

Αριθμός απόφασης: 75 / 2020

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 3 Ιανουαρίου 2020 με την εξής σύνθεση: Γερασιμούλα- Μαρία Δρακονταειδή, Πρόεδρος- Εισηγήτρια, Μαργαρίτα Κανάβα και Ειρήνη Αψοκάρδου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 28-11-2019 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) ΓΑΚ 1459/29-11-2019 της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία: «...Α.Ε.», (εφεξής «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στα ..., οδός ..., αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του ΠΑΝΕΠΙΣΤΗΜΙΑΚΟΥ ΓΕΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ ..., (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται, και κατά της υπ' αριθμ. 684 απόφασης της 19^{ης} /13-11-2019 συνεδρίασης (θέμα 40^ο) του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής με την οποία εγκρίθηκαν τα υπ' αριθμ. πρωτ. 15917/07-11-2019 και 15933/ 07-11-2019 πρακτικά ελέγχου και αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς και οικονομικής προσφοράς αντίστοιχα.

Με την προδικαστική προσφυγή της η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλομένη κατά το σκέλος αυτής με το οποίο έγινε αποδεκτή η τεχνική προσφορά της εταιρείας ...Ι.Κ.Ε για το είδος 3 («συσκευές ενδοφλέβιας χορήγησης ορών») και, περαιτέρω, αυτή αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος, καθώς και κάθε συναφής πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Γερασιμούλα-
Μαρία Δρακονταειδή

Αριθμός απόφασης: 75 / 2020

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1.Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο ποσού 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 28-11-2019 πληρωμή στην Τράπεζα Πειραιώς και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης), το οποίο αποτελεί το κατώτερο ποσό νομίμου παραβόλου και έχει υπολογιστεί με βάση την προϋπολογισθείσα αξία χωρίς Φ.Π.Α. του είδους 3, με αριθμ. ..., για το οποίο ασκείται η υπό κρίση προσφυγή, ήτοι 19.344,00 ευρώ.

2. Επειδή, με την υπ. αριθμ. πρωτ. ...διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής (επανα)προκηρύχθηκε δημόσιος ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την προμήθεια *«Εξοπλισμών Χορήγησης των Δόσεων του Φαρμάκου»*, με κωδικό CPV 33141626-4, για τις ανάγκες του ΠΑΝΕΠΙΣΤΗΜΙΑΚΟΥ ΓΕΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ ...- Γ.Ν. "...", για ένα (1) έτος, προϋπολογισμού 87.920,40€ χωρίς Φ.Π.Α., με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά μόνο βάσει τιμής. Σύμφωνα με τη διακήρυξη (βλ. τον όρο 1.2.2.1. «Προσφερόμενες Τιμές») γίνονται δεκτές προσφορές για το σύνολο ή για μέρος των προκηρυχθέντων ειδών, αλλά σε κάθε περίπτωση για το σύνολο της ζητούμενης ποσότητας ανά είδος.

3. Επειδή, ο παρών διαγωνισμός αποτελεί επαναπροκήρυξη της διακήρυξης με αριθμ. ...της αναθέτουσας αρχής και δημοσιεύθηκε μετά την 26-06-2017 (βλ. αμέσως κατωτέρω σκ.4), εφαρμοστέες τυγχάνουν οι διατάξεις του βιβλίου IV (άρθρα 345-374) του Ν.4412/2016, σύμφωνα με όσα ορίζονται στις διατάξεις των άρθρων 377 και 379 παρ.7 του Ν.4412/2016. Άλλωστε στο κεφάλαιο που περιλαμβάνεται το θεσμικό πλαίσιο της παρούσας διακήρυξης ρητώς αναφέρεται η εφαρμογή στην παρούσα διαδικασία του Ν.4412/2016 (*«[...] Έχοντας υπόψη: Α. Τις διατάξεις όπως αυτές ισχύουν : 1. του Ν. 4412/8-8-2016 (ΦΕΚ 147/Α/2016) περί Δημοσίων Συμβάσεων Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών[...]*»).

Αριθμός απόφασης: 75 / 2020

4. Επειδή, περίληψη της παρούσας διακήρυξης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 27-12-2018 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, η ως άνω διακήρυξη αναρτήθηκε στις 27-02-2019 στο ΚΗΜΔΗΣ (Α.Δ.Α.Μ. ...) και στο ΕΣΗΔΗΣ και έλαβε αριθμό Συστήματος

5. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του Ν. 4412/2016.

6. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 28-11-2019 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 18-11-2019 β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του 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 άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

7. Επειδή, η προσφεύγουσα ως προσφέρουσα της οποίας η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και κατατάχθηκε δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της επίμαχης απόφασης, σχετικά με την αποδοχή της προσφοράς της έτερης συνδιαγωνιζομένης και προσωρινής αναδόχου για το είδος 3, με αριθμ. 52383, του διαγωνισμού για το οποίο ασκείται η υπό κρίση προσφυγή, και, εν προκειμένω, στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

8.Επειδή, στις 29-11-2019 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής στην έτερη συμμετέχουσα στη

Αριθμός απόφασης: 75 / 2020

διαγωνιστική διαδικασία, δια μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

9.Επειδή, με την υπ' αριθμ. 1831/2019 Πράξη της Προέδρου του 6ου Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

10. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στις 16-12-2019 στην ΑΕΠΠ τις με αριθμ. πρωτ. 18213/13-12-2019 απόψεις της μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, τις οποίες, επίσης, με τον ίδιο τρόπο, κοινοποίησε, ομοίως, στις 16-12-2019 στην προσφεύγουσα.

11. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6ου 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, για το είδος 3, με αριθμ. ..., «συσκευές ενδοφλέβιας χορήγησης ορών» της υπό κρίση διαγωνιστικής διαδικασίας συμμετείχαν δύο οικονομικοί φορείς, ήτοι η προσφεύγουσα και η εταιρεία ...ΙΚΕ, υποβάλλοντας τις με αριθμ. ...και ...προσφορές τους, αντίστοιχα. Με το υπ' αριθμ. 15916/07-11-2019 πρακτικό της η Επιτροπή του διαγωνισμού, μετά την αποσφράγιση και τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών των διαγωνιζομένων, εισηγήθηκε να γίνουν τεχνικά αποδεκτές αμφότερες οι υποβληθείσες προσφορές. Περαιτέρω, με το υπ' αριθμ. 15933/7-11-2019 Πρακτικό της η Επιτροπή του διαγωνισμού μετά την αποσφράγιση και τον έλεγχο των οικονομικών προσφορών των διαγωνιζομένων, εισηγήθηκε την αποδοχή αμφοτέρων των προσφορών και την ανάδειξη της μειοδότης εταιρείας ...ΙΚΕ ως προσωρινής αναδόχου για το είδος 3. Με την προσβαλλόμενη αποφασίστηκε η έγκριση των ανωτέρω πρακτικών και η ανάδειξη της εταιρείας ...ΙΚΕ ως προσωρινής αναδόχου, μεταξύ άλλων, για το είδος 3 του διαγωνισμού.

13.Επειδή, με την προσφυγή της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι:
«[...] Στο σημείο 7 των τεχνικών προδιαγραφών για το είδος 3 αναφέρεται

Αριθμός απόφασης: 75 / 2020

ρητά ότι αυτό θα πρέπει να έχει υποδοχή τύπου Υ ενώ στο σημείο 12 ότι αυτό θα πρέπει να είναι latex free. Ωστόσο το προσφερόμενο από την εταιρεία ...προϊόν κινεζικού οίκου δεν φέρει υποδοχή Υ, παρά τα περί του αντιθέτου αναφερόμενα στην τεχνική της προσφορά αλλά είναι από flashball που είναι από latex. Σημειωτέον ότι και η δική μας εταιρεία προσφέρει προϊόν του ίδιου κατασκευαστικού οίκου Κίνας που όμως δεν ταυτίζεται με το προϊόν της ανωτέρω εταιρείας και φέρει υποδοχή Υ και είναι latex free. Περαιτέρω και η ίδια η αναθέτουσα αρχή θα μπορούσε να έχει διαπιστώσει τα ανωτέρω από τον απλό μακροσκοπικό έλεγχο του δείγματος που προσκομίστηκε στο διαγωνισμό. Η εταιρεία ...ούτε στο τεχνικό της φυλλάδιο ούτε στο φύλλο συμμόρφωσης αναφέρει ότι πληροί την τεχνική προδιαγραφή 12 αφού όπως προκύπτει από την επισκόπηση των εγγράφων αυτών που είναι ανηρτημένα στον ηλεκτρονικό φάκελο στο ΕΣΗΔΗΣ αναφέρεται στην πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών 1-11, χωρίς, ωστόσο, να κάνει μνεία και στην προδιαγραφή 12. Ιδίως μάλιστα σε ό,τι αφορά το φύλλο συμμόρφωσης που, κατά τη διακήρυξη, αποτελεί το έγγραφο εκείνο με το οποίο γίνεται η αντιστοίχιση των χαρακτηριστικών του προσφερόμενου είδους με τις προδιαγραφές της διακήρυξης, τονίζεται ότι από τη στιγμή που δεν προκύπτει η πλήρωση της τεχνικής προδιαγραφής η αναθέτουσα αρχή όφειλε να την αποκλείσει και μόνο για τον λόγο αυτό [...].»

14. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της ισχυρίζεται τα ακόλουθα: «[...] Οι τεχνικές προδιαγραφές του Νοσοκομείου είναι οι παρακάτω:

A/A	ΚΩΔΙΚΟΣ OR-CO	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ
3	52383	ΣΥΣΚΕΥΕΣ ΕΝΔΟΦΛΕΒΙΑΣ ΧΟΡΗΓΗΣΗΣ ΟΡΩΝ	ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΣΥΣΚΕΥΩΝ ΕΝΔΟΦΛΕΒΙΑΣ ΧΟΡΗΓΗΣΗΣ ΟΡΩΝ. 1. Να είναι αποστειρωμένη και χωρίς πυρετογόνες και τοξικές ουσίες. 2. Να φέρει ρύγχος και διατηρητικό για την είσοδο στο πώμα της φιάλης. 3. Να έχει αεραγωγό για την κατακράτηση των μικροοργανισμών. 4. Να έχει σταγονομετρικό θάλαμο, διαφανή. 5. Να έχει διαφανή και εύκαμπτο σωλήνα 150 cm περίπου. 6. Να φέρει ρυθμιστή ροής σταγόνων. 7. Να έχουν υποδοχή τύπου «Υ». 8. Να διαθέτει υδρόφοβο φίλτρο συγκράτησης μικροοργανισμών. 9. Να είναι μεγάλης διάρκειας τουλάχιστον 5 ετών και αναγραφή ημερομηνίας αποστείρωσης και λήξης. 10. Το τελικό άκρο να είναι

Αριθμός απόφασης: 75 / 2020

			καλυμμένο με καλά εφαρμοζόμενο πώμα που να μην αποχωρίζεται εύκολα. 11. Να φέρει άκρο με περιστρεφόμενο luer lock. 12. Να είναι LATEX FREE και DEHP FREE μιας χρήσεως.
--	--	--	--

Παρακάτω σας παραθέτουμε τις τεχνικές προσφορές και των δύο εταιρειών:

A/A	Κωδικός OR-CO	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ	ΕΤΑΙΡΕΙΑ
3	52383	ΣΥΣΚΕΥΕΣ ΕΝΔΟΦΛΕΒΙΑΣ ΧΟΡΗΓΗΣΗΣ ΟΡΩΝ	ΣΥΣΚΕΥΕΣ ΕΝΔΟΦΛΕΒΙΑΣ ΧΟΡΗΓΗΣΗΣ ΟΡΩΝ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΣΥΣΚΕΥΩΝ ΕΝΔΟΦΛΕΒΙΑΣ ΧΟΡΗΓΗΣΗΣ ΟΡΩΝ. 1. Είναι αποστειρωμένη και χωρίς πυρετογόνες και τοξικές ουσίες. 2. Φέρει ρύγχος και διατρητικό για την είσοδο στο πώμα της φιάλης. 3. Έχει αεραγωγό για την κατακράτηση των μικροοργανισμών. 4. Έχει σταγονομετρικό θάλαμο, διαφανή. 5. Έχει διαφανή και εύκαμπτο σωλήνα 150 cm περίπου. 6. Φέρει ρυθμιστή ροής σταγόνων. 7. Έχουν υποδοχή τύπου "Υ". 8. Διαθέτει υδρόφοβο φίλτρο συγκράτησης μικροοργανισμών. 9. Είναι μεγάλης διάρκειας τουλάχιστον 5 ετών και αναγραφή ημερομηνίας αποστείρωσης και λήξης. 10. Το τελικό άκρο είναι καλυμμένο με καλά εφαρμοζόμενο πώμα που να μην αποχωρίζεται εύκολα. 11. Φέρει άκρο με περιστρεφόμενο luer lock. ΟΙΚΟΣ ΑΝΗΥΙ ΚΙΝΑΣ . Κατατίθεται CE και ISO της κατασκευάστριας εταιρείας. Συμμορφώνεται πλήρως με τα Ευρωπαϊκά Πρότυπα Κατατίθενται τα πιστοποιητικά, Βλ. φακ. Πιστοποιητικά ποιότητας .Κατατίθενται επίσης πιστοποιητικό Περιβάλλοντος ΕΜΠΑ και πιστοποιητικό έγκρισης για τη νόμιμη διακίνηση ιατροτεχνολογικών προϊόντων ,Βλ. φακ. Πιστοποιητικά Ποιότητας . . . Συμμορφώνεται πλήρως με τη τεχνική περιγραφή της διακήρυξης ,Βλ. αρχείο, τεχνική προσφορά. Κατατίθεται Δελτίο αποστολής Βλ.Δείγμα	...
3	52383	ΣΥΣΚΕΥΕΣ ΕΝΔΟΦΛΕΒΙΑΣ ΧΟΡΗΓΗΣΗΣ ΟΡΩΝ	Είναι αποστειρωμένη και χωρίς πυρετογόνες και τοξικές ουσίες. Φέρει ρύγχος και διατρητικό για την είσοδο στο πώμα της φιάλης. Έχει αεραγωγό για την κατακράτηση των μικροοργανισμών. Έχει διαφανή σταγονομετρικό θάλαμο. Έχει διαφανή και εύκαμπτο σωλήνα 165cm. Φέρει ρυθμιστή ροής σταγόνων. Έχει υποδοχή τύπου "Υ". Διαθέτει υδρόφοβο φίλτρο συγκράτησης μικροοργανισμών. Είναι μεγάλης διάρκειας - 5ετών- και αναγράφεται στη συσκευασία η ημερομηνία αποστείρωσης και λήξης. Το τελικό άκρο είναι καλυμμένο με καλά εφαρμοζόμενο πώμα που δεν αποχωρίζεται εύκολα. Φέρει άκρο με περιστρεφόμενο luer lock. Είναι LATEX FREE μιας χρήσεως.	...Α.Ε.

Η επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού λαμβάνοντας υπ' όψιν την προαναφερόμενη προσφυγή της εταιρείας ...Α.Ε., αναφέρει ότι το συγκεκριμένο είδος για το οποίο έχει καταθέσει δείγμα η εταιρεία ...Ι.Κ.Ε. ..., δεν διαθέτει LATEX FREE και ούτε αναγράφεται στην τεχνική προσφορά της. Στη συνέχεια η εταιρεία ...Ι.Κ.Ε. κατέθεσε στο Τμήμα Προμηθειών μέσω της

Αριθμός απόφασης: 75 / 2020

ηλεκτρονικής πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ, Υπόμνημα με αρ. πρωτ. Νοσοκομείου 17851/06-12-2019, το οποίο σας επισυνάπτουμε, προκειμένου να γνωμοδοτήσετε απρόσκοπτα[...].

15.Επειδή, η παρ. 1 του άρθρου 18 του Ν. 4412/2016 ορίζει 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. Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων [...]».

16.Επειδή, το άρθρο 53 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «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 :, β) την προθεσμία για την παραλαβή των προσφορών από την αρμόδια υπηρεσία, τη διεύθυνση και τον τρόπο υποβολής τους,, [...] ιε) το κριτήριο ανάθεσης, τη διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87 [...] ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς».

17. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 54 «Τεχνικές προδιαγραφές (άρθρο 42 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» του Ν.4412/2016 ορίζει ότι: «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περίπτωση 1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α` παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και

Αριθμός απόφασης: 75 / 2020

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. Οι τεχνικές προδιαγραφές μπορούν επίσης να καθαρίζουν αν απαιτείται μεταβίβαση δικαιωμάτων διανοητικής ιδιοκτησίας [...] 3. Οι τεχνικές προδιαγραφές διατυπώνονται με έναν από τους κατωτέρω τρόπους: α) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, συμπεριλαμβανομένων των περιβαλλοντικών χαρακτηριστικών, υπό την προϋπόθεση ότι οι παράμετροι είναι επαρκώς προσδιορισμένες ώστε να επιτρέπουν στους προσφέροντες να προσδιορίζουν το αντικείμενο της σύμβασης και στις αναθέτουσες αρχές να αναθέτουν τη σύμβαση, β) με παραπομπή σε τεχνικές προδιαγραφές και, με σειρά προτεραιότητας, σε εθνικά πρότυπα που αποτελούν μεταφορά ευρωπαϊκών προτύπων, σε ευρωπαϊκές τεχνικές εγκρίσεις, σε κοινές τεχνικές προδιαγραφές, σε διεθνή πρότυπα, σε άλλα τεχνικά συστήματα αναφοράς που έχουν θεσπιστεί από ευρωπαϊκούς οργανισμούς τυποποίησης ή - όταν αυτά δεν υπάρχουν - σε εθνικά πρότυπα, σε εθνικές τεχνικές εγκρίσεις ή σε εθνικές τεχνικές προδιαγραφές στον τομέα του σχεδιασμού, του υπολογισμού και της εκτέλεσης των έργων και της χρησιμοποίησης των αγαθών, κάθε παραπομπή συνοδεύεται από τον όρο ή «ισοδύναμο», γ) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις 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 [...] 5. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα παραπομπής στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην

Αριθμός απόφασης: 75 / 2020

περίπτωση β` της παρ. 3, δεν απορρίπτει προσφορά με την αιτιολογία ότι τα προσφερόμενα έργα, αγαθά ή οι υπηρεσίες δεν πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές στις οποίες έχει παραπέμψει, εφόσον ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, συμπεριλαμβανομένων των αποδεικτικών μέσων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι οι λύσεις που προτείνει πληρούν κατά ισοδύναμο τρόπο τις απαιτήσεις που καθορίζονται από τις τεχνικές προδιαγραφές. 6. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα που αναφέρεται στην περίπτωση α` της παρ. 3 για τη διατύπωση των τεχνικών προδιαγραφών με αναφορά στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις, δεν απορρίπτει προσφορά έργων, αγαθών ή υπηρεσιών που πληρούν ένα εθνικό πρότυπο το οποίο αποτελεί μεταφορά ευρωπαϊκού προτύπου, μία ευρωπαϊκή τεχνική έγκριση, μία κοινή τεχνική προδιαγραφή, ένα διεθνές πρότυπο ή ένα τεχνικό πλαίσιο αναφοράς που έχει εκπονηθεί από έναν ευρωπαϊκό οργανισμό τυποποίησης, εφόσον οι εν λόγω προδιαγραφές καλύπτουν τις επιδόσεις ή τις λειτουργικές απαιτήσεις που ορίζει. Ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, συμπεριλαμβανομένων και εκείνων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι το έργο, η αγαθό ή η υπηρεσία που πληροί το πρότυπο ανταποκρίνεται στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις τις οποίες έχει ορίσει η αναθέτουσα αρχή. 7. Οι τεχνικές προδιαγραφές καθορίζονται και εγκρίνονται πριν την έναρξη της διαδικασίας σύναψης της σύμβασης κατά το άρθρο 61[...].

18.Επειδή, το άρθρο 91 του ν. 4412/2016 ορίζει 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[...].».

19.Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 94 του ν. 4412/2016: «Περιεχόμενο Τεχνικής Προσφοράς» «[...]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

Αριθμός απόφασης: 75 / 2020

επάρκεια, χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών και περιγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης[...]

20. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 214 «Δείγματα - Δειγματοληψία - Εργαστηριακές εξετάσεις» του Ν.4412/2016: «1. Τα δείγματα που χρησιμοποιούνται κατά την διενέργεια των προμηθειών υπάγονται στις παρακάτω κατηγορίες: [...] β) Δείγματα οικονομικών φορέων. Στην περίπτωση αυτή υπάγονται τα δείγματα που καταθέτουν οι οικονομικοί φορείς όταν απαιτείται από τα έγγραφα της σύμβασης [...] 8. Κατά την αξιολόγηση των προσφορών από το αρμόδιο όργανο, τίθενται υπόψη του και τα σχετικά δείγματα [...] 9. Η έγκριση των δειγμάτων και αντιδειγμάτων γίνεται από το αρμόδιο για την τεχνική αξιολόγηση των προσφορών όργανο ως εξής:- Των δειγμάτων που καταθέτουν οι οικονομικοί φορείς κατά τη διενέργεια της διαδικασίας ανάθεσης, μετά την κατακύρωση της προμήθειας[...]

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

22.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

Αριθμός απόφασης: 75 / 2020

ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».

23. Επειδή, στους όρους της διακήρυξης ορίζεται ότι: [...]Ο διαγωνισμός θα γίνει σύμφωνα με τα παρακάτω παραρτήματα που επισυνάπτονται στην παρούσα και αποτελούν αναπόσπαστο μέρος αυτής : 6.1. «ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΤΩΝ ΠΡΟΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΙΔΩΝ»... ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α' 6.2. «ΣΥΜΠΛΗΡΩΜΑΤΙΚΟΙ ΓΕΝΙΚΟΙ ΟΡΟΙ» ...ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Β' 6.3. «ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ»...ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ [...] 6.6. ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ... ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΣΤ', «ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΤΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ-ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α [...]ΠΙΝΑΚΑΣ ΕΙΔΩΝ ΤΙΜΩΝ»: «[...] είδος 3, αριθμ. 52383, ΣΥΣΚΕΥΕΣ ΕΝΔΟΦΛΕΒΙΑΣ ΧΟΡΗΓΗΣΗΣ ΟΡΩΝ, ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΣΥΣΚΕΥΩΝ ΕΝΔΟΦΛΕΒΙΑΣ ΧΟΡΗΓΗΣΗΣ ΟΡΩΝ[...] 7. Να έχουν υποδοχή τύπου «Υ» [...]12.Να είναι LATEX FREE και DEHP FREE μιας χρήσεως [...] τιμή χωρίς ΦΠΑ 19.344,00 ευρώ[...]

«1.2.1. Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής - τεχνική προσφορά» : «Στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική προσφορά» υποβάλλονται η εγγύηση συμμετοχής, και όλα τα απαιτούμενα κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς δικαιολογητικά καθώς και τα ΤΕΧΝΙΚΑ ΣΤΟΙΧΕΙΑ της προσφοράς. Συγκεκριμένα, στον προαναφερόμενο (υπο)φάκελο περιλαμβάνονται:[...]

1.2.1.2. Τεχνική προσφορά. Στον (υπό) φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά», υποβάλλονται ηλεκτρονικά τα κάτωθι :

1.2.1.2.1. Η Τεχνική Προσφορά συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στην 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 περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο pdf. Εφόσον οι τεχνικές προδιαγραφές δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του

Αριθμός απόφασης: 75 / 2020

συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία (ιδίως την ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ του). Απαραίτητο στοιχείο της τεχνικής προσφοράς θα είναι το «φύλλο συμμόρφωσης – τεκμηρίωσης» της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ, ψηφιακά υπογεγραμμένο από τον προσφέροντα, στο οποίο θα απαντώνται μία προς μία και με την ίδια σειρά όλες οι προδιαγραφές του Παραρτήματος ΣΤ' της παρούσης. Προσφορές οι οποίες θα απαντούν μονολεκτικά, χωρίς τεκμηρίωση και παραμπομπές θα απορρίπτονται. Έτσι, στον (υπό) φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», υποβάλλεται ηλεκτρονικά πλήρης τεχνική περιγραφή στην ελληνική γλώσσα, σε πλήρη ανταπόκριση - παραπομπή (ανά είδος με αναφορά και στον κωδικό του) τόσο με τις τεχνικές προδιαγραφές και τους λοιπούς όρους της διακήρυξης, η οποία θα φέρει και ψηφιακή υπογραφή. Προς τούτο συντάσσεται και υποβάλλεται ψηφιακά υπογεγραμμένο το ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ του Παραρτήματος ΣΤ' ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ (μόνο για τα είδη για τα οποία υποβάλλεται η προσφορά)[...],

«1.2.2.1. Προσφερόμενες Τιμές»: «[...] V. Γίνονται δεκτές προσφορές για το σύνολο ή για μέρος των προκηρυχθέντων ειδών, αλλά σε κάθε περίπτωση για το σύνολο της ζητούμενης ποσότητας ανά είδος[...],

«ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΣΤ-ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ»: «είδος 2, αριθμ. 52383, ΣΥΣΚΕΥΕΣ ΕΝΔΟΦΛΕΒΙΑΣ ΧΟΡΗΓΗΣΗΣ ΟΡΩΝ, ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΣΥΣΚΕΥΩΝ ΕΝΔΟΦΛΕΒΙΑΣ ΧΟΡΗΓΗΣΗΣ ΟΡΩΝ. [...]

7. Να έχουν υποδοχή τύπου «Υ» [...]

12. Να είναι LATEX FREE και DEHP FREE μιας χρήσεως».

Σημειώνεται ότι στο υπόδειγμα του φύλλου συμμόρφωσης που, ως προβλέπεται στη διακήρυξη, είναι αναρτημένο στην κεντρική σελίδα του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, περιλαμβάνονται οι ακόλουθες οδηγίες: «Ο προμηθευτής υποχρεούται μαζί με την προσφορά να υποβάλει και ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ. Αυτό είναι φύλλο συσχέτισεως της προσφοράς με τις απαιτήσεις της παρούσας περιγραφής. Στο φύλλο αυτό θα αναφέρονται με λεπτομέρεια όλες οι υπάρχουσες συμφωνίες ή αποκλίσεις των

Αριθμός απόφασης: 75 / 2020

χαρακτηριστικών των προσφερομένων αντιδραστηρίων και των μηχανημάτων σε σχέση με τα αναφερόμενα στην παρούσα περιγραφή. Ο προμηθευτής θα πρέπει να απαντά μία προς μία και με την ίδια σειρά όλες σε όλες τις τεχνικές προδιαγραφές του Παραρτήματος ΣΤ΄ της διακήρυξης».

24.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 (Ολ ΣΤΕ 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). 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 επιτυχανόταν 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).

25.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).

26.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

Αριθμός απόφασης: 75 / 2020

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 τους 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).

27.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, ΣΤΕ 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

Αριθμός απόφασης: 75 / 2020

προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

28.Επειδή σε συνέχεια των ως άνω σύμφωνα με το Ελεγκτικό Συνέδριο λόγω της εφαρμοζόμενης στους δημόσιους διαγωνισμούς αρχής της τυπικότητας, είχε κριθεί κατά το προγενέστερο θεσμικό καθεστώς ότι όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους με εξαίρεση εκείνες για τις οποίες προκύπτει το αντίθετο, με συνέπεια, ελλείψει αντίθετης ρητής διάταξης, τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών (Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ΄ Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009), πολλώ, δε, μάλλον όταν υφίσταται ρητή πρόβλεψη ότι συγκεκριμένος όρος τίθεται επί ποινή αποκλεισμού.

29.Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (βλ. ΣΤΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (βλ. 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 προσφεύγουσα με την προσφυγή της ισχυρίζεται ότι η προσφορά της εταιρείας ...IKE είναι απορριπτέα καθώς αφενός μεν στο φύλλο συμμόρφωσης δεν περιλαμβάνεται η τεχνική προδιαγραφή 12 και αφετέρου διότι το προσφερόμενο προϊόν για το είδος 3 του διαγωνισμού δεν πληροί τις τεχνικές προδιαγραφές 7 και 12 της διακήρυξης.

31. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της ισχυρίζεται ότι το συγκεκριμένο προϊόν που προσέφερε η εταιρεία ... IKE, για το οποίο έχει καταθέσει και σχετικό δείγμα, δεν διαθέτει LATEX FREE και η πλήρωση της

Αριθμός απόφασης: 75 / 2020

σχετικής τεχνικής προδιαγραφής δεν αναγράφεται στην τεχνική προσφορά της.

32.Επειδή, όπως προκύπτει από το άρθρο 1.2.1.2.1. της διακήρυξης αναφορικά με τον τρόπο σύνταξης και το υποχρεωτικό περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς, στον (υπό) φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» υποβάλλεται ηλεκτρονικά πλήρης τεχνική περιγραφή σε πλήρη ανταπόκριση - παραπομπή (ανά είδος με αναφορά και στον κωδικό του) με τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης, η οποία θα φέρει και ψηφιακή υπογραφή. Προσφορές οι οποίες θα απαντούν μονολεκτικά, χωρίς τεκμηρίωση και παραπομπές θα απορρίπτονται. Ειδικότερα, προς συμμόρφωση με τα ανωτέρω, ο προσφέρων επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς του επισυνάπτει στον παραπάνω φάκελο ψηφιακά υπογεγραμμένο το ηλεκτρονικό αρχείο της τεχνικής προσφοράς του. Απαραίτητο στοιχείο αυτής είναι το «φύλλο συμμόρφωσης – τεκμηρίωσης» της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ, επίσης, ψηφιακά υπογεγραμμένο, στο οποίο θα πρέπει να απαντώνται μία προς μία και με την ίδια σειρά όλες οι προδιαγραφές του Παραρτήματος ΣΤ' της διακήρυξης. Περαιτέρω, στο Παράρτημα ΣΤ -τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης αναφορικά με το είδος 3 προβλέπονται, μεταξύ άλλων τεχνικές προδιαγραφές με αριθμ. 7 και 12, που έχουν, ως εξής: «*ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΣΥΣΚΕΥΩΝ ΕΝΔΟΦΛΕΒΙΑΣ ΧΟΡΗΓΗΣΗΣ ΟΡΩΝ [...] 7. Να έχουν υποδοχή τύπου «Υ» [...] 12.Να είναι LATEX FREE και DEHP FREE μιας χρήσεως*».

33.Επειδή, όπως προκύπτει από την επισκόπηση του φακέλου της προσφοράς της εταιρείας ...ΙΚΕ στις 06-05-2019 υπέβαλλε εντός του φακέλου «δικαιολογητικά συμμετοχής-τεχνική προσφορά» αρχείο με τίτλο «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ», ψηφιακά υπογεγραμμένο από το νόμιμο εκπρόσωπο της εταιρείας, στο οποίο αναφορικά με το υπό εξέταση είδος 3, «ΣΥΣΚΕΥΕΣ ΕΝΔΟΦΛΕΒΙΑΣ ΧΟΡΗΓΗΣΗΣ ΟΡΩΝ», διαλαμβάνονται οι ακόλουθες τεχνικές προδιαγραφές: «*[...]ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΣΥΣΚΕΥΩΝ ΕΝΔΟΦΛΕΒΙΑΣ ΧΟΡΗΓΗΣΗΣ ΟΡΩΝ. 1. Είναι αποστειρωμένη και χωρίς πυρετογόνες και τοξικές ουσίες. 2. Φέρει ρύγχος και διατρητικό για την είσοδο*

Αριθμός απόφασης: 75 / 2020

στο πώμα της φιάλης. 3. Έχει αεραγωγό για την κατακράτηση των μικροοργανισμών. 4. Έχει σταγονομετρικό θάλαμο, διαφανή. 5. Έχει διαφανή και εύκαμπτο σωλήνα 150 cm περίπου. 6. Φέρει ρυθμιστή ροής σταγόνων. 7. Έχουν υποδοχή τύπου «Υ». 8. Διαθέτει υδρόφοβο φίλτρο συγκράτησης μικροοργανισμών. 9. Είναι μεγάλης διάρκειας τουλάχιστον 5 ετών και αναγραφή ημερομηνίας αποστείρωσης και λήξης. 10. Το τελικό άκρο είναι καλυμμένο με καλά εφαρμοζόμενο πώμα που να μην αποχωρίζεται εύκολα. 11. Φέρει άκρο με περιστρεφόμενο luer lock. ΟΙΚΟΣ ΑΝΗΥΙ ΚΙΝΑΣ. Κατατίθεται CE και ISO της κατασκευάστριας εταιρείας. Συμμορφώνεται πλήρως με τα Ευρωπαϊκά Πρότυπα. Κατατίθενται τα πιστοποιητικά, βλ. φακ. Πιστοποιητικά ποιότητας. Κατατίθενται επίσης πιστοποιητικό Περιβάλλοντος ΕΜΠΑ και πιστοποιητικό έγκρισης για τη νόμιμη διακίνηση ιατροτεχνολογικών προϊόντων, βλ. φακ. Πιστοποιητικά Ποιότητας Συμμορφώνεται πλήρως με τη τεχνική περιγραφή της διακήρυξης, βλ. αρχείο, τεχνική προσφορά. Κατατίθεται Δελτίο αποστολής βλ. Δείγμα». Επίσης, στον ίδιο φάκελο η ανωτέρω εταιρεία υπέβαλε αρχείο με τίτλο: «ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ», που, ομοίως, τυγχάνει ψηφιακά υπογεγραμμένο από τον νόμιμο εκπρόσωπο της εταιρείας και το οποίο στην στήλη «ΑΠΑΝΤΗΣΗ» σχετικά με την τήρηση των τιθέμενων από τη διακήρυξη τεχνικών προδιαγραφών αναφέρει επί λέξει τα ακόλουθα: «ΝΑΙ. ΣΥΣΚΕΥΕΣ ΕΝΔΟΦΛΕΒΙΑΣ ΧΟΡΗΓΗΣΗΣ ΟΡΩΝ. ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΣΥΣΚΕΥΩΝ ΕΝΔΟΦΛΕΒΙΑΣ ΧΟΡΗΓΗΣΗΣ ΟΡΩΝ. 1. Είναι αποστειρωμένη και χωρίς πυρετογόνες και τοξικές ουσίες. 2. Φέρει ρύγχος και διατρητικό για την είσοδο στο πώμα της φιάλης. 3. Έχει αεραγωγό για την κατακράτηση των μικροοργανισμών. 4. Έχει σταγονομετρικό θάλαμο, διαφανή. 5. Έχει διαφανή και εύκαμπτο σωλήνα 150 cm περίπου. 6. Φέρει ρυθμιστή ροής σταγόνων. 7. Έχουν υποδοχή τύπου «Υ». 8. Διαθέτει υδρόφοβο φίλτρο συγκράτησης μικροοργανισμών. 9. Είναι μεγάλης διάρκειας τουλάχιστον 5 ετών και αναγραφή ημερομηνίας αποστείρωσης και λήξης. 10. Το τελικό άκρο είναι καλυμμένο με καλά εφαρμοζόμενο πώμα που να μην αποχωρίζεται εύκολα. 11. Φέρει άκρο με περιστρεφόμενο luer lock. ΟΙΚΟΣ ΑΝΗΥΙ ΚΙΝΑΣ». Στη δεν στήλη «ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ» αναφέρονται επί λέξει τα

Αριθμός απόφασης: 75 / 2020

ακόλουθα: «Κατατίθεται CE και ISO της κατασκευάστριας εταιρείας, περιγραφή του προϊόντος (χαρακτηριστικά και τεχνικά), βλ. φακ. Πιστοποιητικά ποιότητας. Συμμορφώνεται πλήρως με τα Ευρωπαϊκά Πρότυπα. Κατατίθενται τα πιστοποιητικά, βλ. φακ. Πιστοποιητικά ποιότητας. Κατατίθενται επίσης πιστοποιητικό Περιβάλλοντος ΕΜΠΑ και πιστοποιητικό έγκρισης για τη νόμιμη διακίνηση ιατροτεχνολογικών προϊόντων, Βλ. φακ. Πιστοποιητικά Ποιότητας Συμμορφώνεται πλήρως με τη τεχνική περιγραφή της διακήρυξης, βλ. αρχείο, τεχνική προσφορά. Κατατίθεται Δελτίο αποστολής βλ. Δείγμα».

34. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω προκύπτει ότι η εταιρεία ...IKE στο υποβληθέν και ψηφιακά υπογεγραμμένο φύλλο συμμόρφωσης (βλ. αρχείο «ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ») της ως άνω εταιρείας και ειδικότερα στη στήλη «ΑΠΑΝΤΗΣΗ» αυτού ουδεμία αναφορά γίνεται στην τεχνική προδιαγραφή 12. Επομένως, η εταιρεία ...IKE δεν απάντησε, ως όφειλε σχετικά με την πλήρωση ή μη της εν λόγω τεχνικής προδιαγραφής. Άλλωστε και στην στήλη «ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ» του υποβληθέντος φύλλου συμμόρφωσης, αναφορικά με την πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών εν γένει παραπέμπει στο αρχείο της τεχνικής της προσφοράς. Πλην, όμως, ούτε στο αρχείο «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ» της ως άνω εταιρείας περιλαμβάνεται η ζητούμενη από τη διακήρυξη τεχνική περιγραφή και μάλιστα «σε πλήρη ανταπόκριση - παραπομπή με τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης», καθώς, ομοίως, στο εν λόγω αρχείο ουδεμία αναφορά γίνεται στην τεχνική προδιαγραφή 12. Συνεπώς, ως βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα και διαπιστώνει και η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της, η προσφορά της εταιρείας ...IKE για το είδος 3 τυγχάνει απορριπτέα λόγω της παραβίασης του όρου 1.2.1.2.1. της διακήρυξης που κατά τη ρητή διατύπωση αυτού έχει τεθεί με ποινή τον αποκλεισμό.

35. Επειδή, αναφορικά με τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας ότι η προσφορά της εταιρείας ...IKE δεν πληροί τις τεχνικές προδιαγραφές 7 και 12 του Παραρτήματος ΣΤ της διακήρυξης σημειώνονται τα ακόλουθα: Σε ό,τι αφορά την τεχνική προδιαγραφή 12, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας πρέπει να γίνει δεκτός καθώς, όπως, ήδη, αναφέρθηκε στις σκέψεις 33-34, η

Αριθμός απόφασης: 75 / 2020

συγκεκριμένη προδιαγραφή δεν αναφέρεται ούτε στην τεχνική προσφορά ούτε στο φύλλο συμμόρφωσης-τεκμηρίωσης των τεχνικών προδιαγραφών που υποβλήθηκαν από την ανωτέρω εταιρεία. Το γεγονός αυτό «συνομολογεί» και η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της («[...]Η επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού [...] αναφέρει ότι το συγκεκριμένο είδος για το οποίο έχει καταθέσει δείγμα η εταιρεία ...I.K.E. ..., δεν διαθέτει LATEX FREE και ούτε αναγράφεται στην τεχνική προσφορά της[...]»).

36. Επειδή, περαιτέρω, δεκτός θα πρέπει να γίνει και ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας αναφορικά με την μη πλήρωση της τεχνικής προδιαγραφής 7, αφού τόσο στο φύλλο συμμόρφωσης της εταιρείας ...IKE, το οποίο αναφορικά με την πλήρωση της τεχνικής προδιαγραφής παραπέμπει στην τεχνική προσφορά, όσο και στην τεχνική προσφορά της ανωτέρω εταιρείας, η πλήρωση της σχετικής προδιαγραφής αναφέρεται με επανάληψη του όρου της διακήρυξης, χωρίς να περιλαμβάνεται πλήρης τεχνική περιγραφή και τεκμηρίωση, ως απαιτεί ο όρος 1.2.1.2.1 (βλ. σκέψη 33). Αντιθέτως, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης και ειδικότερα το υπόμνημα της εταιρείας ...IKE, το οποίο η τελευταία ανήρτησε στο ΕΣΗΔΗΣ απευθυνόμενο στην αναθέτουσα αρχή και περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή επισύναψε στις απόψεις της, η ανωτέρω εταιρεία «συνομολογεί» την έλλειψη και των δύο προδιαγραφών, ήτοι των προδιαγραφών 7 και 12 από το προσφερόμενο προϊόν της.

37. Επειδή, γίνεται δεκτή εν όλω η εισήγηση.

38. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή.

39. Επειδή, ύστερα από τα εκτεθέντα στην προηγούμενη σκέψη πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ.5 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Αριθμός απόφασης: 75 / 2020

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 684 απόφαση της 19^{ης} /13-11-2019 συνεδρίασης (θέμα 40^ο) του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής κατά το σκέλος αυτής με το οποίο έγινε τεχνικά αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας ... ΙΚΕ, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου ποσού εξακοσίων (600) ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 3 Ιανουαρίου 2020 και εκδόθηκε την 21 Ιανουαρίου 2020 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΓΕΡΑΣΙΜΟΥΛΑ-ΜΑΡΙΑ
ΔΡΑΚΟΝΤΑΕΙΔΗ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΒΙΚΤΩΡΙΑ ΠΙΣΜΙΡΗ**