

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 20 Μαΐου 2019 με την εξής σύνθεση: Μαργαρίτα Κανάβα Πρόεδρος-Εισηγήτρια, Ειρήνη Αψοκάρδου και Απόστολος Σιαπέρας Μέλη.

Για να εξετάσει την από 15-04-2019 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 462/16-04-2019 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στον ..., επί της οδού ..., αρ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της υπ' αριθμό .../2019 Διακήρυξης με την οποία προκηρύχθηκε δημόσιος ηλεκτρονικός διαγωνισμός άνω των ορίων με αντικείμενο «Προμήθεια αιματολογικών αναλυτών για τις ανάγκες της ...» με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής (εφεξής η «προσβαλλόμενη»).

Με την προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη ως προς τις υπ' αριθμό 1, 3, 13, 17, 18, 20, 21, 22, 23, 25 και 29 τεχνικές προδιαγραφές του Παραρτήματος Ι - Απαιτήσεις και Τεχνικές Προδιαγραφές καθώς και κάθε άλλη προγενέστερη ή μεταγενέστερη πράξη των οργάνων του διαγωνισμού και να επαναπροκηρυχθεί ο διαγωνισμός με διορθωμένους τους ανωτέρω όρους.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαργαρίτα Κανάβα

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1.Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί επαράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 1.150 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 8.04.2018 πληρωμή στην EUROBANK και την εκτύπωση από τη σελίδα

Αριθμός απόφασης: 616/2019

της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»), το οποίο υπερβαίνει κατά 20,97 ευρώ το απαιτούμενο από τις διατάξεις των άρθρων 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, καθώς αυτό υπολογίζεται σε ποσοστό 0,5% επί της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης. Επομένως, επί του ποσού των 225.806,45 ευρώ (μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) που αποτελεί την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης το νόμιμο παράβολο ανέρχεται σε 1.129,03 ευρώ. Συνεπώς, το ανωτέρω παράβολο, κατά το υπερβάλλον μέρος του (20,97 ευρώ) πρέπει να επιστραφεί στον προσφεύγοντα, ανεξάρτητα με την έκβαση της προσφυγής του.

2.Επειδή με την με αριθμό πρωτ. .../2019 διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ηλεκτρονικό διεθνή δημόσιο ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό με αντικείμενο «Προμήθεια αιματολογικών αναλυτών για τις ανάγκες της ...», με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής, προϋπολογισμού 280.000 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

3.Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης απεστάλη στην ΕΕΕΕ προς δημοσίευση στις 21.03.2019, καταχωρήθηκε στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ με ΑΔΑΜ ... στις 21.03.2019, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός 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 IV του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του Ν. 4412/2016.

5.Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε την 15.04.2019 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 21.03.2019, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα 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. γ) του άρθρου 4 και την παρ. 2 του άρθ. 8 του Π.Δ. 39/2017.

Αριθμός απόφασης: 616/2019

6. Επειδή, ο προσφεύγων έχει, κατ' αρχήν, έννομο συμφέρον για την άσκηση της υπό εξέταση προσφυγής ως ενδεχόμενα βλαπτόμενος εφόσον κατά την κύρια δραστηριότητα και τον καταστατικό του προμηθεύει τα δημόσια νοσοκομεία ιδίως με αντιδραστήρια και αναλώσιμα για αιματολογικούς αναλυτές με την παραχώρηση συνοδού εξοπλισμού που είναι οι αιματολογικοί αναλυτές οι οποίοι αποτελούν το αντικείμενο του επίμαχου είδους της προμήθειας, επιθυμεί να συμμετάσχει με σκοπό την ανάθεση σε αυτόν της εν λόγω προμήθειας και επικαλείται συγκεκριμένους όρους της οικείας διακήρυξης σχετικούς με τις τεχνικές προδιαγραφές, οι οποίοι παραβιάζουν, κατά τους ισχυρισμούς του, τις αρχές της ισότητας, διαφάνειας και υγιούς ανταγωνισμού σε βαθμό που να αποκλείεται άλλως δυσχεραίνεται ουσιαστικά η συμμετοχή του στο διαγωνισμό, ενώ επιτρέπουν τη συμμετοχή ενός μόνου κατονομαζόμενου στην προσφυγή οικονομικού φορέα.

Περαιτέρω, ο προσφεύγων αιτείται με την υπό εξέταση προσφυγή του την τροποποίηση ή αναδιατύπωση των όρων της προσβαλλόμενης Διακήρυξης καθώς και την επαναπροκήρυξη του διαγωνισμού με διορθωμένους τους προσβαλλόμενους όρους. Ωστόσο, η ΑΕΠΠ επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνει ολικώς ή μερικώς την προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνει την παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 367 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και δεν έχει εξουσία να τροποποιήσει την προσβαλλόμενη πράξη, καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής (ΕΑ ΣΤΕ 54/2018). Συνεπώς, το ως άνω αίτημα απαραδέκτως προβάλλεται ενώπιον της ΑΕΠΠ.

7. Επειδή την 19.04.2019 η αναθέτουσα αρχή προέβη στην προβλεπόμενη, από το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017, κοινοποίηση της υπό κρίση προσφυγής σε όλους τους ενδεχόμενα ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς στην αρχική σελίδα του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού.

8. Επειδή με την με αριθμό 574/2019 Πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων και επί της υπό εξέταση προσφυγής.

Αριθμός απόφασης: 616/2019

9. Επειδή η αναθέτουσα αρχή ανήρτησε στις 23.04.2019 στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού τις απόψεις της επί της υπό κρίση προσφυγής.

10. Επειδή δυνάμει του ενσωματωμένου στην υπό εξέταση προσφυγή αιτήματος περί παροχής προσωρινής έννομης προστασίας βάσει του άρθρου 346 του Ν. 4412/2016, εκδόθηκε η με αριθμό Α187/2019 απόφαση της ΑΕΠΠ, η οποία έκανε δεκτό το αίτημα αναστολής του προσφεύγοντος.

11. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η 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

12. Επειδή ο προσφεύγων με την υπό κρίση προσφυγή του, επικαλούμενος τα άρθρα 53 και 54 του Ν.4412/2016 και τη νομολογία, αναφέρει αυτολεξεί τα εξής: « [...] Οι Τεχνικές Προδιαγραφές του Διαγωνισμού περιλαμβάνονται στο Παράρτημα Ι (σελ. 30 επ) και αποτελούν υποχρεωτικό όρο, η παραβίαση του οποίου αποτελεί λόγο απόρριψης της προσφοράς (βλ. άρθρο 2.4.6. περ. θ και 3.1.2. περ. β της Διακήρυξης). Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3.2. της Διακήρυξης «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 Ι 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». Σημειώνουμε δε ότι η πλήρωση των Τεχνικών Προδιαγραφών αποτελεί το βασικό κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης του επίμαχου Διαγωνισμού και βαθμολογείται με συντελεστή 70% (βλ. άρθρο 2.3. της Διακήρυξης, σελ. 15 επ). Οι Τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρουμε κατωτέρω παραβιάζουν τις ως άνω διατάξεις του Ν. 4412/2016 καταστρατηγώντας την αρχή της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, αλλά και τον υγιή ανταγωνισμό μεταξύ των συμμετεχόντων προσβάλλοντας τα έννομα συμφέροντά μας και αποκλείοντας, άλλως δυσχεραίνοντας ουσιαστικά τη συμμετοχή μας στο Διαγωνισμό.

II. Οι μη σύννομες Τεχνικές Προδιαγραφές

Αριθμός απόφασης: 616/2019

Στην προδιαγραφή 1, σελ. 30 της Διακήρυξης αναφέρεται: «Ο προσφερόμενος αναλυτής να είναι φορητός, καινούργιος και αμεταχείριστος, της πλέον σύγχρονης τεχνολογίας κατάλληλος για χρήση σε χώρους του Νοσοκομείου και ασθενοφόρα, και να περιλαμβάνει όλα τα απαραίτητα εξαρτήματα για την ορθή λειτουργία του. Ο αναλυτής να διαθέτει μπαταρία για να μπορεί να λειτουργεί χωρίς τη παροχή ρεύματος, με ελάχιστη διάρκεια μία (1) ώρα. Να συνοδεύεται από βεβαίωση πρώτης κυκλοφορίας του συγκεκριμένου μοντέλου/αναλυτή που θα προσφερθεί από τον κατασκευαστικό οίκο, προς αξιολόγηση.» Η συγκεκριμένη προδιαγραφή είναι μη νόμιμη, πρωτίστως διότι αντίκειται στο άρθρο 54 παρ. 2 Ν. 4112/2016, σύμφωνα με το οποίο: «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», αλλά και εν γένει στο άρθρο 54, όπως το αναφέρουμε ανωτέρω υπό Ι. Ειδικότερα, σύμφωνα με την ανωτέρω νομοθεσία, οι τεχνικές προδιαγραφές πρέπει να είναι διατυπωμένες κατά τρόπο τέτοιο, ώστε να εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση στους προσφέροντες και να μην έχουν ως αποτέλεσμα τη δημιουργία αδικαιολόγητων εμποδίων στον ανταγωνισμό, αντιθέτως να εξασφαλίζουν κάθε δυνατή ευρύτητα συμμετοχής υποψηφίων (ΕΑ ΣΤΕ 1149/2009). Και είναι μάλιστα αληθές ότι κατά πάγια νομολογία η αναθέτουσα αρχή είναι καταρχήν ελεύθερη να διαμορφώνει κατά την κρίση της τους όρους της Διακήρυξης καθορίζοντας τις τεχνικές προδιαγραφές της προμήθειας με βάση τις ανάγκες και τη σκοπιμότητα χρήσης της, ωστόσο κατά πάγια νομολογία (βλ. ΣΤΕ 9/2017 (ασφ.), ΕΑ 415/2014, 354/2014, 257/2010), ελέγχονται και στην περίπτωση αυτή οι τεχνικές προδιαγραφές από την άποψη της τήρησης του εγχώριου και ενωσιακού δικαίου και περαιτέρω της αρχής της ίσης μεταχείρισης και της απαγόρευσης των διακρίσεων, καθώς και της αρχής της αναλογικότητας (ΑΕΠΠ 44/2017). Πιο συγκεκριμένα, στην συγκεκριμένη προδιαγραφή ζητείται ο προσφερόμενος αιματολογικός αναλυτής να διαθέτει μπαταρία για να μπορεί να λειτουργεί χωρίς την παροχή ρεύματος, με ελάχιστη διάρκεια μία ώρα. Η εν λόγω απαίτηση ευνοεί την συμμετοχή μίας μόνο συγκεκριμένης εταιρείας που διαθέτει συγκεκριμένο μοντέλο αιματολογικού αναλυτή που λειτουργεί και με μπαταρία (βλ. Σχετικό 1, επίσημο φυλλάδιο της εταιρείας ... για το μοντέλο ...), αποκλείοντας την

Αριθμός απόφασης: 616/2019

εταιρεία μας και τις περισσότερες εταιρίες του χώρου από τη δυνατότητα συμμετοχής στο Διαγωνισμό. Η πραγματικότητα είναι ότι οι σύγχρονοι Αιματολογικοί Αναλυτές δεν λειτουργούν με μπαταρία και αυτό διότι δεν υπάρχει καμία αντικειμενική χρησιμότητα της μπαταρίας, ούτε κανένα πρακτικό όφελος για τα Νοσοκομεία, καθώς όλοι οι σύγχρονοι αιματολογικοί αναλυτές χρησιμοποιούν ρεύμα κοινής χρήσης που υπάρχει διαθέσιμο και στα ασθενοφόρα. Επομένως, η αντικειμενική ανάγκη που επιθυμεί να καλύψει η Αναθέτουσα Αρχή με την εν λόγω τεχνική προδιαγραφή, ήτοι η λειτουργία των Αιματολογικών Αναλυτών μέσα σε ασθενοφόρα, καλύπτεται πλήρως από όλους τους Αναλυτές, αφού αυτοί χρησιμοποιούν ρεύμα που υπάρχει στα ασθενοφόρα. Είναι προφανές από τα ανωτέρω ότι η εν λόγω Τεχνική προδιαγραφή έχει τεθεί, αποκλειστικά και μόνο προκειμένου να ευνοηθεί το μοντέλο της συγκεκριμένης εταιρίας και να απορριφθούν οι προσφορές των Αιματολογικών Αναλυτών των υπόλοιπων εταιριών, μεταξύ των οποίων και ο αναλυτής της εταιρίας μας. Κατά συνέπεια ζητούμε τη διαγραφή της συγκεκριμένης απαίτησης και την τροποποίηση της συγκεκριμένης προδιαγραφής ως εξής: «Ο προσφερόμενος αναλυτής να είναι καινούργιος και αμεταχείριστος, της πλέον σύγχρονης τεχνολογίας κατάλληλος για χρήση σε χώρους του Νοσοκομείου και ασθενοφόρα, και να περιλαμβάνει όλα τα απαραίτητα εξαρτήματα για την ορθή λειτουργία του. Να συνοδεύεται από βεβαίωση πρώτης κυκλοφορίας του συγκεκριμένου μοντέλου/αναλυτή που θα προσφερθεί από τον κατασκευαστικό οίκο, προς αξιολόγηση.»

2. Στην προδιαγραφή 3 (σελ. 30 της Διακήρυξης) αναφέρεται: «Τα αναλώσιμα λειτουργίας/χρήσης της συσκευής όπως χαρτί, καλώδια, CD/DVD, αντιδραστήρια/calibrators, να υπάρχουν διαθέσιμα στην Ελληνική αγορά και να μην είναι αποκλειστικής προμήθειας. Ειδικότερα τα αντιδραστήρια, υλικά βαθμονόμησης και ελέγχου να είναι συμβατά με τον προσφερόμενο τύπο αναλυτή - κάτι το οποίο θα πρέπει να υποδεικνύεται από συναφή βεβαίωση του Οίκου Κατασκευής, η οποία πρέπει να συνυποβάλλεται στην προσφορά». Η απαίτηση είναι προδήλως αντιφατική και επομένως αόριστη, καθώς έρχεται σε αντίθεση με άλλες τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στο ίδιο Παράρτημα της Διακήρυξης και κατά συνέπεια είναι μη νόμιμη. Πιο συγκεκριμένα, σύμφωνα με το άρθρο 54 παρ. 3 Ν. 4412/2016 «...οι τεχνικές προδιαγραφές πρέπει να είναι επαρκώς προσδιορισμένες, ώστε να

Αριθμός απόφασης: 616/2019

επιτρέπουν στους προσφέροντες να προσδιορίζουν το αντικείμενο της σύμβασης και στις αναθέτουσες αρχές να αναθέτουν τη σύμβαση». Σύμφωνα με τα ανωτέρω, οι τεχνικές προδιαγραφές που τίθενται από τους διενεργούντες τους διαγωνισμούς φορείς πρέπει αφενός να καθορίζουν τα ελάχιστα αναγκαία χαρακτηριστικά του υλικού που απαιτούνται, προκειμένου αυτό να προσδιορισθεί αντικειμενικά με τρόπο που να ανταποκρίνεται στη χρήση για την οποία προορίζεται από τον φορέα και αφετέρου να είναι αρκούντως ακριβείς και σαφείς, όπως επιβάλλεται από τις γενικές αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας που διέπουν τις διαδικασίες σύναψης δημόσιων συμβάσεων. Ειδικότερα, στη συγκεκριμένη προδιαγραφή 3 ζητείται ο προσφερόμενος αιματολογικός αναλυτής να είναι ανοικτού τύπου και τα αντιδραστήρια & calibrators να μην είναι αποκλειστικής προμήθειας, ενώ στη συνέχεια ζητείται να υποβληθεί βεβαίωση του Οίκου κατασκευής του αναλυτή ότι τα αντιδραστήρια, υλικά βαθμονόμησης και ελέγχου είναι συμβατά με τον αναλυτή. Περαιτέρω, η Διακήρυξη ζητά στην προδιαγραφή 6 να παρέχεται εγγύηση καλής λειτουργίας του εξοπλισμού που παρέχεται τουλάχιστον 2 ετών, η οποία ωστόσο μπορεί να παρασχεθεί από την κατασκευάστρια εταιρία ΜΟΝΟ ΕΦΟΣΟΝ Ο ΑΝΑΛΥΤΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΕΙ με τα συμβατά αντιδραστήρια της κατασκευάστριας εταιρείας (Βλ. Σχετικό 3. Σελ. 1-10 εγχειριδίου αναλυτή CellDyn Emerald). Τέλος, επισημαίνουμε ότι η απαίτηση της Διακήρυξης σε κάθε περίπτωση θέτει εν αμφιβάλω την αξιοπιστία και την εγκυρότητα των αποτελεσμάτων των εξετάσεων, καθώς αυτή ΕΞΑΣΦΑΛΙΖΕΤΑΙ ΜΟΝΟΝ ΕΦΟΣΟΝ Ο ΑΙΜΑΤΟΛΟΓΙΚΟΣ ΑΝΑΛΥΤΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΕΙ ΜΕ ΤΑ ΣΥΓΚΕΚΡΙΜΕΝΑ ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΑ ΤΗΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΡΙΑΣ ΕΤΑΙΡΙΑΣ. Τέλος, η επίμαχη απαίτηση έρχεται σε ΕΥΘΕΙΑ ΑΝΤΙΘΕΣΗ με την προδιαγραφή 16 της Διακήρυξης, με την οποία ζητείται η προσφερόμενη κατασκευάστρια εταιρεία «Να διαθέτει πρόγραμμα ελέγχου ποιότητας και να προσφέρονται από την κατασκευάστρια εταιρία δείγματα ελέγχου (control) για τον εσωτερικό έλεγχο ποιότητας της αναλυτικής διαδικασίας του αναλυτή». Με απλές λέξεις στην προδιαγραφή 16 ζητείται τα αναλώσιμα ελέγχου ποιότητας, τα επονομαζόμενα controls, να παρέχονται από την κατασκευάστρια εταιρία, ενώ στην προδιαγραφή 3 ζητείται τα αναλώσιμα, μεταξύ των οποίων και τα controls, να μην είναι αποκλειστικής προμήθειας, δηλαδή να μην προέρχονται μόνο από την κατασκευάστρια εταιρία. Πέραν του ότι οι δύο προδιαγραφές

Αριθμός απόφασης: 616/2019

έρχονται σε πλήρη αντίθεση, γεγονός που καθιστά αδύνατη την υποβολή ορθής προσφοράς από τους συμμετέχοντες, πολύ δε περισσότερο ορθή αξιολόγηση από τα όργανα του Διαγωνισμού, η θέσπιση της προδιαγραφής 16 αποδεικνύει ότι ο προσφερόμενος αιματολογικός αναλυτής μπορεί να λειτουργήσει μόνον με τα αντιδραστήρια της κατασκευάστριας εταιρείας και κατά συνέπεια είναι αποκλειστικής προμήθειας. Αντίστοιχα στην προδιαγραφή 18 ζητείται να προσφερθούν από την κατασκευάστρια εταιρία και τα αντιδραστήρια βαθμονόμησης (calibrators) του αναλυτή, σε πλήρη αντίθεση με την προδιαγραφή 3 του Διαγωνισμού. Ενόψει των ανωτέρω, η προδιαγραφή 3 είναι παντελώς ασαφής και αόριστη και είναι αδύνατον για την εταιρία μας -- αλλά και για οποιοδήποτε άλλο προσφέροντα - να υποβάλλει προσφορά σύμφωνη αυτή και ταυτόχρονα με τις προδιαγραφές 6, 16 και 18 της Διακήρυξης και να προσφέρει αναλυτές που ικανοποιούν όλες τις εν λόγω προδιαγραφές. Σε κάθε περίπτωση μία τέτοια δυνατότητα θα ήταν επικίνδυνη για την αξιοπιστία των αποτελεσμάτων των διαγνωστικών εξετάσεων και εις βάρος της δημόσιας υγείας.

Στην προδιαγραφή 13 ζητείται: «Να έχει πρόγραμμα ελαχιστοποίησης χρήσης αντιδραστηρίων (π.χ. χρόνο μετάβασης σε κατάσταση αναμονής) - να γίνει αναλυτική περιγραφή και να αναφερθούν οι χρόνοι μετάπτωσης σε κατάσταση αναμονής και επαναφοράς σε κανονική λειτουργία καθώς και ο απαιτούμενος χρόνος τόσο για την εκκίνηση όσο και για τον τερματισμό του. Οι χρόνοι αυτοί δεν θα πρέπει να είναι μεγαλύτεροι των 10 λεπτών. Επίσης, για την μετάβαση σε κάθε κατάσταση λειτουργίας του αναλυτή να αναφερθούν και οι καταναλώσεις των αντιδραστηρίων». Στη συγκεκριμένη προδιαγραφή ζητείται ο προσφερόμενος αιματολογικός αναλυτής να διαθέτει απαραίτητα πρόγραμμα ελαχιστοποίησης αντιδραστηρίων και να αναφερθούν οι χρόνοι αυτών, ώστε να μην πραγματοποιείται κατανάλωση αντιδραστηρίων κατά το χρονικό διάστημα αναμονής για την πραγματοποίηση των εξετάσεων αίματος. Με τη θέσπιση της προδιαγραφής αυτής η Αναθέτουσα θέτει εκτός Διαγωνισμού την πλειοψηφία των σύγχρονων αιματολογικών αναλυτών 18 παραμέτρων, όπως ο σύγχρονος αιματολογικός αναλυτής ... της εταιρείας Οι υπερσύγχρονοι αυτοί αναλυτές δεν διαθέτουν ειδικό πρόγραμμα ελαχιστοποίησης χρήσης αντιδραστηρίων, καθώς λόγω του μεγέθους τους και του τρόπου κατασκευής τους, δεν καταναλώνουν αντιδραστήρια κατά το ενδιάμεσο της ανάλυσης

Αριθμός απόφασης: 616/2019

δειγμάτων (Βλέπετε Σχετικό 2. σελ. 4-5 του εγχειριδίου χρήσης του αναλυτή μας) σε αντίθεση με τους αιματολογικούς αναλυτές 22+ παραμέτρων που απαιτείται να έχουν προγράμματα ελαχιστοποίησης των αντιδραστηρίων. Κατά συνέπεια, η συγκεκριμένη προδιαγραφή αποκλείει τους σύγχρονους αιματολογικούς αναλυτές, χωρίς καμία αντικειμενική χρησιμότητα ή όφελος για τα εργαστήρια, αφού ο σκοπός της ταχύτητας και της μη κατανάλωσης αντιδραστηρίων κατά τη μετάβαση του αναλυτή στις ενδιάμεσες καταστάσεις λειτουργίας ικανοποιείται από τις τεχνικές προδιαγραφές των σύγχρονων αναλυτών. Κατά συνέπεια προτείνουμε την τροποποίηση της συγκεκριμένης προδιαγραφής ως εξής: «Ο απαιτούμενος χρόνος τόσο για την εκκίνηση όσο και για τον τερματισμό του αναλυτή δεν θα πρέπει να είναι μεγαλύτερος των 10 λεπτών. Επίσης, για την μετάβαση σε κάθε κατάσταση λειτουργίας του αναλυτή να αναφερθούν και οι καταναλώσεις των αντιδραστηρίων.

Στην προδιαγραφή 17 αναφέρεται: «Να διαθέτει δύο τρόπους δειγματοληψίας σε φιαλίδια με EDTA: α) το αυτόματο σύστημα με σωληνάρια κλειστού τύπου για την προστασία των χειριστών από επικίνδυνα δείγματα και β) το κλασικό σύστημα ανοικτού τύπου με μη πωματισμένα σωληνάρια για έλεγχο π.χ. τριχοειδικού αίματος. Και στις δύο περιπτώσεις, το ακροφύσιο και η βελόνα δειγματοληψίας να αυτοκαθαρίζονται εσωτερικά και εξωτερικά μετά από κάθε μέτρηση.» Στη συγκεκριμένη προδιαγραφή ζητείται ο προσφερόμενος αιματολογικός αναλυτής να διαθέτει και αυτόματο σύστημα με σωληνάρια κλειστού τύπου, που σημαίνει ότι τα δείγματα να μπορούν να φορτωθούν και μετρηθούν από τον αναλυτή μαζί με το πώμα του δείγματος. Η πλειοψηφία των σύγχρονων αιματολογικών αναλυτών 18 παραμέτρων δεν διαθέτουν αυτόματο σύστημα, καθώς ανταποκρίνεται σε ανάγκες εργαστηρίων με χαμηλό ημερήσιο αριθμό δειγμάτων που πρακτικά σημαίνει ότι ο χειριστής έχει την δυνατότητα και τον χρόνο να ανοίξει το πώμα του δείγματος και να μετρήσει το δείγμα. Επιπλέον σε εργαστήρια, όπως αυτό της Αναθέτουσας Αρχής, με μέγιστο ημερήσιο αριθμό δειγμάτων τα 15 δείγματα, το σύστημα αυτό δεν είναι ούτε αντικειμενικά χρήσιμο, ούτε παρέχει κάποιο πρακτικό όφελος, αφού ο χειριστής οφείλει να τοποθετήσει τα δείγματα ένα προς ένα στον αναλυτή και το μόνο διαφορετικό μεταξύ των δύο συστημάτων αποτελεί η αφαίρεση ή όχι του πώματος του δείγματος. Κατά συνέπεια προτείνουμε είτε τη διαγραφή της συγκεκριμένης πρότασης είτε τον διαχωρισμό των Μονάδων που ζητούνται

Αριθμός απόφασης: 616/2019

από την Αναθέτουσα Αρχή σε 2 κατηγορίες όπου στη μία κατηγορία θα προσφερθούν αναλυτές 18 παραμέτρων χωρίς αυτόματο σύστημα ή δειγματοφορέα και στην άλλη κατηγορία θα προσφερθούν αναλυτές 22 παραμέτρων με αυτόματο δειγματοφορέα για τη δυνατότητα εφάπαξ φόρτωσης μεγάλου αριθμού δειγμάτων. Διαφορετικά, χωρίς κανένα αποχρώντα λόγο θα αποκλειστούν από το Διαγωνισμό όλοι οι αναλυτές 18 παραμέτρων, που προσφέρονται όχι μόνο από την εταιρία μας, αλλά και από την πλειοψηφία των εταιριών του χώρου.

Στην προδιαγραφή 18 αναγράφεται: «Να διαθέτει πρότυπο δείγμα βαθμονόμησης (*calibrator*) για αυτόματη και χειροκίνητη βαθμονόμηση (*auto & manual calibration*) τόσο για τον ανοιχτό όσο και για τον κλειστό τρόπο λειτουργίας. Να αναφερθεί το δείγμα βαθμονόμησης (*calibrator*), ανά πόσα δείγματα θα πρέπει να εφαρμόζεται σύμφωνα με τον κατασκευαστικό οίκο και να αναφερθεί η τιμή/τεμ. προς αξιολόγηση.» Σε συνέχεια των παρατηρήσεων μας για την προδιαγραφή 17 θα πρέπει να τροποποιηθεί αντίστοιχα και η προδιαγραφή 18 αναφορικά με την βαθμονόμηση στο κλειστό τρόπο λειτουργίας του αναλυτή. Όπως έχουμε προαναφέρει, ο αιματολογικός αναλυτής 18 παραμέτρων της εταιρείας δεν διαθέτει κλειστό σύστημα και κατά συνέπεια θα πρέπει να τροποποιηθεί η συγκεκριμένη προδιαγραφή ως εξής: «Να διαθέτει πρότυπο δείγμα βαθμονόμησης (*calibrator*) για αυτόματη και χειροκίνητη βαθμονόμηση (*auto & manual calibration*). Να αναφερθεί το δείγμα βαθμονόμησης (*calibrator*), ανά πόσα δείγματα θα πρέπει να εφαρμόζεται σύμφωνα με τον κατασκευαστικό οίκο και να αναφερθεί η τιμή/τεμ. προς αξιολόγηση.»

Στην προδιαγραφή 20 αναγράφεται: «Ο αναλυτής να διαθέτει αποσπώμενο πακέτο/σετ αντιδραστηρίων που να ενσωματώνεται στον αναλυτή. Να αναφερθεί η δυναμικότητα εξετάσεων και η διάρκεια ζωής του κάθε πακέτου/σετ εφόσον αυτό ανοιχτεί - τεθεί σε χρήση. Να αναφερθεί ο τύπος πακέτου/σετ προς αξιολόγηση.» Στη συγκεκριμένη προδιαγραφή ζητείται ο προσφερόμενος αιματολογικός αναλυτής να διαθέτει αποσπώμενο πακέτο/σετ αντιδραστηρίων που να ενσωματώνεται στον αναλυτή. Με απλές λέξεις ζητείται ο προσφερόμενος αναλυτής να μπορεί να διαθέτει ένα σετ αντιδραστηρίων που αποτελείται από 4 υποσυστήματα/αντιδραστήρια και όχι από 3 διαφορετικά αντιδραστήρια που φορτώνονται ξεχωριστά και όχι ως σετ.

Αριθμός απόφασης: 616/2019

Η συγκεκριμένη λειτουργία είναι ευνοϊκή για συγκεκριμένο μοντέλο αναλυτή συγκεκριμένης εταιρίας (Βλ. Σχετικό 1. επίσημο φυλλάδιο της εταιρίας ... για το μοντέλο ...) κατά παραβίαση του άρθρου 54 παρ. 2 και 4 ν. 4412/2016, αφού μόνο ο αναλυτής της εταιρίας αυτής διαθέτει τέτοιο αποσπώμενο πακέτο/σετ αντιδραστηρίων. Αντιθέτως, με την προδιαγραφή η τεχνική προσφορά μας αποκλείεται, διότι ο υπερσύγχρονος αναλυτής της εταιρίας μας απαιτεί μόλις 3 αντιδραστήρια και η φόρτωση και αντικατάσταση αυτών πραγματοποιείται το ελάχιστο μηνιαίως. Κατά συνέπεια το εργαστήριο και οι χειριστές των αναλυτών αυτών δεν έχουν κανένα πρακτικό καθημερινό όφελος από το εάν τα αντιδραστήρια είναι με μορφή σετ ή ξεχωριστά λαμβάνοντας υπόψιν ότι η φόρτωση και αντικατάσταση αυτών πραγματοποιείται μία φορά τον μήνα. Κατά συνέπεια ζητούμε την τροποποίηση της συγκεκριμένης προδιαγραφής ως εξής: «Ο αναλυτής να διαθέτει αντιδραστήρια όπου να αναφερθεί η δυναμικότητα εξετάσεων και η διάρκεια ζωής αυτών εφόσον αυτά ανοιχτούν - τεθούν σε χρήση.» Κατά συνέπεια ζητούμε να τροποποιηθεί η συγκεκριμένη προδιαγραφή ώστε να αναγράφεται ο ακριβής αριθμός των δευτερογενών σωληνάρων που θα δημιουργούνται από την συγκεκριμένη μονάδα.

Στην προδιαγραφή 21 αναγράφεται «Να έχει αποσπώμενο δοχείο για τη συλλογή των αποβλήτων, το οποίο θα είναι ενσωματωμένο στην συσκευή για να μπορεί να μεταφερθεί εύκολα και γρήγορα και για προστασία του περιβάλλοντος». Στην εν λόγω προδιαγραφή περιγράφεται συγκεκριμένη λειτουργία απόρριψης των αποβλήτων με τρόπο, ώστε να ευνοεί τη συμμετοχή συγκεκριμένης εταιρίας που διαθέτει το δοχείο αυτό (Βλ. Σχετικό 1. επίσημο φυλλάδιο της εταιρίας ... για το μοντέλο ...) κατά σαφή παραβίαση του άρθρου 54 παρ. 2 και 4 Ν. 4412/2016. Όλοι οι σύγχρονοι αιματολογικοί αναλυτές, που προσφέρει τόσο η εταιρία μας, όσο και η πλειοψηφία των εταιριών του χώρου μας, αποβάλλουν τα απόβλητα τους είτε απευθείας στην αποχέτευση των κτιρίων των Μονάδων Υγείας είτε σε δοχεία για την μετέπειτα απόρριψή τους, σε πλήρη συμμόρφωση με τους κανόνες για την προστασία του περιβάλλοντος. Η συγκεκριμένη δε προδιαγραφή ουδέν πλέον προσφέρει σε ό, τι αφορά την προστασία του περιβάλλοντος και επομένως χωρίς καμία απολύτως αντικειμενική χρησιμότητα ή πρακτικό όφελος οδηγεί σε απόρριψη τις τεχνικές προσφορές των περισσότερων εταιριών του χώρου, αλλά και της εταιρίας μας. Κατά συνέπεια ζητούμε την διαγραφή της συγκεκριμένης

Αριθμός απόφασης: 616/2019

προδιαγραφής.

Στην προδιαγραφή 22 αναγράφεται: «Να υπάρχει δυνατότητα αποθήκευσης τουλάχιστον 5.000 αποτελεσμάτων συμπεριλαμβανομένων των ιστογραμμάτων.» Στη συγκεκριμένη προδιαγραφή ζητείται ο προσφερόμενος αιματολογικός αναλυτής να διαθέτει δυνατότητα αποθήκευσης 5.000 αποτελεσμάτων συμπεριλαμβανομένων των ιστογραμμάτων. Η συγκεκριμένη δυνατότητα είναι υπερβολική, διότι ο μέσος όρος των αποτελεσμάτων που αποθηκεύουν οι σύγχρονοι αναλυτές κυμαίνονται από 500 μέχρι 1.000 δείγματα. Σε κάθε περίπτωση είναι χωρίς καμία αντικειμενική χρησιμότητα, καθώς όλοι οι σύγχρονοι αιματολογικοί αναλυτές συνδέονται με LIS και μπορούν να αποθηκευτούν όλα τα δεδομένα της γενικής αίματος στο LIS και όχι στον αναλυτή. LIS, ήτοι "Laboratory Information System", είναι το Πληροφοριακό Σύστημα του Εργαστηρίου, όπου αποθηκεύονται όλα τα αποτελέσματα των εξετάσεων. Στο συγκεκριμένο μάλιστα διαγωνισμό - όπως και παγίως σε όλους τους αντίστοιχους διαγωνισμούς - ζητείται η σύνδεση του αναλυτή με το LIS της εκάστοτε μονάδας και δη στην προδιαγραφή 26 απαιτείται: «Να περιλαμβάνεται η δυνατότητα σύνδεσης με το LIS της δομής ΠΦΥ (Κέντρο Υγείας ή Μονάδα Υγείας) και η τροποποίηση /σύνδεση του αναλυτή θα βαρύνει την προμηθεύτρια εταιρεία». Επομένως, δεν υπάρχει κανένα πρακτικό όφελος από την απαίτηση αυτή, αντιθέτως εξαιτίας της θα αποκλειστεί η προσφορά μας από τη συνέχεια του Διαγωνισμού. Κατά συνέπεια προτείνουμε την τροποποίηση της συγκεκριμένης προδιαγραφής ως εξής: «Να υπάρχει δυνατότητα αποθήκευσης τουλάχιστον 1.000 αποτελεσμάτων συμπεριλαμβανομένων των ιστογραμμάτων.»

Στην προδιαγραφή 23 αναγράφεται: «Να έχει έγχρωμη οθόνη αφής μεγέθους τουλάχιστον 10 inch, με δυνατότητα να αποτυπώνονται οι μετρήσεις με τα αντίστοιχα ιστογράμματα, ώστε να δίνονται ασφαλείς και χρήσιμες διαγνωστικές πληροφορίες με βάση τις εικόνες των κατανομών από την ανάλυση των έμμορφων στοιχείων του αίματος.» Η αναγραφή του μεγέθους της οθόνης του κάθε προσφερόμενου αιματολογικού αναλυτή δεν προσφέρει κανένα ουσιαστικό πλεονέκτημα για τις Μονάδες Υγείας και δεν είναι αντικειμενικά δικαιολογημένη σε σχέση με την συγκεκριμένη προμήθεια. Αντιθέτως περιορίζει τη συμμετοχή των εταιριών στον εν λόγω Διαγωνισμό και συμβάλει στον περιορισμό του υγιούς ανταγωνισμού, καθότι θα αποκλείσει,

Αριθμός απόφασης: 616/2019

μεταξύ άλλων και την εταιρία μας, από τον επίμαχο Διαγωνισμό. Σημειώνουμε ότι οι υπερσύγχρονοι αναλυτές της εταιρίας μας διαθέτουν οθόνη αφής μεγέθους 3,6 inch, ενώ κατά μέσο όρο στην αγορά οι οθόνες έχουν μήκος 5 inch.

Κατά συνέπεια προτείνουμε την τροποποίηση της συγκεκριμένης προδιαγραφής ως εξής: «Να έχει έγχρωμη οθόνη αφής με δυνατότητα να αποτυπώνονται οι μετρήσεις με τα αντίστοιχα ιστογράμματα, ώστε να δίνονται ασφαλείς και χρήσιμες διαγνωστικές πληροφορίες με βάση τις εικόνες των κατανομών από την ανάλυση των έμμορφων στοιχείων του αίματος.

Στην προδιαγραφή 25 αναγράφεται: «Να υπάρχει η δυνατότητα σύνδεσης με ασύρματα δίκτυα για ενδεχόμενη χρήση σε εφαρμογές τηλεϊατρικής» Στη συγκεκριμένη προδιαγραφή ζητείται ο προσφερόμενος αιματολογικός αναλυτής να διαθέτει δυνατότητα σύνδεσης με ασύρματα δίκτυα για ενδεχόμενη χρήση σε εφαρμογές τηλεϊατρικής. Η συγκεκριμένη προδιαγραφή ευνοεί την συμμετοχή συγκεκριμένης εταιρείας (Βλ. Σχετικό 1. επίσημο φυλλάδιο της εταιρίας ... για το μοντέλο ...) χωρίς κανένα πρακτικό όφελος για τις Μονάδες Υγείας σας, καθώς τα δεδομένα της γενικής αίματος (αριθμητικά αποτελέσματα μαζί με τα ιστογράμματα) μπορούν να αποσταλούν στο LIS (βλ. και ανωτ. λόγο 8) και από εκεί να αποσταλούν με εφαρμογές τηλεϊατρικής. Κατά συνέπεια ζητούμε τη διαγραφή της συγκεκριμένης προδιαγραφής.

Στην προδιαγραφή 29 αναγράφεται: «Το λογισμικό του αναλυτή, το εγχειρίδιο και οι οδηγίες να είναι στην ελληνική γλώσσα». Δεδομένου ότι οι σύγχρονοι μεγάλοι αναλυτές είναι πολύ εύκολοι στη λειτουργία τους, οι περισσότερες εταιρείες έχουν επιλέξει να διατηρήσουν το λογισμικό των αναλυτών τους στα αγγλικά, στα μενού των οποίων είναι ήδη εξοικειωμένοι οι χειριστές. Εξάλλου η εκπαίδευση και η υποστήριξη που παρέχεται από τις εταιρείες για την πλήρη εκμάθηση και ορθή λειτουργία των αναλυτών από τους χειριστές και ταυτόχρονα με τα αναλυτικά έντυπα οδηγιών καθημερινής χρήσης στα ελληνικά που δίδονται, συντελούν στην εύκολη καθημερινή λειτουργία τους, ακόμη και από μη έμπειρους χειριστές. Θεωρούμε σημαντικό να τονίσουμε επίσης ότι, το λογισμικό των αναλυτών δεν περιλαμβάνεται στα στοιχεία που πρέπει να είναι μεταφρασμένα στην ελληνική γλώσσα (όπως π.χ. τα εγχειρίδια λειτουργίας), προκειμένου ένας αναλυτής να διαθέτει σήμανση CE, ώστε να

Αριθμός απόφασης: 616/2019

δύνатаι να κυκλοφορεί ελεύθερα σε όλες τις χώρες της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Κατά πάγια νομολογία (ΣτΕ 208/2011) η πιστοποίηση CE παρέχει τεκμήριο συμβατότητας του προϊόντος με τις σε κοινοτικό επίπεδο αποδεκτές τεχνικές προδιαγραφές, που κατοχυρώνουν την ασφάλεια και την υγεία των ευρωπαϊών πολιτών. Επομένως, εφόσον η Αναθέτουσα Αρχή επιθυμεί να εισάγει επιπρόσθετες της επισήμανσης CE προδιαγραφές, εφόσον αυτές στοχεύουν στην προάσπιση της ασφάλειας και της υγείας, απαιτεί προσφυγή στη διαδικασία διασφάλισης ενώπιον του ΕΟΦ. Συνεπώς, ο συγκεκριμένος όρος θέτει μη σύννομα προσκόμματα στην κυκλοφορία προϊόντων που διαθέτουν σήμανση CE και, ως εκ τούτου, είναι αντίθετος και με τις σχετικές οδηγίες του Υπουργείου Υγείας και του Ε.Ο.Φ. (βλέπετε ενδεικτικά Εγκύκλιο Ε.Ο.Φ. περί Καταλληλότητας των Ιατροτεχνολογικών Προϊόντων με αρ. πρωτ. 19384/2-4-2004) και στο άρθρο 54 του ν. 4412/2016. Κατά συνέπεια ζητούμε την τροποποίηση της συγκεκριμένης προδιαγραφής ως εξής: «Το εγχειρίδιο και οι οδηγίες να είναι στην ελληνική γλώσσα.»

13. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το με αριθμό πρωτ. 31947/23.4.2019 έγγραφό της εκφράζει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής και ειδικότερα: «[...] Καταρχήν, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 346 του Ν. 4412/2016 «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 ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράληψη 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». Εκτός αυτού και σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 3 παρ. 1. του Π.Δ. 39/2017 προβλέπεται 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

Αριθμός απόφασης: 616/2019

προβλεπομένων στον Τίτλο 3 του ανωτέρω νόμου ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής (άρθρο 360 παρ. 1 ν. 4412/2016).». Εκ των ως άνω διατάξεων προκύπτει ότι δεν νομιμοποιείται να ασκήσει προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα εταιρία ως μη έχουσα έννομο συμφέρον. Συγκεκριμένα, στην υπό κρίση προσφυγή, η προσφεύγουσα εταιρία δεν προσδιορίζει επακριβώς και με πλήρη σαφήνεια τους λόγους εκείνους που δικαιολογούν την επίκληση βλάβης εκ μέρους της και κατ' επέκταση, δεν θεμελιώνει το πώς στοιχειοθετείται εκ μέρους της η ύπαρξη εννόμου συμφέροντος για την προσβολή της ως άνω Διακήρυξης. Σε κάθε δε περίπτωση η προσβαλλόμενη Διακήρυξη είναι καθόλα έγκυρη και νόμιμη και σύμφωνη τόσο με την νομοθεσία της Ευρωπαϊκής Ένωσης όσο και με την εσωτερική νομοθεσία. Περαιτέρω, έχει κριθεί ότι η αναθέτουσα αρχή είναι ελεύθερη να διαμορφώσει κατά την κρίση της τους όρους της Διακήρυξης για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας, ως προς τα προς προμήθεια προϊόντα, 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 εξυπηρέτηση των αναγκών της, δεν παραβιάζουν τους κανόνες του ανταγωνισμού εκ μόνου του λόγου ότι συνεπάγεται αδυναμία συμμετοχής στο διαγωνισμό ή καθιστά ουσιωδώς δυσμενή τη συμμετοχή σ' αυτόν των διαγωνιζομένων, των οποίων τα αγαθά δεν πληρούν τις προδιαγραφές αυτές, δεδομένου ότι από τη φύση τους οι προδιαγραφές περιορίζουν τον κύκλο των δυνάμενων να συμμετάσχουν στο διαγωνισμό προσώπων, η δε σκοπιμότητα της θέσπισής τους απaráδεκτα αμφισβητείται από τον προτιθέμενο να συμμετάσχει στο διαγωνισμό (ΣΤΕ ΕΑ 124/2015, 9/2015, 354/2014 κ.α.). Πέραν τούτου, κατά την πάγια νομολογία του ΣΤΕ, το ενδεχόμενο κατάθεσης μίας και μόνο προσφοράς ή ακόμα και αυτό καθαυτό το γεγονός της εξαρχής κατάθεσης μίας προσφοράς στο διαγωνισμό, δεν αναιρεί την έννοια του μειοδοτικού διαγωνισμού και δεν κωλύει την περαιτέρω διαδικασία του. Ο σχετικώς μικρός και περιορισμένος αριθμός των διαγωνιζόμενων δεν ισοδυναμεί αυτομάτως και άνευ ετέρου με ανεπαρκή ανταγωνισμό. Στην προκειμένη περίπτωση, οι τεχνικές προδιαγραφές τις προσβαλλόμενης Διακήρυξης συντάχθηκαν λαμβάνοντας υπόψη τις ανάγκες των δομών της ..., στην κάλυψη των οποίων

Αριθμός απόφασης: 616/2019

αποσκοπεί. Αποτελούν χαρακτηριστικά τεχνικές προδιαγραφές, τις οποίες πρέπει ο διαγωνιζόμενος να διαθέτει, επί ποινή αποκλεισμού, που δεν είναι ασύνδετες ή δυσανάλογες με το αντικείμενο του διαγωνισμού. Είναι βασισμένες στα ποσοτικά και ποιοτικά κριτήρια, που απαιτείται να ληφθούν υπόψη για την κάλυψη των συγκεκριμένων αναγκών των ως άνω δομών και αποσκοπούν στην εξυπηρέτηση του δημοσίου συμφέροντος μέσω της επιδίωξης εξασφάλισης συνεργασίας με όσο το δυνατόν περισσότερους προμηθευτές, προς ενίσχυση του ανταγωνισμού και επίτευξης χαμηλότερου λειτουργικού κόστους. Κατά την εκτίμηση των αναγκών της ..., οι τεθείσες στη Διακήρυξη τεχνικές προδιαγραφές αποσκοπούν στην επίτευξη της ευρύτερης δυνατής συμμετοχής στο διαγωνισμό και την ανάπτυξη του μέγιστου δυνατού ανταγωνισμού, χωρίς να παραβλέπονται οι συγκεκριμένες ανάγκες, που καλούνται να εξυπηρετήσουν. Η δε εφαρμογή των τεχνικών προδιαγραφών είναι οριζόντια, έχουν γίνει εκ των προτέρων και έγκαιρα γνωστές σε ευρύ κύκλο προσώπων και δεν πριμοδοτούν αθέμιτα ορισμένα προϊόντα υποψηφίων προμηθευτών έναντι άλλων. Ειδικότερα, σε ότι αφορά τις επιμέρους αιτιάσεις της προσφεύγουσας, θα πρέπει να επισημανθούν τα κατωτέρω. Ο διαγωνισμός αφορά φορητούς αιματολογικούς αναλυτές, σύμφωνα με την εκδοθείσα έγκριση σκοπιμότητας για τη διενέργεια του εν λόγω διαγωνισμού. Συνεπώς, θεωρείται απαραίτητο να διαθέτουν μπαταρίες προκειμένου να επιτελέσουν το σκοπό τους, που είναι να λειτουργούν ως φορητοί σε διαφορετικούς χώρους, εντός και εκτός των δομών. Είναι αυτονόητο και δεδομένου ότι ζητείται τα αντιδραστήρια να είναι συμβατά με τον προσφερόμενο τύπο του αναλυτή για λόγους λειτουργικότητας και αυτό να βεβαιώνεται από τον κατασκευαστικό οίκο του μηχανήματος και τα αντιδραστήρια να προσφέρονται ακόμα και από τρίτους, προκειμένου να μην είναι αποκλειστικής προμήθειας, για λόγους ανάπτυξης του ανταγωνισμού και μείωσης του κόστους προμήθειας αυτών. Σε ότι αφορά το πρόγραμμα ελαχιστοποίησης χρήσης αντιδραστηρίων, η δυνατότητα διάθεσης προγράμματος ελαχιστοποίησης αντιδραστηρίων (stand by) δεν αναφέρεται στο χρόνο μετάβασης διαδοχικών εξετάσεων αλλά αφορά κατάσταση αναμονής και ετοιμότητας. Εξ αυτού, θεωρείται απαραίτητο το εν λόγω πρόγραμμα. Περαιτέρω, το κλειστό σύστημα είναι απαραίτητο για την προστασία των χειριστών από μολυσματικά δείγματα, επομένως, κάθε

Αριθμός απόφασης: 616/2019

σύγχρονος αναλυτής οφείλει να το διαθέτει. Ομοίως με την ανωτέρω παρατήρηση, ο κλειστός τρόπος λειτουργίας του αναλυτή αποσκοπεί στην διασφάλιση και προστασία των χειριστών κατά την επαφή τους με επικίνδυνα δείγματα. Αναφορικά με την προδιαγραφή με α/α 20, το πακέτο / σετ αντιδραστηρίων προφανώς και μπορεί να είναι 3 ή και παραπάνω αντιδραστήρια, που μπαίνουν στον αναλυτή. Έτσι δεν αποκλείεται καμιά εταιρεία, ανάλογα με την τεχνολογία που διαθέτει. Στη συνέχεια, το αποσπώμενο δοχείο αποβλήτων συνδέεται με τους φορητούς αναλυτές, καθώς όλοι οι φορητοί αναλυτές διαθέτουν δοχείο αποβλήτων, που είναι αποσπώμενο. Επίσης, δεν πρέπει να παραγνωρίζεται και το γεγονός ότι, οι τεχνικές προδιαγραφές περιγράφουν ένα σύγχρονο φορητό αιματολογικό αναλυτή, ο οποίος προορίζεται για τα Στην παρούσα χρονική στιγμή δεν υφίσταται ενεργοποιημένο και διαθέσιμο σύστημα LIS. Η προδιαγραφή με α/α 26 αφορά στη διαθεσιμότητα σύνδεσης με LIS, χρήση της οποίας θα αξιοποιηθεί και ενεργοποιηθεί εφόσον διατεθεί τέτοιο σύστημα στην πρωτοβάθμια φροντίδα υγείας. συνεπώς ο αριθμός των 5.000 καλύπτει τις σημερινές ανάγκες και η σύνδεση με LIS θα καλύψει τις μελλοντικές ανάγκες του κάθε εργαστηρίου. Πέραν αυτών, η επιτροπή κατάρτισης των τεχνικών προδιαγραφών θεώρησε ότι το κατάλληλο μέγεθος για τη μέγιστη δυνατή αποτύπωση των απαιτούμενων παραμέτρων, ιστογραμμάτων, καθώς και των χρήσιμων διαγνωστικών πληροφοριών, που οφείλει να παρέχει ένας σύγχρονος αιματολογικός αναλυτής, δεν μπορεί να καλύπτεται με μέγεθος οθόνης κάτω των 10 ιντσών, ώστε να αποφεύγονται περιστατικά εσφαλμένης ανάγνωσης, που δύναται να φέρουν δυσμενείς κλινικές συνέπειες. Όλα δε τα Κ.Υ. σήμερα διαθέτουν ασύρματο δίκτυο, άρα η δυνατότητα σύνθεσης ασύρματης θεωρείται απαραίτητη. Τέλος, σε ένα ευαίσθητο περιβάλλον, όπως αυτό των διαγνωστικών εργαστηρίων, όπου συμπεριλαμβάνονται δεκάδες παράγοντες, η διαθεσιμότητα της ελληνικής γλώσσας θεωρείται ύψιστη προτεραιότητα για την εύρυθμη και ασφαλή λειτουργία των εργαστηρίων και των χειριστών. Κατόπιν των ανωτέρω και δεδομένου ότι η προσφεύγουσα δεν τεκμηριώνει πέραν πάσας αμφιβολίας τις αιτιάσεις της σε βάρος των συγκεκριμένων όρων της προσβαλλόμενης Διακήρυξης και σε κάθε περίπτωση δεν αποδεικνύει επαρκώς με ποιόν τρόπο η απαίτηση των συγκεκριμένων τεχνικών προδιαγραφών παραβιάζει αναγκαστικού δικαίου

Αριθμός απόφασης: 616/2019

διατάξεις ή οδηγεί σε περιορισμό του ανταγωνισμού μεταξύ των εν δυνάμει υποψήφιων, οι ισχυρισμοί της είναι αόριστοι και όλως αβάσιμοι.[...].»

14. 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. Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων [...].»

15. 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 σύμβασηςπεριέχουν ιδίως :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, [...].»

16. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 54 του Ν.4412/2016 ορίζεται 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 έργων, αγαθών ή υπηρεσιών ή σε ειδική διαδικασία άλλου σταδίου του κύκλου ζωής τους, ακόμη και αν οι παράγοντες αυτοί δεν αποτελούν μέρος της υλικής τους υπόστασης, υπό την προϋπόθεση ότι συνδέονται με το αντικείμενο της σύμβασης και είναι ανάλογα με την αξία και τους σκοπούς της [...]. 2. Οι τεχνικές προδιαγραφές εξασφαλίζουν ισότιμη

Αριθμός απόφασης: 616/2019

πρόσβαση των οικονομικών φορέων στη διαδικασία σύναψης σύμβασης και δεν έχουν ως αποτέλεσμα τη δημιουργία αδικαιολόγητων εμποδίων στο άνοιγμα των δημόσιων συμβάσεων στον ανταγωνισμό. 3. Οι τεχνικές προδιαγραφές διατυπώνονται με έναν από τους κατωτέρω τρόπους: α) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, συμπεριλαμβανομένων των περιβαλλοντικών χαρακτηριστικών, υπό την προϋπόθεση ότι οι παράμετροι είναι επαρκώς προσδιορισμένες ώστε να επιτρέπουν στους προσφέροντες να προσδιορίζουν το αντικείμενο της σύμβασης και στις αναθέτουσες αρχές να αναθέτουν τη σύμβαση, β) με παραπομπή σε τεχνικές προδιαγραφές και, με σειρά προτεραιότητας, σε εθνικά πρότυπα που αποτελούν μεταφορά ευρωπαϊκών πρότυπων, σε ευρωπαϊκές τεχνικές εγκρίσεις, σε κοινές τεχνικές προδιαγραφές, σε διεθνή πρότυπα, σε άλλα τεχνικά συστήματα αναφοράς που έχουν θεσπιστεί από ευρωπαϊκούς οργανισμούς τυποποίησης ή -όταν αυτά δεν υπάρχουν- σε εθνικά πρότυπα, σε εθνικές τεχνικές εγκρίσεις ή σε εθνικές τεχνικές προδιαγραφές στον τομέα του σχεδιασμού, του υπολογισμού και της εκτέλεσης των έργων και της χρησιμοποίησης των αγαθών, κάθε παραπομπή συνοδεύεται από τον όρο ή «ισοδύναμο» [...] 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 [...]

17. 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 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

Αριθμός απόφασης: 616/2019

άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».

18.Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 «Δικαίωμα άσκησης προσφυγής» 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».

19. Επειδή στην επίμαχη Διακήρυξη προβλέπεται ότι: «2.1.1 Έγγραφο της σύμβασης Τα έγγραφα της παρούσας διαδικασίας σύναψης είναι τα ακόλουθα:

- η παρούσα Διακήρυξη με τα Παραρτήματα (Παράρτημα I «ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ ΚΑΙ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΑΝΑ ΕΙΔΟΣ», Παράρτημα III «ΕΕΕΣ», Παράρτημα V «ΥΠΟΔΕΙΓΜΑΤΑ ΕΓΓΥΗΤΙΚΩΝ ΕΠΙΣΤΟΛΩΝ», και Παράρτημα VI «Σχέδιο Σύμβασης») που αποτελούν αναπόσπαστο μέρος αυτής
- η Προκήρυξη της Σύμβασης, όπως αυτή έχει δημοσιευτεί στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης
- το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης [ΕΕΕΣ]
- οι συμπληρωματικές πληροφορίες που τυχόν παρέχονται στο πλαίσιο της διαδικασίας, ιδίως σχετικά με τις προδιαγραφές και τα σχετικά δικαιολογητικά
- το σχέδιο της σύμβασης με τα Παραρτήματά της[...]

2.3.1 Κριτήριο ανάθεσης Κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής, η οποία εκτιμάται βάσει των κάτωθι κριτηρίων: Τα κριτήρια αξιολόγησης ομαδοποιούνται σε δύο επί μέρους Ομάδες Κριτηρίων, την Ομάδα Α και την Ομάδα Β. Οι ομάδες αυτές με τους αντίστοιχους συντελεστές βαρύτητας κάθε μιας στο σύνολο της βαθμολογίας, έχουν ως ακολούθως :

ΟΜΑΔΑ Α : ΓΕΝΙΚΕΣ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ				
Α/Α	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	ΚΡΙΤΗΡΙΟΥ	ΒΑΘΜΟΛΟΓΙ	ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗΣ
	ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗ		Α	ΒΑΡΥΤΗΤΑΣ
			ΚΡΙΤΗΡΙΟΥ	ΚΡΙΤΗΡΙΟΥ
1	Γενικές Τεχνικές Προδιαγραφές			70%
Συντελεστής Βαρύτητας Ομάδας Α στο σύνολο				70%
ΟΜΑΔΑ Β : ΕΙΔΙΚΕΣ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ (ΤΕΧΝΙΚΗ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗ ΚΑΙ ΚΑΛΥΨΗ)				
Α/Α	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	ΚΡΙΤΗΡΙΟΥ	ΒΑΘΜΟΛΟΓΙ	ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗΣ
	ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗΣ		Α	ΒΑΡΥΤΗΤΑΣ
			ΚΡΙΤΗΡΙΟΥ	ΚΡΙΤΗΡΙΟΥ
1	Χρόνος Παράδοσης			3 %
2	Πρόγραμμα εκπαίδευσης για τους χρήστες (ιατρούς – φυσικούς – τεχνολόγους) και τους τεχνικούς BIT : δομή και πληρότητα εκπαίδευσης, προσφερόμενα βοηθήματα, προτεινόμενη διάρκεια εκπαίδευσης και αριθμός ατόμων (τεχνικοί - χρήστες) που προτείνεται να εκπαιδευτούν, πιθανή πρόταση για περισσότερες της μιας εκπαιδεύσεις σε προσωπικό (χρήστες) του ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ εντός του χρονικού διαστήματος από την λήξη της προτεινόμενης περιόδου εγγύησης καλής λειτουργίας μέχρι την λήξη του διαστήματος των δέκα ετών από την οριστική παραλαβή του			4%

Αριθμός απόφασης: 616/2019

	συγκροτήματος		
3	Περίοδος εγγύησης καλής λειτουργίας : Διάρκεια		15%
4	Περίοδος πλήρους συντήρησης - επισκευών : Διάρκεια και όροι : ποιότητα της εξυπηρέτησης μετά την πώληση (after sales service) δηλ. εγγύηση εξασφάλισης ανταλλακτικών πέραν της δεκαετίας από την οριστική παραλαβή, προτεινόμενος χρόνος ακινητοποίησης του συγκροτήματος (down time), προτεινόμενες ποινικές ρήτρες στην διάρκεια της περιόδου συντήρησης και χρόνος προσέλευσης τεχνικών σε περίπτωση κλήσης βλάβης		8%
Συντελεστής Βαρύτητας Ομάδας Β στο σύνολο			30%

2.3.2 Βαθμολόγηση και κατάταξη προσφορών Το άθροισμα των σχετικών συντελεστών βαρύτητας των Ομάδων κριτηρίων αξιολόγησης ανέρχεται σε κάθε περίπτωση σε 100. Η βαθμολόγηση και κατάταξη των προσφορών γίνεται, σύμφωνα με τον τύπο: $U = \sigma_1.K_1 + \sigma_2.K_2 + \dots + \sigma_n .K_n$

όπου: «σ_ν» είναι ο συντελεστής βαρύτητας του κριτηρίου ανάθεσης K_n και ισχύει $\sigma_1 + \sigma_2 + \dots + \sigma_n = 1$. Κάθε κριτήριο αξιολόγησης βαθμολογείται αυτόνομα με βάση τα στοιχεία της προσφοράς. Η βαθμολόγηση πρέπει να είναι πλήρως και ειδικά αιτιολογημένη και να περιλαμβάνει υποχρεωτικά, εκτός από τη βαθμολογία, και την λεκτική διατύπωση της κρίσης ανά κριτήριο. Προσωρινός ανάδοχος αναδεικνύεται εκείνος του οποίου η προσφορά έχει συγκεντρώσει το μεγαλύτερο αριθμό στο U ».

Η βαθμολογία κάθε κριτηρίου αξιολόγησης κυμαίνεται από 100 έως 120 βαθμούς. Η βαθμολογία είναι 100 βαθμοί για τις περιπτώσεις που

Αριθμός απόφασης: 616/2019

ικανοποιούνται ακριβώς όλοι οι όροι των τεχνικών προδιαγραφών. Η βαθμολογία αυτή αυξάνεται έως 120 βαθμούς όταν υπερκαλύπτονται οι τεχνικές προδιαγραφές. Η συνολική βαθμολογία όπως προκύπτει από τον ανωτέρω τύπο κυμαίνεται από 100 έως 120 βαθμούς.

Όταν η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά δεν προσδιορίζεται αποκλειστικά βάσει της τιμής και οι οικονομικοί φορείς έχουν υποχρέωση υποβολής οικονομικών προσφορών τότε πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά είναι εκείνη που παρουσιάζει το μικρότερο λόγο της συγκριτικής τιμής της προσφοράς προς τη βαθμολογία της, σύμφωνα με τον τύπο που ακολουθεί.

$\Lambda = \text{Προσφερθείσα τιμή} / \text{Τελική βαθμολογία τεχνικής προσφοράς}$

ΠΡΟΣΟΧΗ Επισημαίνεται ότι σε περίπτωση που απρόβλεπτοι παράγοντες οδηγήσουν σε λανθασμένη κατάταξη των προσφορών στο ηλεκτρονικό σύστημα μετά την οικονομική αξιολόγηση, η κατάταξη του συστήματος δεν θα ληφθεί υπόψη.

Η τελική κατάταξη των προσφορών θα γίνει από την αρμόδια Επιτροπή Αξιολόγησης με σχετικό Πρακτικό λαμβάνοντας υπόψη το συντελεστή Λ όπως προσδιορίζεται στην παρούσα διακήρυξη.

2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης, για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας της προμήθειας. Δεν επιτρέπονται εναλλακτικές προσφορές.[...]

2.4.2.3. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα:

(α) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής –Τεχνική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά και η τεχνική προσφορά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα. [...]

2.4.3.2 Η Τεχνική Προσφορά συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στη συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο σε μορφή .pdf, το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη

Αριθμός απόφασης: 616/2019

περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο .pdf. 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 Ι 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.. Επί ποινή απόρριψης να κατατεθεί αναλυτικό Φύλλο Συμμόρφωσης με παραπομπές σε τεχνικά εγχειρίδια (πρωτότυπα ή επικυρωμένα φωτοαντίγραφα prospectus, operating manual, product data κτλ.). Προσφορές που δεν απαντούν αναλυτικά σε όλες τις ζητούμενες προδιαγραφές απορρίπτονται ως απαράδεκτες.

2.4.6 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 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών) , 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (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 3.1.1. της παρούσας διακήρυξης,

γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας και το άρθρο 102 του ν. 4412/2016,

Αριθμός απόφασης: 616/2019

δ) η οποία είναι εναλλακτική προσφορά,
ε) η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλλει δύο ή περισσότερες προσφορές. Ο περιορισμός αυτός ισχύει, υπό τους όρους της παραγράφου 2.2.3.4 περ. γ της παρούσας (περ. γ΄ της παρ. 4 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016) και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων.

ζ) η οποία είναι υπό αίρεση,

η) η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής,

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.[...]

3.1.2 Αξιολόγηση προσφορών Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο Σύστημα οργάνων της, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων. Ειδικότερα : α) το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο καταχωρεί όσους υπέβαλαν προσφορές, καθώς και τα υποβληθέντα αυτών δικαιολογητικά και τα αποτελέσματα του ελέγχου αυτών σε πρακτικό, το οποίο υπογράφεται από τα μέλη του οργάνου. β) Στη συνέχεια το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση μόνο των τεχνικών προσφορών των προσφερόντων, των οποίων τα δικαιολογητικά συμμετοχής έκρινε πλήρη. Η αξιολόγηση γίνεται σύμφωνα με τους όρους της παρούσας και συντάσσεται πρακτικό για την απόρριψη όσων τεχνικών προσφορών δεν πληρούν τους όρους και τις απαιτήσεις των τεχνικών προδιαγραφών και την αποδοχή όσων τεχνικών προσφορών αντίστοιχα πληρούν τα ανωτέρω. Τα αποτελέσματα των εν λόγω σταδίων («Δικαιολογητικά Συμμετοχής» & «Τεχνική Προσφορά» επικυρώνονται με απόφαση που εκδίδεται από την αναθέτουσα αρχή η οποία κοινοποιείται με επιμέλεια αυτής στους προσφέροντες μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ.

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ ΚΑΙ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΑΙΜΑΤΟΛΟΓΙΚΩΝ ΑΝΑΛΥΤΩΝ ΓΕΝΙΚΕΣ & ΕΙΔΙΚΕΣ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ

Αριθμός απόφασης: 616/2019

1. Ο προσφερόμενος αναλυτής να είναι φορητός, καινούργιος και αμεταχείριστος, της πλέον σύγχρονης τεχνολογίας κατάλληλος για χρήση σε χώρους του Νοσοκομείου και ασθενοφόρα, και να περιλαμβάνει όλα τα απαραίτητα εξαρτήματα για την ορθή λειτουργία του. Ο αναλυτής να διαθέτει μπαταρία για να μπορεί να λειτουργεί χωρίς τη παροχή ρεύματος, με ελάχιστη διάρκεια μία (1) ώρα. Να συνοδεύεται από βεβαίωση πρώτης κυκλοφορίας του συγκεκριμένου μοντέλου/αναλυτή που θα προσφερθεί από τον κατασκευαστικό οίκο, προς αξιολόγηση.

2. Το προσφερόμενο είδος θα πρέπει να πληροί τα διεθνή στάνταρτ ασφαλείας IEC και την Υ.Α. ΔΥ8δ/οικ. 3607/892/2001, (ΦΕΚ 1060/Β/10.8.2001) «Εναρμόνιση της Ελληνικής νομοθεσίας προς την οδηγία 98/79/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 27ης Οκτωβρίου 1998 για τα *in vitro* διαγνωστικά Ιατροτεχνολογικά προϊόντα». Για τον λόγο αυτό στις προσφορές θα πρέπει να υπάρχουν συνημμένα έγκυρα πιστοποιητικά κοινοποιημένου οργανισμού και πρωτότυπα *prospectus* από τα οποία να προκύπτει ότι όλα τα προσφερόμενα είδη φέρουν την εν λόγω Σήμανση CE για την ασφαλή διακίνηση και χρήση τους εντός της Ευρωπαϊκής Ένωσης.

3. Τα αναλώσιμα λειτουργίας/χρήσης της συσκευής όπως χαρτί, καλώδια, CD/DVD, αντιδραστήρια/calibrators, (πλην των αρχικών πακέτων/σετ για την επίδειξη λειτουργίας-χρήσης), να υπάρχουν διαθέσιμα στην Ελληνική αγορά και να μην είναι αποκλειστικής προμήθειας. Ειδικότερα τα αντιδραστήρια, υλικά βαθμονόμησης και ελέγχου να είναι συμβατά με τον προσφερόμενο τύπο αναλυτή – κάτι το οποίο θα πρέπει να αποδεικνύεται από συναφή βεβαίωση του Οίκου Κατασκευής, η οποία πρέπει να συνυποβάλλεται στην προσφορά.
[...]

13. Να έχει πρόγραμμα ελαχιστοποίησης χρήσης αντιδραστηρίων (π.χ. χρόνο μετάβασης σε κατάσταση αναμονής) – να γίνει αναλυτική περιγραφή και να αναφερθούν οι χρόνοι μετάπτωσης σε κατάσταση αναμονής και επαναφοράς σε κανονική λειτουργία καθώς και ο απαιτούμενος χρόνος τόσο για την εκκίνηση όσο και για τον τερματισμό του. Οι χρόνοι αυτοί δεν θα πρέπει να είναι μεγαλύτεροι των 10 λεπτών. Επίσης, για την μετάβαση σε κάθε κατάσταση λειτουργίας του αναλυτή να αναφερθούν και οι καταναλώσεις των αντιδραστηρίων

Αριθμός απόφασης: 616/2019

14.Ο αριθμός δειγμάτων (δυναμικότητα αναλυτή) να είναι τουλάχιστον 50 δείγματα/ώρα

15.Να υπάρχει η δυνατότητα ανάγνωσης γραμμικού κώδικα των δειγμάτων

16.Να διαθέτει πρόγραμμα ελέγχου ποιότητας και να προσφέρονται από την κατασκευάστρια εταιρεία δείγματα ελέγχου (control) για τον εσωτερικό έλεγχο ποιότητας της αναλυτικής διαδικασίας του αναλυτή.

17.Να διαθέτει δύο τρόπους δειγματοληψίας σε φιαλίδια με EDTA: α) το αυτόματο σύστημα με σωληνάρια κλειστού τύπου για την προστασία των χειριστών από επικίνδυνα δείγματα και β) το κλασικό σύστημα ανοικτού τύπου με μη πωματισμένα σωληνάρια για έλεγχο π.χ. τριχοειδικού αίματος. Και στις δύο περιπτώσεις, το ακροφύσιο και η βελόνα δειγματοληψίας να αυτοκαθαρίζονται εσωτερικά και εξωτερικά μετά από κάθε μέτρηση.

18.Να διαθέτει πρότυπο δείγμα βαθμονόμησης (calibrator) για αυτόματα και χειροκίνητη βαθμονόμηση (auto & manual callibration) τόσο για τον ανοιχτό όσο και για τον κλειστό τρόπο λειτουργίας. Να αναφερθεί το δείγμα βαθμονόμησης (calibrator), ανά πόσα δείγματα θα πρέπει να εφαρμόζεται σύμφωνα με τον κατασκευαστικό οίκο και να αναφερθεί η τιμή/τεμ. προς αξιολόγηση. [...]

20.Ο αναλυτής να διαθέτει αποσπώμενο πακέτο/σετ αντιδραστηρίων που να ενσωματώνεται στον αναλυτή. Να αναφερθεί η δυναμικότητα εξετάσεων και η διάρκεια ζωής του κάθε πακέτου/σετ εφόσον αυτό ανοιχτεί – τεθεί σε χρήση. Να αναφερθεί ο τύπος πακέτου/σετ προς αξιολόγηση.

21.Να έχει αποσπώμενο δοχείο για τη συλλογή των αποβλήτων, το οποίο θα είναι ενσωματωμένο στην συσκευή για να μπορεί να μεταφερθεί εύκολα και γρήγορα και για προστασία του περιβάλλοντος.

22.Να υπάρχει δυνατότητα αποθήκευσης τουλάχιστον 5.000 αποτελεσμάτων συμπεριλαμβανομένων των ιστογραμμάτων

23.Να έχει έγχρωμη οθόνη αφής μεγέθους τουλάχιστον 10 inch. με δυνατότητα να αποτυπώνονται οι μετρήσεις με τα αντίστοιχα ιστογράμματα, ώστε να δίνονται ασφαλείς και χρήσιμες διαγνωστικές πληροφορίες με βάση τις εικόνες των κατανομών από την ανάλυση των έμμορφων στοιχείων του αίματος

24.Κάθε αναλυτής να συνοδεύεται με εκτυπωτή γραφείου (όχι θερμικό).

Αριθμός απόφασης: 616/2019

25. Να υπάρχει η δυνατότητα σύνδεσης με ασύρματα δίκτυα για ενδεχόμενη χρήση σε εφαρμογές τηλεϊατρικής [...]

29. Το λογισμικό του αναλυτή, το εγχειρίδιο και οι οδηγίες να είναι στην ελληνική γλώσσα [...]

20. 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 συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «με ποινή αποκλεισμού...», «με ποινή απαραδέκτου οι συμμετέχοντες πρέπει...» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002).

21. 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).

22. 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

Αριθμός απόφασης: 616/2019

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 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).

23. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή είναι κατ' αρχήν 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 (ΕΑ 977/2006, 303/2007, 307/2007, 1049/2007 κα), η δε θέσπιση με τη Διακήρυξη των προδιαγραφών που η αναθέτουσα αρχή κρίνει πρόσφορες ή αναγκαίες, για την καλύτερη εξυπηρέτηση των αναγκών της, δεν παραβιάζει τους κανόνες του ανταγωνισμού, εκ μόνου του λόγου ότι συνεπάγεται αδυναμία συμμετοχής στον διαγωνισμό των προμηθευτών, των οποίων τα προϊόντα δεν πληρούν τις προδιαγραφές αυτές, δεδομένου ότι από τη φύση τους οι προδιαγραφές περιορίζουν τον κύκλο των δυναμένων να συμμετάσχουν στον Διαγωνισμό προσώπων (βλ. ΣτΕ 9/2015 Ασφ., ΕΑ 415/2014, 354/2014, κλπ). Ελέγχονται, όμως, και στην περίπτωση αυτή, οι τεχνικές προδιαγραφές από της απόψεως της τηρήσεως της τήρησης του εγχώριου κι ενωσιακού δικαίου και περαιτέρω της αρχής της ίσης μεταχείρισης και της απαγόρευσης των διακρίσεων καθώς και της αρχής της αναλογικότητας (βλ. ΣτΕ 9/2015 (ΑΣΦ),

Αριθμός απόφασης: 616/2019

Ε.Α. 415/2014, 354/2014, 257/2010, Ε.Α. 3719/2011, 676, 214/2011, 1140/2010, 1354, 670/2009, 438/2008, 303/20).

24. Επειδή, οι τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης συνιστούν ουσιώδεις και απαραίτατους όρους και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού, καθιστώντας απορριπτέα κάθε αποκλίνουσα προσφορά, κατά πάγια νομολογία των Δικαστηρίων (ΣτΕ ΕΑ 409/2009, ΔΕφΑθ Αναστ. 350/2013, 545/2014, 446/2015).

25. Επειδή, ως έχει παγίως κριθεί, προκειμένου να είναι ορισμένος ισχυρισμός περί φωτογραφικού όρου διακήρυξης θα πρέπει να κατονομάζεται ο οικονομικός φορέας που είναι ο μόνος δυνάμενος να συμμετάσχει ως συνέπεια της εν θέματι προδιαγραφής (ΣτΕ (Ασφ) 314/2013, ΕΑ ΣτΕ 238/2009, 474, 829, 1354/2009). Ισχυρισμοί περί «φωτογραφικής» περιγραφής υπό προμήθεια ειδών, τα οποία κατασκευάζει ή προμηθεύει μόνο μια συγκεκριμένη κατονομαζόμενη εταιρεία και ίδια το γεγονός της ταύτισης των τεχνικών προδιαγραφών με προϊόντα της εν λόγω εταιρείας δεν αρκούν για να θεωρηθεί ότι οι προδιαγραφές είναι «φωτογραφικές» (*ad hoc* ΔΕφΘεσ/κης 126/2018, ΣτΕ 1140/2010, 1024-25/2010)

26. Επειδή έχει παγίως κριθεί ότι η σκοπιμότητα ή η ανάγκη θέσπισης της πλησσομένης προδιαγραφής, απαραδέκτως αμφισβητούνται από τον προτιθέμενο να μετάσχει στο διαγωνισμό, απορρίπτονται δε ως απαραίδεκτοι λόγοι με τους οποίους ο προτιθέμενος να μετάσχει στο διαγωνισμό επιχειρεί, υπό την μορφή της κατά τρόπο γενικό αμφισβητήσεως της νομιμότητας συγκεκριμένων όρων της διακηρύξεως, να προσδιορίσει, κατά τις δικές του δυνατότητες, τα προς προμήθεια είδη και να καθορίσει, με βάση δικές του εκτιμήσεις, τα κριτήρια για την ανάδειξη του αναδόχου (βλ. ΕΑ ΣτΕ 307/2007). (ΣτΕ 3719/2011, 2/2011, 287/2010 Ε.Α. ΣτΕ 201/2017, 354/2014, 1025, 1140/2010, 676/2011, 1354, 1305, 670/2009, 438/2008, 303/2007, 977/2006, ΔΕφΑθ 491/2011, ΔΕφΘεσ/νίκης 111/2013, ΔΕφΑθ 226/2013, Ε.Α. ΣτΕ 133/2012, 670/2009, 438/2008, 117/2007, 1208, 1076, 977/2006, 763, 373, 356/2004). Ελέγχονται, όμως, και στην περίπτωση αυτή, οι τεχνικές προδιαγραφές από της απόψεως της τηρήσεως της τήρησης του εγχώριου κι ενωσιακού δικαίου και περαιτέρω της αρχής της ίσης μεταχείρισης και της απαγόρευσης των διακρίσεων καθώς και της αρχής της αναλογικότητας (βλ.

Αριθμός απόφασης: 616/2019

ΣΤΕ 9/2015 (ΑΣΦ), Ε.Α. 415/2014, 354/2014, 257/2010, Ε.Α. 3719/2011, 676, 214/2011, 1140/2010, 1354, 670/2009, 438/2008, 303/20).

27. Επειδή το αδύνατο της συμμετοχής ενδιαφερομένου σε διαγωνιστική διαδικασία πρέπει να οφείλεται στην προβαλλόμενη παρανομία της διοίκησης και όχι στην εκ μέρους του ακολουθούμενη εμπορική πολιτική. Επομένως, εφόσον με τις προβαλλόμενες αιτιάσεις ο προσφεύγων επιδιώκει την τροποποίηση όρων της διακήρυξης παρότι διαθέτει τον τύπο μηχανήματος που απαιτεί η διακήρυξη προκειμένου να του δοθεί η δυνατότητα να προσφέρει έτερο μηχάνημα που διαθέτει, τότε η συμμετοχή του δεν παρεμποδίζεται από όρο της διακήρυξης αλλά είναι συνέπεια της εμπορικής του πολιτικής, (πρβλ ΣΤΕ ΕΑ 581/2008, 434/2008)

28. Επειδή, ισχυρισμοί περί παραβίασης ενωσιακής νομοθεσίας και νομολογίας, που στρέφονται κατά τεχνικών προδιαγραφών διακήρυξης με τις οποίες αποκλείονται ιατροτεχνολογικά προϊόντα αν και διαθέτουν πιστοποίηση CE, είναι αβάσιμοι, διότι η πιστοποίηση ποιότητας δεν αναιρεί το ενδεχόμενο κάθε πιστοποιημένο προϊόν να έχει διαφορετικές ιδιότητες που μπορεί να εξυπηρετήσει διαφορετικές ανάγκες της αναθέτουσας αρχής (πρβλ. ΔΕφΘεσ/κης 126/2018 (Ακυρωτικό) σκ.10 και την εκεί παρατιθέμενη νομολογία και ΔΕφΠειραιώς Ν120/2018 (Ακυρωτικό) σκ.10). Περαιτέρω, ουδόλως εμποδίζεται μια αναθέτουσα αρχή να θεσπίσει, πέραν του CE, απαίτηση περί χαρακτηριστικών που προδιαγράφουν τον τύπο και το συγκεκριμένο είδος, κατηγορία και προορισμό του προϊόντος σε σχέση με την προοριζόμενη χρήση. Άλλως θα κατέληγε στο παράλογο συμπέρασμα να μην μπορεί να απαιτηθεί για προμήθεια ιατροτεχνολογικού προϊόντος οιαδήποτε προδιαγραφή αλλά και εν γένει χαρακτηριστικό πέραν του CE με αποτέλεσμα το CE να χρησιμοποιείται ως αποδεικνύον χαρακτηριστικά τα οποία το ίδιο δεν αφορά αλλά και να τυγχάνουν προμήθειας προϊόντα που η αναθέτουσα αρχή δεν είναι τεχνικά, λογικά και πρακτικά δυνατό να παραλάβει εγκαταστήσει και χρησιμοποιήσει (ΔΕφΑθηνών 26/2019 σκ. 14)

29. Επειδή, η αιτιολογία είναι, γενικά, η αναφορά των κανόνων δικαίου που ρυθμίζουν την έκδοση της διοικητικής πράξης και της ερμηνείας τους, της διαπίστωσης ότι συντρέχουν οι πραγματικές και νομικές καταστάσεις ενόψει των οποίων επιβάλλεται ή επιτρέπεται η έκδοση της πράξης κατ' εφαρμογή των κανόνων αυτών, τη διαπίστωση της συνδρομής και την εκτίμηση των

Αριθμός απόφασης: 616/2019

σχετικών πραγματικών περιστατικών, καθώς και των σκέψεων του διοικητικού οργάνου που οδήγησαν στην έκδοση ή την άρνηση της έκδοσης της διοικητικής πράξης. Σύμφωνα δε με το άρθρο 17 παρ. 2 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, το οποίο συμπυκνώνει στη διατύπωσή του την προϋπάρχουσα, μακρά νομολογιακή παράδοση σχετικά με το ζήτημα, η αιτιολογία πρέπει να είναι σαφής, ειδική και επαρκής και να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου. Η αιτιολογία είναι σαφής όταν καταγράφονται με διαυγή τρόπο οι σκέψεις του διοικητικού οργάνου, με τη χρήση των κατάλληλων διατυπώσεων επί τη βάση των κανόνων της νεοελληνικής γλώσσας σε επίπεδο γραμματικής και συντακτικού (λεκτική λειτουργία). Στη διοικητική πράξη πρέπει να γίνεται μνεία συγκεκριμένων στοιχείων που στηρίζουν το συμπέρασμά της (ορισμένος χαρακτήρα της αιτιολογίας, ΣτΕ 3692/2001, 4223/2000). Δεν πρέπει να περιορίζεται στην επανάληψη στερεότυπων εκφράσεων που προέρχονται από τον νόμο που διέπει την υπόθεση (ΣτΕ 2584/2001) ούτε να στηρίζεται σε αντιφατικά στοιχεία (ΣτΕ 941/1989, Ολ 3158/1976). Η αιτιολογία είναι ειδική όταν δεν είναι γενική και αόριστη, όταν, δηλαδή, όλα τα στοιχεία της αναφέρονται στη συγκεκριμένη περίπτωση που ρυθμίζεται με την πράξη. Πρόσθετα ποιοτικά χαρακτηριστικά της ειδικότητας σε σχέση με τη σαφήνεια εντοπίζονται όταν ανακύπτει η ανάγκη να διατυπώσει το διοικητικό όργανο πρόσθετες σκέψεις. Επομένως, στοιχεία της αιτιολογίας αποτελούν το νόμιμο έρεισμα της πράξης, δηλαδή, η αναφορά των απρόσωπων κανόνων δικαίου που προβλέπουν την έκδοσή της, η τυχόν ερμηνεία τους, οι νόμιμες προϋποθέσεις που έχουν διαπιστωθεί, η ουσιαστική εκτίμηση των πραγματικών καταστάσεων, ο τυχόν απαιτούμενος νομικός χαρακτηρισμός τους καθώς και τα κριτήρια και οι σκέψεις του διοικητικού οργάνου σχετικά με την άσκηση της διακριτικής ευχέρειας. Μόνο στην περίπτωση διαπίστωσης έλλειψης των ως άνω στοιχείων, η προσβαλλόμενη απόφαση θα ήταν αναιτιολόγητη ή δεν θα είχε νόμιμη αιτιολογία (βλ. Ε. Σπηλιωτόπουλο, *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*, Τόμ. 2, 13η έκδ., αριθμ. 516-518).

30. Επειδή ο προσφεύγων με τον πρώτο, έκτο, έβδομο και δέκατο λόγο της προσφυγής του ισχυρίζεται ότι οι υπ' αριθμόν 1, 20, 21 και 25 προδιαγραφές του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης, ευνοούν τη συμμετοχή μιας μόνο συγκεκριμένης εταιρείας και αποκλείουν τον ίδιο καθώς και άλλες

Αριθμός απόφασης: 616/2019

εταιρείες, πέραν δε τούτου δεν υπάρχει καμία αντικειμενική χρησιμότητα θέσπισης των εν λόγω προδιαγραφών .

31. Επειδή, η υπ' αριθμό 1 προδιαγραφή ορίζει ο προσφερόμενος αιματολογικός αναλυτής να διαθέτει μπαταρία για να μπορεί να λειτουργεί χωρίς παροχή ρεύματος με ελάχιστη διάρκεια μια ώρα. Περαιτέρω, η υπ' αριθμόν 20 προδιαγραφή επιβάλλει ο αιματολογικός αναλυτής να διαθέτει αποσπώμενο πακέτο/σετ αντιδραστηρίων που ενσωματώνεται. Επίσης, με την υπ' αριθμόν 21 προδιαγραφή προβλέπεται ο αναλυτής να έχει αποσπώμενο δοχείο συλλογής αποβλήτων. Τέλος με την υπ' αριθμόν 25 προδιαγραφή απαιτείται να υπάρχει η δυνατότητα σύνδεσης του αναλυτή με ασύρματα δίκτυα. Σύμφωνα δε με τον όρο 2.4.3.2 της διακήρυξης, η προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις προδιαγραφές και απαιτήσεις που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στο Παράρτημα Ι, τυχόν δε απόκλιση από αυτές συνεπάγεται κατά τον όρο 2.4.6 την απόρριψη της προσφοράς.

32. Επειδή, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι οι συγκεκριμένοι όρος φωτογραφίζουν τον αιματολογικό αναλυτή ... της εταιρείας ... τυχάνει απορριπτός, καταρχήν, ως αναπόδεικτος για τους εξής λόγους: α) δεν αποδεικνύει ότι το συγκεκριμένο αναλυτή αντιπροσωπεύει η εταιρεία ... καθώς προσκομίζει μόνο φυλλάδιο με τα τεχνικά χαρακτηριστικά του αιματολογικού αναλυτή ..., στο οποίο δεν υφίσταται μνεία της εταιρείας ..., σε κάθε δε περίπτωση δεν αποδεικνύεται ότι η εν λόγω εταιρεία αποτελεί αποκλειστικό αντιπρόσωπο του συγκεκριμένου αναλυτή, β) δεν επικαλείται ούτε αποδεικνύει ότι ο αιματολογικός αναλυτής ... είναι το μοναδικό προϊόν που φέρει τις επίμαχες τεχνικές προδιαγραφές και δεν υφίστανται άλλα προϊόντα με τα συγκεκριμένα τεχνικά χαρακτηριστικά. Συγκεκριμένα, στην προκειμένη περίπτωση, προς απόδειξη της πραγματικής βάσης των ισχυρισμών του ο προσφεύγων επισυνάπτει στη προσφυγή του μόνον το τεχνικό φυλλάδιο του αιματολογικού αναλυτή ..., από το οποίο πράγματι προκύπτει ότι ο εν λόγω αναλυτής πληροί τις επίμαχες τεχνικές προδιαγραφές. Ωστόσο, ενόψει των εκτεθέντων στη σκέψη 25 και δεδομένου ότι το γεγονός της ταύτισης των πληττόμενων προδιαγραφών με προϊόντα συγκεκριμένης εταιρείας δεν αρκεί για να θεωρηθεί ότι η σχετική προδιαγραφή είναι φωτογραφική, ο σχετικός ισχυρισμός του προσφεύγοντος πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

Αριθμός απόφασης: 616/2019

33. Επειδή, περαιτέρω, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι οι επίμαχες προδιαγραφές δεν παρουσιάζουν αντικειμενική χρησιμότητα προβάλλεται καταρχήν απαραδέκτως, καθώς όπως έχει ήδη ανωτέρω εκτεθεί υπό σκέψεις 26-27, θίγει την σκοπιμότητα της επιλογής των συγκεκριμένων προδιαγραφών. Θα πρέπει δε να επισημανθεί ότι η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αιτιολογεί ειδικώς και επαρκώς τις επιλογές της όπως αυτές περιγράφονται στις πληττόμενες προδιαγραφές. Συγκεκριμένα, οι απαιτήσεις ο αναλυτής να διαθέτει μπαταρία και αποσπώμενο δοχείο αποβλήτων συνδέονται άρρηκτα με την επίτευξη του σκοπού ενός φορητού αναλυτή που αποτελεί και το αντικείμενο του διαγωνισμού, ήτοι να είναι λειτουργικά διαθέσιμος σε διαφορετικούς εσωτερικούς και εξωτερικούς χώρους. Περαιτέρω, η απαίτηση δυνατότητας σύνδεσης του αναλυτή με ασύρματο δίκτυο είναι για τις ανάγκες της αναθέτουσας αρχής, επιβεβλημένη προκειμένου να καθίσταται δυνατή η σύνδεση με τα Κέντρα Υγείας που διαθέτουν ασύρματο δίκτυο .

34. Επειδή με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η υπ' αριθμόν 3 προδιαγραφή του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης είναι αντιφατική διότι αφενός μεν απαιτεί τα αναλώσιμα λειτουργίας/χρήσης της συσκευής όπως αντιδραστήρια/calibrators να μην είναι αποκλειστικής προμήθειας, αφετέρου δε προβλέπει την υποβολή βεβαίωσης του κατασκευαστικού οίκου ότι τα αντιδραστήρια θα πρέπει να είναι συμβατά με τον προσφερόμενο τύπο αναλυτή. Περαιτέρω, η εν λόγω προδιαγραφή έρχεται σε αντίθεση με την υπ' αριθμόν 6 προδιαγραφή που απαιτεί την παροχή εγγύησης καλής λειτουργίας του προσφερόμενου εξοπλισμού, με την υπ' αριθμό 16 προδιαγραφή που προβλέπει να προσφέρονται από την κατασκευάστρια εταιρεία δείγματα ελέγχου για τον εσωτερικό έλεγχο ποιότητας της αναλυτικής διαδικασίας και με την υπ' αριθμό 18 προδιαγραφή που ορίζει ότι πρέπει να προσφερθούν από τον κατασκευαστικό οίκο και τα δείγματα βαθμονόμησης (calibrators) με αποτέλεσμα να δημιουργείται ασάφεια που καθιστά αδύνατη την υποβολή προσφοράς.

35. Επειδή, η απαίτηση της υπ' αριθμόν 3 προδιαγραφής περί προσφοράς αναλώσιμων μη αποκλειστικής προμήθειας επιβάλλει την υποχρέωση όπως τα προσφερόμενα αναλώσιμα να διατίθενται στην αγορά

Αριθμός απόφασης: 616/2019

από περισσότερους προμηθευτές και δεν αποκλείει το ενδεχόμενο να προέρχονται από την ίδια κατασκευάστρια εταιρεία. Επιπροσθέτως, η ίδια προδιαγραφή επιτάσσει τα προς διάθεση αναλώσιμα να είναι συμβατά με τον αναλυτή, προκειμένου να διασφαλίζεται η λειτουργικότητά του, όπως βασίμως ισχυρίζεται ην αναθέτουσα αρχή. Ωστόσο, η εν λόγω απαίτηση ουδόλως συνεπάγεται ότι τα αναλώσιμα θα πρέπει υποχρεωτικά να προέρχονται μόνον από τον κατασκευαστικό οίκο του αναλυτή. Και τούτο διότι δεν αποκλείεται ο προσφερόμενος αναλυτής να δύναται να λειτουργεί και με αναλώσιμα που προέρχονται από έτερες της κατασκευάστριας εταιρείες. Προς εξασφάλιση δε αυτής της δυνατότητας του αναλυτή, η επίμαχη προδιαγραφή απαιτεί την υποβολή σχετικής βεβαίωσης του κατασκευαστή. Επομένως, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι υπό κρίση προδιαγραφή είναι αντιφατική θα πρέπει να απορριφθεί, καταρχήν, ως ερειδόμενος επί της εσφαλμένης προϋπόθεσης ότι συμβατά προς τον αναλυτή αναλώσιμα δύναται να είναι μόνον όσα προσφέρονται από την κατασκευάστρια εταιρεία, ήτοι εκλαμβάνει τον κατασκευαστή ως ταυτόχρονα και αποκλειστικό προμηθευτή των αναλώσιμων. Εξάλλου, το γεγονός ότι από το προσκομισθέν τεχνικό φυλλάδιο του αιματολογικού αναλυτή που προσφέρει ο προσφεύγων προκύπτει ότι απόδοση του αναλυτή επηρεάζεται από τη χρήση αντιδραστηρίων που δεν προέρχονται από την κατασκευάστρια εταιρεία με αποτέλεσμα να μην δύναται να εξασφαλίσει την απαιτούμενη κατά την υπ' αριθμόν 6 προδιαγραφή εγγύηση καλής λειτουργίας σε περίπτωση χρήσης άλλων αντιδραστηρίων, ουδόλως μπορεί να θεμελιώσει αντίφαση της εν λόγω προδιαγραφής με την υπ' αριθμόν 3 προδιαγραφή που απαιτεί αναλώσιμα μη αποκλειστικής προμήθειας. Και τούτο διότι δεν αποκλείεται έτεροι αιματολογικοί αναλυτές να μην επηρεάζονται από τη χρήση αντιδραστηρίων που δεν προέρχονται από την κατασκευάστρια εταιρεία. Επομένως, κατά τα εκτεθέντα υπό σκέψεις 26-27, ο ως άνω ισχυρισμός προβάλλεται απαραδέκτως διότι επιδιώκει τη διαμόρφωση των όρων της διακήρυξης σύμφωνα με τις δυνατότητες του προσφεύγοντος. Περαιτέρω, η πρόβλεψη της προδιαγραφής 16 περί προσφοράς από την κατασκευάστρια εταιρεία δειγμάτων ελέγχου δεν αναιρεί την απαίτηση περί υλικών ελέγχου μη αποκλειστικής προμήθειας, όπως αβασίμως προβάλλει ο προσφεύγων, καθώς είναι δυνατόν ο ίδιος κατασκευαστικός οίκος να διαθέτει τέτοια δείγματα σε διάφορους

Αριθμός απόφασης: 616/2019

προμηθευτές. Επίσης, εσφαλμένως ισχυρίζεται ο προσφεύγων ότι η υπ' αριθμόν 18 προδιαγραφή απαιτεί την προσφορά δείγματος βαθμονόμησης μόνον από την κατασκευάστρια εταιρεία, διότι όπως προκύπτει ρητώς από τη διατύπωσή της, επιβάλλει το δείγμα βαθμονόμησης να εφαρμόζεται σύμφωνα με τον κατασκευαστικό οίκο όχι όμως να προέρχεται αποκλειστικώς από αυτόν. Εξάλλου, η προϋπόθεση περί μη αποκλειστικής προμήθειας δεν αφορά στον κατασκευαστικό οίκο αλλά στη διάθεση του προϊόντος στην αγορά. Ως εκ τούτου, ο δεύτερος λόγος προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

36. Επειδή με τον τρίτο, τέταρτο, πέμπτο και ένατο λόγο της προσφυγής προβάλλεται ότι οι υπ' αριθμόν 13, 17, 18 και 23 προδιαγραφές του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης οδηγούν στον αποκλεισμό της πλειοψηφίας των σύγχρονων αιματολογικών αναλυτών 18 παραμέτρων όπως του προσφεύγοντος και δεν παρουσιάζουν αντικειμενική χρησιμότητα.

37. Επειδή οι λόγοι αυτοί προβάλλονται απαραδέκτως, καθώς όπως έχει ήδη ανωτέρω εκτεθεί υπό σκέψεις 26-27, θίγουν την σκοπιμότητα της επιλογής της συγκεκριμένης προδιαγραφής. Πέραν τούτου, και επί τη βάση των προαναφερθέντων στη σκέψη 23, η συμπερίληψη στη διακήρυξη προδιαγραφών αναγκαίων κατά την αιτιολογημένη εκτίμηση της αναθέτουσας αρχής τις οποίες, όμως, είναι ενδεχόμενο να μην πληρούν τα προϊόντα ορισμένων προμηθευτών, μπορεί μεν να συνεπάγεται την αδυναμία συμμετοχής τους στο διαγωνισμό, δεν συνεπάγεται εντούτοις, εκ του λόγου αυτού και μόνο, την παρανομία της προδιαγραφής, δεδομένου ότι από την φύση τους οι προδιαγραφές περιορίζουν τον κύκλο των δυναμένων να συμμετάσχουν στο διαγωνισμό προσώπων.

38. Επειδή περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της έχει παραθέσει πλήρη, ειδική και επαρκή αιτιολογία της θέσπισης των εν λόγω προδιαγραφών. Συγκεκριμένα, αναφέρει ότι το κλειστό σύστημα που απαιτούν οι εν λόγω προδιαγραφές είναι απαραίτητο καθώς αποσκοπεί στη διασφάλιση της προστασίας των χειριστών κατά την επαφή τους με επικίνδυνα δείγματα. Επίσης, για τη μέγιστη δυνατή αποτύπωση των απαιτούμενων παραμέτρων, ιστογραμμάτων, καθώς και των χρήσιμων διαγνωστικών πληροφοριών, το κατάλληλο μέγεθος που οφείλει να παρέχει ένας σύγχρονος αιματολογικός αναλυτής, δεν μπορεί να καλύπτεται με μέγεθος οθόνης κάτω των 10 ιντσών, ώστε να αποφεύγονται περιστατικά

Αριθμός απόφασης: 616/2019

εσφαλμένης ανάγνωσης, που δύναται να φέρουν δυσμενείς κλινικές συνέπειες.

39. Επειδή οι γενικόλογοι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος ότι λόγω των επίμαχων προδιαγραφών αποκλείονται οι περισσότεροι σύγχρονοι αναλυτές, είναι αόριστοι και, άρα, απαράδεκτοι, καθόσον δεν υπάρχει καμία συγκεκριμένη αναφορά του προσφεύγοντος στους αναλυτές που κυκλοφορούν εν γένει στην αγορά και, σε κάθε περίπτωση, αναπόδεικτοι, δοθέντος ότι δεν γίνεται καμία αντιστοίχιση σε συγκεκριμένα μοντέλα που κατέχουν την πλειοψηφία των αναλυτών στην αγορά ούτε στα χαρακτηριστικά τους που να αποδεικνύει ότι αποκλείονται εξαιτίας των υπέρμετρων απαιτήσεων της επίμαχης διαγωνιστικής διαδικασίας. Επομένως, ο τρίτος, ο τέταρτος, ο πέμπτος και ο ένατος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθούν.

40. Επειδή, με τον όγδοο λόγο της προσφυγής ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η υπ' αριθμόν 22 προδιαγραφή με την οποία ζητείται ο προσφερόμενος αιματολογικός αναλυτής να διαθέτει δυνατότητα αποθήκευσης 5.000 αποτελεσμάτων συμπεριλαμβανομένων των ιστογραμμάτων είναι υπερβολική, διότι ο μέσος όρος των αποτελεσμάτων που αποθηκεύουν οι σύγχρονοι αναλυτές κυμαίνονται από 500 μέχρι 1.000 δείγματα, σε κάθε δε περίπτωση είναι χωρίς καμία αντικειμενική χρησιμότητα, καθώς όλοι οι σύγχρονοι αιματολογικοί αναλυτές συνδέονται με LIS ("Laboratory Information System") όπου μπορούν να αποθηκευτούν όλα τα δεδομένα, όπως άλλωστε απαιτείται και με την υπ' αριθμόν 26 προδιαγραφή της επίμαχης διακήρυξης

41. Επειδή, ο λόγος αυτός προβάλλεται απαραδέκτως, καθώς όπως έχει ήδη ανωτέρω εκτεθεί υπό σκέψεις 26-27, θίγει την σκοπιμότητα της επιλογής της συγκεκριμένης προδιαγραφής. Η δε αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αιτιολογεί τη θέσπιση της προδιαγραφής καθώς ο αριθμός των 5.000 αποτελεσμάτων καλύπτει τις παρούσες ανάγκες της και επισημαίνει ότι την τρέχουσα στιγμή δεν υφίσταται διαθέσιμο ενεργοποιημένο LIS, ώστε να καλυφθούν με αυτό οι ανάγκες αποθήκευσης δεδομένων και άρα η υπ' αριθμόν 26 προδιαγραφή δεν υπερκαλύπτει την επίμαχη αφού αφορά σε δυνατότητα μελλοντικής σύνδεσης με LIS. Επομένως, σε κάθε περίπτωση, ο

Αριθμός απόφασης: 616/2019

οικείος ισχυρισμός είναι και αβάσιμος. Συνακόλουθα, ο όγδοος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

42. Επειδή με τον ενδέκατο λόγο της προσφυγής προβάλλεται ότι η απαίτηση που επιβάλλει η υπ' αριθμόν 26 προδιαγραφή το λογισμικό, το εγχειρίδιο και οι οδηγίες του αναλυτή να είναι στην ελληνική γλώσσα αποκλείει τους περισσότερους σύγχρονους αναλυτές, η δε ομαλή λειτουργία των αναλυτών από τους χειριστές εξασφαλίζεται δια της εκπαίδευσης και υποστήριξης που παρέχουν οι εταιρείες. Περαιτέρω, η εν λόγω προδιαγραφή αποτελεί πρόσθετη της σήμανσης CE προδιαγραφή και θέτει προσκόμματα στην κυκλοφορία των σχετικών προϊόντων.

43. Επειδή ο λόγος αυτός προβάλλεται καταρχήν αορίστως και απαραδέκτως, διότι, δεν αποδεικνύει ότι η επίμαχη προδιαγραφή περιορίζει υπέρμετρα τον ανταγωνισμό, ούτε αναφέρει ποιες εταιρείες αποκλείονται και ποια η θέση τους συνολικά στην αγορά των προσφερόμενων ειδών. Κατά τα αναφερόμενα δε στη σκέψη 23, η συμπερίληψη στη διακήρυξη προδιαγραφών αναγκαίων κατά την αιτιολογημένη εκτίμηση της υπηρεσίας, τις οποίες, όμως, είναι ενδεχόμενο να μην πληρούν τα προϊόντα ορισμένων προμηθευτών, μπορεί μεν να συνεπάγεται την αδυναμία συμμετοχής τους στο διαγωνισμό, δεν παραβιάζει, όμως, αυτή και μόνη, άνευ ετέρου, τους κανόνες του ανταγωνισμού, δεδομένου ότι από την φύση τους οι προδιαγραφές περιορίζουν τον κύκλο των δυναμένων να συμμετάσχουν στο διαγωνισμό προσώπων

44. Επειδή εξάλλου, σύμφωνα με τα εκτεθέντα υπό σκέψη 28, λόγοι που στρέφονται κατά τεχνικών προδιαγραφών διακήρυξης με τις οποίες αποκλείονται ιατροτεχνολογικά προϊόντα αν και διαθέτουν πιστοποίηση CE, όπως εν προκειμένω, είναι αβάσιμοι, διότι η πιστοποίηση ποιότητας δεν αναιρεί το ενδεχόμενο κάθε πιστοποιημένο προϊόν να έχει διαφορετικές ιδιότητες όπως εν προκειμένω, όπου η εύρυθμη και ασφαλής λειτουργία του αναλυτή εντός του ευαίσθητου περιβάλλοντος ενός διαγνωστικού αντιδραστηρίου διασφαλίζεται με τη διαθεσιμότητα του λογισμικού στην ελληνική γλώσσα, γεγονός που το καθιστά σαφώς ευχερέστερο στη χρήση και άρα συμβάλλει στην ορθή εκτέλεση των διαγνώσεων. Όπως δε αναφέρει η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της, η ελληνική γλώσσα του λογισμικού αποτελεί ένα χαρακτηριστικό στο οποίο αποδίδει ιδιαίτερη βαρύτητα.

Αριθμός απόφασης: 616/2019

Επομένως, εκ των ανωτέρω συνάγεται ότι η επίμαχη ειδική απαίτηση εξυπηρετεί συγκεκριμένη ανάγκη της αναθέτουσας αρχής και δεν είναι ασύνδετη ή δυσανάλογη με το αντικείμενο του διαγωνισμού. Ως εκ τούτου, ο σχετικός λόγος προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

45. Επειδή γίνεται δεκτή εν όλω η εισήγηση.

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

47. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων πρέπει να καταπέσει για το ποσό των 1.129,03 ευρώ (άρθρο 363 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου για το ποσό των 1.129,03 ευρώ .

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 20 Μαΐου 2019 και εκδόθηκε στις 10 Ιουνίου 2019 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΜΑΡΓΑΡΙΤΑ Χ. ΚΑΝΑΒΑ

ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΛΙΑΚΑΤΣΙΔΑΣ