

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 12 Μαρτίου 2021 με την εξής σύνθεση: Ειρήνη Αφοκάρδου Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Μαργαρίτα Κανάβα και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου (δυνάμει της υπ' αριθμ. 30/2021 Πράξης Αναπλήρωσης του Προέδρου ΑΕΠΠ) Μέλη.

Για να εξετάσει την από 1-02-2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 253/01-02-2021 της εταιρείας με την επωνυμία «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), με έδρα την ..., οδός ..., αρ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

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

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...» (εφεξής η «πρώτη παρεμβαίνουσα»), με έδρα την ..., οδός ..., αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται και

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...» (εφεξής η «δεύτερη παρεμβαίνουσα»), με έδρα τα ..., οδός ..., αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται και

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί το απόσπασμα πρακτικών της ...έκτακτης συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής (ΘΕΜΑ ...) καθ' ο μέρος έκανε αποδεκτές για το είδος με α/α ... τις προσφορές της πρώτης και της δεύτερης παρεμβαίνουσας καθώς και της εταιρείας με την επωνυμία ...και για το είδος με α/α ... τις προσφορές της πρώτης παρεμβαίνουσας και της εταιρείας με την επωνυμία ...

Με τις παρεμβάσεις τους, η πρώτη και η δεύτερη παρεμβαίνουσα επιδιώκουν την απόρριψη της προσφυγής και τη διατήρηση του κύρους της προσβαλλόμενης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ειρήνη Αποκάρδου
Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1.Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί e-παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ύψους 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., το από 1-02-2021 αποδεικτικό τραπεζικής συναλλαγής της Τράπεζας EUROBANK για την πληρωμή του εν λόγω παραβόλου και εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»). Το ποσό του παραβόλου υπολογίζεται με βάση την προϋπολογισθείσα δαπάνη της σύμβασης για τα είδη με α/α 58 και 85 για τα οποία ασκείται η υπό εξέταση προσφυγή, ήτοι 920 ευρώ (600 ευρώ+320 ευρώ) μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2.Επειδή η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αριθμ. ...Διακήρυξη προκήρυξε δημόσιο ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την προμήθεια καθετήρων, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, αποκλειστικά βάσει της τιμής, εκτιμώμενης αξίας 107.847,53€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

3. Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 2-12-2020 (Α.Δ.Α.Μ. ...) καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ

4. Επειδή ο διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθ. ... του ν. 4412/2016.

5.Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε την 1η-02-2021 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους προσφέροντες μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 26.01.2021, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του

Αριθμός απόφασης: 569/2021

Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθρ. 8 του ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή η προσφεύγουσα, ως προσφέρουσα του εν θέματι διαγωνισμού της οποίας η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή για τα επίμαχα είδη, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενη, ως προς το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς των συνδιαγωνιζόμενων εταιρειών, ερειδόμενο στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτων στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη των προσφορών τους (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣΤΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

7. Επειδή στις 2-02-2021 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς όλους τους ενδιαφερόμενους τρίτους δια μέσω της κεντρικής σελίδας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

8. Επειδή με την με αρ. 286/2021 Πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

9. Επειδή στις 11-02-2021 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε τις απόψεις της στην ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. β της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, επί της υπό εξέταση προσφυγής, τις οποίες κοινοποίησε αυθημερόν στην προσφεύγουσα.

10. Επειδή η πρώτη παρεμβαίνουσα κατέθεσε στις 4.02.2021, ήτοι εμπροθέσμως, στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού, την με αριθμό ΓΑΚ ΠΑΡ 709/2021 παρέμβασή της, η οποία θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον καθώς έχει κριθεί αποδεκτή η προσφορά της για τα επίμαχα είδη και, ως εκ τούτου, επιδιώκει τη διατήρηση της προσβαλλόμενης, ως προς την αποδοχή της προσφοράς της.

Αριθμός απόφασης: 569/2021

11. Επειδή η δεύτερη παρεμβαίνουσα κατέθεσε στις 12.02.2021, ήτοι εμπροθέσμως, στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού, την με αριθμό ΓΑΚ ΠΑΡ 737/2021 παρέμβασή της, η οποία θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον καθώς έχει κριθεί αποδεκτή η προσφορά της για το είδος με α/α ... και ως εκ τούτου, επιδιώκει τη διατήρηση της προσβαλλόμενης, ως προς την αποδοχή της προσφοράς της.

12. Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 υποπαρ. Β του άρθρου 365 του Ν. 4412/2016 (όπως επαναλαμβάνεται και στην παρ. 2 του άρθρου 9 του ΠΔ 39/2017): *«[...] Η αναθέτουσα αρχή μπορεί στις απόψεις της να παραθέσει αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης με την προδικαστική προσφυγή πράξης»* ενώ βάσει του τελευταίου εδαφίου της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, όπως αυτό προστέθηκε με το ν. 4605/2019 (ΦΕΚ52/Α/1-4-2019): *«Υπόμνηματα επί των απόψεων και της συμπληρωματικής αιτιολογίας της Αναθέτουσας Αρχής κατατίθενται μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ έως πέντε (5) ημέρες πριν από τη συζήτηση της προσφυγής»*. Εν προκειμένω, η προσφεύγουσα στις 10.03.2021 υπέβαλε μέσω της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού Υπόμνημά της αντικρούοντας τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής και δοθέντος ότι η συζήτηση της προσφυγής ορίσθηκε στις 12.03.2021, το ανωτέρω Υπόμνημα υποβλήθηκε εκπρόθεσμα και, ως εκ τούτου, δεν λαμβάνεται υπόψη από το αποφασίζον Κλιμάκιο.

13. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η υπό εξέταση προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

14. Επειδή στην επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία συμμετείχαν συνολικά δεκατρείς οικονομικοί φορείς, ενώ για το είδος με α/α ... έλαβαν μέρος η προσφεύγουσα, η πρώτη παρεμβαίνουσα, η δεύτερη παρεμβαίνουσα και η εταιρεία με την επωνυμία ... με τις υπ' αριθμ. συστήματος ..., ..., ... και ... προσφορές τους αντίστοιχα. Για το δε είδος με α/α ... υπέβαλαν προσφορά η προσφεύγουσα, η πρώτη παρεμβαίνουσα και η εταιρεία με την επωνυμία ...

Με το από 30-12-2020 Πρακτικό της η Επιτροπή του Διαγωνισμού εισηγήθηκε για το είδος με α/α ... να γίνουν δεκτές οι τεχνικές προσφορές της

Αριθμός απόφασης: 569/2021

προσφεύγουσας, της πρώτης και της δεύτερης παρεμβαίνουσας καθώς και της εταιρείας με την επωνυμία ...και για το είδος με α/α ... της προσφεύγουσας, της πρώτης παρεμβαίνουσας και της εταιρείας με την επωνυμία ...

Με την προσβαλλόμενη εγκρίθηκε το ως άνω Πρακτικό.

15. Επειδή η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, ειδικότερα, στην προσφυγή της ότι: « [...] Α. Στο είδος Α/Α ... διακήρυξης ζητείται: [...] Βάσει της προσβαλλόμενης απόφασης το είδος ... των εταιρειών ...και ...κρίθηκαν εντός τεχνικών προδιαγραφών ενώ δεν πληρούν τις απαιτούμενες προδιαγραφές.

Αναλυτικά σας αναφέρουμε τα εξής:

Στο εν λόγω είδος ζητείται το σετ ενδοπρόθεσης τύπου ...να είναι κατασκευασμένο από πολυουρεθάνη με υδρόφιλη επικάλυψη και με ειδική επικάλυψη ... η οποία κρατά σταθερά τα επίπεδα του pH στην επιφάνεια του καθετήρα ώστε να ελαχιστοποιεί την προσκόλληση ουρικών αλάτων (επασβέστωση) *in situ* για ένα χρόνο, και συνεπώς διασφαλίζει την καλύτερη ροή/παροχέτευση των ούρων και στην εύκολη αφαίρεση του *stent*. Συνεπώς δεν χρειάζεται συνεχή επανέλεγχο κατά την διάρκεια παραμονής του στον ασθενή για έως και 12 μήνες.

Το γεγονός ότι η ενδοπρόθεση μπορεί να παραμείνει χωρίς ανάγκη επανελέγχου έως και 12 μήνες στον ασθενή, μειώνει τον συνολικό αριθμό ενδοπροθέσεων που χρειάζεται ο ασθενής και συνεπώς μειώνει το κόστος, και αποφορτίζει σημαντικά το ουρολογικό ιατρείο και τις ανθρωπώρες του ιατρικού και νοσηλευτικού προσωπικού.

1) Τα προσφερόμενα σετ ενδοπρόθεσης τύπουμε κωδ: ..., της εταιρείας ...κρίθηκαν εντός τεχνικών προδιαγραφών με την προσβαλλόμενη απόφαση Δ.Σ. Ωστόσο τα εν λόγω προϊόντα αποκλίνουν από τις ζητούμενες προδιαγραφές για τους εξής λόγους:

i) δεν αναφέρεται στην τεχνική προσφορά της εταιρείας ότι φέρει υδρόφιλη επικάλυψη

ii) δεν αναφέρεται στην τεχνική προσφορά της εταιρείας ότι φέρει ειδική επικάλυψη

(βλ. τεχνική προσφορά της εταιρείας ...Συν....)

Συνεπώς για τους ανωτέρω λόγους το προσφερόμενο επίθεμα της

Αριθμός απόφασης: 569/2021

εταιρείας ...στο είδος ... είναι εκτός προδιαγραφών.

2) Τα προσφερόμενα σετ ενδοπρόθεσης τύπουμε κωδικούς: ...της εταιρείας ...κρίθηκαν εντός τεχνικών προδιαγραφών με την προσβαλλόμενη απόφαση Δ.Σ. Ωστόσο τα εν λόγω προϊόντα αποκλίνουν από τις ζητούμενες προδιαγραφές για τους εξής λόγους:

i) Δεν είναι κατασκευασμένα από πολυουρεθάνη όπως ζητείται, αλλά από το υλικό ...

ii) Δεν αναφέρεται στην τεχνική προσφορά της εταιρείας ότι φέρει ειδική επικάλυψη

(βλ. τεχνική προσφορά της εταιρείας ...Συν...)

Συνεπώς για τους ανωτέρω λόγους το προσφερόμενο επίθεμα της εταιρείας ...στο είδος ... είναι εκτός προδιαγραφών.

3) Τα προσφερόμενα σετ ενδοπρόθεσης τύπου ..., της εταιρείας ...κρίθηκαν εντός τεχνικών προδιαγραφών με την προσβαλλόμενη απόφαση Δ.Σ. Ωστόσο τα εν λόγω προϊόντα αποκλίνουν από τις ζητούμενες προδιαγραφές διότι δεν αναφέρεται στην τεχνική προσφορά της εταιρείας ότι φέρει ειδική επικάλυψη

(βλ. τεχνική προσφορά της εταιρείας ...Συν....)

Συνεπώς για τους ανωτέρω λόγους το προσφερόμενο επίθεμα της εταιρείας ...στο είδος ... είναι εκτός προδιαγραφών. Βάσει της προσβαλλόμενης απόφασης το είδος ... των εταιρειών ...και ... κρίθηκαν εντός τεχνικών προδιαγραφών ενώ δεν πληρούν τις απαιτούμενες προδιαγραφές

B. Στο είδος A/A ... διακήρυξης ζητείται : [...] Αναλυτικά σας αναφέρουμε τα εξής:

Στο εν λόγω είδος ζητείται το οδηγό σύρμα να είναι κατασκευασμένο από ... και ... το οποίο παρέχει παραπάνω σκληρότητα στο οδηγό σύρμα σε σχέση με αυτά που είναι κατασκευασμένα μόνο από ... και είναι πιο εύκαμπτο από τα οδηγά σύρματα από ασάλι, με αποτέλεσμα την καλύτερη καθοδήγηση του σύρματος σε δύσκολες ανατομίες και την αποφυγή τσακίσματος. Επιπλέον έχει υδρόφιλη επικάλυψη η οποία βοηθάει στην ατραυματική πλοήγηση του σύρματος, ενώ επιπλέον φέρει ραβδωτή εξωτερική επιφάνεια, η οποία βοηθάει στην μη ολίσθηση του σύρματος.

1) Το προσφερόμενο οδηγό σύρμα ...με κωδ: ..., της εταιρείας ...κρίθηκε

Αριθμός απόφασης: 569/2021

εντός τεχνικών προδιαγραφών με την προσβαλλόμενη απόφαση Δ.Σ. Ωστόσο το εν λόγω προϊόν αποκλίνει από τις ζητούμενες προδιαγραφές για τους εξής λόγους :

i) δεν είναι κατασκευασμένο από ... και ... αλλά μόνο από

iii) Δεν έχει ειδικό σχεδιασμό σπειρώματος όπως ζητείται

(βλ. τεχνική προσφορά της εταιρείας ...Συν....)

Συνεπώς για τους ανωτέρω λόγους το προσφερόμενο επίθεμα της εταιρείας ...στο είδος ...είναι εκτός προδιαγραφών.

2) Το προσφερόμενο οδηγό σύρμα ...με κωδικό: ..., της εταιρείας ...κρίθηκε εντός τεχνικών προδιαγραφών με την προσβαλλόμενη απόφαση Δ.Σ. Ωστόσο το εν λόγω προϊόν αποκλίνει από τις ζητούμενες προδιαγραφές για του εξής λόγους:

i) δεν είναι κατασκευασμένο από ... και ... αλλά μόνο από

ii) Δεν έχει ειδικό σχεδιασμό σπειρώματος όπως ζητείται

(βλ. τεχνική προσφορά της εταιρείας ...Συν....)

Συνεπώς για τους ανωτέρω λόγους το προσφερόμενο επίθεμα της εταιρείας ...στο είδος 85 είναι εκτός προδιαγραφών [...].

16. Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει αυτολεξεί τα κάτωθι: « [...] Σε απάντηση του ανωτέρω σχετικού, που αφορά την προδικαστική προσφυγή που κατέθεσε η εταιρεία «...» και αφορά τα είδη με α/α ...& α/α ...του Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού με Συστημικό Αριθμό ..., για την προμήθεια «Καθετήρων», σας αναφέρουμε ότι, κατά την Τεχνική Αξιολόγηση και μελετώντας τις Τεχνικές προσφορές των εταιρειών «...», «...», & «...», διαπιστώσαμε ότι πληρούν τις Τεχνικές προδιαγραφές για τη χρήση την οποία προορίζονται. [...].

17. Επειδή η πρώτη παρεμβαίνουσα στην παρέμβασή της ισχυρίζεται αυτολεξεί τα κάτωθι: «[...]ΕΙΔΟΣ : με Α/Α ...

Σύμφωνα με τις προδιαγραφές της διακήρυξης ζητείται ενδοπρόθεση τύπου ...ανοικτού άκρου, μακράς διάρκειας παραμονής έως 12 μήνες, η οποία ενδεχομένως επιτυγχάνεται με την επικάλυψη “...” η οποία όμως αφορά εμπορική ονομασία συγκεκριμένης εταιρείας.

Το προσφερόμενο από την εταιρεία μας υλικό ...διαθέτει επικάλυψη η οποία επιτυγχάνει την διάρκεια παραμονής έως 12 μήνες το οποίο άλλωστε

Αριθμός απόφασης: 569/2021

είναι και το βασικό ζητούμενο, γεγονός που αναφέρεται και στο φυλλάδιο από την επίσημη ιστοσελίδα του κατασκευαστή τον οποίο αντιπροσωπεύουμε (βλ. συνημμένο)

Όλα τα υπόλοιπα χαρακτηριστικά υπερκαλύπτονται και επιπλέον το προσφερόμενο από την εταιρεία μας υλικό, διαθέτει συνδεδεμένο/αποσπώμενο προωθητή, ράμμα στο τελικό άκρο και είναι συσκευασμένο σε χωριστές ατομικές αποστειρωμένες συσκευασίες.

ΕΙΔΟΣ : με A/A ...

Το προσφερόμενο από την εταιρεία μας οδηγό σύρμα ...δεν διαθέτει ... αλλά Βάριο το οποίο το καθιστά εξαιρετικά «ακτινοσκοιερό» το οποίο άλλωστε είναι και το ζητούμενο, δηλαδή να μπορεί να είναι εξαιρετικά εμφανές κατά την ακτινοσκοπική εξέταση.

Επιπλέον διαθέτει σπειροειδείς έγχρωμες γραμμές (μπλε και κίτρινες) οι οποίες διευκολύνουν τον έλεγχο της διαδικασίας εισαγωγής (βλ. συνημμένο)

Συμπερασματικά και σύμφωνα με τα ανωτέρω θεωρούμε ότι τα υλικά είναι σύμφωνα με τα ζητούμενα χαρακτηριστικά των ειδών προς προμήθεια του διαγωνισμού[.....].

18. Επειδή η δεύτερη παρεμβαίνουσα στην παρέμβασή της ισχυρίζεται αυτολεξεί τα κάτωθι: «[...]Με την εξεταζόμενη προσφυγή της, που μας κοινοποιήθηκε στις 02.02.2021, η εταιρεία ...ζητά τον αποκλεισμό, μεταξύ άλλων και της προσφοράς της εταιρείας μας, για το παραπάνω είδος για τον λόγο ότι το προϊόν που προσφέραμε δεν φέρει την ειδική επικάλυψη ... για να κρατά σταθερά τα επίπεδα του PH στην επιφάνεια του καθετήρα ώστε να ελαχιστοποιεί την προσκόλληση ουρικών αλάτων.

Επισημαίνεται εν προκειμένω ότι ως ειδική επικάλυψη ... νοείται προφανώς μορφή επικάλυψης, η οποία επιτυγχάνει το ζητούμενο από τη διακήρυξη αποτέλεσμα, δηλ. τη διατήρηση σταθερού του επιπέδου PH στην επιφάνεια του καθετήρα. Κατά τα λοιπά η διακήρυξη δεν προσδιορίζει τα επιμέρους χαρακτηριστικά του ..., πράγμα το οποίο σημαίνει ότι τεχνικές λύσεις του εκάστοτε κατασκευαστή που συνίστανται σε επικάλυψη του καθετήρα και επίτευξη του ανωτέρω αποτελέσματος, εντάσσονται στην ευρύτερη έννοια του

Αριθμός απόφασης: 569/2021

4. Ως εκ τούτου η προσφυγή της ως άνω εταιρείας θα πρέπει να απορριφθεί κατά το μέρος που στρέφεται κατά της δικής μας προσφοράς για τους ακόλουθους λόγους:

4.1. Η εταιρεία μας προσέφερε για το εν λόγω είδος ουρητηρικούς καθετήρες του γερμανικού εργοστασίου ... απολύτως κατάλληλους για την κατά προορισμό χρήση τους και μεπιστοποίηση CE. Το προϊόν μας, όπως αναλυτικά εκθέτουμε και στην τεχνική μας προσφορά, πράγματι φέρει ειδική υδρόφιλη επικάλυψη από φωσφορυλοχολίνη (PC) που είναι το πλέον κατάλληλο υλικό για μακροπρόθεσμη παραμονή στον ασθενή έως δώδεκα (12) μήνες, χωρίς κανένα απολύτως πρόβλημα βιοσυμβατότητας.

4.2. Το Νοσοκομείο, θέτοντας ως όρο να διαθέτουν τα σετ ενδοπρόθεσης ειδική επικάλυψη ..., εννοεί ότι το προϊόν θα πρέπει να διαθέτει μιας μορφής επικάλυψη (coat), μεταξύ των οποίων περιλαμβάνεται και αυτή της εταιρείας μας, με την οποία θα επιτυγχάνεται διατήρηση σταθερού του επιπέδου PH στην επιφάνεια του καθετήρα και, συνεπώς, ελαχιστοποίηση της προσκόλλησής ουρικών αλάτων, ώστε να επιτραπεί η μακροπρόθεσμη παραμονή του (του καθετήρα) στον ασθενή. Το ότι ο σκοπός που θέλει να επιτύχει το Νοσοκομείο είναι η μακροπρόθεσμη παραμονή του καθετήρα στον ασθενή, χωρίς έλεγχο, το διαπιστώνει, δε και η ίδια η προσφεύγουσα που εκθέτει στην προσφυγή της ότι «το γεγονός ότι η ενδοπρόθεση μπορεί να παραμείνει χωρίς ανάγκη επανελέγχου έως και 12 μήνες, στον ασθενή, μειώνει τον συνολικό αριθμό ενδοπροθέσεων που χρειάζεται ο ασθενής και συνεπώς μειώνει το κόστος και αποφορτίζει σημαντικά το ουρολογικό ιατρείο και τις ανθρωποώρες του ιατρικού και νοσηλευτικού προσωπικού».

4.3. Ο παραπάνω σκοπός πληρούται απολύτως από το προϊόν της εταιρείας μας, αφού η διατήρηση σταθερού του PH στην επιφάνεια του καθετήρα εξυπηρετείται από την ειδική επικάλυψη φωσφορυλοχολίνης (PC) που διαθέτει αυτός. Όπως, χαρακτηριστικά, αναφέρουμε στην προσφορά μας, με την συγκεκριμένη επικάλυψη πετυχαίνεται η «συστατική μείωση των κρυστάλλων» και εμποδίζεται η «εξάπλωση βακτηριδίων, με αποτέλεσμα την αποφυγή των λοιμώξεων». Είναι προφανές, επομένως, η καταλληλότητα του υλικού μας για μακροπρόθεσμη παραμονή στον ασθενή. Ιδίως αναφορικά με τη συμβολή της επικάλυψης PC στην διατήρηση σταθερού του PH στην

Αριθμός απόφασης: 569/2021

επιφάνεια του καθετήρα, παραθέτουμε τα μακροπρόθεσμα όσα σχετικά αναφέρονται στο prospectus της κατασκευάστριας εταιρείας ...:

«Even after a short time after implantation a biofilm formation on the surface of uncoated catheters is observed, containing multiple microorganism and extracellular matrices. This biofilm can be seen as a permanent reservoir of these bacteria, protected them against antibiotic therapy and maintaining a catheter associated urinary tract infection (CAUTI). Most of these microorganisms are forming urea-splitting enzymes (urease) resulting in an increasing pH-level of urine and in the biofilm. If the pH-level exceeds the neutral point (PH = 7), different soluted molecules precipitate and crystallize on the surface of the implant. An encrustation is formed and the inner lumen of the catheter is narrowed down and the implant is not functioning. Due to the waterfilm on its surface Phosphorylcholine reduces the adhesion of bacteria and proteins, resulting in a decreased biofilm and therefore significantly lowers encrustation», δηλαδή, στα ελληνικά:

«Ακόμα και μετά από σύντομο χρονικό διάστημα μετά την εμφύτευση, παρατηρείται σχηματισμός βιομεμβράνης στην επιφάνεια των μη επικαλυμμένων καθετήρων, που περιέχει πολλαπλούς μικροοργανισμούς και εξωκυττάρια πλέγματα. Αυτή η βιομεμβράνη θεωρείται μόνιμη δεξαμενή αυτών των βακτηρίων, προστατεύοντας τα έναντι της θεραπείας με αντιβιοτικά και διαμορφώνοντας ένα καθετήρα που μπορεί να συσχετισθεί με μόλυνση του ουροποιητικού συστήματος (Ουρωλοιμώξεις σχετιζόμενες με ουροκαθετήρα – CAUTI). Οι περισσότεροι από αυτούς τους μικροοργανισμούς σχηματίζουν ένζυμα που σχηματίζουν ουρία (ουρεάση) με αποτέλεσμα την αύξηση του επιπέδου pH των ούρων και στη βιομεμβράνη. Εάν το επίπεδο pH υπερβεί το ουδέτερο σημείο (PH = 7), διαφορετικά διαλυμένα μόρια καθιζάνουν και κρυσταλλώνουν στην επιφάνεια του εμφυτεύματος. Σχηματίζεται μια επικάλυψη και ο εσωτερικός αυλός του καθετήρα περιορίζεται και το εμφύτευμα δεν λειτουργεί. Λόγω της υδρόφιλης μεμβράνης στην επιφάνειά της, η φωσφορυλοχολίνη μειώνει την πρόσφυση βακτηρίων και πρωτεϊνών, με αποτέλεσμα την μείωση της βιομεμβράνης και συνεπώς μειώνει σημαντικά τη διάβρωση».

Αριθμός απόφασης: 569/2021

Ως εκ τούτου, το προϊόν που προσφέρει η εταιρεία μας συμμορφώνεται με τις προδιαγραφές της Διακήρυξης, αφού διαθέτει επικάλυψη που εντάσσεται στην ευρύτερη έννοια του ... και η οποία επιτελεί τον ζητούμενο από τη διακήρυξη σκοπό, πράγμα που δεν αμφισβητείται ούτε από την προσφεύγουσα. [...]

19. Επειδή στο άρθρο 18 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. 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 [...]».

20. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 53 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016 «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης [...]περιέχουν ιδίως : [...]ε) ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης [...] ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης, [...] ιε) το κριτήριο ανάθεσης, τη διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87 [...] ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς [...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.), [...]».

21. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 54 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περίπτωση 1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α' 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

Αριθμός απόφασης: 569/2021

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.

Οι τεχνικές προδιαγραφές μπορούν επίσης να καθορίζουν αν απαιτείται μεταβίβαση δικαιωμάτων διανοητικής ιδιοκτησίας.

Για όλες τις συμβάσεις που προορίζονται για χρήση από φυσικά πρόσωπα είτε πρόκειται για το ευρύ κοινό είτε για το προσωπικό της αναθέτουσας αρχής, οι τεχνικές προδιαγραφές, καταρτίζονται με τρόπο ώστε να λαμβάνουν υπόψη κριτήρια προσβασιμότητας για άτομα με αναπηρίες ή το σχεδιασμό για όλους τους χρήστες.

Αν έχουν υιοθετηθεί υποχρεωτικές απαιτήσεις προσβασιμότητας δύναμει νομοθετικής πράξης της Ένωσης, οι τεχνικές προδιαγραφές, όσον αφορά τα κριτήρια προσβασιμότητας για άτομα με αναπηρίες ή τον σχεδιασμό για όλους τους χρήστες, καθορίζονται με παραπομπή στις εν λόγω απαιτήσεις.

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

Αριθμός απόφασης: 569/2021

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

Αριθμός απόφασης: 569/2021

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.

7. Οι τεχνικές προδιαγραφές καθορίζονται και εγκρίνονται πριν την έναρξη της διαδικασίας σύναψης της σύμβασης κατά το άρθρο 61 [...]».

22. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 91 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:

α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης.

β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102 [...]».

23. Επειδή στο άρθρο 94 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «[...] 4. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων προμηθειών και γενικών υπηρεσιών ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς περιέχει ιδίως τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια, χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών και περιγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης [...]».

24. Επειδή στο άρθρο 346 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή

Αριθμός απόφασης: 569/2021

ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».

25. Επειδή στο άρθρο 360 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής.

2. Η άσκηση της προδικαστικής προσφυγής αποτελεί προϋπόθεση για την άσκηση των ένδικων βοηθημάτων του Τίτλου 3 κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων των αναθετουσών αρχών.

3. Δεν επιτρέπεται η άσκηση άλλης διοικητικής προσφυγής κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων της αναθέτουσας αρχής κατά τη διαδικασία της ανάθεσης δημόσιων συμβάσεων εκτός από την προδικαστική προσφυγή της παραγράφου 1».

26. Επειδή σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης ορίζεται ότι: «[...] 1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης

Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια Καθετήρων, σύμφωνα με όσα ορίζονται στην τεχνική περιγραφή της Διακήρυξης, με βάση πάντα την προϋπολογισθείσα δαπάνη όπως αναλύεται παρακάτω.

Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στον ακόλουθο κωδικό του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) :

Προσφορές υποβάλλονται είτε για το σύνολο των προκηρυχθέντων ειδών και το σύνολο της ζητούμενης ποσότητας αυτών, είτε για κάθε α/α είδους χωριστά αλλά για το σύνολο της ζητούμενης ποσότητας.

Αριθμός απόφασης: 569/2021

Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 107.847,53€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ [...] Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ... της παρούσας διακήρυξης.

Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, αποκλειστικά βάσει της τιμής [...] ... Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος ...της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα.

Η τεχνική προσφορά υποχρεωτικά θα περιλαμβάνει:

1. Φύλλο συμμόρφωσης όπως περιγράφεται στο Παράρτημα ..., δηλώνοντας την συμμόρφωση ή μη με τις ζητούμενες προδιαγραφές του Παραρτήματος... (ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΣΥΜΒΑΣΗΣ). 2. Υπεύθυνη δήλωση με τη χώρα κατασκευής του τελικού προϊόντος. Εφόσον ο προσφέρων κατασκευάζει ο ίδιος το τελικό προϊόν, οφείλει να δηλώνει την επιχειρηματική μονάδα στην οποία θα κατασκευάσει το τελικό προϊόν καθώς και τον τόπο εγκατάστασης της. Προσφορά στην οποία δεν θα υπάρχει η ανωτέρω δήλωση θα απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Όταν οι προσφέροντες δεν θα κατασκευάσουν οι ίδιοι το τελικό προϊόν, σε δική τους επιχειρηματική μονάδα, στην προσφορά τους δηλώνουν την επιχειρηματική μονάδα, στην οποία θα κατασκευαστεί το προσφερόμενο προϊόν καθώς και τον τόπο εγκατάστασής της. Επιπλέον θα πρέπει να επισυνάψουν υπεύθυνη δήλωση τους προς την Αναθέτουσα Αρχή ότι, η κατασκευή του τελικού προϊόντος θα γίνει από την επιχείρηση στην οποία ανήκει ή εκμεταλλεύεται ολικά ή μερικά τη μονάδα κατασκευής του τελικού προϊόντος και ότι ο νόμιμος εκπρόσωπος της επιχείρησης αυτής ή ο επίσημος αντιπρόσωπος της έχει αποδεχθεί έναντι τους την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας σε περίπτωση κατακύρωσης στον προμηθευτή υπέρ του οποίου έγινε η αποδοχή. Προσφορά στην οποία δεν θα

Αριθμός απόφασης: 569/2021

υπάρχουν οι ανωτέρω δηλώσεις θα απορρίπτεται ως απαράδεκτη [...] ...
Λόγοι απόρριψης προσφορών

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

α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους ... (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), ... (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), ... (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), ... (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών) , ... (Χρόνος ισχύος προσφορών), ... (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), ... (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης) της παρούσας, β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο ... της παρούσης διακήρυξης, [...] 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 ...
– Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης (προσαρμοσμένο από την Αναθέτουσα Αρχή) ΜΕΡΟΣ ... - ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ [...]

**α/α Περιγραφή είδους Μονάδα μέτρησης Ποσότητα Τιμή Μονάδος Δαπάνη Συνολική
χωρίς δαπάνη
Φ.Π.Α. με Φ.Π.Α**

... Σετ ενδοπρόθεσης τύπου ...ανοικτού άκρου, τεμάχιο ... 75,0000 600,00€ 678,00€

κατασκευασμένη από πολυουρεθάνη με υδρόφιλη επικάλυψη, βιοσυμβατή, ακτινοσκιερή, μακράς διάρκειας παραμονής έως 12 μήνες, με οπές στα άκρα και σε όλο το μήκος. Να διαθέτει σύστημα ευθείασης του άκρου του ... για την εύκολη τοποθέτηση του οδηγού σύρματος, ακτινοσκιερή διαβάθμιση ανά ... cm και ειδική επικάλυψη ..., η οποία κρατά σταθερά τα επίπεδα του pH στην επιφάνεια του καθετήρα ώστε να ελαχιστοποιεί την προσκόλληση ουρικών αλάτων. Το σετ να περιλαμβάνει καθετήρα ..., προωθητή με ακτινοσκιερό άκρο και υδρόφιλο οδηγό σύρμα απο ... μήκος ... cm περίπου. Διάμετροι ... -

Αριθμός απόφασης: 569/2021

...cm και μήκη ...cm-...cm. [...]

... Οδηγό σύρμα ουρολογικό, με πυρήνα τεμάχιο
κατασκευασμένο από ... και ... ο οποίος περιβάλλεται από υδρόφιλη επικάλυψη. Το σώμα του σύρματος να έχει ειδικό σχεδιασμό σπειρώματος ώστε να ελέγχεται καλύτερα η διαδικασία εισαγωγής του σύρματος. Να διατίθεται με διάμετρο ... & ... να έχει μήκος ...cm και η σκληρότητα του να είναι τύπου Το άκρο του σύρματος να είναι κεκαμμένα έχει μήκος ...cm, να λεπταίνει σταδιακά, να είναι εύκαμπτο και με υδρόφιλη [...]

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ... – Υπόδειγμα Φύλλου συμμόρφωσης [ακολουθεί πίνακας] Στη Στήλη «ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗ», περιγράφονται αναλυτικά οι αντίστοιχοι τεχνικοί όροι, υποχρεώσεις ή επεξηγήσεις για τα οποία θα πρέπει να δοθούν αντίστοιχες απαντήσεις. Αν στη στήλη «ΑΠΑΙΤΗΣΗ» έχει συμπληρωθεί η λέξη «ΝΑΙ» ή ένας αριθμός (που σημαίνει υποχρεωτικό αριθμητικό μέγεθος της προδιαγραφής και απαιτεί συμμόρφωση) τότε η αντίστοιχη προδιαγραφή είναι υποχρεωτική για τον υποψήφιο Ανάδοχο, θεωρούμενη ως απαραίτητος όρος σύμφωνα με την παρούσα Διακήρυξη. Προσφορές που δεν καλύπτουν πλήρως απαραίτητους όρους απορρίπτονται ως απαραίδεκτες.

Στη στήλη «ΑΠΑΝΤΗΣΗ» σημειώνεται η απάντηση του Αναδόχου που έχει τη μορφή ΝΑΙ/ΟΧΙ εάν η αντίστοιχη προδιαγραφή πληρούται ή όχι από την Προσφορά ή ένα αριθμητικό μέγεθος που δηλώνει την ποσότητα του αντίστοιχου χαρακτηριστικού στην Προσφορά. Απλή κατάφαση ή επεξήγηση δεν αποτελεί απόδειξη πλήρωσης της προδιαγραφής και η αρμόδια Επιτροπή έχει την υποχρέωση ελέγχου και επιβεβαίωσης της πλήρωσης της απαίτησης (ιδιαίτερα αν αυτή αποτελεί ελάχιστη).

Στη στήλη «ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ» θα καταγραφεί η σαφής παραπομπή σε Παράρτημα της Τεχνικής Προσφοράς το οποίο θα περιλαμβάνει αριθμημένα Τεχνικά Φυλλάδια κατασκευαστών, ή αναλυτικές τεχνικές περιγραφές των υπηρεσιών, του εξοπλισμού ή του τρόπου διασύνδεσης και λειτουργίας ή αναφορές μεθοδολογίας εγκατάστασης και υποστήριξης κλπ., που κατά την κρίση του υποψηφίου Αναδόχου τεκμηριώνουν τα στοιχεία των Πινάκων Συμμόρφωσης. Στην αρχή του Παραρτήματος καταγράφεται αναλυτικός πίνακας των περιεχόμενων του. Είναι ιδιαίτερα επιθυμητή η πληρέστερη συμπλήρωση των παραπομπών, οι οποίες πρέπει να είναι κατά το δυνατόν

Αριθμός απόφασης: 569/2021

συγκεκριμένες (π.χ. Τεχνικό Φυλλάδιο ..., Σελ.... Παράγραφος ..., κ.λπ.). Αντίστοιχα στο τεχνικό φυλλάδιο ή στη σχετική αναφορά, μεθοδολογικό εργαλείο, τεχνική κτλ θα υπογραμμιστεί το σημείο που τεκμηριώνει τη συμφωνία ή υπερκάλυψη και θα σημειωθεί η αντίστοιχη παράγραφος του Πίνακα Συμμόρφωσης στην οποία καταγράφεται η ζητούμενη προδιαγραφή (π.χ. Προδ. ...).

Τονίζεται ότι είναι υποχρεωτική η απάντηση σε όλα τα σημεία των ΠΙΝΑΚΩΝ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ και η παροχή όλων των πληροφοριών που ζητούνται.

Η αρμόδια Επιτροπή θα αξιολογήσει τα παρεχόμενα από τους υποψήφιους Αναδόχους στοιχεία κατά την αξιολόγηση των Τεχνικών Προσφορών.

Σε περίπτωση που δεν έχει συμπληρωθεί η στήλη «ΑΠΑΝΤΗΣΗ», για έστω και ένα από τους όρους στον πίνακα συμμόρφωσης, τότε θεωρείται ότι δεν υπάρχει απάντηση στο σχετικό όρο [...].

27. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνολολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

28. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 25 και απόφαση SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 27).

Αριθμός απόφασης: 569/2021

29. Επειδή, περαιτέρω επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

30. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, *Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta*, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, *Επιτροπή κατά Δανίας*, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, *SIAC Construction*, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, *Μηχανική*, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, *MT Højgaard και Züblin*, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, *Universale-Bau*, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

31. Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣτΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013,

Αριθμός απόφασης: 569/2021

111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

32. Επειδή οι αρχές της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας που διέπουν τους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν να καθορίζονται σαφώς στην διακήρυξη οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής στον διαγωνισμό καθώς και τα κριτήρια ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης (βλ. ΕΣ 133/2008, Πράξη, Τμ. VI) με στόχο την επίτευξη πλήρους διαφάνειας και προστασίας του ανταγωνισμού (βλ. ΕΣ 2263/2011, 2016/2010, Τμ. VI).

33. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή κρίνει τις προσφορές επί ίσοις όροις και με προσήλωση στην λεκτική αποτύπωση των όρων της κανονιστικής πράξης στα πλαίσια της αρχής της τυπικότητας, απορρίπτοντας κατά δέσμια αρμοδιότητα προσφορά που παραβιάζει απαράβατους όρους της διακήρυξης.

34. Επειδή έχει κριθεί από τη νομολογία ότι στις δημόσιες συμβάσεις ισχύει ο κανόνας της, κατά στάδια, προβολής των λόγων, ήτοι λόγοι που αφορούν σε προγενέστερο στάδιο δεν μπορούν να προβληθούν σε μεταγενέστερο, αλλά θα πρέπει να προβάλλονται επικαίρως (ΕΑ ΣΤΕ 207/2002, 295/2003, 602/2003, 884/2003, 69/2005, 1032/2005, 245/2011 κ.ά.). Η αρχή αυτή, της επίκαιρης και αυτοτελούς προσβολής των βλαπτικών πράξεων όλων των οργάνων του διαγωνισμού εντάσσεται στους αρνητικούς όρους του εννόμου συμφέροντος, αποκλείοντας τον παρεμπόπτοντα έλεγχο της νομιμότητας των λόγων αυτών με την ευκαιρία της προσβολής των μεταγενέστερων πράξεων ή παραλείψεων της διαγωνιστικής διαδικασίας με την προδικαστική προσφυγή (ΕΑ ΣΤΕ 305/2011, 65/2012).

35. Επειδή λόγοι που αφορούν τους όρους της διακήρυξης του διαγωνισμού προβάλλονται ανεπικαίρως στο παρόν στάδιο κι επομένως

Αριθμός απόφασης: 569/2021

απαραδέκτως (βλ. ΣΤΕ 2770/2013, 5690/1996, 964/1998 Ολομ., 966/1998 Ολομ., 1415/2000 Ολομ., 3602/2005 επταμ., 702/2008, 1794/2008, 1667/2011 Ολομ., 3952/2011, 2137/2012, πρβλ. και ΔΕΚ, απόφαση της 12.2.2002, Universale-Bau AG, C-470/99, σκέψεις 65 έως 79, καθώς και απόφαση της 27.2.2003, Santex SpA, C-327/00 , σκέψεις 32 έως 66).

36. Επειδή σχετικά με το είδος με α/α ... η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η προσφορά της πρώτης παρεμβαίνουσας έπρεπε να έχει απορριφθεί διότι δεν αναφέρει ότι το προσφερόμενο είδος φέρει υδρόφιλη επικάλυψη καθώς και ειδική επικάλυψη Επίσης, απορριπτέα θεωρεί και την προσφορά της δεύτερης παρεμβαίνουσας διότι το προσφερόμενο είδος δεν αναφέρεται ότι διαθέτει επικάλυψη Ομοίως η προσφορά της εταιρείας με την επωνυμία ...έπρεπε, κατά την προσφεύγουσα, να απορριφθεί διότι το προσφερόμενο είδος δεν είναι κατασκευασμένο από πολυουρεθάνη όπως απαιτείται από το υλικό Vortex καθώς και διότι δεν φέρει ειδική επικάλυψη

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει γενικώς και αορίστως ότι όλες οι προσφορές πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές για τη χρήση την οποία προορίζονται.

Εξάλλου, η πρώτη παρεμβαίνουσα στην παρέμβασή της υποστηρίζει ότι ναι μεν σύμφωνα με τις προδιαγραφές της διακήρυξης ζητείται ενδοπρόθεση τύπου ...ανοικτού άκρου, μακράς διάρκειας παραμονής έως 12 μήνες η οποία επιτυγχάνεται με την επικάλυψη "...", ωστόσο, η τελευταία αφορά εμπορική ονομασία συγκεκριμένης εταιρείας και ότι το προσφερόμενο από αυτήν είδος διαθέτει επικάλυψη η οποία επιτυγχάνει την διάρκεια παραμονής έως 12 μήνες το οποίο είναι, κατά την πρώτη παρεμβαίνουσα, το βασικό ζητούμενο. Προς επίρρωση των ισχυρισμών της, η πρώτη παρεμβαίνουσα επικαλείται και επισυνάπτει το φυλλάδιο από την επίσημη ιστοσελίδα του κατασκευαστή τον οποίο αντιπροσωπεύει και επισημαίνει ότι όλα τα υπόλοιπα χαρακτηριστικά υπερκαλύπτονται και επιπλέον το προσφερόμενο από την ίδια υλικό.

Η δε δεύτερη παρεμβαίνουσα στην παρέμβασή της υποστηρίζει ότι, εν προκειμένω, ως ειδική επικάλυψη ... νοείται προφανώς μορφή επικάλυψης, η οποία επιτυγχάνει το ζητούμενο από τη διακήρυξη αποτέλεσμα, δηλαδή, τη διατήρηση σταθερού του επιπέδου PH στην επιφάνεια του καθετήρα και,

Αριθμός απόφασης: 569/2021

κατά τα λοιπά, η διακήρυξη δεν προσδιορίζει τα επιμέρους χαρακτηριστικά του ..., πράγμα το οποίο σημαίνει ότι τεχνικές λύσεις του εκάστοτε κατασκευαστή που συνίστανται σε επικάλυψη του καθετήρα και επίτευξη του ανωτέρω αποτελέσματος, εντάσσονται στην ευρύτερη έννοια του Ως εκ τούτου, κατά τη δεύτερη παρεμβαίνουσα, το προσφερόμενο από την ίδια είδος φέρει ειδική υδρόφιλη επικάλυψη από φωσφορυλοχολίνη (PC) που είναι το πλέον κατάλληλο υλικό για μακροπρόθεσμη παραμονή στον ασθενή έως δώδεκα (12) μήνες, χωρίς κανένα απολύτως πρόβλημα βιοσυμβατότητας. Ως διατείνεται η δεύτερη παρεμβαίνουσα, ο όρος περί ειδικής επικάλυψης ... εννοεί ότι το προϊόν θα πρέπει να διαθέτει μιας μορφής επικάλυψη (coat), μεταξύ των οποίων περιλαμβάνεται και αυτή της εταιρείας της, με την οποία θα επιτυγχάνεται διατήρηση σταθερού του επιπέδου PH στην επιφάνεια του καθετήρα και, συνεπώς, ελαχιστοποίηση της προσκόλλησής ουρικών αλάτων, ώστε να επιτραπεί η μακροπρόθεσμη παραμονή του (του καθετήρα) στον ασθενή. Τον ίδιο σκοπό διαπιστώνει και η προσφεύγουσα στον επίμαχο όρο στην προσφυγή της και, κατά την παρεμβαίνουσα, ο σκοπός πληρούται απολύτως από το προσφερόμενο από την ίδια προϊόν, ως προκύπτει και από το προσπέκτους της κατασκευάστριας εταιρείας.

37. Επειδή σύμφωνα με την επίμαχη Διακήρυξη, στο άρθρο ...προβλέπεται ότι η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο "Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές" του Παραρτήματος ... της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται και ότι περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, ενώ ρητώς ορίζει την υποβολή φύλλου συμμόρφωσης, υπόδειγμα του οποίου επισυνάπτεται στο Παράρτημα Εξάλλου, στο άρθρο ... προβλέπεται ρητώς και σαφώς ότι η αναθέτουσα αρχή απορρίπτει προσφορά η οποία δεν υποβάλλεται με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παρ. ... (περ. ...), περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση (περ. ...) ή παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά

Αριθμός απόφασης: 569/2021

που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης (περ. ...). Στο δε Παράρτημα ..., το είδος με α/α ... είναι ένα Σετ ενδοπρόθεσης τύπου ...ανοικτού άκρου, κατασκευασμένη από πολυουρεθάνη με υδρόφιλη επικάλυψη, βιοσυμβατή, ακτινοσκοπιερή, μακράς διάρκειας παραμονής έως 12 μήνες, με οπές στα άκρα και σε όλο το μήκος ενώ απαιτείται ρητώς και σαφώς να διαθέτει σύστημα ευθείασης του άκρου του ...για την εύκολη τοποθέτηση του οδηγού σύρματος, ακτινοσκοπιερή διαβάθμιση ανά ... cm και ειδική επικάλυψη

38. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, η πρώτη παρεμβαίνουσα με την προσφορά της έχει υποβάλει φύλλο συμμόρφωσης όπου για το είδος με α/α ... απαντά αυτολεξεί τα εξής: *«Σετ ενδοπρόθεσης τύπου ...ανοικτού άκρου, κατασκευασμένη από θερμοευαίσθητη πολυουρεθάνη (1) βιοσυμβατή, ακτινοσκοπιερή, μακράς διάρκειας παραμονής έως 12 (2) μήνες, με οπές στα άκρα και σε όλο το μήκος. Διαθέτει σύστημα ευθείασης του άκρου του ...για την εύκολη τοποθέτηση του οδηγού σύρματος, ακτινοσκοπιερή διαβάθμιση ανά ... cm και ειδική επικάλυψη στην επιφάνεια του καθετήρα ώστε ελαχιστοποιεί την προσκόλληση ουρικών αλάτων. Το σετ περιλαμβάνει καθετήρα ..., προωθητή με ακτινοσκοπιερό άκρο και υδρόφιλο (3) οδηγό σύρμα από ... μήκος ...cm. Διάμετροι stent ...ch – ...ch και μήκη ...cm-...ch»*. Παραπέμπει δε στο φυλλάδιο που έχει υποβάλει με τον τίτλο «ΦΥΛΛΑΔΙΑ ΜΕ ΠΑΡΑΠΟΜΠΕΣ», όπου δεν προκύπτει ότι το προσφερόμενο είδος διαθέτει την ειδική επικάλυψη

Η δεύτερη παρεμβαίνουσα με την προσφορά της έχει υποβάλει φύλλο συμμόρφωσης όπου απαντά αυτολεξεί τα εξής: *«ΝΑΙ ΤΑ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΑ ΑΠΟ ΤΗΝ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΜΑΣ ΕΙΔΗ ΕΙΝΑΙ ΑΠΟΛΥΤΩΣ ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΙΣ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ ΣΑΣ»* και παραπέμπει στην τεχνική της προσφορά, στο τεχνικό φυλλάδιο, στα πιστοποιητικά των προσφερόμενων ειδών και τις δηλώσεις του κατασκευαστικού οίκου. Από την επισκόπηση των εν λόγω εγγράφων προκύπτει ότι, ως υποστηρίζει εξάλλου και η ίδια στην παρέμβασή της, το προσφερόμενο από αυτήν είδος διαθέτει

Αριθμός απόφασης: 569/2021

ειδική επικάλυψη φωσφορυλοχολίνης (PC) και όχι την απαιτούμενη από την Διακήρυξη

Η εταιρεία με την επωνυμία ...υπέβαλε με την προσφορά της φύλλο συμμόρφωσης όπου για το επίμαχο είδος με α/α ... απαντά αυτολεξεί τα κάτωθι: «*ΝΑΙ Ουρητηρικός καθετήρας τύπου ...με υδρόφιλη επικάλυψη από βιοσυμβατό υλικό ... διπλού στρώματος, σκληρού εσωτερικά για εύκολη εισαγωγή μέσω του οδηγού και μαλακού εξωτερικά για την άνεση του ασθενούς, αποστειρωμένος, ακτινοσκοπικός σε όλο το μήκος του, μακράς παραμονής 12 μηνών. Το σετ περιλαμβάνει προωθητή με δυνατότητα σύνδεσης και κατεύθυνσης του ...και οδηγό σύρμα Άκρο ανοιχτό - ανοιχτό. ... και μήκος ..., ..., ..., ...cm αντίστοιχα*

ΝΑΙ Ουρητηρικός καθετήρας τύπου ...με υδρόφιλη επικάλυψη από βιοσυμβατό υλικό ... διπλού στρώματος, σκληρού εσωτερικά για εύκολη εισαγωγή μέσω του οδηγού και μαλακού εξωτερικά για την άνεση του ασθενούς, αποστειρωμένος, ακτινοσκοπικός σε όλο το μήκος του, μακράς παραμονής 12 μηνών. Το σετ περιλαμβάνει προωθητή με δυνατότητα σύνδεσης και κατεύθυνσης του ...και οδηγό σύρμα Άκρο ανοιχτό - ανοιχτό. ...και μήκος..., ..., ..., ...cm αντίστοιχα

ΝΑΙ Ουρητηρικός καθετήρας τύπου ...με υδρόφιλη επικάλυψη από βιοσυμβατό υλικό ... διπλού στρώματος, σκληρού εσωτερικά για εύκολη εισαγωγή μέσω του οδηγού και μαλακού εξωτερικά για την άνεση του ασθενούς, αποστειρωμένος, ακτινοσκοπικός σε όλο το μήκος του, μακράς παραμονής 12 μηνών. Το σετ περιλαμβάνει προωθητή με δυνατότητα σύνδεσης και κατεύθυνσης του ...και οδηγό σύρμα Άκρο ανοιχτό - ανοιχτό. ... και μήκος ..., ..., ..., ..., ...cm αντίστοιχα» και παραπέμπει στο συνυποβαλλόμενο προσπέκτους, ήτοι έγγραφο από τα οποία δεν προκύπτει ότι το προσφερόμενο είδος διαθέτει την ειδική επικάλυψη

39. Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα, βασίμως υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι οι προσφορές της πρώτης παρεμβαίνουσας, της δεύτερης παρεμβαίνουσας καθώς και της εταιρείας με την επωνυμία ...έπρεπε να απορριφθούν διότι τα προσφερόμενα από αυτές είδη δεν διαθέτουν την ειδική επικάλυψη ... που απαιτεί η Διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού. Οι δε ισχυρισμοί της δεύτερης παρεμβαίνουσας ότι η

Αριθμός απόφασης: 569/2021

Διακήρυξη εννοεί ότι το προσφερόμενο είδος πρέπει να έχει μιας μορφής επικάλυψη που να επιτυγχάνει διατήρηση σταθερού του επιπέδου PH στην επιφάνεια του καθετήρα και, συνεπώς, ελαχιστοποίηση της προσκόλλησής ουρικών αλάτων, ώστε να επιτραπεί η μακροπρόθεσμη παραμονή του (του καθετήρα) στον ασθενή τυγχάνουν απορριπτέοι ως αβάσιμοι καθώς, από τη γραμματική ερμηνεία της Διακήρυξης, καθώς η ειδική επικάλυψη με το πολυμερές ... απαιτείται ρητώς και σαφώς διακριτά και επιπροσθέτως από τις λοιπές ιδιότητες της επικάλυψης και τον επιδιωκόμενο σκοπό αυτής.

40. Επειδή αλυσιτελώς και, σε κάθε περίπτωση, ανεπικαίρως, ήτοι απαραδέκτως, προβάλλει η πρώτη παρεμβαίνουσα ότι η επικάλυψη «...» αφορά εμπορική ονομασία συγκεκριμένης εταιρείας καθώς βάλλει εμμέσως κατά ρητού όρου της Διακήρυξης που έχει τεθεί επί ποινή αποκλεισμού. Εξάλλου, κατά τα προβλεπόμενα στην παρ. 5 του άρθρου 367 του Ν.4412/2016, η ΑΕΠΠ δεν μπορεί να ελέγξει παρεμπιπτόντως τους όρους της διακήρυξης. Ομοίως, αλυσιτελώς προβάλλει ότι, κατά τα λοιπά, το προσφερόμενο από αυτήν είδος πληροί τις προδιαγραφές της Διακήρυξης καθώς τούτο δεν αίρει την υποχρέωσή της να πληροί και την επίμαχη απαίτηση της ειδικής επικάλυψης. Επομένως, ο πρώτος λόγος της προσφυγής σχετικά με το είδος με α/α ... πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος και ως προς τις ως άνω τρεις προσφορές.

41. Επειδή σχετικά με το είδος με α/α ..., η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι τόσο η προσφορά της πρώτης παρεμβαίνουσας όσο και η προσφορά της εταιρείας με την επωνυμία ...έπρεπε να έχουν απορριφθεί διότι τα προσφερόμενα από αυτές είδη δεν είναι κατασκευασμένα από ... και ..., ως απαιτεί η Διακήρυξη, αλλά μόνο από ... και δεν έχουν ειδικό σχεδιασμό σπειρώματος όπως ζητείται.

Εξάλλου, η πρώτη παρεμβαίνουσα στην παρέμβασή της παραδέχεται ότι το προσφερόμενο από αυτήν είδος δεν διαθέτει ... αλλά Βάριο το οποίο το καθιστά εξαιρετικά «ακτινοσκοπικό» το οποίο άλλωστε είναι και το ζητούμενο, δηλαδή να μπορεί να είναι εξαιρετικά εμφανές κατά την ακτινοσκοπική εξέταση. Περαιτέρω, η πρώτη παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι διαθέτει σπειροειδείς έγχρωμες γραμμές (μπλε και κίτρινες) οι οποίες διευκολύνουν

Αριθμός απόφασης: 569/2021

τον έλεγχο της διαδικασίας εισαγωγής και επισυνάπτει το οικείο απόσπασμα του φυλλαδίου.

42. Επειδή σύμφωνα με την επίμαχη Διακήρυξη, στο Παράρτημα..., το είδος με α/α ... αφορά σε Οδηγό σύρμα ουρολογικό, με πυρήνα κατασκευασμένο από ... και ... ο οποίος περιβάλλεται από υδρόφιλη επικάλυψη. Το δε σώμα του σύρματος πρέπει να έχει ειδικό σχεδιασμό σπειρώματος ώστε να ελέγχεται καλύτερα η διαδικασία εισαγωγής του σύρματος. Κατά τα λοιπά ισχύουν τα αναφερόμενα υπό σκέψη 37 άρθρα της Διακήρυξης.

43. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, αλλά συνομολογείται από την πρώτη παρεμβαίνουσα, η πρώτη παρεμβαίνουσα με την προσφορά της υπέβαλε φύλλο συμμόρφωσης στο οποίο, για το είδος με α/α ... απαντά αυτολεξεί τα εξής: «Οδηγό σύρμα ουρολογικό, με πυρήνα κατασκευασμένο από ... και ... ο οποίος (...) περιβάλλεται από υδρόφιλη επικάλυψη. Το σώμα του σύρματος έχει ειδικό σχεδιασμό σπειρώματος ώστε ελέγχεται καλύτερα η διαδικασία εισαγωγής του σύρματος με έγχρωμες (...) γραμμές. Διατίθεται με διάμετρο ... μήκος ...cm και η σκληρότητα του είναι τύπου Το άκρο του σύρματος είναι ευθύ έχει μήκος 5cm, λεπταίνει σταδιακά, είναι εύκαμπτο και με υδρόφιλη επικάλυψη» και παραπέμπει στο οικείο φυλλάδιο απ'όπου προκύπτει ότι το εν λόγω είδος δεν είναι κατασκευασμένο και από ... ως ρητώς απαιτεί η Διακήρυξη, παρά την απάντηση της πρώτης παρεμβαίνουσας στο φύλλο συμμόρφωσης..

Η δε έτερη συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία με την προσφορά της υπέβαλε φύλλο συμμόρφωσης, στο οποίο, στο είδος με α/α ... απαντά αυτολεξεί τα κάτωθι: «ΝΑΙ ΥΔΡΟΦΙΛΟ ΟΔΗΓΟ ΣΥΡΜΑ ...ΜΕ ΚΕΚΑΜΜΕΝΟ ΑΚΡΟ ..." ΚΑΙ ...CM. Υδρόφιλο οδηγό σύρμα ...type κατασκευασμένο από ..., ακτινοσκιερό, με εξωτερική υδρόφιλη επιφάνεια η οποία να είναι αποτέλεσμα χημικής επεξεργασίας του υλικού και όχι απλής επίστρωσης. Μήκος ...cm, ... με άκρο κεκαμμένο και εύκαμπτο σε μήκος ...cm για ατραυματική εισαγωγή» και παραπέμπει στο οικείο φυλλάδιο από το οποίο προκύπτει ότι το προσφερόμενο είδος δεν είναι κατασκευασμένο και από ..., ως ρητώς απαιτεί η Διακήρυξη.

Αριθμός απόφασης: 569/2021

44. Επειδή, κατά τα ως άνω αναλυθέντα, βασίμως υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι οι προσφορές της πρώτης παρεμβαίνουσας και της εταιρείας με την επωνυμία ...έπρεπε να απορριφθούν διότι τα προσφερόμενα από αυτές είδη δεν διαθέτουν πυρήνα κατασκευασμένο από ... και ..., ως απαιτεί ρητώς και σαφώς η Διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού.

45. Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω αναλυθέντα, η αποδοχή της προσφοράς της πρώτης παρεμβαίνουσας και της έτερης συμδιαγωνιζόμενης εταιρείας οι οποίες δεν πληρούν όρο της Διακήρυξης που έχει τεθεί επί ποινή αποκλεισμού σχετικά με την κατασκευή του πυρήνα του προσφερόμενου είδους από ... και ... παρέχει αυτοτελές έρεισμα για την αποδοχή του αιτήματος της προσφυγής σχετικά με τις προσφορές τους ως προς το είδος με α/α ..., για τον λόγο αυτό, παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση του έτερου ισχυρισμού της κρινόμενης προσφυγής για το είδος αυτό κατά των ως άνω προσφορών (πρβλ. Ε.Α. ΣΤΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007. Βλ. και ΑΕΠΠ 818/2018, σκ. 62 και ΑΕΠΠ 839/2018, σκ. 53, 969/2019 σκ. 49, 1360/2020, σκ.48). Επομένως, ο δεύτερος λόγος της προσφυγής σχετικά με το είδος με α/α ...πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος και ως προς τις ως άνω δύο προσφορές.

46. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

47. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

48. Επειδή η πρώτη παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί.

49. Επειδή η δεύτερη παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί.

50.Επειδή, ύστερα από τη σκέψη 47, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ.5 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την πρώτη παρέμβαση.

Απορρίπτει τη δεύτερη παρέμβαση.

Αριθμός απόφασης: 569/2021

Ακυρώνει το απόσπασμα πρακτικών της ...έκτακτης συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής (ΘΕΜΑ ...), κατά τα προβλεπόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του παραβόλου ποσού εξακοσίων (600) ευρώ

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 12 Μαρτίου 2021 και εκδόθηκε στις 29 Μαρτίου 2021 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος
ΕΙΡΗΝΗ ΑΨΟΚΑΡΔΟΥ

Ο Γραμματέας
ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΔΕΜΙΡΤΖΗΟΓΛΟΥ