜΑΝΣΗΣ ΔΥΟ ΘΕΣΕΩΝ ΕΥΚΑΜΠΤΩΝ ΕΝΔΟΣΚΟΠΙΩΝ», στον οποίο περιγράφονταν οι σχετικές με το τμήμα 5 του διαγωνισμού τεχνικές προδιαγραφές – απαιτήσεις, στις οποίες οι συμμετέχοντες όφειλαν να δηλώσουν ότι συμμορφώνονται και να παράσχουν όλες τις πληροφορίες που ζητούνται, μεταξύ άλλων, ορίζονται τα εξής: « ... 27. Ο προμηθευτής υποχρεούται να διαθέτει μόνιμα στην Αθήνα εργαστήριο τεχνικής υποστήριξης με πρόσφατα διακριβωμένο μετρητικό και επισκευαστικό εξοπλισμό, κατάλληλα στελεχωμένο από εκπαιδευμένο και πιστοποιημένο προσωπικό από τον κατασκευαστικό οίκο για την συντήρηση του

### **Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

προσφερθέντος εξοπλισμού. Να κατατεθούν τα σχετικά πιστοποιητικά εκπαίδευσης από τον κατασκευαστικό οίκο. Να κατατεθούν κατάλογος οργάνων για όλους τους απαραίτητους ελέγχους, όπως προκύπτουν από το εγχειρίδιο του κατασκευαστή και πρόσφατα πιστοποιητικά διακρίβωσής τους. Η παραπάνω προδιαγραφή είναι με ποινή απόρριψης της προσφοράς ... 28. Ο προμηθευτής υποχρεούται να παρέχει εγγύηση καλής λειτουργίας διάρκειας τουλάχιστον δύο (2) ετών, αρχής γενομένης την πρώτη εργάσιμη ημέρα μετά την ημέρα οριστικής παραλαβής του και επάρκεια ανταλλακτικών για τουλάχιστον δέκα (10 ) έτη από την ημερομηνία οριστικής παράδοσής του. Συνεκτιμάται και βαθμολογείται ανάλογα η παροχή επιπλέον χρόνου εγγύησης. Βλ. κριτήρια ανάθεσης 2.3.1.5. ... 29. Διευκρινίζεται ρητά ότι, κατά την διάρκεια της εγγυήσεως ο προμηθευτής θα αναλάβει χωρίς ουδεμία πρόσθετη αμοιβή: - την προγραμματισμένη προληπτική συντήρηση του εξοπλισμού σε τακτά χρονικά διαστήματα σύμφωνα με τις οδηγίες του κατασκευαστικού οίκου - την επανορθωτική συντήρηση του εξοπλισμού συμπεριλαμβανομένων των εργασιών επισκευής βλαβών και δυσλειτουργιών και την αντικατάσταση ανταλλακτικών – εξαρτημάτων που πιθανόν χρειαστούν για απεριόριστο αριθμό κλήσεων. Αυτά θα είναι πρωτότυπα και αμεταχείριστα του κατασκευαστικού οίκου. Ο συντηρητής θα ανταποκρίνεται εντός 24 ωρών σε κάθε κλήση του Νοσοκομείου. - την συμπτωματική συντήρηση σε περίπτωση εμφάνισης πιθανών αστοχιών υλικού ή/και ένδειξης πιθανής μελλοντικής βλάβης - τις διαταγές αλλαγής δηλαδή κάθε βελτίωσης, αναβάθμισης και της προμήθειας και αντικατάστασης όλων ανεξαρτήτως των ανταλλακτικών και των υλικών συντήρησης που θα απαιτηθούν καθ' υπόδειξη του κατασκευαστικού οίκου - Αν απαιτηθεί επισκευή η οποία διαρκέσει άνω των τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημέρα αναγγελίας του συμβάντος, θα γίνεται άμεση αντικατάσταση οποιουδήποτε τμήματος του εξοπλισμού, προκειμένου να διασφαλιστεί η αδιάκοπη και εύρυθμη λειτουργία του Ενδοσκοπικού Ιατρείου έως ότου ολοκληρωθεί η επισκευή. Η συμμόρφωση με την ανωτέρω προδιαγραφή θα δηλωθεί εγγράφως από την αναθέτουσα εταιρεία με την προσφορά του μηχανήματος με ποινή απόρριψης της προσφοράς σε



### **Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

περίπτωση μη συμμόρφωσης. Μικρότερος χρόνος ανταπόκρισης του συντηρητή αξιολογείται σύμφωνα με τα κριτήρια της παρ. 2.3.1.5 της παρούσας ... 30. Να κατατεθεί πλήρης τιμοκατάλογος εξαρτημάτων, ανταλλακτικών και αναλωσίμων. Επίσης να κατατεθεί κατάλογος πιθανών εξαρτημάτων, λογισμικού κλπ, που μπορούν να χρησιμοποιηθούν με τον εξοπλισμό πέραν αυτών που τον συνοδεύουν για την πλήρη εκμετάλλευση των δυνατοτήτων του. Τα παραπάνω συνεκτιμώνται και βαθμολογούνται ανάλογα. Βλ. κριτήρια ανάθεσης 2.3.1.5. ... 31. Να υποβληθεί οικονομοτεχνική πρόταση σύμβασης συντήρησης αρχής γενομένης μετά την λήξη της εγγύησης καλής λειτουργίας, η οποία να περιλαμβάνει προληπτική συντήρηση του εξοπλισμού βάσει κατασκευαστικών προτύπων και επανορθωτική συντήρηση α) με ανταλλακτικά και β) χωρίς ανταλλακτικά. Επίσης, να συμπεριλαμβάνεται και μέθοδος αναπροσαρμογής της τιμής μέχρι τη λήξη της διαθεσιμότητας των ανταλλακτικών από τον κατασκευαστικό οίκο. Τα παραπάνω συνεκτιμώνται και βαθμολογούνται ανάλογα. Βλ. κριτήρια ανάθεσης 2.3.1.5. ...».

12. Επειδή, κατά την έννοια των παρατιθέμενων στη δέκατη σκέψη της παρούσας διατάξεων της πρώτης παραγράφου του όρου 2.4.3.2 της διακήρυξης σε συνδυασμό με αυτές του προοιμίου του Παρατήματος II αυτής και των απαιτήσεων υπό τους αριθμούς 30 και 31 του πίνακα 5 με τίτλο «ΠΙΝΑΚΑΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΠΛΥΝΤΗΡΙΟΥ ΑΠΟΛΥΜΑΝΣΗΣ ΔΥΟ ΘΕΣΕΩΝ ΕΥΚΑΜΠΤΩΝ ΕΝΔΟΣΚΟΠΙΩΝ» του ίδιου Παρατήματος, ο συμμετέχων στον διαγωνισμό, εάν υποβάλει προσφορά για το τμήμα 5 αυτού, πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού του, να περιλάβει στην προσφορά του α) πλήρη τιμοκατάλογο εξαρτημάτων, ανταλλακτικών και αναλωσίμων, β) κατάλογο πιθανών εξαρτημάτων, λογισμικού κλπ, που μπορούν να χρησιμοποιηθούν με τον εξοπλισμό πέραν αυτών που τον συνοδεύουν για την πλήρη εκμετάλλευση των δυνατοτήτων του και γ) οικονομοτεχνική πρόταση σύμβασης συντήρησης, αρχής γενομένης μετά την λήξη της εγγύησης καλής λειτουργίας, η οποία να περιλαμβάνει προληπτική συντήρηση του εξοπλισμού βάσει κατασκευαστικών προτύπων και επανορθωτική συντήρηση α) με ανταλλακτικά και β) χωρίς ανταλλακτικά, στην

### **Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

οποία να συμπεριλαμβάνεται επιπλέον και μέθοδος αναπροσαρμογής της τιμής μέχρι τη λήξη της διαθεσιμότητας των ανταλλακτικών από τον κατασκευαστικό οίκο. Παράβαση δε του εν λόγω κανόνα εκ μέρους του συμμετέχοντος καθιστά την υποβληθείσα προσφορά απαράδεκτη, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 2.4.6 περ. θ' της διακήρυξης. Κατά τις ίδιες διατάξεις, εξάλλου, του όρου 2.4.3.2 της διακήρυξης ο συμμετέχων στον διαγωνισμό πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να συμπεριλάβει στην τεχνική του προσφορά δεσμευτική προσφορά σχετικά με το κόστος ετήσιας πλήρους συντήρησης του εξοπλισμού μετά τη λήξη της εγγύησης καλής λειτουργίας και μέχρι δέκα (10) έτη από την οριστική παραλαβή, στην τιμή συμπεριλαμβανομένων οπωσδήποτε, επί ποινή απόρριψης, όλων των ανταλλακτικών (αμεταχειρίστων, συμπεριλαμβανομένων ηλεκτρικού συστήματος, λυχνιών (όπου απαιτούνται), μπαταριών κλπ.), και μαζί με τα πάσης φύσεως υλικά και εργατικά και ανεξαρτήτως της χρήσης που υφίσταται το προς προμήθεια είδος, καθώς και κάθε άλλης επιβάρυνσης και των υπέρ τρίτων κρατήσεων σύμφωνα με τον τρόπο που προβλέπεται στην παρούσα διακήρυξη. Παράβαση δε του εν λόγω κανόνα εκ μέρους του συμμετέχοντος ομοίως καθιστά την υποβληθείσα προσφορά απαράδεκτη, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 2.4.6 περ. α) της διακήρυξης. Οι πιο πάνω διατάξεις, ωστόσο, του όρου 2.4.3.2 της διακήρυξης και των υπό τους αριθμούς 30 και 31 απαιτήσεων του σχετικού με τον υπό προμήθεια εξοπλισμό ΠΙΝΑΚΑ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ, φαίνεται να έρχονται σε αντίθεση με τον περιεχόμενο στις ίδιες διατάξεις του ίδιου όρου της διακήρυξης κανόνα, ότι η αναγραφή τιμής ή οιοδήποτε στοιχείου που παραπέμπει στην Οικονομική Προσφορά στον φάκελο της τεχνικής προσφοράς αποτελεί λόγο απόρριψης της προσφοράς του υποψήφιου, παράβαση του οποίου εκ μέρους του συμμετέχοντος καθιστά την υποβληθείσα προσφορά απαράδεκτη, κατά τα οριζόμενα στους ίδιους ως άνω όρους. Και ναι μεν κατά τις διατάξεις του όρου 2.4.4 της διακήρυξης αξιολογείται η τιμή για την προμήθεια του εξοπλισμού μόνον, εντούτοις, κατά τις διατάξεις των υπό τους αριθμούς 28 και 29 τεχνικών προδιαγραφών - απαιτήσεων του ίδιου ως άνω Πίνακα Συμμόρφωσης, στην τιμή αυτή συμπεριλαμβάνεται και η εγγυημένη καλή λειτουργία του, διάρκειας

### **Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

τουλάχιστον δύο (2) ετών από την οριστική παραλαβή του, του τυχόν επιπλέον προσφερόμενου χρόνου εγγύησης μάλιστα εκτιμώμενου, σύμφωνα με τον όρο 2.3.1.5 της διακήρυξης, στην οποία (εγγυημένη λειτουργία) συμπεριλαμβάνονται, χωρίς ουδεμία πρόσθετη αμοιβή, η προγραμματισμένη προληπτική συντήρηση του εξοπλισμού, σύμφωνα με τις οδηγίες του κατασκευαστικού οίκου, η επανορθωτική συντήρησή του, συμπεριλαμβανομένων των εργασιών επισκευής βλαβών και δυσλειτουργιών και την αντικατάσταση ανταλλακτικών – εξαρτημάτων (που θα είναι πρωτότυπα – αμεταχείριστα) που πιθανόν χρειαστούν για απεριόριστο αριθμό κλήσεων, η συμπτωματική συντήρηση σε περίπτωση εμφάνισης πιθανών αστοχιών υλικού ή/και ένδειξης πιθανής μελλοντικής βλάβης και η αλλαγή δηλαδή κάθε βελτίωση, αναβάθμιση και η προμήθεια και αντικατάσταση όλων ανεξαρτήτως των ανταλλακτικών και των υλικών συντήρησης που θα απαιτηθούν καθ' υπόδειξη του κατασκευαστικού οίκου. Η αναγραφή τιμών, συνεπώς, στον επί ποινή αποκλεισμού υποβαλλόμενο κατάλογο εξαρτημάτων, ανταλλακτικών και αναλωσίμων, καθώς και στη δεσμευτική προσφορά – πρόταση για τη συντήρηση του εξοπλισμού για τον χρόνο πέραν της αρχικής εγγύησης και μέχρι δέκα ετών, δεν μπορεί να αποκλειστεί ότι θα μπορούσε να θεωρηθεί ότι παραπέμπει στην Οικονομική Προσφορά για το επίμαχο τμήμα (Τμήμα 5) της σύμβασης. Μάλιστα, όπως, κατά πάγια νομολογία, έχει κριθεί, η αποκάλυψη οικονομικών στοιχείων εκ μέρους διαγωνιζομένου πριν από την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών και κατά το χρόνο που διαρκεί ακόμα το στάδιο αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών επιφέρει τον αποκλεισμό του από την περαιτέρω διαδικασία του διαγωνισμού, ανεξαρτήτως του κατά πόσον τα στοιχεία αυτά πράγματι ανταποκρίνονται, κατά το περιεχόμενό τους, στα περιλαμβανόμενα στο φάκελο της οικονομικής προσφοράς στοιχεία (ΣτΕ 2283/06, 1452/2000, 2478/1997, Ε.Α. 326/08, 599/07, 1234/07, 1265/06, 44/05, ΔΕΦΑΘ 50/2013). Ενόψει των ανωτέρω, από τα έγγραφα της σύμβασης, σε συνδυασμό με τα παγίως κρινόμενα στη νομολογία, δεν προέκυπτε με σαφήνεια και χωρίς αμφισημία αν ο συμμετέχων, προκειμένου να μην αποκλειστεί, έπρεπε να υποβάλει κατάλογο εξαρτημάτων, ανταλλακτικών και

### **Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

αναλωσίμων και προσφορά – πρόταση για τη συντήρηση του εξοπλισμού για τον χρόνο πέραν της αρχικής εγγύησης και μέχρι δέκα ετών, με τιμές ή χωρίς αυτές. Ασάφειες, όμως ή πλημμέλειες των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορούν να ερμηνεύονται εις βάρος των διαγωνιζομένων, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών και θα πρέπει να παρέχεται και σε αυτούς, οι οποίοι βλάπτονται από την ασάφεια ή την πλημμέλεια αυτή, η δυνατότητα να συμπληρώσουν την τυχόν ελαττωματική προσφορά τους (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 423/2011, 424/2011, 425/2011). Τούτο δε, διότι η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται σε βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (πρβλ. ΕφΑθ 1959/1970, Αρμ. 1970, σελ. 1111, Εφ.Θεσ. 501/87, ΕΔημ.Εργ. 1990/1, σελ. 84).

13. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, όπως προκύπτει από το υποβληθέν στο διαγωνισμό Φύλλο Συμμόρφωσής της, στην προδιαγραφή υπό τον αριθμό 30 του Πίνακα 5 που όριζε «Να κατατεθεί πλήρης τιμοκατάλογος εξαρτημάτων, ανταλλακτικών και αναλωσίμων. Επίσης να κατατεθεί κατάλογος πιθανών εξαρτημάτων, λογισμικού κλπ, που μπορούν να χρησιμοποιηθούν με τον εξοπλισμό πέραν αυτών που τον συνοδεύουν για την πλήρη εκμετάλλευση των δυνατοτήτων του. ...», η προσφεύγουσα απάντησε ως εξής: «Η εταιρεία μας καταθέτει στην τεχνική προσφορά κατάλογο και στην οικονομική τιμοκατάλογο εξαρτημάτων, ανταλλακτικών και αναλωσίμων. Επιπλέον καταθέτει αντίστοιχα κατάλογο εξαρτημάτων και λογισμικού, που μπορούν να χρησιμοποιηθούν με τον εξοπλισμό πέραν αυτών που τον συνοδεύουν για την πλήρη εκμετάλλευση των δυνατοτήτων του.». Ως τεκμηριωτικό υλικό συμμόρφωσής της στις ως άνω προδιαγραφές – απαιτήσεις στο ως άνω Φύλλο Συμμόρφωσης ανέφερε και από τον φάκελο της προσφοράς της προκύπτει ότι υπέβαλε «ΚΑΤΑΛΟΓΟ ΕΞΑΡΤΗΜΑΤΩΝ ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΩΝ ΚΑΙ ΑΝΑΛΩΣΙΜΩΝ» και «ΚΑΤΑΛΟΓΟ ΠΡΟΣΘΕΤΩΝ ΕΞΑΡΤΗΜΑΤΩΝ ΚΑΙ ΛΟΓΙΣΜΙΚΟΥ ΠΛΥΝΤΗΡΙΟΥ .....» , από την επισκόπηση των οποίων προκύπτει ότι στον πρώτο κατάλογο περιέχεται αριθμός άνω των εκατό (100) ειδών ανταλλακτικών, επτά (7) ειδών αναλωσίμων και άνω των εκατό (100)

## **Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

ειδών εξαρτημάτων πλυντηρίου....., με κωδικούς και περιγραφή εργοστασίου και στον δεύτερο κατάλογο περιέχεται το υπό τον κωδικό .... και περιγραφή .... λογισμικό, συνοδευόμενο από συνημμένη τεχνική περιγραφή και την υπηρεσία ... και περιγραφή ..... Σε κανέναν, όμως, από τους πιο πάνω καταλόγους και για κανένα από τα σε αυτούς περιεχόμενα εξαρτήματα, πρόσθετα εξαρτήματα, ανταλλακτικά και αναλώσιμα δεν αναγράφονταν τιμές. Περαιτέρω, στο ίδιο Φύλλο Συμμόρφωσης, στην προδιαγραφή υπό τον αριθμό 31 του Πίνακα 5 που όριζε «Να υποβληθεί οικονομοτεχνική πρόταση σύμβασης συντήρησης αρχής γενομένης μετά την λήξη της εγγύησης καλής λειτουργίας, η οποία να περιλαμβάνει προληπτική συντήρηση του εξοπλισμού βάσει κατασκευαστικών προτύπων και επανορθωτική συντήρηση α) με ανταλλακτικά και β) χωρίς ανταλλακτικά. Επίσης, να συμπεριλαμβάνεται και μέθοδος αναπροσαρμογής της τιμής μέχρι τη λήξη της διαθεσιμότητας των ανταλλακτικών από τον κατασκευαστικό οίκο.», η προσφεύγουσα απάντησε ως εξής: «Η εταιρεία μας υποβάλλει οικονομοτεχνική πρόταση σύμβασης συντήρησης αρχής γενομένης μετά την λήξη της εγγύησης καλής λειτουργίας, η οποία περιλαμβάνει προληπτική συντήρηση του εξοπλισμού βάσει κατασκευαστικών προτύπων και επανορθωτική συντήρηση α) με ανταλλακτικά και β) χωρίς ανταλλακτικά». Ως τεκμηριωτικό υλικό συμμόρφωσής της στις ως άνω προδιαγραφές – απαιτήσεις στο ως άνω Φύλλο Συμμόρφωσης ανέφερε και από τον φάκελο της προσφοράς της προκύπτει ότι υπέβαλε «ΠΡΟΤΑΣΗ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ», από την επισκόπηση της οποίας προκύπτει ότι σε τέσσερις (4) σελίδες αναλύεται πρόταση για τον τρόπο και τους όρους με τους οποίους θα παρέχεται μετά τη λήξη της αρχικής συμβατικής εγγύησης συντήρηση του εξοπλισμού, συμπεριλαμβανομένων των ανταλλακτικών, χωρίς όμως τιμές, και χωρίς αναπροσαρμογή τους ούτε για την παροχή συντήρησης με ανταλλακτικά, ούτε χωρίς αυτά. Ενόψει των όσων γίνονται δεκτά στην προηγούμενη σκέψη, όμως, δεν θα μπορούσε να απορριφθεί η προσφορά της προσφεύγουσας με την αιτιολογία ότι στους υποβληθέντες στην τεχνική προσφορά οικείου καταλόγους και στην οικονομοτεχνική πρόταση συντήρησης δεν αναγράφονταν τιμές, ούτε, άλλωστε, προκύπτει ότι ελλείπει άλλο στοιχείο από αυτούς.

## **Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

Συνακόλουθα, η περιεχόμενη στην προσβαλλόμενη απόφαση αιτιολογία με την οποία απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας, όπως αυτή νόμιμα συμπληρώθηκε με τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής (« ... δεν προσκόμισε τα παραπάνω ζητούμενα στοιχεία και ειδικότερα τον πλήρη τιμοκατάλογο εξαρτημάτων, ανταλλακτικών και αναλωσίμων και την κοστολογημένη οικονομοτεχνική πρόταση σύμβασης συντήρησης ...»), είναι μη νόμιμη, και, αν ήθελε θεωρηθεί ότι αναφέρεται σε άλλες εκτός των τιμών ελλείψεις, μη επαρκής, ειδική και εμπειριστατωμένη. Τα δε περί του αντιθέτου προβαλλόμενα είναι απορριπτικά ως αβάσιμα. Αλυσιτελώς, εξάλλου, προβάλλεται ότι αν δεν αναγράφονταν τιμές στους υποβαλλόμενους καταλόγους και την πρόταση συντήρησης δεν θα ήταν εφικτή η βαθμολόγηση της προσφοράς της προσφεύγουσας. Και τούτο, διότι από τις διατυπώσεις των κριτηρίων της ομάδας Β του όρου 2.3.1.5 της διακήρυξης σχετικά με την αξιολόγηση του κόστους συντήρησης δεν προκύπτει με σαφήνεια σε ποιο βαθμό συνεκτιμάται η τιμή στους υποβαλλόμενους καταλόγους και την πρόταση συντήρησης των συμμετεχόντων έναντι άλλων συνεκτιμώμενων στοιχείων της πρότασης, όπως λ.χ. η διάρκεια της σύμβασης συντήρησης, ούτε ποιο ετήσιο κόστος θεωρείται για την αναθέτουσα μέγιστο, η υπέρβαση από το οποίο θα καθιστούσε την προσφορά για το συγκεκριμένο κριτήριο απαράδεκτη ,και ποιο κόστος θεωρείται χαμηλότερο και θα βαθμολογείτο με 120 βαθμούς, κυρίως όμως δεν προκύπτει η μέθοδος με την οποία οι σχετικές προσφορές θα συγκριθούν μεταξύ τους. Κατά συνέπεια, ακόμα και αν αναγράφονταν τιμές στους υποβαλλόμενους καταλόγους και την πρόταση συντήρησης των συμμετεχόντων, δεν θα ήταν εφικτή νόμιμη βαθμολόγηση του κόστους συντήρησης του εξοπλισμού. Συνακόλουθα, μη νόμιμα απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας για τους λόγους που αναφέρονται στην προσβαλλόμενη απόφαση, όπως νόμιμα συμπληρώθηκαν με τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής, των οικείων λόγων της προσφυγής γενομένων δεκτών.

14. Επειδή, εξάλλου, κατά την έννοια των παρατιθέμενων στη δέκατη σκέψη της παρούσας διατάξεων της πρώτης παραγράφου του όρου 2.4.3.2 της διακήρυξης σε συνδυασμό με αυτές του προοιμίου του

## **Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

Παρατήματος II αυτής και της απαίτησης υπό τον αριθμό 29 του πίνακα 5 με τίτλο «ΠΙΝΑΚΑΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΠΛΥΝΤΗΡΙΟΥ ΑΠΟΛΥΜΑΝΣΗΣ ΔΥΟ ΘΕΣΕΩΝ ΕΥΚΑΜΠΤΩΝ ΕΝΔΟΣΚΟΠΙΩΝ» του ίδιου Παραρτήματος, ο συμμετέχων στον διαγωνισμό, εάν υποβάλει προσφορά για το τμήμα 5 αυτού, πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού του, να περιλάβει στην προσφορά του έγγραφη δήλωση, με την οποία μεταξύ άλλων, θα δηλώνει ότι αν απαιτηθεί επισκευή η οποία διαρκέσει άνω των τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημέρα αναγγελίας του συμβάντος, θα γίνεται άμεση αντικατάσταση οποιουδήποτε τμήματος του εξοπλισμού, διαφορετικά η προσφορά του θα είναι απαράδεκτη, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 2.4.6 περ. θ' της διακήρυξης. Στην προκειμένη περίπτωση, στο υποβληθέν στο διαγωνισμό Φύλλο Συμμόρφωσής της, στην προδιαγραφή υπό τον αριθμό 29 του Πίνακα 5, η παρεμβαίνουσα εταιρεία ....., μεταξύ άλλων δήλωσε ότι « ... Αν απαιτηθεί επισκευή η οποία διαρκέσει άνω των τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημέρα αναγγελίας του συμβάντος, θα γίνεται άμεση αντικατάσταση οποιουδήποτε τμήματος του εξοπλισμού, προκειμένου να διασφαλιστεί η αδιάκοπη και εύρυθμη λειτουργία του Ενδοσκοπικού Ιατρείου έως ότου ολοκληρωθεί η επισκευή. ...». Ως τεκμηριωτικό υλικό συμμόρφωσής της στην ως άνω προδιαγραφή – απαίτηση στο ως άνω Φύλλο Συμμόρφωσης ανέφερε και από τον φάκελο της προσφοράς της προκύπτει ότι υπέβαλε «Υπεύθυνη δήλωση γενικών και ειδικών όρων». Στη δήλωση αυτή, μεταξύ άλλων, αναφέρει ότι «Η επιτόπια ανταπόκριση τεχνικού της εταιρείας θα πραγματοποιείται εντός της ίδιας ημέρας εφόσον η βλάβη δηλωθεί έως την 11η πρωινή, ειδάλλως θα πραγματοποιηθεί το πρωί της αμέσως επόμενης εργάσιμης ημέρας. Σε περίπτωση που δεν επισκευάζεται επί τόπου (on site), θα γίνεται άμεση αντικατάσταση οποιουδήποτε τμήματος του εξοπλισμού έως ότου αποκατασταθεί η εύρυθμη λειτουργία του τμήματος που ευρίσκετο υπό βλάβη». Καίτοι από το περιεχόμενο της δήλωσης αυτής δεν προκύπτει με σαφήνεια αν η επί τόπου επισκευή, άλλως η άμεση αντικατάσταση βλαβέντος τμήματος του εξοπλισμού έχουν την έννοια ότι θα λαμβάνουν χώρα το πολύ εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών. Σε συνδυασμό, όμως, με την υποβληθείσα

### **Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

Υπεύθυνη Δήλωση προς τεκμηρίωση της προδιαγραφής – απαίτησης υπό τον αριθμό 3 του ΠΙΝΑΚΑ Α – ΓΕΝΙΚΕΣ ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ του Παρατήματος ΙΙ της διακήρυξης, η εν λόγω ασάφεια φαίνεται ότι αίρεται. Πιο συγκεκριμένα, στην εν λόγω δεύτερη Υπεύθυνη Δήλωσή της η παρεμβαίνουσα εταιρεία, μεταξύ άλλων, δηλώνει τα εξής: «Σε περίπτωση αναδοχής στην εταιρεία μας θα παρέχουμε Υπηρεσίες Τεχνικής Υποστήριξης καθ' όλη τη διάρκεια της περιόδου εγγύησης του εξοπλισμού που θα σας προμηθεύσουμε. Οι υπηρεσίες αυτές θα περιλαμβάνουν την υποχρέωση επισκευής/αντικατάστασης εξαρτημάτων του εξοπλισμού ή αντικατάστασης του εξοπλισμού (για όποια είδη αυτό ζητείται στις προδιαγραφές ή/και προσφέρεται από την εταιρεία μας), με έξοδα της εταιρεία μας για τα εξαρτήματα και τις εργασίες. Χρόνοι απόκρισης και αποκατάστασης: (α) Ως χρόνος απόκρισης ορίζεται ο χρόνος που μεσολαβεί από τη στιγμή που η εταιρεία μας δεχθεί μία αναγγελία βλάβης μέσω της προκαθορισμένης διαδικασίας, έως τη χρονική στιγμή ανταπόκρισής του (π.χ. μέσω τηλεφώνου, email, Fax, επιτόπιας παρουσίας κ.λπ.). Ο χρόνος απόκρισης καθορίζεται σε μία (1) εργάσιμη ημέρα από τη στιγμή αναγγελίας της βλάβης. (β) Ως χρόνος αποκατάστασης ορίζεται το χρονικό διάστημα που μεσολαβεί από τη στιγμή της αναγγελίας της βλάβης, έως τη στιγμή που οι λειτουργίες τις οποίες επιτελούσε η μονάδα γίνονται πάλι διαθέσιμες. Ο χρόνος αποκατάστασης καθορίζεται σε δύο (2) εργάσιμες ημέρες.». Από το περιεχόμενο των πιο πάνω δύο Δηλώσεών της, συνδυαστικά μεταξύ τους, όπως βάσιμα ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή και η ίδια η παρεμβαίνουσα, φαίνεται ότι η δεύτερη υπερκαλύπτει την υπό τον αριθμό 29 απαίτηση του Πίνακα 5, προσφέροντας μάλιστα χρόνο αντικατάστασης μικρότερο των 3 εργάσιμων ημερών για οποιοδήποτε τμήμα του εξοπλισμού δεν μπορεί να επισκευασθεί επί τόπου. Η λήψη υπόψη, άλλωστε, του περιεχομένου έτερης συνυποβαλλόμενης με την τεχνική προσφορά δήλωσης, ενόψει και της ίδιας φύσης και των δύο (υπεύθυνες δηλώσεις), προκειμένου να διευκρινιστεί άλλως συμπληρωθεί ασαφές περιεχόμενο της πρώτης (δήλωσης), δεν αντίκειται στις διατάξεις του άρθρου 102 του ν. 4412/2016. Αντίθετα, για την άρση της επιδεχόμενης θεραπείας ασάφειας εγγράφου λαμβάνεται υπόψη έγγραφο με



## **Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

νόμιμο περιεχόμενο που έπρεπε ομοίως με το «ασαφές» να υποβληθεί στον ίδιο με το πρώτο φάκελο προσφοράς, συνεπώς δεν έχει ως αποτέλεσμα ούτε την ουσιώδη τροποποίηση ή αλλοίωση της προσφοράς, ούτε προσδίδει πλεονέκτημα της συγκεκριμένης προσφοράς σε σχέση με τις λοιπές. Συνακόλουθα, πρέπει να απορριφθεί ο πρώτος λόγος της προσφυγής σχετικώς με την αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας.

15. Επειδή, περαιτέρω, κατά την έννοια των διατάξεων της υπό τον αριθμό 28 απαίτησης του ανωτέρω πίνακα 5 του Παραρτήματος II της διακήρυξης, ο συμμετέχων στον διαγωνισμό, εάν υποβάλει προσφορά για το τμήμα 5 αυτού, πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού του, να περιλάβει στην προσφορά του έγγραφη δήλωση, με την οποία μεταξύ άλλων, θα δηλώνει ότι παρέχει εγγύηση καλής λειτουργίας διάρκειας τουλάχιστον δύο (2) ετών, αρχής γενομένης την πρώτη εργάσιμη ημέρα μετά την ημέρα οριστικής παραλαβής του και επάρκεια ανταλλακτικών για τουλάχιστον δέκα (10) έτη από την ημερομηνία οριστικής παράδοσής του, διαφορετικά, η προσφορά του θα είναι απαράδεκτη, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 2.4.6 περ. θ' της διακήρυξης. Στην προκειμένη περίπτωση, στο υποβληθέν στο διαγωνισμό Φύλλο Συμμόρφωσής της, στην προδιαγραφή υπό τον αριθμό 28 του Πίνακα 5, η παρεμβαίνουσα εταιρεία ....., μεταξύ άλλων δήλωσε ότι «Παρέχουμε εγγύηση καλής λειτουργίας, διάρκειας για δύο (2) έτη, αρχής γενομένης την πρώτη εργάσιμη ημέρα μετά την ημέρα οριστικής παραλαβής του και επάρκεια ανταλλακτικών για τουλάχιστον δέκα (10) έτη από την ημερομηνία οριστικής παράδοσής του». Ως τεκμηριωτικό στοιχείο συμμόρφωσής της στην ως άνω προδιαγραφή – απαίτηση στο ως άνω Φύλλο Συμμόρφωσης ανέφερε και από τον φάκελο της προσφοράς της προκύπτει ότι υπέβαλε «Υπεύθυνη Δήλωση Εγγύησης και Ανταλλακτικών». Στη δήλωση αυτή, μεταξύ άλλων, αναφέρει ότι «... Η εταιρεία μας διαθέτει στοκ ανταλλακτικών και μπορεί να παρέχει τεχνική υποστήριξη ... για χρονικό διάστημα τουλάχιστον δέκα (10) ετών. Καίτοι, ούτε από το περιεχόμενο της δήλωσης αυτής προκύπτει με σαφήνεια αν το στοκ των ανταλλακτικών παρέχει επάρκεια για δέκα έτη αρχής γενομένης από την οριστική παράδοση του εξοπλισμού, πάντως σε συνδυασμό με την

### **Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

υποβληθείσα Υπεύθυνη Δήλωση προς τεκμηρίωση των προδιαγραφών – απαιτήσεων του ΠΙΝΑΚΑ Α – ΓΕΝΙΚΕΣ ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ του Παρατήματος II της διακήρυξης και του από 29-08-2019 πιστοποιητικού – βεβαίωσης του κατασκευαστικού οίκου του προσφερόμενου εξοπλισμού, ενόψει των όσων γίνονται δεκτά στην αμέσως προηγούμενη σκέψη, η εν λόγω ασάφεια φαίνεται ότι αίρεται. Στην εν λόγω δεύτερη Υπεύθυνη Δήλωση η παρεμβαίνουσα εταιρεία, μεταξύ άλλων, δηλώνει τα εξής: «Θα προσκομίσουμε με την υπογραφή της σύμβασης σχετική εγγύηση της κατασκευάστριας εταιρείας ότι θα διαθέτει επαρκές απόθεμα ανταλλακτικών και αναλωσίμων του προς προμήθεια προϊόντος, για δέκα (10) έτη από την οριστική παραλαβή του Έργου», στο δε τρίτο σχετικό υποβληθέν πιστοποιητικό του οίκου ....., όπως βάσιμα ισχυρίζονται αναθέτουσα αρχή και παρεμβαίνουσα, ο κατασκευαστής του προσφερόμενου εξοπλισμού αναφέρει και πιστοποιεί την επάρκεια ανταλλακτικών για τουλάχιστον 10 έτη ... from the delivery of the equipment in operation. Από το περιεχόμενο των πιο πάνω δύο Δηλώσεων της, συνδυαστικά μεταξύ τους, μαζί με το περιεχόμενο του από 29-08-2019 πιστοποιητικού – βεβαίωσης του κατασκευαστικού οίκου του προσφερόμενου εξοπλισμού προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα εταιρεία ..... καλύπτει και την υπό τον αριθμό 28 απαίτηση του Πίνακα 5. Συνακόλουθα, είναι απορριπτέος και ο δεύτερος λόγος της προσφυγής σχετικώς με την αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας.

16. Επειδή, εξάλλου, μολονότι στη με αριθμό Α545/2019 Απόφαση Προσωρινών Μέτρων της ΑΕΠΠ πιθανολογήθηκε ότι η τεχνική προδιαγραφή -- απαίτηση με αριθμό 27 του φύλλου συμμόρφωσης του Πίνακα 5 του Παρατήματος II της διακήρυξης έχει την έννοια ότι η προσφορά να περιέχει κατάλογο με τα όργανα για όλους τους απαραίτητους ελέγχους του προσφερόμενου προϊόντος πρέπει να τεκμηριώνεται σε εγχειρίδιο του κατασκευαστή, ωστόσο κατόπιν ενδελεχούς επισκόπησης, και κατ' ορθότερη εκτίμηση των όρων της διακήρυξης, τούτο δεν προκύπτει χωρίς αμφιβολία. Απεναντίας, όπως είναι διατυπωμένη η διάταξη («...για όλους τους απαραίτητους ελέγχους, όπως προκύπτουν από το εγχειρίδιο του

## **Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

κατασκευαστή ...»), φαίνεται να έχει την έννοια ότι απαιτείται από το εγχειρίδιο κατασκευαστή να προκύπτουν οι απαραίτητοι έλεγχοι μόνον. Ούτε η προσφεύγουσα, εξάλλου, προσκόμισε εγχειρίδιο κατασκευαστή από το οποίο να προκύπτει ο κατάλογος οργάνων για τους απαραίτητους ελέγχους, αλλά βεβαίωση – δήλωσή του, συνταγμένη μάλιστα με αφορμή τον επίμαχο διαγωνισμό και προκειμένου να κατατεθεί σε αυτόν. Στην προκειμένη περίπτωση, από τα έγγραφα και στοιχεία της προσφοράς της παρεμβαίνουσας εταιρείας ..... προκύπτει ότι για την τεκμηρίωση της συμμόρφωσής της με την επίμαχη προδιαγραφή υπέβαλε πιστοποιητικά εκπαίδευσης από τον κατασκευαστικό οίκο, κατάλογο οργάνων για όλους τους απαραίτητους ελέγχους και πρόσφατα πιστοποιητικά διακρίβωσής τους (αρχεία με τις ονομασίες «ΛΙΣΤΑ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΛΗΡΗΣ», «ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΟ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ ΤΕΧΝΙΚΩΝ», «ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ΔΙΑΚΡΙΒΩΜΕΝΩΝ» και «ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ ΔΙΑΚΡΙΒΩΣΗΣ»). Ο κατάλογος οργάνων για τη διενέργεια των απαραίτητων ελέγχων, εξάλλου, δεν προκύπτει από εγχειρίδιο του κατασκευαστή του προσφερόμενου εξοπλισμού, αλλά έχει συνταχθεί από την παρεμβαίνουσα. Δεν θα μπορούσε, όμως η προσφορά της να απορριφθεί για τον λόγο αυτό. Και τούτο, διότι, ενόψει της ως ανωτέρω αναφερόμενης ασάφειας της διακήρυξης, όπως παγίως έχει κριθεί, η αρχή της ίσης μεταχειρίσεως και η υποχρέωση διαφάνειας απαγορεύουν στην αναθέτουσα αρχή να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους οι οποίοι δεν προβλέπονται ρητά και χωρίς αμφισημία στην οικεία προκήρυξη (πρβλ., 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). Κατά συνέπεια, είναι απορριπτός και ο τρίτος λόγος της προσφυγής, σχετικώς με την αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας.

17. Επειδή, αντίθετα, από τη ρητή και αδιάστικη διατύπωση των διατάξεων του όρου 2.4.3.2 της διακήρυξης σε συνδυασμό με αυτές του 2.2.7 αυτής, ο συμμετέχων στον διαγωνισμό, εάν υποβάλει προσφορά για το τμήμα 5 αυτού, πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού του, να περιλάβει στην προσφορά του της διακήρυξης Πιστοποιητικά σήμανσης CE για τον προσφερόμενο εξοπλισμό

## **Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

ώστε να ικανοποιούνται οι αντίστοιχες απαιτήσεις των σχετικών οδηγιών της Ε.Ε. (Οδηγία 93/42/EEC όπως ισχύει σήμερα) μεταφρασμένα στα ελληνικά και νομίμως επικυρωμένα). Παράβαση δε του εν λόγω κανόνα εκ μέρους του συμμετέχοντος καθιστά την υποβληθείσα προσφορά απαράδεκτη, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 2.4.6 περ. θ' της διακήρυξης.

18. Επειδή, εξάλλου, στην Οδηγία 93/42/ΕΟΚ μεταξύ άλλων ορίζονται τα εξής: Στο άρθρο 4 με τίτλο «Ελεύθερη κυκλοφορία, προϊόντα ειδικού προορισμού» ότι «1. Τα κράτη μέλη δεν παρεμβάλλουν, στο έδαφος τους, εμπόδια στη διάθεση στο εμπόριο και στην έναρξη χρήσεως των προϊόντων που φέρουν τη σήμανση CE που προβλέπεται στο άρθρο 17 και η οποία δηλώνει ότι τα προϊόντα έχουν αποτελέσει αντικείμενο αξιολόγησης της πιστότητάς τους σύμφωνα με το άρθρο 11 ....», στο άρθρο 11 με τίτλο «Αξιολόγηση της πιστότητας», ότι: «1 . Για τα προϊόντα της κατηγορίας III, ... 3. Για τα προϊόντα της κατηγορίας IIβ, εκτός των επί παραγγελία προϊόντων και των προϊόντων που προορίζονται για κλινικές έρευνες, ο κατασκευαστής οφείλει, προκειμένου να θέσει τη σήμανση CE: α) είτε να ακολουθεί τη διαδικασία σχετικά με τη δήλωση πιστότητας ΕΚ (πλήρες σύστημα διασφάλισης της ποιότητας), που αναφέρεται στο παράρτημα ΙΓ στην περίπτωση αυτή δεν εφαρμόζεται το σημείο 4 του παραρτήματος II· β) είτε να ακολουθεί τη διαδικασία σχετικά με την εξέταση τύπου ΕΚ που αναφέρεται στο παράρτημα III, σε συνδυασμό: i) με τη διαδικασία σχετικά με την επαλήθευση ΕΚ που αναφέρεται στο παράρτημα IV ή ii) με τη διαδικασία σχετικά με τη δήλωση πιστότητας ΕΚ (διασφάλιση ποιότητας παραγωγής), που αναφέρεται στο παράρτημα V ή iii) με τη διαδικασία σχετικά με τη δήλωση πιστότητας ΕΚ (διασφάλιση ποιότητας του προϊόντος), που αναφέρεται στο παράρτημα VI. ...», στο άρθρο 17 με τίτλο «Σήμανση CE», ότι «1 . Τα προϊόντα, εκτός των επί παραγγελία προϊόντων και αυτών που προορίζονται για κλινικές έρευνες, τα οποία θεωρείται ότι ανταποκρίνονται στις βασικές απαιτήσεις που αναφέρονται στο άρθρο 3, πρέπει, κατά τη διάθεσή τους στο εμπόριο, να φέρουν τη σήμανση πιστότητας CE. ... Η σήμανση CE πρέπει να συνοδεύεται από τον αριθμό αναγνώρισης του κοινοποιημένου οργανισμού ο οποίος είναι

## **Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

υπεύθυνος για την εφαρμογή των διαδικασιών που αναφέρονται στα παραρτήματα II, IV, V και VI. και στο άρθρο 16, με τίτλο «Κοινοποιημένοι οργανισμοί», ότι «1 . Τα κράτη μέλη κοινοποιούν στην Επιτροπή και τα λοιπά κράτη μέλη τους οργανισμούς που ορίζουν για τη διεκπεραίωση των διαδικασιών που αναφέρονται στο άρθρο 11, καθώς και τα ειδικά καθήκοντα για τα οποία οι οργανισμοί αυτοί έχουν οριστεί ... 2. Τα κράτη μέλη ορίζουν τους οργανισμούς βάσει των κριτηρίων που περιλαμβάνονται στο παράρτημα XI. Όσοι οργανισμοί πληρούν τα κριτήρια που θέτουν τα εθνικά πρότυπα τα οποία θεσπίζονται κατ' εφαρμογή των εναρμονισμένων προτύπων, θεωρείται ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια. ... 4. Ο κοινοποιημένος οργανισμός και ο κατασκευαστής, ή ο εγκατεστημένος στην Κοινότητα εντολοδόχος του, τάσσουν από κοινού τις προθεσμίες για την ολοκλήρωση των εργασιών εκτίμησης και εξακρίβωσης που αναφέρονται στα παραρτήματα II έως VI.».

Κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων της Οδηγίας και των Παρατημάτων αυτής, προκειμένου να κυκλοφορεί νόμιμα σε χώρες της Ευρωπαϊκής Ένωσης ένα ιατροτεχνολογικό προϊόν που κατατάσσεται στην κατηγορία IIβ της Οδηγίας, θα πρέπει είτε ο κατασκευαστής του να έχει πιστοποιηθεί ότι ακολουθεί σύστημα διασφάλισης ποιότητας κατά την παραγωγή των σχετικών προϊόντων (πλήρες σύστημα διασφάλισης της ποιότητας) είτε να πιστοποιείται ότι το προϊόν κατά το σχεδιασμό του ή και την παραγωγή του συμμορφώνεται με τις απαιτήσεις ποιότητας της Οδηγίας (εξέταση τύπου EK και επαλήθευση ή διασφάλιση ποιότητας παραγωγής ή διασφάλιση ποιότητας του προϊόντος). Σε όλες τις πιο πάνω περιπτώσεις τη σχετική πιστοποίηση παρέχει ένας κοινοποιημένος οργανισμός, εγκεκριμένος για το σκοπό αυτό, ο οποίος εκδίδει πιστοποιητικό το οποίο αναφερόμενο στα Παραρτήματα II έως V της Οδηγίας, από το οποίο αποδεικνύεται ό, τι στα παραρτήματα αυτά επαληθεύεται. Δοθέντος ότι όπως και η ίδια η παρεμβαίνουσα συνομολογεί, τα πλυντήρια απολύμανσης ενδοσκοπίων κατατάσσονται από άποψη επικινδυνότητας στην κατηγορία IIβ, σύμφωνα με τις προβλέψεις του κανόνα 9 του παραρτήματος IX της Οδηγίας, κατά συνέπεια, για τον υπό δημοπράτηση εξοπλισμό του τμήματος 5 του διαγωνισμού προκύπτει ότι εκδίδεται σχετικό πιστοποιητικό κατά τα άνω

### **Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

(πιστοποιητικό σήμανσης CE). Η δήλωση του κατασκευαστή, άλλωστε, περί συμμόρφωσής του στις απαιτήσεις ποιότητας της Οδηγίας, κατά το σχεδιασμό ή και την παραγωγή ενός τέτοιου ιατροτεχνολογικού προϊόντος δεν μπορεί να συνιστά πιστοποιητικό σήμανσης CE, κατά την ανωτέρω έννοια του ως άνω πιστοποιητικού, αφού η δήλωση αυτή είναι της αποκλειστικής ευθύνης του κατασκευαστή και δεν εκδίδεται από κοινοποιημένο και σε κάθε περίπτωση τρίτο ανεξάρτητο οργανισμό, εγκεκριμένο για την παροχή σχετικών πιστοποιήσεων, ούτε επαληθεύει όσα το πιστοποιητικό αυτό επαληθεύει. Τα αντίθετα δε προβαλλόμενα πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμα.

19. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, όπως προκύπτει από τα έγγραφα και στοιχεία της τεχνικής της προσφοράς η παρεμβαίνουσα εταιρεία ..... δεν υπέβαλε πιστοποιητικό σήμανσης CE, αλλά την από 29-11-2019 Δήλωση Συμμόρφωσης του προϊόντος... Αυτόματο Σύστημα Επανεπεξεργασίας Ενδοσκοπίου του οίκου ...στις απαιτήσεις της Οδηγίας 93/42, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει. Όπως όμως γίνεται δεκτό στην αμέσως προηγούμενη σκέψη, για τον επίμαχο εξοπλισμό εκδίδεται πιστοποιητικό σήμανσης CE, το οποίο και ζητείται να κατατεθεί κατά τους όρους του άρθρου 2.4.3.2 της διακήρυξης με την τεχνική προσφορά, η δε κατατεθείσα δήλωση δεν συνιστά το προβλεπόμενο πιστοποιητικό του όρου 2.2.7 της διακήρυξης, το οποίο, άλλωστε, στο σώμα της δήλωσης αναφέρεται ότι έχει εκδοθεί από το φορέα ....., φέρει δε αριθμό CE Πιστοποιητικό Νο .... Κατά συνέπεια, όπως βάσιμα εν προκειμένω ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, μη νομίμως έγινε δεκτή η προσφορά της εταιρείας ....., ενώ αντίθετα, αφού δεν υπέβαλε ζητούμενο επί ποινή απόρριψης έγγραφο, αυτή θα έπρεπε να απορριφθεί. Και τούτο, διότι ενόψει των αρχών της ισότητας, τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα αξιούμενα από τη Διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης για τη συμμετοχή στον διαγωνισμό (πρβλ. ΣτΕ (ΕΑ)19/11, ΣτΕ 1329/08, ΔΕφΑθ (Ασφ) 318/2013, ΔΕφΛαφ 7/2013), τα οποία αν δεν

## **Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

προσκομίσει, όταν η προσκόμιση τους έχει τεθεί επί ποινή αποκλεισμού, τότε ο διαγωνιζόμενος πρέπει να αποκλειστεί, προς διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ανταγωνισμού και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων (ΣΤΕ 194/2011), άλλως καθίσταται μη νόμιμη η σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000).

20. Επειδή, κατ' ακολουθία, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, η δε παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί.

21. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει, σύμφωνα με το σκεπτικό, την απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου (νπδδ) με την επωνυμία «ΓΕΝΙΚΟ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟ ....» όπως αποτυπώνεται στο πρακτικό της με αριθμό 43/13-11-2019 συνεδρίασής του, η οποία ελήφθη στο πλαίσιο δημόσιου ανοιχτού άνω των ορίων ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχων της προμήθειας ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού, τον οποίο το νοσοκομείο διενεργεί, κατά το μέρος με το οποίο, για το τμήμα 5 της σύμβασης με την ονομασία «ΠΛΥΝΤΗΡΙΟ ΑΠΟΛΥΜΑΝΣΗΣ ΔΥΟ ΘΕΣΕΩΝ ΕΥΚΑΜΠΤΩΝ ΕΝΔΟΣΚΟΠΙΩΝ» και α/α ΕΣΗΔΗΣ ....., απορρίφθηκε η προσφορά της ανώνυμης εταιρείας «.....» και έγινε δεκτή η προσφορά της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....».

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου, που κατέθεσε η προσφεύγουσα.

**Αριθμός απόφασης: 40 / 2020**

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 23 Δεκεμβρίου 2019 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο την 10<sup>η</sup> Ιανουαρίου 2020.

**Ο Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Κων/νος Πολ. Κορομπέλης**

**Τζέιμου Γιάννακα**