

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στην 1-3-2021 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Οικονόμου – Πρόεδρος, Σταυρούλα Κουρή – Εισηγήτρια και Άννα Χριστοδουλάκου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 20-1-2021 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 172/20-1-2021 της εταιρίας με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «ΓΕΝΙΚΟ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟ ...», νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Σταυρούλα Κουρή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την προδικαστική προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθεί η υπ' αριθ. .../20... διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής για την ανάθεση της σύμβασης «ΝΕΑ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΙΑΤΡΟΤΕΧΝΟΛΟΓΙΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΟΥ Γ.Ν. ... ΜΕΣΩ ΤΟΥ Ε.Π. '...' ΤΟΥ ΕΣΠΑ 2014-2020» όσον αφορά τους όρους στα σημεία 2 σελίδες 74, 75, 77 και στις παραγράφους 1.4, 3.5, 3.6, και 9, ως αντίθετους με την παράγραφο 3 και 4 του άρθρου 54 του ν. 4412/2016 και την προσθήκη σ' αυτούς του όρου «ή ισοδύναμου», ώστε να αποφευχθεί ο παράνομος αποκλεισμός τόσο της προσφεύγουσας όσο και άλλων φορέων και προϊόντων που, ενώ διαθέτουν προϊόντα ισοδύναμα με αυτό που περιγράφεται, αποκλείονται αδικαιολόγητα και παράνομα.

2. Επειδή, έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...), ποσού 600,00€.

Αριθμός απόφασης: 529/2021

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του και του χρόνου αποστολής δημοσίευσής του, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω προδικαστική προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

4. Επειδή, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ. γ'), δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 5-1-2021, γνώση αυτής, κατά δήλωσης της προσφεύγουσας, έλαβε η προσφεύγουσα στις 11-1-2021, η δε εξεταζόμενη προσφυγή ασκήθηκε στις 20-1-2021.

5. Επειδή, βάσει της λεκτικής διατύπωσης του άρθρου 360 του ν. 4412/2016, το έννομο συμφέρον δύναται να θεμελιωθεί και επί τη βάσει της ενδεχόμενης βλάβης, εφόσον, παρέχεται επαρκής τεκμηρίωση των λόγων που αποδεικνύουν με ενάργεια τον επικείμενο κίνδυνο. Το έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας εν προκειμένω στοιχειοθετείται στο γεγονός ότι, ως δηλώνει, δεν της δίδεται η δυνατότητα να προσφέρει τον εξοπλισμό της, ο οποίος είναι ισοδύναμος και υψηλότερης τεχνολογίας.

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή «ΓΕΝΙΚΟ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟ ...» με την υπ' αρ. .../20... διακήρυξη προκήρυξε ανοικτό διεθνή διαγωνισμό, μέσω ΕΣΗΔΗΣ, για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης «ΝΕΑ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΙΑΤΡΟΤΕΧΝΟΛΟΓΙΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΟΥ Γ.Ν. ... ΜΕΣΩ ΤΟΥ Ε.Π. '...' ΤΟΥ ΕΣΠΑ 2014-2020», που συγχρηματοδοτείται από το Ευρωπαϊκό Ταμείο Περιφερειακής Ανάπτυξης (ΕΤΠΑ). Κατά τον όρο 1.3 της διακήρυξης, αντικείμενο της σύμβασης είναι η αναβάθμιση και εκσυγχρονισμός ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού τμημάτων του Νοσοκομείου Προσφορές μπορούν να υποβάλλονται για το σύνολο της υπό ανάθεση προμήθειας ή και για μέρος των υπό προμήθεια ειδών (αλλά για το σύνολο της ζητούμενης ποσότητας ανά είδος). Μεταξύ των προς προμήθεια ειδών περιλαμβάνεται και ένας (1) λαπαροσκοπικός πύργος μαζί με τα εργαλεία πολλαπλών χρήσεων και κάμερες αυτού και σετ εργαλείων υστεροσκόπησης-ρεζετοσκόπιο, με CPV ..., προϋπολογισθείσας αξίας 80.645,16€ πλέον του αναλογούντος ΦΠΑ. Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει της βέλτιστης σχέση

Αριθμός απόφασης: 529/2021

ποιότητας – τιμής ανά είδος. Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε 90 ημέρες. Κατά τον όρο 1.6 της διακήρυξης, η προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 21-12-2020 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με ΑΔΑΜ ... και στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. με συστημικό αύξοντα αριθμό Κατά τον όρο 1.5 της διακήρυξης, η καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών ήταν στις 27-1-2021. και ώρα 14.30. Από την επισκόπηση στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού προκύπτει ότι υπέβαλε προσφορά ένας (1) οικονομικός φορέας και δη η εταιρία «...».

7. Επειδή, ειδικότερα, με τη συγκεκριμένη προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα εταιρία βάλλει κατά της ανωτέρω διακήρυξης υποστηρίζοντας ότι έχει εμφολωρήσει παράβαση από την αναθέτουσα αρχή του άρθρου 54 του ν.4412/2016 με την παράλειψη να τεθεί σε συγκεκριμένες τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης ο εναλλακτικός όρος που ορίζει το άρθρο 54 του ως άνω νόμου «...ή *ισοδύναμο*», προκειμένου να μην αποκλειστούν οικονομικοί φορείς και προϊόντα ισοδυνάμων προδιαγραφών, που οδηγεί σε νόθευση του ανταγωνισμού και προσβολή του δημοσίου συμφέροντος. • Ειδικότερα, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι στο σημείο 2 σελίδα 74 της διακήρυξης (BINTEO ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΤΗΣ High Definition) και συγκεκριμένα στην υποπαράγραφο 1.4 αναφέρεται η εξής απαίτηση «*Να προσφερθούν όλα τα απαραίτητα παρελκόμενα έτσι ώστε στον προσφερόμενο βίντεο επεξεργαστή να συνδέεται άκαμπτο βίντεο λαπαροσκόπιο 5mm±1mm τεχνολογίας HD με δυνατότητα κλίσεων στο άκρο του (100° πάνω/κάτω/δεξιά/αριστερά), για την πραγματοποίηση ελάχιστα επεμβατικών τεχνικών.*». Στον όρο αυτό δεν προβλέπεται η προσφορά προϊόντων με ισοδύναμες προδιαγραφές, κατά παράβαση του ν. 4112/2016. Η Λαπαροσκοπική κάμερα του κατασκευαστικού οίκου ... που προσφέρει η προσφεύγουσα είναι ισοδύναμη με την ως άνω προδιαγραφή που ορίζει ο διαγωνισμός. Με την σύγχρονη τεχνολογία οι περισσότερες κάμερες στη διεθνή αγορά δεν χρειάζεται να φέρουν άκαμπτο βιντεολαπαροσκόπιο, καθώς τις κλίσεις εναλλακτικά τις ορίζουν οι οπτικές Λαπαροσκοπικές διαφόρων μοιρών από 0° έως 75° ή και 100° με την περιστροφή της κεφαλής. Με αυτό τον τρόπο επιτυγχάνεται το ίδιο ή και καλύτερο αποτέλεσμα. Μη ορίζοντας ο

Αριθμός απόφασης: 529/2021

διαγωνισμός ότι δύναται να προσφερθούν κάμερες με ισοδύναμες προδιαγραφές, αποκλείει σχεδόν όλες τις προσφερόμενες κάμερες, πλην μίας που εξ όσων γνωρίζει η προσφεύγουσα διαθέτει την συγκεκριμένη προδιαγραφή. • Επίσης, στο σημείο 2 σελίδα 75 της διακήρυξης (ΚΕΦΑΛΗ ΚΑΜΕΡΑΣ High Definition) και συγκεκριμένα στην υποπαράγραφο 3.5 ορίζεται «*Να διαθέτει οπτικό zoom με δυνατότητα ρύθμισης της μεγέθυνσης από 0.9x (σμίκρυνσης) έως τουλάχιστον 1.8x. Να ρυθμίζεται μέσω κομβίων στην κεφαλή κάμερας για λόγους ευκολίας και εργονομίας.*». Και εδώ δεν δύναται από την διακήρυξη η δυνατότητα εναλλακτικής προδιαγραφής. Η προσφεύγουσα με το προσφερόμενο σύστημα του ... Οίκου ... καλύπτει την παραπάνω προδιαγραφή με ακόμη πιο σύγχρονη τεχνολογία - αυτή του Ψηφιακού Zoom. Συνεπώς στην αναφορά μόνο για οπτικό Zoom, χωρίς εναλλακτικό όρο για ισοδύναμη προδιαγραφή δεν δίνεται η δυνατότητα στην προσφεύγουσα να προσφέρει κεφαλή ισοδύναμης προδιαγραφής και εφάμιλλης τουλάχιστον (αν όχι καλύτερης) τεχνολογίας και αποτελέσματος. • Εξάλλου, στο σημείο 2 σελίδα 7 της διακήρυξης (ΚΕΦΑΛΗ ΚΑΜΕΡΑΣ High Definition) και συγκεκριμένα στην υποπαράγραφο 3.6 ο διαγωνισμός προβλέπει ως προδιαγραφή ότι πρέπει «*Να αποστειρώνεται σε κλίβανο ατμού στους 134°C (autoclavable) και σε κλίβανο πλάσματος ...*». Και πάλι απουσιάζει από τη διακήρυξη η δυνατότητα για ισοδύναμη προδιαγραφή. Η προσφεύγουσα προβάλλει ότι, όπως πρότεινε και στη διαβούλευση που προηγήθηκε πριν την ανάρτηση του διαγωνισμού, η κεφαλή της κάμερας είναι χρήσιμο να αποστειρώνεται με όλες τις σύγχρονες μεθόδους αποστείρωσης εκτός από τον κλίβανο ατμού στους 134°C (autoclavable) για μεγαλύτερη διάρκεια ζωής της στεγανοποίησης της κεφαλής. Σε όλες τις μεθόδους αποστείρωσης το αποτέλεσμα είναι το ίδιο και δεν υπάρχει κανένας επιστημονικός λόγος να αποκλείονται ισοδύναμες μέθοδοι αποστείρωσης. • Τέλος, στο σημείο 2 σελίδα 77 και παράγραφο 9 (ΛΑΠΑΡΟΣΚΟΠΙΚΟΣ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ ΓΙΑ ΧΡΗΣΗ ΜΕ ΙΝΔΟΚΥΑΝΙΝΗ ΠΡΑΣΙΝΗ) απουσιάζει από τη διακήρυξη η εναλλακτική ισοδύναμης προδιαγραφής. Κατά την προσφεύγουσα στη σύγχρονη τεχνολογία η ινδοκυανίνη είναι ενσωματωμένη με τη συσκευή. Ο εξοπλισμός του ... Οίκου ... που προσφέρει η προσφεύγουσα όπως παρουσίασε κατά την επίδειξη στα χειρουργεία του Νοσοκομείου διαθέτει πολύ πιο σύγχρονη τεχνολογία από τις ζητούμενες

Αριθμός απόφασης: 529/2021

προδιαγραφές και έχει ενσωματωμένο το σύστημα με την τεχνολογία της ινδοκυανίνης. Βάσει των προδιαγραφών ζητείται επιπλέον εξοπλισμός που να διαθέτει τη διάγνωση της ινδοκυανίνης, παραπέμποντας εμφανώς σε ανταγωνιστικό σύστημα. Ο λαπαροσκοπικός Πύργος της ... διαθέτει υψηλή τεχνολογία και η χρήση της ινδοκυανίνης είναι ενσωματωμένη. Η διάγνωση της ινδοκυανίνης γίνεται με μια απλή ρύθμιση από την κονσόλα της κάμερας. Ο εξοπλισμός ... φέρει ενσωματωμένο το σύστημα της Ινδοκυανίνης στην πηγή της κάμερας που ήδη έχει προσφέρει στις παραπάνω παραγράφους και συνεπώς τα ζητούμενα είδη της παραγράφου 9 είναι περιττά. Βάσει των προδιαγραφών θα πρέπει να προσφερθεί επιπλέον εξοπλισμός για τη συγκεκριμένη προδιαγραφή, κάτι που παραπέμπει σε συγκεκριμένο ανταγωνιστικό σύστημα και τεχνολογία. Ως δηλώνει η προσφεύγουσα, διαθέτοντας προϊόντα με ισοδύναμες προδιαγραφές, έχει κάθε έννομο συμφέρον να προσφύγει κατά της διακήρυξης. Εφόσον επομένως οι τεχνικές προδιαγραφές του συγκεκριμένου διαγωνισμού δεν κάνουν λόγο για επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, πρέπει υποχρεωτικά να προβλέπουν εναλλακτική της ισοδύναμης προδιαγραφής. Εξ όσων λοιπών προκύπτει οι προδιαγραφές του διαγωνισμού των παραγράφων 3 και 4 της διακήρυξης αφενός περιορίζουν το αντικείμενο σε προϊόν συγκεκριμένης κατασκευής, αφετέρου δεν περιλαμβάνουν τον όρο ή ισοδύναμο ώστε να δώσουν τη δυνατότητα συμμετοχής και άλλων προϊόντων. Οι προδιαγραφές του διαγωνισμού θα έπρεπε να είναι με βάση την παράγραφο 3 του άρθρου 54 του ν.4412/2016 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. Οι παραπάνω προδιαγραφές δεν άλλαξαν παρά τις παρατηρήσεις της προσφεύγουσας που προηγήθηκαν στη διαβούλευση του διαγωνισμού καθώς και την εβδομαδιαία παρουσίαση που έλαβε χώρα στα χειρουργεία του Νοσοκομείου. Συνεπώς δεν της δίνεται τη δυνατότητα να προσφέρει τον

Αριθμός απόφασης: 529/2021

εξοπλισμό της, ο οποίος είναι ισοδύναμος και υψηλότερης τεχνολογίας, ως η προσφεύγουσα ισχυρίζεται.

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το υπ' αρ.πρωτ. 756/25-1-2021 έγγραφό της απέστειλε τις απόψεις της προς την ΑΕΠΠ, τις οποίες αυθημερόν (25-1-2021) κοινοποίησε μέσω της λειτουργικότητας ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ του ΕΣΗΔΗΣ, και προς απόρριψη της εξεταζόμενης προδικαστικής προσφυγής προέβαλε τα ακόλουθα: Οι τεχνικές περιγραφές για τον ζητούμενο ιατροτεχνολογικό εξοπλισμό αναρτήθηκαν δύο φορές προς διαβούλευση στον ιστότοπο του ΕΣΗΔΗΣ (<http://www.eprocurement.gov.gr>) στο σύνδεσμο Διαβουλεύσεις και στην ιστοσελίδα του Γενικού Νοσοκομείου Κατά την δεύτερη διαβούλευση (...), από 26/05/2020 ημέρα Τρίτη έως και τις 29/05/2020 ημέρα Παρασκευή, πραγματοποιήθηκαν παρατηρήσεις - προτάσεις από την εταιρεία ..., όπως επίσης στην συνέχεια, μετά την δημοσίευση της διακήρυξης .../20... την 31/12/2020, ακολούθησε προδικαστική προσφυγή 20-01-2021 για την ακύρωση της διακήρυξης .../20... όσον αφορά στον Α/Α 2, σελίδες 74, 75, 77 και στις παραγράφους 1.4, 3.5, 3.6 και 9. Συγκεκριμένα στην διακήρυξη, στην 1.4 παράγραφο, ζητείται από το νοσοκομείο, "Να προσφερθούν όλα τα απαραίτητα παρελκόμενα έτσι ώστε στον προσφερόμενο βίντεοεπεξεργαστή να συνδέεται άκαμπτο βίντεολαπαροσκόπιο 5mm±1mm τεχνολογίας HD με δυνατότητα κλίσεων στο άκρο του (1000 πάνω/κάτω/δεξιά/αριστερά), για την πραγματοποίηση ελάχιστα επεμβατικών τεχνικών". Στην πρόταση διαβούλευσης η εταιρεία ... για την παράγραφο 1.4 ζητεί να τροποποιηθεί ως εξής, "Να προσφερθούν όλα τα απαραίτητα παρελκόμενα έτσι ώστε στον προσφερόμενο βίντεο επεξεργαστή να συνδέονται άκαμπτα βιντεολαπαροσκόπια τεχνολογίας HD 5mm±1mm για την πραγματοποίηση ελάχιστα επεμβατικών τεχνικών". Στη συνέχεια, στο κείμενο της προδικαστικής προσφυγής καταφέρεται κατά της ζητούμενης προδιαγραφής, παράγραφο 1.4, διότι "αποκλείει σχεδόν όλες τις προσφερόμενες κάμερες πλην μίας που εξ' όσων γνωρίζουμε διαθέτει την συγκεκριμένη προδιαγραφή". Δηλαδή να δέχεται "εύκαμπτο βιντεολαπαροσκόπιο" και όχι "άκαμπτο", το οποίο διαθέτει η εταιρεία Η επιτροπή σύνταξης τεχνικών προδιαγραφών, για την παράγραφο 1.4, θεώρησε ότι η δυνατότητα σύνδεσης εύκαμπτου βιντεολαπαροσκοπίου θα δώσει μελλοντικά επιπλέον δυνατότητες θεραπείας

Αριθμός απόφασης: 529/2021

ασθενών στο νοσοκομείο, καθώς δεν θα χρειάζεται να παραπέμπει ασθενείς σε άλλα νοσοκομεία που διαθέτουν εύκαμπτο βίντεολαπαροσκόπιο για τη διενέργεια ενδοσκοπήσεων σε δύσκολα ανατομικά σημεία. Επίσης, μετά από σχετική έρευνα διαπιστώθηκε ότι οι περισσότεροι οίκοι κατασκευής ενδοσκοπικού ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού διαθέτουν στην γκάμα τους "εύκαμπτα βίντεολαπαροσκόπια". Τέλος δεν ζητείται η προμήθεια του εύκαμπτου βίντεολαπαροσκοπίου, αλλά η δυνατότητα διάθεσης του μελλοντικά χωρίς να απαιτηθεί εκ νέου προμήθεια άλλου βίντεο επεξεργαστή. Συνεχίζοντας στην 3.5 παράγραφο ζητείται από το νοσοκομείο, *"Να διαθέτει οπτικό zoom με δυνατότητα ρύθμισης της μεγέθυνσης από 0.9x (σμίκρυνσης) έως τουλάχιστον 1.8x. Να ρυθμίζεται μέσω κομβίων στην κεφαλή κάμερας για λόγους ευκολίας και εργονομίας"*. Η εταιρεία ... στην πρόταση διαβούλευσης προτείνει η προδιαγραφή να τροποποιηθεί ως εξής: *"Να διαθέτει οπτικό ή ψηφιακό zoom με δυνατότητα ρύθμισης μεγέθυνσης από 0.9x έως 1.8x"*. Η επιτροπή σύνταξης τεχνικών προδιαγραφών έκρινε, μετά από διενέργεια επειδείξεων-δοκιμών εξοπλισμού σε κανονικές συνθήκες χειρουργικών επεμβάσεων από διάφορες εταιρείες, ότι η δυνατότητα οπτικού zoom υπερέχει του ψηφιακού, καθώς η ανάλυση και η ποιότητα της εικόνας αλλοιώνεται λιγότερο έως καθόλου όπως επίσης είναι βασικό να διευκρινίζεται ότι ο χειρισμός της συγκεκριμένης λειτουργίας πρέπει να γίνεται από κομβία στην κεφαλή κάμερας για λόγους ευκολίας και εργονομίας κατά την διάρκεια οποιοσδήποτε λαπαροσκοπικής-ενδοσκοπικής επέμβασης. Ακολούθως στην 3.6 παράγραφο ζητείται από το νοσοκομείο *"Να αποστειρώνεται σε κλίβανο ατμού στους 134°C (autoclavable) και σε κλίβανο πλάσματος ..."*. Η εταιρεία ... στην πρόταση διαβούλευσης προτείνει η προδιαγραφή να τροποποιηθεί ως εξής: *"Να αποστειρώνεται σε κλίβανο αερίου και σε κλίβανο πλάσματος ..."*. Η επιτροπή σύνταξης τεχνικών προδιαγραφών προσδιόρισε τον *"κλίβανο ατμού"* ως ζητούμενο, καθώς η μονάδα αποστείρωσης του νοσοκομείου μας διαθέτει κλίβανο ατμού και όχι αερίων. Ως προς την τελευταία παράγραφο 9, όπου ζητείται από το νοσοκομείο, *"ΛΑΠΑΡΟΣΚΟΠΙΚΟΣ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ ΠΑΧΡΗΣΗ ΜΕ ΙΝΔΟΚΥΑΝΙΝΗ ΠΡΑΣΙΝΗ Να προσφερθεί πηγή φωτισμού XENON τουλάχιστον 300WATT για Λαπαροσκοπικές επεμβάσεις με χρήση χρωστικής Ινδοκυανίνης Πράσινης. Η πηγή φωτισμού για λόγους ασφαλείας να μπαίνει αυτόματα σε λειτουργία "αναμονής" (να μην βγαίνει φως) μόλις το*

Αριθμός απόφασης: 529/2021

καλώδιο φωτός αφαιρεθεί. Να έχει ένδειξη του χρόνου ζωής της λυχνίας. Να διαθέτει εκτάκτου ανάγκης λυχνία αλογόνου (ή αντίστοιχη) η οποία να ενεργοποιείται αυτόματα σε περίπτωση βλάβης της λυχνίας Xenon. Να προσφερθεί μια οπτική διαμέτρου περίπου 10mm, με γωνία οράσεως 300, πεδίο οράσεως τουλάχιστον 840 και μήκους εργασίας τουλάχιστον 310mm για χρήση με την προσφερόμενη πηγή φωτισμού XENON για Λαπαροσκοπικές επεμβάσεις με χρήση χρωστικής Ινδοκυανίνης Πράσινης (ICG). Επιπλέον: - Η προσφερόμενη οπτική να είναι υψηλής ποιότητας κατασκευής έτσι ώστε να μειώνεται στο ελάχιστο η χρωματική εκτροπή και να παρέχεται εικόνα χωρίς οπτική παραμόρφωση. - Η οπτική να δύναται να αποστειρωθεί σε κλίβανο ατμού στους 134°C (autoclavable). Η οπτική να συνοδεύεται από κυτίο αποστείρωσης σε κλίβανο ατμού. Η οπτική να διαθέτει σχεδιασμό που να περιλαμβάνει τουλάχιστον τρεις σωλήνες προστασίας έτσι ώστε να επιτυγχάνεται αυξημένη ανθεκτικότητα σε μηχανικές καταπονήσεις. Η οπτική να διαθέτει εξειδικευμένη διάταξη/σχεδιασμό των ινών μεταφοράς φωτισμού για να εξασφαλίζεται ομοιόμορφη κατανομή φωτός (χωρίς σκιές)". Η εταιρεία ... στην πρόταση διαβούλευσης προτείνει η προδιαγραφή να τροποποιηθεί ως εξής: "Επισήμανση προδιαγραφής : Για την παράγραφο εννέα (9) ζητάμε την απαλοιφή της διότι όλα τα παραπάνω προσφερόμενο είδη διαθέτουν προ εγκατεστημένη στην βασική σύνθεση τους χωρίς την προσθήκη επιπλέον εξοπλισμού την τεχνολογία για την χρήση της χρωστικής πράσινης ινδοκυανίνης (ICG). Αυτό έχει ως αποτέλεσμα να μειωθεί το κόστος - προϋπολογισμός του εξοπλισμού καθώς και η ευκολία στο χειρισμό του. Περισσότερο σύστημα συνεπάγεται και μεγαλύτερο κόστος συντήρησης". Επίσης, η εταιρεία ..., στην προδικαστική προσφυγή της αναφέρει ως "περιττά" όλα τα ζητούμενα είδη της παραγράφου 9. Η επιτροπή σύνταξης τεχνικών προδιαγραφών έκρινε, μετά από διενέργεια επιδείξεων- δοκιμών εξοπλισμού σε κανονικές συνθήκες χειρουργικών επεμβάσεων από διάφορες εταιρείες, ότι η δυνατότητα χρήσης επιπλέον εξειδικευμένου λαπαροσκοπικού εξοπλισμού (πηγή φωτισμού και οπτικής) για χρήση με ινδοκυανίνη προσφέρει τα ακόλουθα πλεονεκτήματα: Βελτιωμένα ποιοτικά χαρακτηριστικά και λειτουργίες καθώς ο εξειδικευμένος επιπλέον εξοπλισμός προσφέρει βελτιωμένη οπτική αναγνώριση κρίσιμων ανατομικών στοιχείων (χοληδόχος πόρος, αρτηρίες, κ.α.) σε δύσκολες λαπαροσκοπικές-ενδοσκοπικές

Αριθμός απόφασης: 529/2021

επεμβάσεις. Ο ζητούμενος εξοπλισμός ικανοποιεί στο μέγιστο τους πόρους που διαθέτει το νοσοκομείο μας για την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, αποκλειστικό μόνο βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής. Τέλος, πρέπει να σημειωθεί από την επιτροπή σύνταξης τεχνικών προδιαγραφών, καθώς η εταιρεία ... υποστηρίζει ότι "*περισσότερο σύστημα συνεπάγεται και μεγαλύτερο κόστος συντήρησης*", ότι το όποιο μελλοντικό κόστος συντήρησης της συγκεκριμένης μονάδας υπερκαλύπτεται από τα επιπλέον τεχνικά χαρακτηριστικά και δυνατότητες που προσφέρει για την αποφυγή οποιοσδήποτε επιπλοκής σε ασθενείς μας (όπως π.χ. κάκωση χοληδόχου πόρου), η οποία μπορεί να αποβεί είτε μοιραία είτε ασύγκριτα κοστοβόρα για την μετέπειτα περίθαλψη και θεραπεία. Κατόπιν τούτων από την συνολική επισκόπηση του υπό εξέταση φακέλου, οι προβαλλόμενοι λόγοι προσφυγής παρίστανται, κατά την αναθέτουσα αρχή, νόμω και ουσία αβάσιμοι και άρα απορριπτέοι και ως εκ τούτου δεν προκύπτει έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας για την άσκηση της ένδικης προσφυγής της.

9. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017 ορίζεται ότι: *«1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου 4412/2016 και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 του ανωτέρω νόμου ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής»*. Περαιτέρω, το άρθρο 367 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: *«1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της... 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...»* και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ. 39/2017.

Αριθμός απόφασης: 529/2021

10. Επειδή, όπως έχει νομολογιακά κριθεί, η αναθέτουσα αρχή είναι καταρχήν ελεύθερη να διαμορφώνει κατά την κρίση της τους όρους της διακηρύξεως για την ανάθεση της συμβάσεως, καθορίζοντας τις τεχνικές προδιαγραφές και τις ανάγκες της από ποσοτική και ποιοτική άποψη, η δε θέσπιση, με τη διακήρυξη, των προδιαγραφών που 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 στο διαγωνισμό ή καθιστά ουσιωδώς δυσχερή τη συμμετοχή σ' αυτόν των διαγωνιζομένων των οποίων η προσφορά δεν πληροί τις προδιαγραφές αυτές, δεδομένου ότι από τη φύση τους οι προδιαγραφές περιορίζουν τον κύκλο των προσώπων που δύνανται να συμμετάσχουν στο διαγωνισμό, η δε σκοπιμότητα της θεσπίσεώς τους απαραδέκτως αμφισβητείται από τον προτιθέμενο να μετάσχει στο διαγωνισμό [πρβλ. ΕπΑνΣΤΕ 124/2015, 9/2015, 354/2014]. Ελέγχονται, όμως, οι τεχνικές προδιαγραφές και οι σχετικοί όροι της διακηρύξεως εάν τηρούν την αρχή της ίσης μεταχειρίσεως των διαγωνιζομένων και της απαγορεύσεως των διακρίσεων, καθώς και την αρχή της αναλογικότητας [πρβλ. ΕπΑνΣΤΕ 189/2015, 124/2015, 9/2015, 354/2014].

11. Επειδή, οι κανονιστικές ρυθμίσεις, όπως οι θεσπιζόμενοι με την διακήρυξη διαγωνισμού όροι, δεν χρήζουν, ως εκ της φύσεώς τους αιτιολογίας (βλ. Επ. Αν. ΣΤΕ 918/2003, 876/2004), η δε Διοίκηση είναι καταρχήν ελεύθερη να διαμορφώνει κατά την κρίση της τους όρους της διακηρύξεως ως προς τα προς προμήθεια είδη, καθορίζοντας τα ειδικότερα τεχνικά χαρακτηριστικά τους και τις ανάγκες της υπηρεσίας από ποσοτική και ποιοτική άποψη, ενώ θα πρέπει να θεωρείται ότι απαραδέκτως αμφισβητείται από τον προτιθέμενο να μετάσχει στο διαγωνισμό η σκοπιμότητα της θεσπίσεως επί μέρους όρων και τεχνικών προδιαγραφών (βλ. Επ. Αν. ΣΤΕ 434/2008). Και τούτο διότι όταν ο προτιθέμενος να μετάσχει στο διαγωνισμό επικαλείται λόγους με τους οποίους επιχειρεί, υπό την μορφή γενικής αμφισβήτησης της νομιμότητας συγκεκριμένων όρων της διακήρυξης, να προσδιορίσει, κατά τις δικές τους δυνατότητες, τα προς προμήθεια είδη ή τις προς παροχή υπηρεσίες και να καθορίσει, βάσει δικών του εκτιμήσεων, τα κριτήρια για την ανάδειξη του αναδόχου, αυτοί οι λόγοι είναι απορριπτέοι ως απαράδεκτοι (βλ. Επ. Αν. ΣΤΕ 307/2007, Δ.Εφ. Πειραιά 80/2020).

Αριθμός απόφασης: 529/2021

12. Επειδή, συνεπώς, η αναθέτουσα αρχή έχει την ευχέρεια να καθορίσει τις τεχνικές προδιαγραφές και τα κριτήρια επιλογής, σύμφωνα με το ενωσιακό και εθνικό δίκαιο, του διαγωνισμού με δύο βασικούς περιορισμούς: (α) να μην περιορίζεται ο ελεύθερος και ανόθευτος ανταγωνισμός και η ευρεία συμμετοχή σε διαγωνιστικές διαδικασίες μέσω της επιβολής απαιτήσεων που συρρικνώνουν την ελεύθερη αγορά και (β) να τίθενται κατά τέτοιο τρόπο στο κείμενο της διακήρυξης, ώστε να είναι αρκετά ακριβείς και να μην καταλείπεται οιαδήποτε αμφιβολία στους προσφέροντες ως προς την κατανόηση και τον προσδιορισμό του αντικειμένου και των απαιτήσεων της διακήρυξης. Επιπρόσθετα, κάθε αναθέτουσα αρχή στις περιπτώσεις αυτές πρέπει να λαμβάνει υπόψη το κριτήριο της αναλογικότητας υπό την έννοια ότι τυχόν περιοριστικά μέτρα που τίθενται με τους όρους της διακήρυξης μπορούν να θεωρηθούν ότι συμβιβάζονται με τον ενωσιακό δίκαιο μόνον εάν μπορεί να αποδειχθεί ότι: (α) έχουν οριστεί για την εξυπηρέτηση θεμιτού σκοπού δημόσιας τάξης που έχει τεθεί προς το γενικό συμφέρον, (β) εφαρμόζονται κατά τρόπο που δεν δημιουργεί διακρίσεις, (γ) είναι κατάλληλα για την επίτευξη αυτού του επιδιωκόμενου σκοπού και (δ) δεν είναι δεσμευτικά πέραν του βαθμού που είναι αναγκαίος για την επίτευξη του σκοπού (βλ. ΔΕΚ απόφαση της 3^η Φεβρουαρίου 1993 Vereniging Veronica Omroep Organisatie κατά Commissariaat voor de Media, C-148/91, σκ. 9, Dieter Kraus κατά Land Baden-Wurttemberg, C-19/92, σκ. 32). Με άλλα λόγια η αναθέτουσα αρχή είναι εκείνη που καθορίζει τις ελάχιστες απαιτούμενες απαιτήσεις, οι οποίες, όμως και πρέπει να συνδέονται και να τελούν σε αναλογία προς το αντικείμενο της σύμβασης και να δικαιολογούνται από τη φύση και το σκοπό της συγκεκριμένης σύμβασης. Επίσης, ως παγίως γίνεται δεκτό, οι αναθέτουσες αρχές θα πρέπει να επιδιώκουν το ευρύτερο δυνατό άνοιγμα της αγοράς στον ανταγωνισμό με σκοπό την προσέλκυση ευρύτερου φάσματος δυνητικών υποψηφίων. Συνεπώς, προς διασφάλιση των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, οι αναθέτουσες αρχές θα πρέπει να θεσπίζουν κριτήρια που είναι αμερόληπτα, σαφή και πλήρη, και να αποφεύγουν την πρόβλεψη τυχόν περιορισμών συμμετοχής που δεν σχετίζονται με την καταλληλότητα του οικονομικού φορέα, καθόσον έτσι θεσπίζονται αυθαίρετοι και μη συναρτώμενοι προς τις συνθήκες και το είδος της σύμβασης φραγμοί (βλ. απόφαση του ΔΕΕ της 19ης Μαΐου 2009 στην

Αριθμός απόφασης: 529/2021

υπόθεση C-53/07, Assitur Srl κατά Camera di Commercio, Industria, Artigianato e Agricoltura di Milano, σκ. 16).

13. Επειδή, σύμφωνα με τις παρ. 3, 4 και 5 του άρθρου 54 του ν.4412/2016, με τίτλο Άρθρο 54 'Τεχνικές προδιαγραφές (άρθρο 42 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)' ορίζονται τα εξής «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 προτύπων, 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 σύμφωνα με όσα ορίζονται στην περ. α', με παραπομπή, ως τεκμήριο συμβατότητας προς τις εν λόγω επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περ. β', δ) με παραπομπή στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περ. β' για ορισμένα χαρακτηριστικά και με παραπομπή στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις που αναφέρονται στην περ. 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'

Αριθμός απόφασης: 529/2021

εφαρμογή της παρ. 3. Η εν λόγω μεία συνοδεύεται από τον όρο «ή ισοδύναμο». 5. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα παραπομπής στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περ. 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.».

14. Επειδή, όσον αφορά στον πρώτο λόγο προσφυγής λεκτέα είναι τα εξής: Σύμφωνα με το Παράρτημα Β' της εξεταζόμενης διακήρυξης, που αφορά στις τεχνικές προδιαγραφές του βίντεο επεξεργαστή εικόνας HIGH DEFINITION του λαπαροσκοπικού πύργου HD/ICG απαιτούνται, μεταξύ άλλων, τα εξής «1.4. Να προσφερθούν όλα τα απαραίτητα παρελκόμενα έτσι ώστε στον προσφερόμενο βίντεοεπεξεργαστή να συνδέεται άκαμπτο βίντεολαπαροσκόπιο 5mm±1mm τεχνολογίας HD με δυνατότητα κλίσεων στο άκρο του (1000 πάνω/κάτω/δεξιά/αριστερά), για την πραγματοποίηση ελάχιστα επεμβατικών τεχνικών.». Με την εν λόγω απαίτηση η αναθέτουσα αρχή διατύπωσε τη σχετική τεχνική προδιαγραφή ορίζοντας συγκεκριμένες λειτουργικές απαιτήσεις. Η προσφεύγουσα βάλλει κατά της απαίτησης για άκαμπτο βιντεολαπαροσκόπιο, υποστηρίζοντας ότι το δικό της σχετικό προϊόν, που διαθέτει εύκαμπτο βιντεολαπαροσκόπιο, επιτυγχάνει καλύτερα αποτελέσματα, καθώς τις κλίσεις εναλλακτικά τις ορίζουν οι οπτικές λαπαροσκοπικές διαφόρων μοιρών από 0° έως 75° ή και 100° με την περιστροφή της κεφαλής. Ωστόσο, με τον ισχυρισμό αυτό η προσφεύγουσα δεν τεκμηριώνει, ως οφείλει, ότι η συγκεκριμένη τεχνική προδιαγραφή και συνακόλουθα ο σχετικός όρος της διακηρύξεως παραβιάζουν την αρχή της ίσης μεταχείρισεως των διαγωνιζομένων και της απαγορεύσεως των διακρίσεων, καθώς και την αρχή της αναλογικότητας. Ούτε αποδεικνύει ότι η λύση που προτείνει με την προσφορά εύκαμπτου βιντεολαπαροσκοπίου πληροί κατά ισοδύναμο τρόπο τις σχετικές απαιτήσεις που θέτει η προσβαλλόμενη διακήρυξη. Ούτε κατονομάζει τη μια και μοναδική εταιρία που, κατά τους ισχυρισμούς της, διαθέτει άκαμπτο βιντεολαπαροσκόπιο.

Αριθμός απόφασης: 529/2021

Αντίθετα, προκύπτει ότι η προσφεύγουσα επιδιώκει να προσδιορίσει, κατά τις δικές της δυνατότητες που συνίστανται στην προσφορά της λαπαροσκοπικής κάμερας του κατασκευαστικού οίκου ..., το προς προμήθεια είδος και να καθορίσει, βάσει δικών της εκτιμήσεων, τα κριτήρια για την ανάδειξη του αναδόχου. Υπό τα δεδομένα αυτά απορριπτέος ως αβάσιμος κρίνεται ο σχετικός λόγος προσφυγής.

15. Επειδή, όσον αφορά στο δεύτερο λόγο προσφυγής λεκτέα είναι τα ακόλουθα: Σύμφωνα με το Παράρτημα Β' της εξεταζόμενης διακήρυξης, που αφορά στις τεχνικές προδιαγραφές της κεφαλής κάμερας HIGH DEFINITION του λαπαροσκοπικού πύργου HD/ICG απαιτούνται, μεταξύ άλλων, τα εξής «3.5. Να διαθέτει οπτικό zoom με δυνατότητα ρύθμισης της μεγέθυνσης από 0.9x (σμίκρυνσης) έως τουλάχιστον 1.8x. Να ρυθμίζεται μέσω κομβίων στην κεφαλή κάμερας για λόγους ευκολίας και εργονομίας.». Με την εν λόγω απαίτηση η αναθέτουσα αρχή διατύπωσε τη σχετική τεχνική προδιαγραφή ορίζοντας συγκεκριμένες λειτουργικές απαιτήσεις. Η προσφεύγουσα βάλλει κατά της απαίτησης για οπτικό zoom, υποστηρίζοντας ότι το δικό της σχετικό προϊόν, που διαθέτει ψηφιακό zoom, είναι εφάμιλλης τουλάχιστον τεχνολογίας και αποτελέσματος. Ωστόσο, με τον αορίστως αυτό προβαλλόμενο ισχυρισμό η προσφεύγουσα δεν τεκμηριώνει, ως οφείλει, ότι η συγκεκριμένη τεχνική προδιαγραφή για οπτικό zoom και συνακόλουθα ο σχετικός όρος της διακηρύξεως παραβιάζουν την αρχή της ίσης μεταχειρίσεως των διαγωνιζομένων και της απαγορεύσεως των διακρίσεων, καθώς και την αρχή της αναλογικότητας. Ούτε αποδεικνύει ότι η λύση που προτείνει με την προσφορά ψηφιακό zoom πληροί κατά ισοδύναμο τρόπο τις σχετικές απαιτήσεις που θέτει η προσβαλλόμενη διακήρυξη. Αντίθετα, προκύπτει ότι η προσφεύγουσα επιδιώκει να προσδιορίσει, κατά τις δικές της δυνατότητες που συνίστανται στην προσφορά του συστήματος του κατασκευαστικού οίκου ..., το προς προμήθεια είδος και να καθορίσει, βάσει δικών της εκτιμήσεων, τα κριτήρια για την ανάδειξη του αναδόχου. Μάλιστα η αναθέτουσα αρχή βάσιμα δικαιολογεί την απαίτηση για οπτικό zoom στο γεγονός ότι η ανάλυση και η ποιότητα της εικόνας αλλοιώνεται λιγότερο έως καθόλου, καθώς και στο γεγονός ότι ο χειρισμός της συγκεκριμένης λειτουργίας πρέπει να γίνεται από κομβία στην κεφαλή κάμερας για λόγους ευκολίας και εργονομίας κατά την διάρκεια οποιοσδήποτε λαπαροσκοπικής-

Αριθμός απόφασης: 529/2021

ενδοσκοπικής επέμβασης. Υπό τα δεδομένα αυτά απορριπτέος ως αβάσιμος κρίνεται και ο δεύτερος λόγος προσφυγής.

16. Επειδή, όσον αφορά στον τρίτο λόγο προσφυγής λεκτέα είναι τα ακόλουθα: Σύμφωνα με το Παράρτημα Β' της εξεταζόμενης διακήρυξης, που αφορά στις τεχνικές προδιαγραφές της κεφαλής κάμερας HIGH DEFINITION του λαπαροσκοπικού πύργου HD/ICG απαιτούνται, μεταξύ άλλων, τα εξής «3.6. Να αποστειρώνεται σε κλίβανο ατμού στους 134°C (autoclavable) και σε κλίβανο πλάσματος». Με την εν λόγω απαίτηση η αναθέτουσα αρχή διατύπωσε τη σχετική τεχνική προδιαγραφή ορίζοντας συγκεκριμένες λειτουργικές απαιτήσεις. Η προσφεύγουσα βάλλει κατά της απαίτησης για αποστείρωση της κεφαλής της κάμερας σε κλίβανο ατμού στους 134°C , υποστηρίζοντας ότι το δικό της σχετικό προϊόν αποστειρώνεται με άλλη μέθοδο με το ίδιο αποτέλεσμα και μεγαλύτερη διάρκεια ζωής της στεγανοποίησης της κεφαλής. Ωστόσο, η αναθέτουσα αρχή βάσιμα αιτιολόγησε τη συγκεκριμένη απαίτηση προβάλλοντας ότι η μονάδα αποστείρωσης του νοσοκομείου διαθέτει ήδη κλίβανο ατμού και όχι αερίων. Αορίστως προσέτι η προσφεύγουσα κάνει λόγο για άλλες σύγχρονες μεθόδους αποστείρωσης χωρίς καν να τις κατονομάζει. Η προσφεύγουσα και στην περίπτωση αυτή δεν τεκμηρίωσε, ως όφειλε, ότι η συγκεκριμένη τεχνική προδιαγραφή για αποστείρωση σε κλίβανο ατμού και συνακόλουθα ο σχετικός όρος της διακηρύξεως παραβιάζει την αρχή της ίσης μεταχείρισεως των διαγωνιζομένων και της απαγορεύσεως των διακρίσεων, καθώς και την αρχή της αναλογικότητας. Αντίθετα, προκύπτει ότι η προσφεύγουσα επιδιώκει να προσδιορίσει, κατά τις δικές της δυνατότητες, το προς προμήθεια είδος και να καθορίσει, βάσει δικών της εκτιμήσεων, τα κριτήρια για την ανάδειξη του αναδόχου. Υπό τα δεδομένα αυτά, απορριπτέος ως αβάσιμος κρίνεται και ο τρίτος λόγος προσφυγής.

17. Επειδή, όσον αφορά στον τέταρτο λόγο προσφυγής λεκτέα είναι τα ακόλουθα: Σύμφωνα με το Παράρτημα Β' της εξεταζόμενης διακήρυξης, που αφορά στις τεχνικές προδιαγραφές του λαπαροσκοπικού εξοπλισμού για χρήση με ινδοκυανίνη πράσινη του λαπαροσκοπικού πύργου HD/ICG απαιτούνται τα εξής «9.1. Να προσφερθεί πηγή φωτισμού XENON τουλάχιστον 300 WATT για Λαπαροσκοπικές επεμβάσεις με χρήση χρωστικής Ινδοκυανίνης Πράσινης. Η πηγή φωτισμού για λόγους ασφαλείας να μπαίνει

Αριθμός απόφασης: 529/2021

αυτόματα σε λειτουργία «αναμονής» (να μην βγαίνει φως) μόλις το καλώδιο φωτός αφαιρεθεί. Να έχει ένδειξη του χρόνου ζωής της λυχνίας. Να διαθέτει εκτάκτου ανάγκης λυχνία αλογόνου (ή αντίστοιχη) η οποία να ενεργοποιείται αυτόματα σε περίπτωση βλάβης της λυχνίας Xenon. 9.2. Να προσφερθεί μια οπτική διαμέτρου περίπου 10mm, με γωνία οράσεως 300, πεδίο οράσεως τουλάχιστον 840 και μήκους εργασίας τουλάχιστον 310mm για χρήση με την προσφερόμενη πηγή φωτισμού XENON για Λαπαροσκοπικές επεμβάσεις με χρήση χρωστικής Ινδοκυανίνης Πράσινης (ICG). Επιπλέον: -Η προσφερόμενη οπτική να είναι υψηλής ποιότητας κατασκευής έτσι ώστε να μειώνεται στο ελάχιστο η χρωματική εκτροπή και να παρέχεται εικόνα χωρίς οπτική παραμόρφωση. -Η οπτική να δύναται να αποστειρωθεί σε κλίβανο ατμού στους 134°C (autoclavable). -Η οπτική να συνοδεύεται από κυτίο αποστείρωσης σε κλίβανο ατμού. -Η οπτική να διαθέτει σχεδιασμό που να περιλαμβάνει τουλάχιστον τρεις σωλήνες προστασίας έτσι ώστε να επιτυγχάνεται αυξημένη ανθεκτικότητα σε μηχανικές καταπονήσεις. -Η οπτική να διαθέτει εξειδικευμένη διάταξη/σχεδιασμό των ινών μεταφοράς φωτισμού για να εξασφαλίζεται ομοιόμορφη κατανομή φωτός (χωρίς σκιές).». Με την εν λόγω απαίτηση η αναθέτουσα αρχή διατύπωσε τη σχετική τεχνική προδιαγραφή ορίζοντας συγκεκριμένες λειτουργικές απαιτήσεις. Η προσφεύγουσα βάλλει κατά της απαίτησης για επιπλέον εξοπλισμό που να διαθέτει τη διάγνωση της ινδοκυανίνης, υποστηρίζοντας ότι το δικό της σχετικό προϊόν έχει ενσωματωμένο το σύστημα με την τεχνολογία της ινδοκυανίνης. Ωστόσο, η αναθέτουσα αρχή βάσιμα αιτιολόγησε τη συγκεκριμένη απαίτηση προβάλλοντας ότι η δυνατότητα χρήσης επιπλέον εξειδικευμένου λαπαροσκοπικού εξοπλισμού (πηγή φωτισμού και οπτικής) για χρήση με ινδοκυανίνη προσφέρει βελτιωμένα ποιοτικά χαρακτηριστικά και λειτουργίες, καθώς ο εξειδικευμένος επιπλέον εξοπλισμός προσφέρει βελτιωμένη οπτική αναγνώριση κρίσιμων ανατομικών στοιχείων (χοληδόχος πόρος, αρτηρίες, κ.α.) σε δύσκολες λαπαροσκοπικές-ενδοσκοπικές επεμβάσεις. Η προσφεύγουσα και στην περίπτωση αυτή δεν τεκμηρίωσε, ως όφειλε, ότι η συγκεκριμένη τεχνική προδιαγραφή για ενσωματωμένη χρήση της ινδοκυανίνης και συνακόλουθα ο σχετικός όρος της διακηρύξεως παραβιάζει την αρχή της ίσης μεταχείρισεως των διαγωνιζομένων και της απαγορεύσεως των διακρίσεων, καθώς και την αρχή της αναλογικότητας.

Αριθμός απόφασης: 529/2021

Ούτε αποδεικνύει ότι η λύση που προτείνει με την προσφορά ενσωματωμένης της χρήσης της ινδοκυανίνης πληροί κατά ισοδύναμο τρόπο τις σχετικές απαιτήσεις που θέτει η προσβαλλόμενη διακήρυξη. Αντίθετα, προκύπτει ότι η προσφεύγουσα επιδιώκει να προσδιορίσει, κατά τις δικές της δυνατότητες, το προς προμήθεια είδος και να καθορίσει, βάσει δικών της εκτιμήσεων, τα κριτήρια για την ανάδειξη του αναδόχου. Υπό τα δεδομένα αυτά απορριπτέος ως αβάσιμος κρίνεται και αυτός ο λόγος προσφυγής.

18. Επειδή, κατόπιν όσων αναλύθηκαν ανωτέρω, η εξεταζόμενη προδικαστική προσφυγή κρίνεται απορριπτέα.

19. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, με κωδικό ... ηλεκτρονικό παράβολο, ποσού 600,00€, πρέπει να καταπέσει.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του με κωδικό ... ηλεκτρονικού παραβόλου, ποσού 600,00€.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στον Αγ.Ιωάννη Ρέντη στην 1-3-2021 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 22-3-2021.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΜΙΧΑΗΛ ΟΙΚΟΝΟΜΟΥ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΗΛΙΑΣ ΣΤΡΕΠΕΛΙΑΣ