

Η

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

7ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε την 19^η Μαρτίου 2021 με την εξής σύνθεση: Χρυσάνθη Ζαράρη Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Μιχαήλ Σειραδάκης και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 09.02.2021 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 311/10.02.2020 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής προσφεύγων), που εδρεύει στην ..., επί της οδού ..., ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ...«...», (εφεξής αναθέτουσα αρχή), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η υπ' αρ. ...διακήρυξη, όσον αφορά τους όρους στα σημεία ...,...και...σελίδες,...και στις παραγράφους,... και ...ως αντίθετους με την παράγραφο 3 και 4 του Άρθρου 54 του Ν 4412/2016 και την προσθήκη σ' αυτούς του όρου «ή ισοδύναμου».

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής έχει καταβληθεί e-πράβολο ύψους 600,00 Ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό ..., εκτύπωση ηλεκτρονικής συναλλαγής της 09.02.2020 που αφορά στην πληρωμή του εν λόγω παραβόλου δια μέσου της ΕΘΝΙΚΗΣ ΤΡΑΠΕΖΑΣ και εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας

Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών όπου στο πεδίο κατάσταση του ως άνω παραβόλου αναφέρεται η ένδειξη «Δεσμευμένο»).

2. Επειδή, με την με αρ. ...διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε Ανοικτό, Διεθνή, Ηλεκτρονικό Διαγωνισμό με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά, βάσει τιμής για την προμήθεια: ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού, για αναβάθμιση του παρεχόμενου επιπέδου ιατρικής εφαρμογής, για τις ανάγκες του ..., συνολικού προϋπολογισμού 1.826.000,00€, υποδιαιρούμενη σε 30 τμήματα, με δικαίωμα υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα είδη για το σύνολο όμως της ποσότητας. Ειδικότερα, ο προϋπολογισμός του επίμαχου τμήματος ... «...» ανέρχεται σε 100.000,00 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίσθηκε η 4.03.2021 και ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών η 08.03.2021.

3. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου περίληψη της διακήρυξης απεστάλη στο Συμπλήρωμα Προγραμματισμού της Επίσημης Εφημερίδας της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 18.01.2021, η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 26.01.2021, καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ όπου έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ

4. Επειδή, η επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικειμένου της, της προϋπολογισθείσας αξίας και του χρόνου εκκίνησης της, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του ν. 4412/2016.

5. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) κατατέθηκε στις 09.02.2021 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού ήτοι εμπροθέσμως και κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος I του π.δ 39/2017 και γ) είναι νομίμως υπογεγραμμένη.

6. Επειδή, κατά τα παγίως γεγόμενα δεκτά το ισχύον σύστημα παροχής έννομης προστασίας, κατά το στάδιο που προηγείται της σύναψης δημοσίων συμβάσεων, σκοπεί στην προστασία όσων ενδιαφέρονται να τους ανατεθούν οι παραπάνω συμβάσεις, έναντι της βλάβης την οποία υφίστανται ή ενδέχεται να υποστούν από την εκ μέρους της Αναθέτουσας Αρχής, παράβαση των κανόνων, οι οποίοι καθορίζουν τις προϋποθέσεις συμμετοχής στον διαγωνισμό, τη διαδικασία επιλογής του αναδόχου της σύμβασης που πρόκειται να συναφθεί, καθώς και τα κριτήρια, βάσει των οποίων θα αναδειχθεί ο τελευταίος. Κατά συνέπεια, εάν ο ενδιαφερόμενος για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π. κατά την έννοια του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 κατά της Διακήρυξης ή των τροποποιητικών της πράξεων, θα πρέπει, προκειμένου να θεωρηθεί ότι ασκεί την προσφυγή αυτή με έννομο συμφέρον, να επικαλεσθεί, με τρόπο συγκεκριμένο και ειδικό, βλάβη από συγκεκριμένο όρο της Διακήρυξης, ο οποίος παραβιάζει κατ' αυτόν τις νόμιμες διατάξεις, σε σημείο που να αποκλείει ή να καθιστά ουσιωδώς δυσχερή τη (λυσίτελή) συμμετοχή του στον διαγωνισμό (ΣτΕ (Ασφ) 9/2015, ΔΕφΑθ (Αναστ.) 44/2015, ΔΕφΑθ (Ασφ) 561 /2013, ΣτΕ(Ασφ) 314/2013, ΣτΕ (Ασφ) 472/2012, ΣτΕ (Ασφ) 718/2012, ΣτΕ (Ασφ) 714/2012, ΣτΕ 890/2009, ΣτΕ 1415/2008 Ολομ., 881/2008, Ε.Α. 131/2003 κ.ά.).

7. Επειδή, στην κρινόμενη προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων, ο οποίος δραστηριοποιείται στη σχετική με το αντικείμενο της διακήρυξης αγορά, αναφέρει τους λόγους εκείνους που δικαιολογούν την επίκληση βλάβης εκ μέρους του, λόγω του ότι η διατύπωση των προσβαλλόμενων με την κρινόμενη προσφυγή όρων της διακήρυξης αποκλείει, κατά δήλωσή του, αθέμιτα τη συμμετοχή του από τον εν λόγω διαγωνισμό εις βάρος των συμφερόντων του και με ζημία του. Ειδικότερα, ισχυρίζεται *«οι προδιαγραφές είναι παράνομες και θα οδηγήσουν στον αδικαιολόγητο αποκλεισμό οικονομικών φορέων και προϊόντων όπως η εταιρεία μας, η οποία έχει κάθε έννομο συμφέρον να προσβάλει την διακήρυξη. Οι παραπάνω προδιαγραφές δεν άλλαξαν παρά τις παρατηρήσεις μας που προηγήθηκαν στην Διαβούλευση του διαγωνισμού*

καθώς και την εβδομαδιαία παρουσίαση που έλαβε χώρα στα ... του Συνεπώς δεν μας δίνεται τη δυνατότητα να προσφέρουμε τον εξοπλισμό μας, ο οποίος είναι ισοδύναμος και υψηλότερης τεχνολογίας και έχουμε κάθε έννομο συμφέρον να ζητήσουμε την ακύρωση των συγκεκριμένων όρων του διαγωνισμού και την τροποποίησή τους σύμφωνα με το Άρθρο 54 του Ν4412/2016 ώστε να συμπεριλαμβάνουν τον όρο «ή ισοδύναμο». Ο περιορισμός του ανταγωνισμού είναι πρόδηλος κάτι που αποτελεί την αρχή του Άρθρου 54 του Ν 4412/2016». Συνεπακόλουθα θεμελιώνει κατ' αρχήν παραδεκτώς, το πώς στοιχειοθετείται εκ μέρους του η ύπαρξη εννόμου συμφέροντος για την προσβολή των τεχνικών προδιαγραφών του τμήματος ...της υπό στοιχείο... της παρούσας διαγωνιστικής διαδικασίας.

8. Επειδή, με την με αρ. 367/10.02.2021 Πράξη της Προέδρου του 7^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της, μεταξύ άλλων, επί της υπό εξέταση προσφυγής, εμπροθέσμως δε, απέστειλε τις από 12.02.2021 απόψεις της επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής τις οποίες κοινοποίησε στον προσφεύγοντα.

9. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, προέβη στις 12.02.2021 σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο.

10. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως και καταρχήν παραδεκτώς εισάγονται ενώπιον του 7^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016 και του Π.Δ/τος 39/2017.

11. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι «ΠΑΡΑΒΑΣΗ ΑΠΟ ΤΗΝ ΑΝΑΘΕΤΟΥΣΑ ΑΡΧΗ ΤΟΥ ΑΡΘΡΟΥ 54 ΤΟΥ Ν4412/2016 ΜΕ ΤΗΝ ΠΑΡΑΛΕΙΨΗ ΤΟΥ ΝΑ ΤΕΘΕΙ ΣΕ ΣΥΓΚΕΚΡΙΜΕΝΕΣ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ Ο ΕΝΑΛΛΑΚΤΙΚΟΣ ΟΡΟΣ ΠΟΥ ΟΡΙΖΕΙ ΤΟ ΑΡΘΡΟ 54 «Η ΙΣΟΔΥΝΑΜΟ» ΠΡΟΚΕΙΜΕΝΟΥ ΝΑ ΜΗΝ ΑΠΟΚΛΕΙΣΤΟΥΝ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΙ ΦΟΡΕΙΣ ΚΑΙ ΠΡΟΪΟΝΤΑ ΙΣΟΔΥΝΑΜΩΝ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ

ΠΟΥ ΟΔΗΓΕΙ ΣΕ ΝΟΘΕΥΣΗ ΤΟΥ ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΜΟΥ ΚΑΙ ΠΡΟΣΒΟΛΗ ΤΟΥ ΔΗΜΟΣΙΟΥ ΣΥΜΦΕΡΟΝΤΟΣ. Στο σημείο ... σελίδα ... της Διακήρυξης (κάμερας ...) και συγκεκριμένα στην παράγραφο ... αναφέρεται η εξής απαίτηση: Να συνδέεται σειριακά με συσκευές όπως: πηγή ψυχρού φωτισμού, συσκευή ... κλπ., ώστε οι παράμετροι λειτουργίας και τα μηνύματα ασφαλείας τους να απεικονίζονται στο μόνιτορ και οι βασικές ρυθμίσεις αυτών να ρυθμίζονται από την κάμερα. Η ... κάμερα του κατασκευαστικού οίκου ... που προσφέρει η εταιρεία μας είναι ισοδύναμη με την ως άνω προδιαγραφή που ορίζει ο διαγωνισμός. Με την σύγχρονη τεχνολογία οι περισσότερες κάμερες στη διεθνή αγορά δεν χρειάζεται να απεικονίζονται στο μόνιτορ οι παράμετροι λειτουργίας και τα μηνύματα ασφαλείας τους. Η προσφερόμενη οθόνη του Οίκου ... είναι υψηλής ευκρίνειας και καλύπτεται όλο το εύρος της οθόνης με την απεικόνιση του ... πεδίου σκοπός είναι ο χειριστής να εκμεταλλευτεί όλο το εύρος της οθόνης είτε η οθόνη είναι ..." είτε είναι μεγαλύτερη δίχως να αποκρύπτονται δεδομένα του ... πεδίου. Για λόγους ασφαλείας όλοι οι παράμετροι λειτουργίας και τα μηνύματα ασφαλείας απεικονίζονται ευκρινώς στις αντίστοιχες συσκευές όπως πηγή ψυχρού φωτισμού, Συσκευή ... κτλ. Τα συστήματα ρυθμίζονται πλήρως από την κεφαλή της κάμερας και παρέχουν επιπλέον την δυνατότητα ηχητικής ειδοποίησης για λόγους ασφαλείας. Συνεπώς στην αναφορά μόνο για το ότι οι παράμετροι λειτουργίας και τα μηνύματα ασφαλείας τους να απεικονίζονται στο μόνιτορ, χωρίς εναλλακτικό όρο για ισοδύναμη προδιαγραφή δεν δίνεται η δυνατότητα να προσφέρουμε συσκευή κάμερα ισοδύναμης προδιαγραφής και εφάμιλλης τουλάχιστον (αν όχι καλύτερης) τεχνολογίας και αποτελέσματος. Στη Διακήρυξη (Συσκευή διόγκωσης ...) και συγκεκριμένα στην παράγραφο ... αναφέρεται η εξής απαίτηση: Να έχει δυνατότητα ρύθμισης της ροής έως Η συσκευή διόγκωσης του ... του Οίκου ... που προσφέρει η εταιρία μας είναι υψηλής τεχνολογίας και ειδικά κατασκευασμένη για ... περιστατικά με αποτέλεσμα να δίνει τις ανώτατες τιμές στην ροή του...και Σε αυτό το σημείο να αναφέρουμε πως κατά την εξέλιξη των ...περιστατικών ποτέ δεν ξεπερνάμε την ένδειξη των ...πόσο μάλλον να ορίσουμε την τιμή στα Η συγκριμένη ένδειξη είχε συζητηθεί και διευκρινιστεί κατά την παρουσίαση του εξοπλισμού

μας στα ... του Χωρίς εναλλακτικό όρο για ισοδύναμη προδιαγραφή δεν δίνεται η δυνατότητα να προσφέρουμε την συσκευή διόγκωσης ... ισοδύναμης προδιαγραφής και εφάμιλλης τουλάχιστον τεχνολογίας και αποτελέσματος. Στο σημείο ... σελίδα ...της Διακήρυξης (Συσκευή διόγκωσης ...) και συγκεκριμένα στην παράγραφο ...αναφέρεται η εξής απαίτηση: Να έχει τη δυνατότητα σειριακής σύνδεσης με τον επεξεργαστή κάμερας για έλεγχο των λειτουργιών. Όπως αναφερθήκαμε στην παρουσίαση του εξοπλισμού μας στα ... του ... η συσκευή διόγκωσης του ... του Οίκου ... που προσφέρει η εταιρία μας έχει τη δυνατότητα να συνδεθεί σειριακά τόσο με την κάμερα όσο και με το δίκτυο της αίθουσας ώστε να προσφέρει επιπλέον δυνατότητες λειτουργίας ακόμη και με τη χρήση φωνητικών εντολών, για την επίτευξη αυτών θα χρειαστεί επιπλέον εξοπλισμός. Ωστόσο διαθέτει μεγάλη και έγχρωμη εύχρηστη οθόνη όπως και διάφορες ρυθμίσεις τις οποίες ο κάθε χειριστής μπορεί να προ-αποθηκεύσει ώστε να μην χρειαστεί να παρέμβει κατά την εξέλιξη του ... περιστατικού. Το προσφερόμενο σύστημα υπερκαλύπτει τις απαιτήσεις και η συγκεκριμένη προδιαγραφή μας παραπέμπει σε ανταγωνιστικό σύστημα και τεχνολογία. Στο σημείο ... σελίδα ... της διακήρυξης (Συσκευή πλύσης) και συγκεκριμένα στην παράγραφο ...αναφέρεται η εξής απαίτηση: Να έχει τη δυνατότητα παρουσίασης όλων των σχετικών πληροφοριών λειτουργίας και μηνυμάτων ασφαλείας στο μόνιτορ της ...εικόνας. Όπως αναφερθήκαμε και παραπάνω στις παράγραφο ...σελίδα ... ο λόγος που αποφεύγουμε τις ενδείξεις λειτουργιών και μηνυμάτων ασφαλείας στην οθόνη του ...αποσκοπεί στο ότι θέλουμε ο χειριστής να εκμεταλλεύεται όλο το εύρος της οθόνης είτε η οθόνη είναι ...είτε είναι μεγαλύτερη, δίχως να αποκρύπτονται δεδομένα του ... πεδίου. Για λόγους ασφαλείας όλοι οι παράμετροι λειτουργίας και τα μηνύματα ασφαλείας απεικονίζονται ευκρινώς στις αντίστοιχες συσκευές όπως πηγή ψυχρού φωτισμού, Συσκευή ... και πλύση κτλ. Η προσφερόμενη συσκευή πλύσης της ... τοποθετείται σε ειδικό στατό δίπλα στο ύψος της οθόνης με σκοπό οι ενδείξεις να είναι σε εμφανέστατο σημείο. Συνεπώς οι προδιαγραφές που απαιτούν τις ενδείξεις στην ... οθόνη μας παραπέμπουν σε ανταγωνιστική τεχνολογία και προδιαγραφή. Η Εταιρεία μας επομένως διαθέτοντας προϊόντα με ισοδύναμες

προδιαγραφές έχει κάθε έννομο συμφέρον να προσφύγει κατά της διακήρυξης. Σύμφωνα με το Άρθρο 54 του Ν4412/2016 οι τεχνικές προδιαγραφές ενός δημόσιου διαγωνισμού πρέπει να διασφαλίζουν την ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων στην διαδικασία σύναψης της σύμβασης και δεν πρέπει να έχουν ως αποτέλεσμα την δημιουργία αδικαιολόγητων εμποδίων στο άνοιγμα των δημόσιων συμβάσεων στον ανταγωνισμό. Σύμφωνα με την παράγραφο 3 του Άρθρου 54 του Ν4412/2016 οι τεχνικές προδιαγραφές διατυπώνονται με έναν από τους παρακάτω τρόπους: ...Εξ όσων λοιπών προκύπτει οι προδιαγραφές του διαγωνισμού των παραγράφων ...και ... της διακήρυξης αφενός περιορίζουν το αντικείμενο σε προϊόν συγκεκριμένης κατασκευής, αφετέρου δε δεν περιλαμβάνουν τον όρο ή ισοδύναμο ώστε να δώσουν την δυνατότητα συμμετοχής και άλλων προϊόντων. Οι προδιαγραφές του διαγωνισμού θα έπρεπε να είναι με βάση την παράγραφο 3 του Άρθρου 54 διατυπωμένες σύμφωνα με μια από τις 4 παραγράφους του εν λόγω Άρθρου και πλην της περίπτωσης α που αναφέρεται σε επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις όλες οι άλλες περιπτώσεις συνδυάζονται πάντοτε με την παράγραφο β που απαιτεί την αναφορά του όρου 'ή ισοδύναμο'. Συνεπώς οι προδιαγραφές είναι παράνομες και θα οδηγήσουν στον αδικαιολόγητο αποκλεισμό οικονομικών φορέων και προϊόντων όπως η εταιρεία μας, η οποία έχει κάθε έννομο συμφέρον να προσβάλει την διακήρυξη.

12. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της ισχυρίζεται ότι « Σε ότι αφορά την παρατήρηση επί των τεχνικών προδιαγραφών για το σημείο ... σελίδα ...της Διακήρυξης και συγκεκριμένα την παράγραφο ...: Ζητείται οι παράμετροι λειτουργίας και τα μηνύματα ασφαλείας να απεικονίζονται στο μόνιτορ και οι βασικές ρυθμίσεις αυτών να ρυθμίζονται από την κάμερα για τους κάτωθι λόγους: • Είναι σύνηθες στις επεμβάσεις προχωρημένης, οι οποίες πραγματοποιούνται στο ... μας, να αλλάζει η θέση του ... με κινήσεις της ... τράπεζας. Τα ... σε κάποιες θέσεις είναι δυνατό να καλύπτουν ενδείξεις των περιφερικών συσκευών που βρίσκονται κάτω από το μόνιτορ. • Είναι σύνηθες στις επεμβάσεις προχωρημένης... η αλλαγή της θέσης του

...εκατέρωθεν του ... σε διάφορους χρόνους της Στις περιπτώσεις αυτές ο ...δουλεύει με δεύτερο μόνιτορ που βρίσκεται στην αίθουσα. Στην παρούσα φάση η ... αίθουσα του ... διαθέτει έτερη οθόνη η οποία, σύμφωνα με τις προδιαγραφές που έχουν οριστεί, θα μπορεί να συνδεθεί με το Ως εκ τούτου, σε τέτοιες θέσεις ο ..., οι συσκευές του και οι ενδείξεις τους θα βρίσκεται εκτός οπτικού πεδίου του ..., με ότι αυτό συνεπάγεται για την ασφάλεια του Ως προς την αναφορά ότι «θα αποκρύπτονται δεδομένα του ... πεδίου» με την εμφάνιση των αντίστοιχων μηνυμάτων επί του μόνιτορ, θα θέλαμε να τονίσουμε ότι κάτι τέτοιο δεν ισχύει, καθώς οι αντίστοιχες πληροφορίες εμφανίζονται στις γωνίες της οθόνης και εκτός του άμεσου πεδίου εργασίας του

Σε ότι αφορά την παρατήρηση για το σημείο ... σελίδα ... της Διακήρυξης και συγκεκριμένα την παράγραφο ...:Βάση του της επίσημης ιστοσελίδας του οίκου ..., διατίθεται η συσκευή «...» με τη δυνατότητα ρύθμισης ροής έως Παρατίθεται ο αντίστοιχος σύνδεσμος: <https://www.....> .Άρα δύναται ο οίκος να καλύψει τις ανωτέρω προδιαγραφές. Ο ίδιος ο οίκος αναγνωρίζει τη χρησιμότητα ύπαρξης ροής έως ..., από τη στιγμή που κατασκευάζει αντίστοιχη συσκευή.

Σε ότι αφορά την παρατήρηση για το σημείο ... σελίδα ... της Διακήρυξης και συγκεκριμένα την παράγραφο ..., Ζητείται η συσκευή διόγκωσης ... να έχει τη δυνατότητα σειριακής σύνδεσης με τον επεξεργαστή κάμερας για έλεγχο των λειτουργιών. • Όπως προαναφέρθηκε, είναι σύνηθες στις επεμβάσεις προχωρημένης ... η αλλαγή της θέσης του ...εκατέρωθεν του ... και οι μεταβολές της ... πίεσης σε διάφορους χρόνους της Ως εκ τούτου, θεωρούμε απαραίτητο τον εύκολο χειρισμό από την κάμερα, χωρίς την αναγκαιότητα ύπαρξης ...-...καθ' όλη τη διάρκεια της ..., για τη διαχείριση των ρυθμίσεων στην οθόνη της αντίστοιχης συσκευής του Ειρήσθω εν παρόδω, για την πραγματοποίηση της ανωτέρω διαδικασίας ο ...-...παρευρίσκεται ανάμεσα στο ... τραπέζι και τον ...με ότι αυτό συνεπάγεται για θέματα ... και οπτικού πεδίου του • Βάση των αναφερόμενων του αντιπροσώπου του οίκου ... στην προσφυγή, «η συσκευή διόγκωσης ... έχει τη δυνατότητα να συνδεθεί σειριακά

τόσο με την κάμερα όσο και με το δίκτυο της αίθουσας... για την επίτευξη αυτών θα χρειαστεί επιπλέον εξοπλισμός». Συνεπώς δεν τίθεται θέμα παραπομπής της προδιαγραφής σε ανταγωνιστικό σύστημα και τεχνολογία.

- Ο συγκεκριμένος ... θα καλύψει τις ανάγκες του ... για την επόμενη ...ετία τουλάχιστον. Ως εκ τούτου, θέλουμε όσο το δυνατόν περισσότερες δυνατότητες στην παρούσα φάση, χωρίς να χρειάζεται περαιτέρω αναβάθμιση στο μέλλον με προσθήκη επιπλέον εξοπλισμού. Με βάση τα αναγραφόμενα από τον αντιπρόσωπο της εταιρίας, αυτές δύναται να καλυφθούν, αλλά θα χρειαστεί επιπλέον εξοπλισμός, κάτι το οποίο δεν αφορά το ... μας.

- Ο συγκεκριμένος ... θα καλύψει τις ανάγκες του ... για την επόμενη ... τουλάχιστον. Ως εκ τούτου, θέλουμε όσο το δυνατόν περισσότερες δυνατότητες στην παρούσα φάση, χωρίς να χρειάζεται περαιτέρω αναβάθμιση στο μέλλον με προσθήκη επιπλέον εξοπλισμού. Με βάση τα αναγραφόμενα από τον αντιπρόσωπο της εταιρίας, αυτές δύναται να καλυφθούν, αλλά θα χρειαστεί επιπλέον εξοπλισμός, κάτι το οποίο δεν αφορά το ... μας.

Σε κατακλείδα θεωρούμε πως η προσφυγή της εταιρείας ...δεν ευσταθεί και δεν πρέπει να γίνει αποδεκτή, επειδή με αυτήν επιχειρείται επί της ουσίας έκπτωση στις ζητούμενες τεχνικές προδιαγραφές, κάτι που δεν επιθυμούμε, τη στιγμή που και η ίδια η ...μπορεί να καλύψει κάποιες από αυτές στις οποίες ζητά μεταβολή, ενώ επιπλέον είμαστε σε θέση να γνωρίζουμε πως στο εμπόριο υπάρχουν διαθέσιμες συσκευές που μπορούν να καλύψουν όλες τις ζητούμενες τεχνικές προδιαγραφές».

13. Επειδή, στο άρθρο 18 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης... Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να

διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων.. [...]».

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

περίπτωση α', με παραπομπή, ως τεκμήριο συμβατότητας προς τις εν λόγω επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β',δ) με παραπομπή στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β' για ορισμένα χαρακτηριστικά και με παραπομπή στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις που αναφέρονται στην περίπτωση α' για ορισμένα άλλα χαρακτηριστικά.4. Οι τεχνικές προδιαγραφές, εκτός εάν δικαιολογείται από το αντικείμενο της σύμβασης, δεν περιέχουν μνεία συγκεκριμένης κατασκευής ή προέλευσης ή ιδιαίτερης μεθόδου κατασκευής που να χαρακτηρίζει τα προϊόντα ή τις υπηρεσίες που παρέχονται από έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα ούτε εμπορικού σήματος, διπλώματος ευρεσιτεχνίας, τύπων ή συγκεκριμένης καταγωγής ή παραγωγής που θα είχε ως αποτέλεσμα να ευνοούνται ή να αποκλείονται ορισμένες επιχειρήσεις ή ορισμένα προϊόντα. Η εν λόγω μνεία επιτρέπεται, κατ' εξαίρεση, όταν δεν είναι δυνατόν να γίνει επαρκώς προσδιορισμένη και κατανοητή περιγραφή του αντικειμένου της σύμβασης κατ' εφαρμογή της παρ. 3. Η εν λόγω μνεία συνοδεύεται από τον όρο «ή ισοδύναμο».5. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα παραπομπής στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β' της παρ. 3, δεν απορρίπτει προσφορά με την αιτιολογία ότι τα προσφερόμενα έργα, αγαθά ή οι υπηρεσίες δεν πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές στις οποίες έχει παραπέμψει, εφόσον ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, συμπεριλαμβανομένων των αποδεικτικών μέσων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι οι λύσεις που προτείνει πληρούν κατά ισοδύναμο τρόπο τις απαιτήσεις που καθορίζονται από τις τεχνικές προδιαγραφές.6. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα που αναφέρεται στην περίπτωση α' της παρ. 3 για τη διατύπωση των τεχνικών προδιαγραφών με αναφορά στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις, δεν απορρίπτει προσφορά έργων, αγαθών ή υπηρεσιών που πληρούν ένα εθνικό πρότυπο το οποίο αποτελεί μεταφορά ευρωπαϊκού προτύπου, μία ευρωπαϊκή τεχνική έγκριση, μία κοινή τεχνική προδιαγραφή, ένα διεθνές πρότυπο ή ένα τεχνικό πλαίσιο αναφοράς που έχει εκπονηθεί από έναν ευρωπαϊκό οργανισμό τυποποίησης, εφόσον οι εν λόγω προδιαγραφές καλύπτουν τις επιδόσεις ή τις λειτουργικές απαιτήσεις που

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

15. Επειδή σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, ορίζεται: «...Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές (Παράρτημα ...) που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή 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 Τεύχος.

...Λόγοι απόρριψης προσφορών Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: ...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».

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ... –.....ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ

A. Κάμερα ...

....

3. Να διαθέτει τεχνολογία ... απεικόνισης βασισμένη στην εκπομπή φωτός με μήκος κύματος κοντά στο ...(...).

.....

Δ. Συσκευή διόγκωσης ...

.....

6. Να έχει δυνατότητα ρύθμισης της ροής έως ...

....

13. Να έχει τη δυνατότητα σειριακής σύνδεσης με τον επεξεργαστή κάμερας για έλεγχο των λειτουργιών.

ΣΤ. Συσκευή ...-...

...5. Να έχει τη δυνατότητα παρουσίασης όλων των σχετικών πληροφοριών λειτουργίας και μηνυμάτων ασφαλείας στο μόνιτορ της ...εικόνας.

16. Επειδή, όπως αναφέρεται ρητώς στο άρθρο 18 του ν. 4412/2016 και παγίως έχει κριθεί από τη νομολογία (ΣΤΕ Β' Τμήμα 1135/2010), οι όροι διακήρυξης διαγωνισμού για την ανάθεση σύμβασης δημόσιας προμήθειας πρέπει να μην παραβιάζουν τις θεμελιώδεις αρχές του ελεύθερου ανταγωνισμού και της ίσης μεταχείρισης των επιχειρηματιών (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, κατά πάγια νομολογία η αναθέτουσα αρχή είναι καταρχήν ελεύθερη, να διαμορφώνει κατά την κρίση της τους όρους της διακήρυξης για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων, καθορίζοντας τις τεχνικές προδιαγραφές με βάση τις ανάγκες και την σκοπιμότητα χρήσης, 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 (βλ. ΣΤΕ 9/2015 (ΑΣΦ), Ε.Α. 415/2014, 354/2014, 257/2010, Ε.Α. 3719/2011, 676, 214/2011, 1140/2010, 1354, 670/2009, 438/2008, 303/2007, 977/2006).

18. Επειδή, όπως προσφάτως κρίθηκε από το Δικαστήριο (C-413/17 της 25ης Οκτωβρίου 2018 «Roche Lietuva» UAB, σκ. 25-42) «κατά το άρθρο 42 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ (που ενσωματώθηκε στο εθνικό δίκαιο με το άρθρο 54 του ν.4412/2016), παράγραφος 1, πρώτο εδάφιο, οι τεχνικές προδιαγραφές, που ορίζονται στο σημείο 1 του Παραρτήματος VII της οδηγίας αυτής (Παράρτημα VII του Προσαρτήματος Α του ν.4412/2016), παρατίθενται στα έγγραφα της διαδικασίας συνάψεως της συμβάσεως και καθορίζουν τα χαρακτηριστικά που απαιτείται να έχουν τα έργα, οι υπηρεσίες ή οι προμήθειες. Δυνάμει του άρθρου 42, παράγραφος 3, της οδηγίας αυτής, οι τεχνικές προδιαγραφές μπορούν να διατυπώνονται με διάφορους τρόπους, και συγκεκριμένα είτε ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις είτε με παραπομπή σε τεχνικές προδιαγραφές και, κατά σειρά προτεραιότητας, σε εθνικά πρότυπα που μεταφέρουν ευρωπαϊκά πρότυπα, ευρωπαϊκές τεχνικές αξιολογήσεις, κοινές τεχνικές προδιαγραφές, διεθνή πρότυπα, άλλα τεχνικά συστήματα αναφοράς που έχουν θεσπιστεί από ευρωπαϊκούς φορείς τυποποίησης ή, όταν αυτά δεν υπάρχουν, σε εθνικά πρότυπα, εθνικές τεχνικές εγκρίσεις ή εθνικές τεχνικές προδιαγραφές στον τομέα του σχεδιασμού, του υπολογισμού και της εκτελέσεως των έργων και της χρησιμοποίησεως των προμηθειών, είτε με συνδυασμό των δύο τρόπων αυτών. Συναφώς, διαπιστώνεται ότι το ως άνω άρθρο 42, παράγραφος 3, καθόσον προβλέπει ότι οι τεχνικές προδιαγραφές πρέπει να διατυπώνονται υπό τη μορφή αρκούντως ακριβών επιδόσεων ή λειτουργικών απαιτήσεων ή με παραπομπή σε τεχνικές προδιαγραφές και διάφορα πρότυπα, ουδόλως αποκλείει τη δυνατότητα της αναθέτουσας αρχής να διευκρινίσει, στο πλαίσιο διαγωνισμού για την προμήθεια ... προϊόντων προοριζόμενων για τη διενέργεια ... εξετάσεων, τα

χαρακτηριστικά λειτουργίας και χρήσεως του προς προμήθεια επιμέρους εξοπλισμού και των προς προμήθεια επιμέρους μέσων. Εξάλλου, πρέπει να σημειωθεί, αφενός, ότι το γράμμα του άρθρου 42, παράγραφος 3, της οδηγίας 2014/24 δεν προβλέπει οποιαδήποτε ιεραρχική κατάταξη των μεθόδων διατυπώσεως των τεχνικών προδιαγραφών ούτε επιβάλλει την κατά προτίμηση χρήση κάποιας από τις μεθόδους αυτές. Αφετέρου, από τη διάταξη αυτή προκύπτει ότι η νομοθεσία της Ένωσης περί τεχνικών προδιαγραφών αναγνωρίζει ευρύ περιθώριο εκτιμήσεως στην αναθέτουσα αρχή κατά τη διατύπωση των τεχνικών προδιαγραφών ορισμένης συμβάσεως. Το περιθώριο εκτιμήσεως αυτό δικαιολογείται από το γεγονός ότι οι αναθέτουσες αρχές γνωρίζουν καλύτερα τις προμήθειες που χρειάζονται και είναι οι πλέον αρμόδιες να καθορίζουν τις προϋποθέσεις που πρέπει να συντρέχουν ώστε να επιτευχθεί το επιδιωκόμενο αποτέλεσμα. Εντούτοις, η οδηγία 2014/24 επιβάλλει ορισμένα όρια τα οποία η αναθέτουσα αρχή οφείλει να σέβεται. Ειδικότερα, κατά το άρθρο 42, παράγραφος 2, της οδηγίας 2014/24, οι τεχνικές προδιαγραφές απαιτείται να εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων στη διαδικασία συνάψεως συμβάσεως και δεν πρέπει να έχουν ως αποτέλεσμα τη δημιουργία αδικαιολόγητων εμποδίων στο άνοιγμα των δημόσιων συμβάσεων στον ανταγωνισμό. Η απαίτηση αυτή συγκεκριμενοποιεί, στο πλαίσιο της κατάρτισεως των τεχνικών προδιαγραφών, την αρχή της ίσης μεταχειρίσεως όπως αυτή κατοχυρώνεται με το άρθρο 18, παράγραφος 1, πρώτο εδάφιο, της εν λόγω οδηγίας. Κατά τη διάταξη αυτή, οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφανή και αναλογικό τρόπο. Όπως, δε έχει κρίνει το Δικαστήριο, οι αρχές της ίσης μεταχειρίσεως, της απαγορεύσεως των διακρίσεων και της διαφάνειας έχουν καθοριστική σημασία όσον αφορά τις τεχνικές προδιαγραφές, δεδομένου του κινδύνου δημιουργίας δυσμενών διακρίσεων εξαιτίας της επιλογής των τεχνικών προδιαγραφών ή λόγω του τρόπου με τον οποίο οι προδιαγραφές αυτές διατυπώνονται (βλ., όσον αφορά την οδηγία 2004/18, απόφαση της 10ης Μαΐου 2012, Επιτροπή κατά Κάτω Χωρών, C-368/10, EU:C:2012:284, σκέψη 62). Το άρθρο 18, παράγραφος 1, δεύτερο εδάφιο, της οδηγίας 2014/24 (το οποίο,

ενσωματώθηκε στο εθνικό δίκαιο με το άρθρο 18 του ν.4412/2016), διευκρινίζει επίσης ότι ο σχεδιασμός της διαδικασίας συνάψεως ορισμένης συμβάσεως, δεν επιτρέπεται να γίνεται με σκοπό τον αποκλεισμό της συμβάσεως αυτής από το πεδίο εφαρμογής της εν λόγω οδηγίας ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού και ότι ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες συνάψεως συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων. Στο ίδιο πνεύμα, η αιτιολογική σκέψη 74 της οδηγίας 2014/24 αναφέρει ότι οι τεχνικές προδιαγραφές «θα πρέπει να καταρτίζονται κατά τρόπο ώστε να αποφεύγεται ο τεχνητός περιορισμός του ανταγωνισμού μέσω απαιτήσεων που να ευνοούν έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα, αντικατοπτρίζοντας βασικά χαρακτηριστικά των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων που παρέχονται συνήθως από τον οικονομικό φορέα αυτό». Πράγματι, επίσης κατά την ίδια αιτιολογική σκέψη, «θα πρέπει να είναι δυνατή η υποβολή προσφορών που αντικατοπτρίζουν την ποικιλία των προτύπων για τεχνικές λύσεις και των τεχνικών προδιαγραφών στην αγορά [...]». Η τήρηση των απαιτήσεων αυτών έχει ακόμη μεγαλύτερη σημασία σε περίπτωση, όπως η υπό κρίση, κατά την οποία οι τεχνικές προδιαγραφές που περιλαμβάνονται στη συγγραφή υποχρεώσεων συμβάσεως είναι διατυπωμένες κατά τρόπο ιδιαίτερως λεπτομερή. Πράγματι, όσο πιο λεπτομερείς είναι οι τεχνικές προδιαγραφές, τόσο μεγαλύτερος είναι ο κίνδυνος να ευνοηθούν τα προϊόντα συγκεκριμένου κατασκευαστή. Ασφαλώς, όπως προκύπτει από το άρθρο 42, παράγραφος 4, της οδηγίας 2014/24, επιτρέπεται, κατ' εξαίρεση και εφόσον δεν είναι δυνατόν να παρασχεθεί αρκούντως ακριβής και κατανοητή περιγραφή του αντικειμένου της συμβάσεως κατ' εφαρμογήν του άρθρου 42, παράγραφος 3, της οδηγίας αυτής, να γίνει αναφορά σε συγκεκριμένη κατασκευή ή προέλευση ή ιδιαίτερη μέθοδο κατασκευής που είναι χαρακτηριστικές των προϊόντων ή των υπηρεσιών που παρέχει συγκεκριμένος οικονομικός φορέας, ή ακόμη σε εμπορικό σήμα ή δίπλωμα ευρεσιτεχνίας, υπό τον όρο μια τέτοια αναφορά να δικαιολογείται από το αντικείμενο της συμβάσεως και να τηρούνται οι σχετικές προϋποθέσεις που τάσσει σχετικώς η οδηγία 2014/24, μεταξύ άλλων, να συνοδεύεται η αναφορά

αυτή, στα έγγραφα του διαγωνισμού, από τη μνεία «ή ισοδύναμο». Ωστόσο, λαμβανομένου υπόψη του εξαιρετικού χαρακτήρα της εν λόγω διατάξεως, οι προϋποθέσεις υπό τις οποίες η αναθέτουσα αρχή μπορεί να κάνει χρήση της δυνατότητας αυτής πρέπει να ερμηνεύονται συσταλτικώς. Πράγματι, κατά τη σχετική με τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών νομολογία, η μη προσθήκη των λέξεων «ή ισοδύναμο» μετά τον καθορισμό, στη συγγραφή υποχρεώσεων, ενός συγκεκριμένου προϊόντος είναι δυνατό όχι μόνο να αποτρέψει από την υποβολή προσφορών τους οικονομικούς φορείς που χρησιμοποιούν ανάλογα προς το προϊόν αυτό συστήματα, αλλά μπορεί επίσης να παρεμβάλει εμπόδια στα ρεύματα εισαγωγών στο πλαίσιο του διασυνοριακού εμπορίου εντός της Ένωσης, καθώς η σχετική σύμβαση επιφυλάσσεται μόνο στους προμηθευτές που προτίθενται να χρησιμοποιήσουν το ειδικώς μνημονευόμενο προϊόν (βλ., υπ' αυτή την έννοια, διάταξη της 3ης Δεκεμβρίου 2001, *Vestergaard*, C-59/00, EU:C:2001:654, σκέψη 22 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία). Επίσης, ο βαθμός λεπτομέρειας των τεχνικών προδιαγραφών θα πρέπει να συνάδει με την αρχή της αναλογικότητας, πράγμα το οποίο σημαίνει, μεταξύ άλλων, ότι θα πρέπει να εξετάζεται κατά πόσον ο βαθμός λεπτομέρειας αυτός είναι αναγκαίος για την επίτευξη των επιδιωκόμενων σκοπών. Με δεδομένα τα ανωτέρω, επισημαίνεται ότι η αρχή της αναλογικότητας έχει ιδιαίτερη εφαρμογή στον ευαίσθητο τομέα της δημόσιας υγείας. Πράγματι, όπως προκύπτει από πάγια νομολογία του Δικαστηρίου, προκειμένου να κριθεί κατά πόσον κράτος μέλος έχει τηρήσει την αρχή της αναλογικότητας στον τομέα της δημοσίας υγείας, πρέπει να ληφθεί υπόψη το γεγονός ότι η υγεία και η ζωή των ανθρώπων κατέχουν πρωταρχική θέση μεταξύ των προστατευόμενων από τη Συνθήκη ΛΕΕ αγαθών και συμφερόντων. Επομένως, θα πρέπει να εκτιμηθεί κατά πόσον οι επίμαχες τεχνικές προδιαγραφές συνάδουν με τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της αναλογικότητας.

19. Επειδή, ως αντίθετοι προς τη νομοθεσία μπορεί να θεωρηθούν όροι της Διακήρυξης όταν π.χ. είναι ασαφείς ή αντιφατικοί μεταξύ τους, οπότε πλήττουν τις αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης μεταξύ των

διαγωνιζομένων ή και του υγιούς ανταγωνισμού μεταξύ τους (βλ. ΣΤΕ 923/2016), ή όταν μεταξύ άλλων, με σαφείς και χαρακτηριστικούς όρους, προσδιορίζεται το ζητούμενο προς προμήθεια προϊόν, χωρίς ιδιαίτερο λόγο (ΕΛΣυν Μειζ. 7μελ. 2907/2012). Ωστόσο, απορρίπτονται ως απαράδεκτοι ισχυρισμοί περί φωτογραφικών διατάξεων εφόσον δεν γίνεται προσκόμιση και επίκληση στοιχείων προς απόδειξη της πραγματικής βάσης του ισχυρισμού τούτου, και ίδια αποδεικτικά στοιχεία από τα οποία να προκύπτει ότι το αναφερόμενο ως φωτογραφιζόμενο προϊόν και μόνον αυτό διαθέτει τις πλησσόμενες προδιαγραφές (ad hoc ΣΤΕ ΕΑ 836, 429, 1025, 1140/2010, 474/2009, 1317/2007). Ομοίως, απορρίπτονται, ως αβάσιμοι, ισχυρισμοί περί παραβίασης ενωσιακής νομοθεσίας οι οποίοι στρέφονται κατά τεχνικών προδιαγραφών διακήρυξης με τις οποίες αποκλείονται ... προϊόντα αν και διαθέτουν πιστοποίηση CE, διότι η πιστοποίηση ποιότητας δεν αναιρεί το ενδεχόμενο κάθε πιστοποιημένο προϊόν να έχει διαφορετικές ιδιότητες που μπορεί να εξυπηρετήσει διαφορετικές ανάγκες της αναθέτουσας αρχής (πρβλ. ΔΕΦΘες/κης 126/2018 (Ακυρωτικό) σκ.10 και την εκεί παρατιθέμενη νομολογία, ΔΕΦ Πειραιώς Ν120/2018 (Ακυρωτικό) σκ.10 και ΑΕΠΠ 1106/2018 σκ.27, 7^ο Κλιμάκιο Εισηγήτρια Χ. Ζαράρη).

20. Επειδή, κατά πάγια νομολογία του Συμβουλίου της Επικράτειας, οι πράξεις διακριτικής ευχέρειας υπάγονται στην κατηγορία των φύσει αιτιολογητέων πράξεων, δηλαδή εκείνων των οποίων ο έλεγχος είναι αδύνατος ή ατελής χωρίς την αναφορά των λόγων που τις στήριξαν (Π. Δαγτόγλου, Γενικό Διοικητικό Δίκαιο, Εκδ. Αντ. Ν. Σάκκουλα, Αθήνα-Κομοτηνή, 2004, αρ. περ. 642 Β. Καψάλη, «Η αιτιολογία ως ουσιώδης τύπος των ατομικών διοικητικών πράξεων: μια υποβαθμισμένη διαδικαστική εγγύηση», ΕφημΔΔ 4/2010, σελ. 568 , ομοίως Μ. Στασινόπουλο, Δίκαιον των Διοικητικών Πράξεων, Αθήνα,1982, σ. 341, ο οποίος εύστοχα αναφέρει ότι «ο επί της αιτιολογίας έλεγχος συνιστά γνήσιο έλεγχο της διακριτικής εξουσίας» και διευκρινίζει πως «η διείσδυση του ελέγχου εντός της ουσιαστικής ορθότητας της αιτιολογίας και, επομένως, του πορίσματος που προέκυψε από την άσκηση της διακριτικής εξουσίας, δεν

σημαίνει έλεγχο της σκοπιμότητας αυτού, αλλά αναζήτηση της ενδεχόμενης ασυμφωνίας αυτού προς τα άκρα όρια της διακριτικής εξουσίας» σελ. 381 ο.π). Ειδικότερα, ο προσδιορισμός των ακραίων ορίων της διακριτικής ευχέρειας καθορίζεται: α) από το λογικό, κατά την κοινή πείρα και αντίληψη, περιεχόμενο της αόριστης αξιολογικής έννοιας σε συνδυασμό με την ουσιαστική εκτίμηση των πραγματικών περιστατικών της συγκεκριμένης περίπτωσης σε συνδυασμό προς τον επιδιωκόμενο από τον κανόνα αυτό σκοπό δημοσίου συμφέροντος, β) από την ισότητα κατά την άσκηση της διακριτικής ευχέρειας, δηλαδή, την ίση κρίση ομοειδών νομικών και πραγματικών καταστάσεων γ) από την αρχή της χρηστής διοίκησης και δ) από την αρχή της αναλογικότητας ή της αναλογίας, σύμφωνα με την οποία το επαχθές μέτρο που επιβάλλεται στον διοικούμενο με τη διοικητική πράξη πρέπει να είναι αναγκαίο, πρόσφορο και ανάλογο προς το εξυπηρετούμενο δημόσιο συμφέρον ή ιδιωτικό προστατευόμενο συμφέρον στο πλαίσιο του σκοπού που επιδιώκει ο νόμος (βλ. Ε. ΣΠΗΛΙΩΤΟΠΟΥΛΟ, *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*, Τόμ. 2, 13η έκδ., 2010, ΝΟΜΙΚΗ ΒΙΒΛΙΟΘΗΚΗ, αριθμ. 514).

21. Επειδή η αιτιολογία για να είναι νόμιμη θα πρέπει σύμφωνα με το άρθρο 17 παρ. 2 του ΚΔΔιαδ, να είναι, σαφής, πλήρης, ήτοι να περιέχει όλα τα ουσιώδη συγκεκριμένα περιστατικά κατά τρόπο που δεν αφήνει κενά ή αμφιβολίες για την ορθότητα της κρίσης του διοικητικού οργάνου, ειδική, δηλαδή, να μην είναι γενική και αόριστη και να είναι σχετική με όλα τα στοιχεία της προσβαλλόμενης πράξης, με την έννοια ότι όλα τα στοιχεία της αναφέρονται στη συγκεκριμένη περίπτωση που ρυθμίζεται με την πράξη και να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου (βλ. ΣτΕ 895/2005, 2701/2004, 3931, 3586/2002). Μόνο σε αντίθετη περίπτωση, η ως άνω απόφαση θα ήταν αναιτιολόγητη ή δεν θα είχε νόμιμη αιτιολογία (βλ. Ε. ΣΠΗΛΙΩΤΟΠΟΥΛΟ, *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*, Τόμ. 2, 13η έκδ., ΝΟΜΙΚΗ ΒΙΒΛΙΟΘΗΚΗ, αριθμ. 516-518). Ειδικότερα, στοιχεία της αιτιολογίας είναι το νόμιμο έρεισμα της πράξης, δηλαδή, η αναφορά των απρόσωπων κανόνων δικαίου που προβλέπουν την έκδοσή της, η τυχόν ερμηνεία τους, οι νόμιμες προϋποθέσεις που έχουν διαπιστωθεί, η ουσιαστική

εκτίμηση των πραγματικών καταστάσεων, ο τυχόν απαιτούμενος νομικός χαρακτηρισμός τους καθώς και τα κριτήρια και οι σκέψεις του διοικητικού οργάνου σχετικά με την άσκηση της διακριτικής ευχέρειας.

22. Επειδή, καταρχήν, οι αρχές της ίσης μεταχείρισης, της απαγορεύσεως των διακρίσεων και της διαφάνειας έχουν καθοριστική σημασία όσον αφορά τις τεχνικές προδιαγραφές, δεδομένου του κινδύνου δημιουργίας δυσμενών διακρίσεων εξαιτίας της επιλογής των τεχνικών προδιαγραφών ή λόγω του τρόπου με τον οποίο οι προδιαγραφές αυτές διατυπώνονται, το δε άρθρο 18, παράγραφος 1, του ν. 4412/2016 με το οποίο ενσωματώθηκε στο εθνικό δίκαιο το άρθρο 18 παρ. 1 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, διευκρινίζει, επίσης, ότι ο σχεδιασμός της διαδικασίας συνάψεως ορισμένης συμβάσεως, δεν επιτρέπεται να γίνεται με σκοπό τον αποκλεισμό της συμβάσεως αυτής από το πεδίο εφαρμογής της εν λόγω οδηγίας ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού και ότι ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες συνάψεως συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων. Στο ίδιο πνεύμα, στην αιτιολογική σκέψη 74 της οδηγίας 2014/24 αναφέρεται ότι *«θα πρέπει να είναι δυνατή η υποβολή προσφορών που αντικατοπτρίζουν την ποικιλία των προτύπων για τεχνικές λύσεις και των τεχνικών προδιαγραφών στην αγορά. Κατά συνέπεια, οι τεχνικές προδιαγραφές θα πρέπει να καταρτίζονται κατά τρόπο ώστε να αποφεύγεται ο τεχνητός περιορισμός του ανταγωνισμού μέσω απαιτήσεων που να ευνοούν έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα αλλά και ότι η κατάρτιση των τεχνικών προδιαγραφών ως προς τις λειτουργικές απαιτήσεις και τις απαιτήσεις εκτέλεσης επιτρέπει εν γένει την επίτευξη του ανωτέρω στόχου με τον καλύτερο δυνατό τρόπο και θα πρέπει να χρησιμοποιούνται όσο το δυνατόν ευρύτερα. Ωστόσο, η «ισοδυναμία», δεν αφορά στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις καθαυτές, της περ. α) της παρ. 3 του άρθρου 54, αλλά στην περίπτωση όπου οι τεχνικές προδιαγραφές καθορίζονται με ή και με παραπομπή σε εθνικά, ή ευρωπαϊκά ή διεθνή πρότυπα ή όταν δεν είναι δυνατόν να γίνει επαρκώς προσδιορισμένη και κατανοητή η*

περιγραφή του αντικειμένου της σύμβασης και υφίσταται παραπομπή σε εμπορικό σήμα/δίπλωμα ευρεσιτεχνίας ή συγκεκριμένης καταγωγής ή παραγωγής προϊόντος (άρθρο 54 παρ. 3 περ. β-δ), αλλά και σε σήματα (άρθρο 55) κατά τη σαφή γραμματική διατύπωση των άρθρων 54 και 55 του ν.4411/2016. Τα αναγραφόμενα στο προηγούμενο εδάφιο επιβεβαιώνονται και στην αιτιολογική σκέψη με αρ. 74 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, όπου αναφέρεται ρητά ότι *«Σε περίπτωση αναφοράς σε ευρωπαϊκό πρότυπο ή, ελλείψει αυτού, σε εθνικό πρότυπο, θα πρέπει να εξετάζονται από τις αναθέτουσες αρχές προσφορές βασιζόμενες σε άλλες ισοδύναμες λύσεις»*, χωρίς παράλληλα να υφίσταται αντίστοιχη πρόβλεψη για τις λειτουργικές απαιτήσεις. Συναφώς, διαπιστώνεται ότι το ως άνω άρθρο 42, παράγραφος 3, καθόσον προβλέπει ότι οι τεχνικές προδιαγραφές πρέπει να διατυπώνονται υπό τη μορφή αρκούντως ακριβών επιδόσεων ή λειτουργικών απαιτήσεων ή με παραπομπή σε τεχνικές προδιαγραφές και διάφορα πρότυπα, ουδόλως αποκλείει τη δυνατότητα της αναθέτουσας αρχής να διευκρινίσει, στο πλαίσιο διαγωνισμού για την προμήθεια ... προϊόντων προοριζόμενων για τη διενέργεια ... εξετάσεων, τα χαρακτηριστικά λειτουργίας και χρήσεως του προς προμήθεια επιμέρους εξοπλισμού και των προς προμήθεια επιμέρους μέσων. Εξάλλου, πρέπει να σημειωθεί, αφενός, ότι το γράμμα του άρθρου 42, παράγραφος 3, της οδηγίας 2014/24/ΕΕ δεν προβλέπει οποιαδήποτε ιεραρχική κατάταξη των μεθόδων διατυπώσεως των τεχνικών προδιαγραφών ούτε επιβάλλει την κατά προτίμηση χρήση κάποιας από τις μεθόδους αυτές (ο.π σκ. 18 της παρούσας).

Έτι περαιτέρω, η ΑΕΠΠ δεν προβαίνει σε έλεγχο σκοπιμότητας θέσπισης των οικείων τεχνικών προδιαγραφών, καθόσον, ως παγίως γίνεται αποδεκτό η αναθέτουσα αρχή γνωρίζει καλύτερα τις ανάγκες της, πολλώ δε μάλλον όταν πρόκειται για εξοπλισμό ..., αλλά σε αναζήτηση ενδεχόμενης ασυμφωνίας προς τα άκρα όρια της διακριτικής ευχέρειας της αναθέτουσας αρχής να θεσπίζει αυτές, όπου ως πράξεις διακριτικής ευχέρειας είναι φύσει αιτιολογητές (βλ. σκέψεις 20 και 21 της παρούσας αντίστοιχα). Επομένως, θα πρέπει να εκτιμηθεί κατά πόσον οι επίμαχες τεχνικές προδιαγραφές συνάδουν με τις αρχές της ίσης

μεταχειρίσεως και της αναλογικότητας, ωστόσο, η αρχή της αναλογικότητας έχει ιδιαίτερη εφαρμογή στον ευαίσθητο τομέα της δημόσιας υγείας, δοθέντος ότι η υγεία και η ζωή των ανθρώπων κατέχουν πρωταρχική θέση μεταξύ των προστατευόμενων από τη Συνθήκη ΛΕΕ αγαθών και συμφερόντων, όπως και του Συντάγματος (ομοίως ο.π βλ. σκ.18).

23. Επειδή, **ο προσφεύγων** ισχυρίζεται ότι κατά παράβαση του άρθρου 54 του ν. 4412/2016 η αναθέτουσα αρχή παρέλειψε τη θέση του όρου ισοδύναμο στις συγκεκριμένες τεχνικές προδιαγραφές τις οποίες και προσβάλει με την προσφυγή του, με αποτέλεσμα τον αποκλεισμό οικονομικών φορέων και προϊόντων ισοδύναμων προδιαγραφών με αποτέλεσμα τη νόθευση του ανταγωνισμού και την προσβολή του δημοσίου συμφέροντος. Ισχυρίζεται ειδικότερα, ότι το εκ μέρους σκοπούμενο προς προσφορά προϊόν του οίκου ... για τον ..., αποκλείεται βάσει της προδιαγραφής ...όπου ζητείται τα μηνύματα ασφαλείας να απεικονίζονται στο μόνιτορ, διότι δεν περιλαμβάνεται εναλλακτικός όρος για ισοδύναμη προδιαγραφή ήτοι δεν του δίνεται η δυνατότητα να προσφέρει συσκευή κάμερα ισοδύναμης και εφάμιλλης τουλάχιστον (αν όχι καλύτερης) τεχνολογίας και αποτελέσματος.

Περαιτέρω, ισχυρίζεται ότι στην προδιαγραφή ...απαιτείται η συσκευή διόγκωσης του ... να έχει δυνατότητα ρύθμισης της ροής έως ... και ότι ποτέ δεν ξεπερνάμε την ένδειξη των ...πόσο μάλλον να ορίσουμε την τιμή στα ... αλλά και ότι το εκ μέρους του προσφερόμενο μηχάνημα είναι υψηλής τεχνολογίας και ειδικά κατασκευασμένο για ... περιστατικά με αποτέλεσμα να δίνει τις ανώτατες τιμές στην ροή τουκαι

Έτι περαιτέρω, ισχυρίζεται ότι στην προδιαγραφή ...απαιτείται να έχει τη δυνατότητα σειριακής σύνδεσης με τον επεξεργαστή κάμερας για έλεγχο των λειτουργιών, το δε εκ μέρους του προσφερόμενο προϊόν έχει τη δυνατότητα να συνδεθεί σειριακά τόσο με την κάμερα όσο και με το δίκτυο της αίθουσας ώστε να προσφέρει επιπλέον δυνατότητες λειτουργίας ακόμη και με τη χρήση φωνητικών εντολών, αλλά θα χρειαστεί επιπλέον εξοπλισμός. Το

προσφερόμενο σύστημα υπερκαλύπτει τις απαιτήσεις και η συγκεκριμένη προδιαγραφή παραπέμπει σε ανταγωνιστικό σύστημα και τεχνολογία.

Τέλος, ισχυρίζεται ότι στην προδιαγραφή ...απαιτείται να έχει τη δυνατότητα παρουσίασης όλων των σχετικών πληροφοριών λειτουργίας και μηνυμάτων ασφαλείας στο μόνιτορ της ...εικόνας, ωστόσο αποφεύγει τις ενδείξεις λειτουργιών και μηνυμάτων ασφαλείας στην οθόνη του ...διότι ο χειριστής πρέπει να εκμεταλλεύεται όλο το εύρος της οθόνης είτε η οθόνη είναι ...είτε είναι μεγαλύτερη, δίχως να αποκρύπτονται δεδομένα του ... πεδίου, για λόγους ασφαλείας στην εκ μέρους του προσφερόμενη συσκευή απεικονίζονται ευκρινώς στις αντίστοιχες συσκευές όπου ειδικότερα, η προσφερόμενη συσκευή πλύσης της ... τοποθετείται σε ειδικό στατό δίπλα στο ύψος της οθόνης με σκοπό οι ενδείξεις να είναι σε εμφανέστατο σημείο και καταλήγει στο ότι οι προδιαγραφές που απαιτούν τις ενδείξεις στην ... οθόνη παραπέμπουν σε ανταγωνιστική τεχνολογία και προδιαγραφή.

Η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται καταρχήν ότι ο συγκεκριμένος ... θα καλύψει τις ανάγκες του ... για την επόμενη ...ετία τουλάχιστον. Επίσης, ισχυρίζεται ότι είναι σύνηθες στις επεμβάσεις προχωρημένης ... η αλλαγή της θέσης του ...εκατέρωθεν του ... σε διάφορους χρόνους της Στην παρούσα φάση η ... αίθουσα του ... διαθέτει έτερη οθόνη η οποία, σύμφωνα με τις προδιαγραφές που έχουν οριστεί, θα μπορεί να συνδεθεί με το Ως εκ τούτου, σε τέτοιες θέσεις ο ..., οι συσκευές του και οι ενδείξεις τους θα βρίσκεται εκτός οπτικού πεδίου του ..., με ότι αυτό συνεπάγεται για την ασφάλεια του Ως προς την αναφορά ότι «θα αποκρύπτονται δεδομένα του ... πεδίου» με την εμφάνιση των αντίστοιχων μηνυμάτων επί του μόνιτορ δεν ισχύει, καθώς οι αντίστοιχες πληροφορίες εμφανίζονται στις γωνίες της οθόνης και εκτός του άμεσου πεδίου εργασίας του Ως προς τη χρησιμότητα ύπαρξης ροής ..., η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι ο οίκος δύναται να καλύψει την οικεία προδιαγραφή και παραπέμπει σε σχετική ιστοσελίδα του οίκου. Αναφορικά με τη δυνατότητα σειριακής σύνδεσης ισχυρίζεται ότι η προσφερόμενη συσκευή διόγκωσης ... έχει τη δυνατότητα να συνδεθεί σειριακά τόσο με την κάμερα όσο και με το δίκτυο

της αίθουσας για την επίτευξη αυτών θα χρειαστεί επιπλέον εξοπλισμός ωστόσο το ... θέλει όσο το δυνατόν περισσότερες δυνατότητες στην παρούσα φάση, χωρίς να χρειάζεται περαιτέρω αναβάθμιση στο μέλλον με προσθήκη επιπλέον εξοπλισμού. Ομοίως, ισχυρίζεται ότι θεωρεί απαραίτητο τον εύκολο χειρισμό από την κάμερα, χωρίς την αναγκαιότητα ύπαρξης ...-...καθ' όλη τη διάρκεια της ..., για τη διαχείριση των ρυθμίσεων στην οθόνη της αντίστοιχης συσκευής του ... καθόσον ο ...-...θα παρευρίσκεται ανάμεσα στο ... τραπέζι και τον ...με ό,τι αυτό συνεπάγεται για θέματα ... και οπτικού πεδίου του Σε κατακλείδα ισχυρίζεται ότι η προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί καθόσον επιχειρείται επί της ουσίας έκπτωση στις ζητούμενες τεχνικές προδιαγραφές, τη στιγμή που και η ίδια η ...μπορεί να καλύψει κάποιες από αυτές στις οποίες ζητά μεταβολή, ενώ επιπλέον στο εμπόριο υπάρχουν διαθέσιμες συσκευές που μπορούν να καλύψουν όλες τις ζητούμενες τεχνικές προδιαγραφές.

24. Επειδή, εν προκειμένω στη βάση των στοιχείων του φακέλου και των εκατέρωθεν προβαλλόμενων ισχυρισμών, λεκτέα είναι τα κάτωθι: αναφορικά με τον ισχυρισμό του προσφεύγοντος ότι προσβάλλεται το δημόσιο συμφέρον, κρίνεται απορριπτέος ως απαράδεκτος λόγω προβολής του εκ συμφέροντος τρίτου (ΔΕφαΘ 641/2013), αναφορικά με τον ισχυρισμό του προσφεύγοντος ως προς την προδιαγραφή ...περί της συσκευής διόγκωσης του ... και της δυνατότητας ρύθμισης της ροής έως ..., ομοίως κρίνεται απορριπτέος ως άνευ εννόμου συμφέροντος προβαλλόμενος διότι ο προσφεύγων προσπαθεί να προδιαγράψει τις τεχνικές προδιαγραφές της επίμαχης διαγωνιστικής διαδικασίας σύμφωνα με την δική του εμπορική πολιτική καθόσον η εταιρεία ... διαθέτει προϊόν που ανταποκρίνεται στην επίμαχη προδιαγραφή. Ειδικότερα, η αδυναμία συμμετοχής ενδιαφερομένου σε διαγωνιστική διαδικασία προκειμένου νομίμως να θεμελιώσει έννομο συμφέρον πρέπει να οφείλεται στην προβαλλόμενη παρανομία της διοίκησης και όχι στην εκ μέρους του ακολουθούμενη εμπορική πολιτική. Επομένως, εφόσον με τις προβαλλόμενες αιτιάσεις ο προσφεύγων επιδιώκει την τροποποίηση όρων της διακήρυξης, παρότι δύναται να διαθέσει μηχανήμα με την προδιαγραφή που απαιτεί η

διακήρυξη, η συμμετοχή του δεν παρεμποδίζεται από όρο της διακήρυξης αλλά είναι συνέπεια της εμπορικής του πολιτικής, η δε προσφυγή ανεξαρτήτως της βασιμότητας των προβαλλόμενων λόγων (πρβλ ΣΤΕ ΕΑ 434/2008) είναι απορριπτέα, ως προς τον οικείο ισχυρισμό, ως ασκούμενη άνευ εννόμου συμφέροντος (ΣΤΕ ΕΑ 581/2008), βλ. και Φ. Αρναούτογλου, «Η αίτηση ασφαλιστικών μέτρων», Νομική Βιβλιοθήκη, 2η έκδοση, παρ. 133 σελ. 96-97). Περαιτέρω, αορίστως ισχυρίζεται ο προσφεύγων ότι οι τεθείσες προδιαγραφές παραπέμπουν σε ανταγωνιστική τεχνολογία, χωρίς ουδόλως να κατονομάζει αυτήν, ούτε όμως προσκομίζει ή επικαλείται στοιχεία προς απόδειξη της πραγματικής βάσης του ισχυρισμού τούτου, ήτοι απαραδέκτως (βλ. σκ.19 της παρούσας). Έτι περαιτέρω, αναφορικά με τον ισχυρισμό του προσφεύγοντος επί της προδιαγραφής ...όπου απαιτείται τα μηνύματα ασφαλείας να απεικονίζονται στο μόνιτορ, κατά παράβαση του άρθρου 54 του ν. 4412/2016, ομοίως κρίνεται απορριπτέος και τούτο διότι το γεγονός ότι δεν δύναται να καλύψει την οικεία προδιαγραφή, ουδόλως συνεπάγεται την παρανομία του εν λόγω όρου, προκύπτει ωστόσο, ότι επιχειρεί να προσδιορίσει, κατά τις δικές του δυνατότητες, το προς προμήθεια είδος, ήτοι απαραδέκτως (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 307/2007), αφετέρου από την φύση τους οι προδιαγραφές περιορίζουν τον κύκλο των δυναμένων να συμμετάσχουν στον διαγωνισμό προσώπων. Εξάλλου, αφενός η αναθέτουσα αρχή αιτιολογεί νομίμως το λόγο θέσπισης της οικείας προδιαγραφής καθόσον ουδείς αμφισβητεί ότι είναι σύνηθες στις επεμβάσεις προχωρημένης... η αλλαγή της θέσης του ...εκατέρωθεν του ... σε διάφορους χρόνους της ... και ως εκ τούτου, σε τέτοιες θέσεις ο ..., οι συσκευές του και οι ενδείξεις τους θα βρίσκεται εκτός οπτικού πεδίου του ..., με ότι αυτό συνεπάγεται για την ασφάλεια του ..., αφετέρου η αναθέτουσα αρχή γνωρίζει καλύτερα τις προμήθειες που χρειάζεται και είναι η πλέον αρμόδια να καθορίζει τις προϋποθέσεις που πρέπει να συντρέχουν ώστε να επιτευχθεί το επιδιωκόμενο αποτέλεσμα ιδία στον τομέα της δημόσιας υγείας όπου η υγεία και η ζωή των ανθρώπων κατέχουν πρωταρχική θέση μεταξύ των προστατευόμενων από τη Συνθήκη ΛΕΕ αγαθών και συμφερόντων και του Συντάγματος (βλ. σκ. 18 και 22 της παρούσας). Αναφορικά με τον ισχυρισμό

επί της προδιαγραφής ...όπου απαιτείται να έχει τη δυνατότητα σειριακής σύνδεσης με τον επεξεργαστή κάμερας για έλεγχο των λειτουργιών, ομοίως κρίνεται απορριπτέος και τούτο διότι ως ο ίδιος ο προσφεύγων ισχυρίζεται το εκ μέρους του προσφερόμενο προϊόν έχει τη δυνατότητα να συνδεθεί σειριακά τόσο με την κάμερα όσο και με το δίκτυο της αίθουσας αλλά θα χρειαστεί επιπλέον εξοπλισμός, η δε αναθέτουσα αρχή νομίμως αιτιολογεί την εκ μέρους της θέση της οικείας απαίτησης με την αιτιολογία ότι απαιτούνται όσο το δυνατόν περισσότερες δυνατότητες στην παρούσα φάση, χωρίς να χρειάζεται περαιτέρω αναβάθμιση στο μέλλον με προσθήκη επιπλέον εξοπλισμού. Τέλος, ο ισχυρισμός αναφορικά με την μη σύνομη προσθήκη όρου περί ισοδυναμίας κρίνεται απορριπτέος ως αβάσιμος καθόσον σύμφωνα με τα αναγραφόμενα στη σκέψη 22 της παρούσας, η «ισοδυναμία», δεν αφορά στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις καθαυτές, της περ. α) της παρ. 3 του άρθρου 54, κατά τη γραμματική ερμηνεία της εν λόγω διάταξης, ως η αναθέτουσα αρχή επέλεξε νομίμως να παραπέμψει, ούτε όμως το γράμμα του άρθρου 42, παράγραφος 3, της οδηγίας 2014/24/ΕΕ προβλέπει οποιαδήποτε ιεραρχική κατάταξη των μεθόδων διατυπώσεως των τεχνικών προδιαγραφών ούτε επιβάλλει την κατά προτίμηση χρήση κάποιας από τις μεθόδους αυτές (ο.π σκ. 18 της παρούσας), εξάλλου και ο ίδιος ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι *«Οι προδιαγραφές του διαγωνισμού θα έπρεπε να είναι με βάση την παράγραφο 3 του Άρθρου 54 διατυπωμένες σύμφωνα με μια από τις 4 παραγράφους του εν λόγω Άρθρου και πλην της περίπτωσης α που αναφέρεται σε επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις όλες οι άλλες περιπτώσεις συνδυάζονται πάντοτε με την παράγραφο β που απαιτεί την αναφορά του όρου 'ή ισοδύναμο»*. Συνεπώς, σε συνέχεια του συνόλου των ανωτέρω, οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος κρίνονται απορριπτέοι στο σύνολο τους γενόμενων δεκτών των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής.

25. Επειδή, γίνεται δεκτή η εισήγηση.

26. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

27. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Διατάσσει την κατάπτωση του παραβόλου

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 19.03.2021 και εκδόθηκε στις 19.03.2021 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Χρυσάνθη Ζαράρη

Ελένη Λεπίδα