

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 10 Μαΐου 2022 με την εξής σύνθεση: Γεώργιος Κουκούτσης Πρόεδρος – Εισηγητής, Μαργαρίτα Κανάβα και Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή Μέλη.

Για να εξετάσει την από 31.03.2022 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 489/31.3.2022 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στην οδό ..., στην ... (εφεξής «ο προσφεύγων»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ...(εφεξής «η αναθέτουσα αρχή») , όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της απόφασης του διοικητικού συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής της 623/15.3.2022 συνεδρίασης, με την οποία εγκρίθηκαν τα πρακτικά της επιτροπής διαγωνισμού ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών προσφορών, οικονομικών προσφορών και κατακύρωσης (εφεξής «η προσβαλλόμενη»).

Με την προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων ζητά να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη κατά το μέρος που απορρίφθηκε η προσφορά του για τα προκηρυσσόμενα είδη με αύξοντα αριθμό 4, 18, 30 και 35 και να γίνει η κατακύρωση του διαγωνισμού για τα συγκεκριμένα είδη σε αυτόν.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή Γεώργιο Κουκούτση

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 28.3.2022 πληρωμή στην τράπεζα EUROBANK και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης) το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη των ειδών με

α/α 4, 18, 30 και 35 για τα οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ήτοι με βάση το ποσό των 7.185 ευρώ (4.000+780+2000+405 ευρώ).

2. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αριθ. ... Διακήρυξή της (αριθ. πρωτ. ...) προκήρυξε ηλεκτρονικό ανοικτό επαναληπτικό διαγωνισμό για την προμήθεια «ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΜΕΝΩΝ ΚΟΜΠΡΕΣΣΩΝ-ΕΠΙΘΕΜΑΤΩΝ», με κριτήριο ανάδειξης της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής, με διάρκεια ένα (1) έτος, και προϋπολογισθείσα δαπάνη 147.865,00 ευρώ, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13% ή 167.087, 45 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Γίνονται δεκτές προσφορές για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας για κάθε είδος χωριστά ανά α/α γραμμής.

3. Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 28.6.2021 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό ...

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή 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.

5. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 31.3.2022 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπόψη ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 22.3.2022, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΕΑΔΗΣΥ από την αναθέτουσα αρχή 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.

6. Επειδή την 1^η.4.2022 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής, δια μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προς όλους τους ενδιαφερόμενους σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

7. Επειδή με την υπ' αριθ. 688/2022 Πράξη του Προέδρου του 4^{ου} Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

8. Επειδή στις 15.4.2022 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΕΑΔΗΣΥ, μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, τις απόψεις της επί της προσφυγής, τις οποίες κοινοποίησε αυθημερόν στους συμμετέχοντες.

9. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 4^{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.

10. Επειδή στον υπό κρίση διαγωνισμό έλαβαν μέρος πέντε οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων και ο προσφεύγων, ο οποίος υπέβαλε την με αριθ. συστήματος 234840 προσφορά του. Με το από 13.9.2021 Πρακτικό 2 της Επιτροπής διαγωνισμού, περί ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικής αξιολόγησης, απορρίφθηκε η προσφορά του προσφεύγοντος για τα είδη με α/α 4, 6, 18, 30, 31, 35, 38 και 39. Ειδικότερα δε, απορρίφθηκε η προσφορά του για τα είδη 4, 18, 30 και 35 με την εξής αιτιολογία: για το είδος με α/α 4, διότι έχει κατατεθεί το ίδιο δείγμα με το είδος α/α 30, για το είδος με α/α 18, διότι δεν πληροί την τεχνική απαίτηση των διαστάσεων 12,5X12,5εκ.+2εκ, για το είδος με α/α 30, διότι έχει καταθέσει το ίδιο δείγμα με το είδος 4, για το είδος με α/α 35, διότι δεν πληροί την τεχνική απαίτηση των διαστάσεων 10X20εκ.+2 εκ. Εν συνεχεία εκδόθηκαν το πρακτικό 3, περί ελέγχου των οικονομικών προσφορών, και το πρακτικό 4, περί ελέγχου των δικαιολογητικών των προσωρινών αναδόχων. Τα ως άνω Πρακτικά, 2, 3 και 4, εγκρίθηκαν με την προσβαλλόμενη.

11. Επειδή ο προσφεύγων, ως προσφέρων του υπό κρίση διαγωνισμού, θεμελιώνει πρόδηλο έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενος, ως προς το μέρος που αφορά στην απόρριψη της προσφοράς του για τα είδη με α/α 4, 18, 30 και 35, επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση για τα εν λόγω είδη.

12. Επειδή το άρθρο 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 ... ».

13. Επειδή, το άρθρο 53 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 σύμβασης ... περιέχουν 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, ... ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς, κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα, όπως δηλώσεις και δικαιολογητικά...».

14. Επειδή το άρθρο 54 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 καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών. Τα χαρακτηριστικά αυτά μπορεί επίσης να αναφέρονται στη συγκεκριμένη διαδικασία ή μέθοδο παραγωγής ή παροχής των ζητούμενων έργων, αγαθών ή υπηρεσιών ή σε ειδική διαδικασία άλλου σταδίου του κύκλου ζωής τους, ακόμη και αν οι παράγοντες αυτοί δεν αποτελούν μέρος της υλικής τους υπόστασης, υπό την προϋπόθεση ότι συνδέονται με το αντικείμενο της σύμβασης και είναι ανάλογα με την αξία και τους σκοπούς της. 2. Οι τεχνικές προδιαγραφές εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων στη διαδικασία σύναψης σύμβασης και δεν έχουν ως αποτέλεσμα τη δημιουργία αδικαιολόγητων εμποδίων στο άνοιγμα των δημόσιων συμβάσεων στον ανταγωνισμό ... ».

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

16. Επειδή το άρθρο 94 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. ... 4. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων προμηθειών και γενικών υπηρεσιών ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς περιέχει ιδίως τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια, χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών και περιγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης».

17. Επειδή στους όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι:

«ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α΄ - ΓΕΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ - ΖΗΤΟΥΜΕΝΩΝ ΠΡΟΜΗΘΕΙΩΝ / ΕΡΓΩΝ / ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ

...

ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΕΙΔΟΥΣ- ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ - Αποστειρωμένες κομπρέσσες-επιθέματα

...

ΚΑΤΑΘΕΣΗ ΔΕΙΓΜΑΤΩΝ ΑΠΑΙΤΕΙΤΑΙ

...

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Β΄ - ΠΙΝΑΚΑΣ ΕΙΔΩΝ / ΕΡΓΑΣΙΩΝ / ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ – ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ

...

α/α	Κωδ. Νοσ.	ΑΝΑΛΥΤΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΕΙΔΟΥΣ	ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ 12 μην	ΠΙΘΑΝΗ ΤΙΜΗ / ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ	ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΘΕΙΣΑ ΑΞΙΑ (ΕΥΡΩ)
4	...	ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΜΕΝΟ ΑΥΤΟΠΡΟΣΚΟΛΟΥΜΕΝΟ ΕΠΙΘΕΜΑ ΜΕ ΕΠΙΣΤΡΩΣΗ ΜΑΛΑΚΗΣ ΣΙΛΙΚΟΝΗΣ ΤΡΙΩΝ ΑΠΟΡΡΟΦΗΤΙΚΩΝ ΣΤΡΩΜΑΤΩΝ ΑΔΙΑΒΡΟΧΟ	Τεμάχιο	80	25,00	2.000,00

Αριθμός απόφασης: 800/2022

		ΜΕ ΠΕΡΙΘΩΡΙΟ ΣΕ ΣΧΗΜΑ ΚΟΚΚΥΓΑ Μ.Χ. α) Να προσφέρονται σε αποστειρωμένη, ανά τεμάχιο συσκευασία, β) Να είναι εύχρηστα και να παρέχουν άνεση στον ασθενή, Να προσφέρονται σε σχήμα ΚΟΚΚΥΓΑ 22Χ25εκ., +-2εκ.				
...	...	...	...	...	...	...
18	...	ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΜΕΝΑ ΑΥΤΟΚΟΛΛΗΤΑ, ΑΦΡΩΔΗ ΕΠΙΘΕΜΑΤΑ ΜΑΛΑΚΗΣ ΣΙΛΙΚΟΝΗΣ Μ.Χ. α) Να προσφέρονται σε αποστειρωμένη, ανά τεμάχιο συσκευασία, β) Να προσφέρονται σε διάφορα μεγέθη, γ) Να είναι κατάλληλα για έλκη κατακλίσεων και βαθειά τραύματα, δ) Να είναι εύχρηστα και να παρέχουν άνεση στον ασθενή, ε) Να φέρουν υποαλλεργική κόλλα στο σημείο επαφής με τον ασθενή. Να προσφέρονται σε μεγέθη και σχήματα κολλητικά 12,5Χ12,5 +- 2εκ.				
...	...	...	...	...	...	...
30	...	ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΜΕΝΑ ΑΦΡΩΔΗ ΕΠΙΘΕΜΑΤΑ ΑΠΟ ΠΟΛΥΜΕΡΕΣ ΥΨΗΛΗΣ ΑΠΟΡΡΟΦΗΤΙΚΟΤΗΤΑΣ Μ.Χ. α) Να προσφέρονται σε αποστειρωμένη, ανά τεμάχιο συσκευασία, β) Να είναι κατάλληλα για έλκη με μεγάλο εξίδρωμα, γ) Να είναι εύχρηστα και να παρέχουν άνεση στον ασθενή, δ) Να φέρουν υποαλλεργική κόλλα στο σημείο επαφής με τον ασθενή. Να προσφέρονται σε μεγέθη και σχήματα κολλητικά ΚΟΚΚΥΓΟΣ 22Χ22εκ., +-2εκ.	Τεμάχιο	100	20,00	2.000,00
...	...	...	...	...	...	...
35	...	ΕΠΙΘΕΜΑ ΛΙΠΙΔΙΚΟΛΛΟΕΙΔΟΥΣ ΤΕΧΝΟΛΟΓΙΑΣ ΤΡΑΥΜΑΤΩΝ ΜΕ ΠΛΕΓΜΑ ΠΟΛΥΕΣΤΕΡΑ ΓΙΑ ΠΟΛΥΑΠΛΑΣΙΑΣΜΟ	Τεμάχιο	30	13,50	405,00

		ΤΩΝ ΙΝΟΒΛΑΣΤΩΝ. α) Να προσφέρονται σε αποστειρωμένη, ανά τεμάχιο συσκευασία, β) Να είναι εύχρηστα, να παρέχουν άνεση στον ασθενή. Να προσφέρονται σε μέγεθος κολλητικά 10Χ20εκ. +-2εκ.				
...	...	...	...	...	...	...

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Γ'

ΣΥΜΠΛΗΡΩΜΑΤΙΚΟΙ ΓΕΝΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΑΝΟΙΚΤΟΥ ΔΙΕΘΝΟΥΣ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ

1. ΚΑΤΑΡΤΙΣΗ ΚΑΙ ΥΠΟΒΟΛΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ

...

1.2.1. Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής-Τεχνική προσφορά»

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

...

β) Τεχνική προσφορά (ως το Παράρτημα ΣΤ της διακήρυξης).

Στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική προσφορά» υποβάλλονται ως τεχνική προσφορά όλα τα απαιτούμενα ΤΕΧΝΙΚΑ ΣΤΟΙΧΕΙΑ-ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ-ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ όπως αναλυτικά περιγράφονται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΣΤ.

Η τεχνική προσφορά συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος ως το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΣΤ'. 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 απαιτήσεις της διακήρυξης για την τεχνική προσφορά δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει στην τεχνική του προσφορά ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία.

Τα ηλεκτρονικά υποβαλλόμενα τεχνικά φυλλάδια (δηλ. Prospectus σε μορφή PDF ή συμπιεσμένα), θα πρέπει να είναι ψηφιακά υπογεγραμμένα από τον κατασκευαστικό οίκο. Σε αντίθετη περίπτωση θα πρέπει να συνοδεύονται από υπεύθυνη δήλωση ψηφιακά υπογεγραμμένη από τον προσφέροντα, στην οποία θα δηλώνεται ότι τα αναγραφόμενα σε αυτά στοιχεία ταυτίζονται με τα στοιχεία των τεχνικών φυλλαδίων (Prospectus) του κατασκευαστικού οίκου. Προσφορές που δεν είναι σύμφωνες με τα παραπάνω οριζόμενα απορρίπτονται.

...

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ε΄ - ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ

...

3. Όταν από τη διακήρυξη προβλέπεται κατάθεση δειγμάτων, αυτά πρέπει να φέρουν αυτοκόλλητη ετικέτα που να αναγράφει ευκρινώς την επωνυμία του προμηθευτή, καθώς και τον αύξοντα αριθμό είδους ως ορίζεται στη διακήρυξη. Τα δείγματα πρέπει να κατατίθενται στο Τμήμα Προμηθειών.

4. Σε κάθε τεχνική προσφορά οι οικονομικοί φορείς υποχρεούνται στην στήλη ΑΠΑΝΤΗΣΗ του Παραρτήματος ΣΤ΄ του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ να απαντούν συγκεκριμένα και όχι μονολεκτικά με «ΝΑΙ», η δε τεκμηρίωση της απάντησης των όπου χρειάζεται θα γίνεται στην επόμενη στήλη ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ.

5. Στην στήλη ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ του Παραρτήματος ΣΤ΄ να αναφέρονται ονομαστικά τα συνημμένα αρχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς του οικονομικού φορέα που αφορούν την αντίστοιχη προδιαγραφή του είδους,

Αριθμός απόφασης: 800/2022

αναφέροντας τη συγκεκριμένη σελίδα και παράγραφο του ανάλογου αρχείου, διευκολύνοντας με αυτό τον τρόπο το έργο της επιτροπής.

...

8. Κάθε ref του κατασκευαστή θα πρέπει να προσφερθεί μόνο σε έναν α/α είδους στο παρόντα διαγωνισμό.

...

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΣΤ

ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ ΚΑΙ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ

...

ΧΑΡΑΚΤΗΡΙΣΤΙΚΑ	ΑΠΑΙΤΗΣΗ	ΑΠΑΝΤΗΣΗ	ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ
...			
B. ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ			
...			
4.ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΜΕΝΟ ΑΥΤΟΠΡΟΣΚΟΛΟΥΜΕΝΟ ΕΠΙΘΕΜΑ ΜΕ ΕΠΙΣΤΡΩΣΗ ΜΑΛΑΚΗΣ ΣΙΛΙΚΟΝΗΣ ΤΡΙΩΝ ΑΠΟΡΡΟΦΗΤΙΚΩΝ ΣΤΡΩΜΑΤΩΝ ΑΔΙΑΒΡΟΧΟ ΜΕ ΠΕΡΙΘΩΡΙΟ ΣΕ ΣΧΗΜΑ ΚΟΚΚΥΓΑ Μ.Χ. α) Να προσφέρονται σε αποστειρωμένη, ανά τεμάχιο συσκευασία, β) Να είναι εύχρηστα και να παρέχουν άνεση στον ασθενή, Να προσφέρονται σε σχήμα ΚΟΚΚΥΓ Α 22Χ25εκ., +-2εκ.	ΝΑΙ		
...			
18.ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΜΕΝΑ ΑΥΤΟΚΟΛΛΗΤΑ, ΑΦΡΩΔΗ ΕΠΙΘΕΜΑΤΑ ΜΑΛΑΚΗΣ ΣΙΛΙΚΟΝΗΣ Μ.Χ. α) Να προσφέρονται σε αποστειρωμένη, ανά τεμάχιο συσκευασία, β) Να προσφέρονται σε διάφορα μεγέθη, γ) Να είναι κατάλληλα για έλκη κατακλίσεων και βαθειά τραύματα, δ) Να είναι εύχρηστα και να παρέχουν άνεση στον ασθενή, ε) Να φέρουν υποαλλεργική κόλλα στο σημείο επαφής με τον ασθενή. Να προσφέρονται σε μεγέθη και σχήματα κολλητικά 12,5Χ12,5 +-2εκ.	ΝΑΙ		
...			

30. ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΜΕΝΑ ΑΦΡΩΔΗ ΕΠΙΘΕΜΑΤΑ ΑΠΟ ΠΟΛΥΜΕΡΕΣ ΥΨΗΛΗΣ ΑΠΟΡΡΟΦΗΤΙΚΟΤΗΤΑΣ Μ.Χ. α) Να προσφέρονται σε αποστειρωμένη, ανά τεμάχιο συσκευασία, β) Να είναι κατάλληλα για έλκη με μεγάλο εξίδρωμα, γ) Να είναι εύχρηστα και να παρέχουν άνεση στον ασθενή, δ) Να φέρουν υποαλλεργική κόλλα στο σημείο επαφής με τον ασθενή. Να προσφέρονται σε μεγάλη και σχήματα κολλητικά ΚΟΚΚΥΓΟΣ 22Χ22εκ., +-2εκ.	ΝΑΙ		
...			
35. ΕΠΙΘΕΜΑ ΛΙΠΙΔΙΚΟΛΛΟΕΙΔΟΥΣ ΤΕΧΝΟΛΟΓΙΑΣ ΤΡΑΥΜΑΤΩΝ ΜΕ ΠΛΕΓΜΑ ΠΟΛΥΕΣΤΕΡΑ ΓΙΑ ΠΟΛΛΑΠΛΑΣΙΑΣΜΟ ΤΩΝ ΙΝΟΒΛΑΣΤΩΝ. α) Να προσφέρονται σε αποστειρωμένη, ανά τεμάχιο συσκευασία, β) Να είναι εύχρηστα, να παρέχουν άνεση στον ασθενή. Να προσφέρονται σε μέγεθος κολλητικά 10Χ20εκ. +-2εκ.	ΝΑΙ		

...».

18. 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). Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του

αποτελέσματος του διαγωνισμού. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

19. 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). 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).

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

21. Επειδή, 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).

22. Επειδή, με βάση τους όρους της διακήρυξης, όπου η πλήρωση των όρων της διακήρυξης επισημαίνεται ως απαίτηση, καθίσταται σαφές ότι οι

τεχνικές προδιαγραφές συνιστούν απαραίτατους όρους της διακήρυξης (βλ. για τη δεσμευτικότητα των τεχνικών προδιαγραφών απόφαση ΔΕΕ της 5ης Δεκεμβρίου 2013, C-561/12 Nordecon AS, Ramboll Eesti AS κατά Rahandusministeerium).

23. Επειδή ως έχει ad hoc κριθεί, εφόσον ρητά απαιτείται από την διακήρυξη η προσκόμιση δείγματος σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές, προκειμένου να αξιολογηθεί βάσει αυτού η προσφορά τότε νομίμως απορρίπτεται η προσφορά εάν κριθεί ότι το προσκομισθέν δείγμα δεν εκπληρώνει τις προδιαγραφές και μάλιστα ανεξαρτήτως και των τυχόν επιφυλάξεων του προσφέροντος (ΣΤΕ Ασφ. 721/2011, ΕΑΔΗΣΥ 578/2022, σκ. 25).

24. Επειδή ο προσφεύγων υποστηρίζει τα εξής: «Α. Στο είδος Α/Α 18 της διακήρυξης «ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΜΕΝΑ ΑΥΤΟΚΟΛΛΗΤΑ, ΑΦΡΩΔΗ ΕΠΙΘΕΜΑΤΑ ΜΑΛΑΚΗΣ ΣΙΛΙΚΟΝΗΣ Μ.Χ. ζητείται : α) Να προσφέρονται σε αποστειρωμένη, ανά τεμάχιο συσκευασία, β) Να προσφέρονται σε διάφορα μεγέθη, γ) Να είναι κατάλληλα για έλκη κατακλίσεων και βαθειά τραύματα, δ) Να είναι εύχρηστα και να παρέχουν άνεση στον ασθενή, ε) Να φέρουν υποαλλεργική κόλλα στο σημείο επαφής με τον ασθενή. Να προσφέρονται σε μεγέθη και σχήματα κολλητικά 12,5X12,5 +-2εκ.»

Η εταιρεία μας, προσέφερε το επίθεμα Advazorb Border, ακριβώς της ζητούμενης διάστασης 12.5x12.5εκ (δείτε προσαγόμενο προσπέκτους - ΣΥΝ 3) . Εν τούτοις η επιτροπή αξιολόγησης κατά προφανές σφάλμα, απέρριψε το προσφερόμενο επίθεμα με την εσφαλμένη αιτιολογία: «διότι δεν πληροί την τεχνική απαίτηση των διαστάσεων 12,5X12,5εκ. +-2εκ»!!!

Πρόκειται προφανώς περί παραδρομής της επιτροπής εξ ου και πρέπει να γίνει αποδεκτό το προσφερόμενο επίθεμα της εταιρείας μας Advazorb Border 12,5x12,5εκ στο είδος Α/Α 18 διότι πληροί ακριβώς τις ζητούμενες διαστάσεις.

Β. Στο είδος Α/Α 35 διακήρυξης ζητείται: «ΕΠΙΘΕΜΑ ΛΙΠΙΔΙΚΟΛΛΟΕΙΔΟΥΣ ΤΕΧΝΟΛΟΓΙΑΣ ΤΡΑΥΜΑΤΩΝ ΜΕ ΠΛΕΓΜΑ ΠΟΛΥΕΣΤΕΡΑ ΓΙΑ ΠΟΛΛΑΠΛΑΣΙΑΣΜΟ ΤΩΝ ΙΝΟΒΛΑΣΤΩΝ. α) Να προσφέρονται σε αποστειρωμένη, ανά τεμάχιο συσκευασία, β) Να είναι

εύχρηστα, να παρέχουν άνεση στον ασθενή. Να προσφέρονται σε μέγεθος κολλητικά 10X20εκ. +- 2εκ.»

Δηλαδή, ζητείται κυρίως επίθεμα διαστάσεων 10X20, αλλά γίνεται δεκτό και επίθεμα με απόκλιση, αρκεί να είναι τουλάχιστον 8X18 έως το πολύ 12X22 εκατοστά .

Η εταιρεία μας προσέφερε το επίθεμα ... κολλητικό ακριβώς στην ζητούμενη κύρια διάσταση 10x20εκ. (δείτε προσαγόμενο προσπέκτους -ΣΥΝ 4) χωρίς καμία απόκλιση .

Εν τούτοις η επιτροπή αξιολόγησης κατά προφανές, και εδώ, σφάλμα, απέρριψε το προσφερόμενο επίθεμα με την εσφαλμένη αιτιολογία: «διότι δεν πληροί την τεχνική απαίτηση των διαστάσεων 10X20εκ.+2εκ»!!!

Πρόκειται προφανώς περί παραδρομής της επιτροπής εξ ου και πρέπει να γίνει αποδεκτό το προσφερόμενο επίθεμα της εταιρείας μας ... στη διάσταση 10x20εκ διότι πληροί ακριβώς τις ζητούμενες διαστάσεις.

Γ. Στο είδος Α/Α 4 ζητείται : «ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΜΕΝΟ ΑΥΤΟΠΡΟΣΚΟΛΟΥΜΕΝΟ ΕΠΙΘΕΜΑ ΜΕ ΕΠΙΣΤΡΩΣΗ ΜΑΛΑΚΗΣ ΣΙΛΙΚΟΝΗΣ ΤΡΙΩΝ ΑΠΟΡΡΟΦΗΤΙΚΩΝ ΣΤΡΩΜΑΤΩΝ ΑΔΙΑΒΡΟΧΟ ΜΕ ΠΕΡΙΘΩΡΙΟ ΣΕ ΣΧΗΜΑ ΚΟΚΚΥΓΑ Μ.Χ. α) Να προσφέρονται σε αποστειρωμένη, ανά τεμάχιο συσκευασία, β) Να είναι εύχρηστα και να παρέχουν άνεση στον ασθενή, Να προσφέρονται σε σχήμα ΚΟΚΚΥΓΑ 22X25εκ., +-2εκ.» και

Δ. Στο είδος Α/Α 30 ζητείται : «ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΜΕΝΑ ΑΦΡΩΔΗ ΕΠΙΘΕΜΑΤΑ ΑΠΟ ΠΟΛΥΜΕΡΕΣ ΥΨΗΛΗΣ ΑΠΟΡΡΟΦΗΤΙΚΟΤΗΤΑΣ Μ.Χ. α) Να προσφέρονται σε αποστειρωμένη, ανά τεμάχιο συσκευασία, β) Να είναι κατάλληλα για έλκη με μεγάλο εξίδρωμα, γ) Να είναι εύχρηστα και να παρέχουν άνεση στον ασθενή, δ) Να φέρουν υποαλλεργική κόλλα στο σημείο επαφής με τον ασθενή. Να προσφέρονται σε μεγέθη και σχήματα κολλητικά ΚΟΚΚΥΓΟΣ 22X22εκ., +-2εκ»

Στα ανωτέρω είδη ζητούνται επιθέματα αφρώδη για την περιοχή του κόκκυγα διαστάσεων 22X25εκ., +-2εκ (είδος 4) και 22X22εκ. +-2εκ (είδος 30).

Η εταιρεία μας έχει προσφέρει και στα δύο είδη το επίθεμα ... 22X23εκ, Αγγλίας, το οποίο πληροί τις απαιτήσεις και των δύο ανωτέρω ζητούμενων

ειδών τόσο όσον αφορά τα αιτούμενα χαρακτηριστικά όσο και τις αιτούμενες διαστάσεις.

Παρόλα αυτά η επιτροπή απέρριψε το προσφερόμενο επίθεμα ... 22Χ23εκ και στα δύο είδη α/α 4 και α/α 30 με την εξής αιτιολογία : «διότι έχει κατατεθεί το ίδιο δείγμα».

Όμως δεν υπάρχει όρος στην διακήρυξη που να απαγορεύει, και μάλιστα επί ποινή ακυρότητας, να προσφερθεί το ίδιο προϊόν σε δυο διαφορετικούς Α/Α, την στιγμή που τό προϊόν καλύπτει τις απαιτήσεις του ενός Α/Α και υπερκαλύπτει τις απαιτήσεις του δευτέρου Α/Α.

Μάλιστα, σύμφωνα με το επισυναπτόμενο ΔΕΛΤΙΟ ΑΠΟΣΤΟΛΗΣ Α-..., 24/8/2021 (ΣΥΝ 5) η εταιρεία μας έχει καταθέσει 2 δείγματα (δηλαδή ένα στον ΑΑ 4 και ένα στον Α/Α 30) ειδικά για το εν λόγω προϊόν προκειμένου να αξιολογηθούν ξεχωριστά στα δύο διαφορετικά είδη και έχει τοποθετήσει ετικέτα με αντίστοιχη επισήμανση στο κάθε δείγμα.

Ειδικότερα

Σε ότι αφορά το είδος α/α 4 το επίθεμα ... 22Χ23εκ πληροί επακριβώς τις ζητούμενες προδιαγραφές καθώς είναι αυτοπροσκολλούμενο, ιδιότητα η οποία οφείλεται στην ύπαρξη στρώματος σιλικόνης και επιπλέον φέρει το αφρώδες στρώμα απορρόφησης και την εξωτερική αδιάβροχη επιφάνεια διαπνοής. Είναι αποστειρωμένο σε ατομική συσκευασία, και είναι σε ειδικό σχήμα κόκκυγα εντός του αποδεκτού εύρους διαστάσεων.

Σε ό,τι δε αφορά το είδος α/α 30 το επίθεμα ... 22Χ23εκ πληροί απολύτως τις ζητούμενες προδιαγραφές καθώς είναι αφρώδες απο πολυμερές υψηλής απορροφητικότητας, είναι αποστειρωμένο σε ατομική συσκευασία, φέρει σιλικόνη στο σημείο επαφής με τον ασθενή, που λόγω της ουδετερότητάς της, είναι υποαλλεργική, χωρίς κινδύνους πρόκλησης αλλεργιών και επιπλέον είναι σε ειδικό σχήμα κόκκυγα εντός του αποδεκτού εύρους διαστάσεων».

25. Επειδή η αναθέτουσα αρχή, με τις απόψεις της, υποστηρίζει τα εξής: «1. Αναφορικά με το είδος Α/Α 18 «Αποστειρωμένα Αυτοκόλλητα, Αφρώδη επιθέματα μαλακής σιλικόνης Μ.Χ.» ζητείται [...] Να προσφέρονται σε μεγέθη και σχήματα κολλητικά 12,5x12,5+-2εκ.». Το δείγμα που κατατέθηκε για το είδος αυτό (συν.1) αναγράφει «αφορά ενδεικτική διάσταση» και το

συγκεκριμένο είναι διαστάσεων 15cmx 15cm. Η επισήμανση «αφορά ενδεικτική διάσταση» είναι γενική, μη προσδιοριστική και δεν δίνει στην επιτροπή την ολοκληρωμένη και σαφή εικόνα του επιθέματος. Εφόσον το κατατεθέν δείγμα έχει διαφορετικές από τις απαιτούμενες διαστάσεις τίθεται εκτός διαγωνισμού.

2. Αναφορικά με το είδος A/A 35 «Επίθεμα Λιπιδικολλοειδούς Τεχνολογίας Τραυμάτων με πλέγμα πολυεστέρα για πολλαπλασιασμό των ινοβλαστών.» ζητείται [...] Να προσφέρονται σε μέγεθος κολλητικά 10X20εκ +-2εκ.». Το δείγμα που κατατέθηκε για το είδος αυτό (συν.2) αναγράφει «αφορά ενδεικτική διάσταση» και το συγκεκριμένο είναι διαστάσεων 10x12εκ. Η επισήμανση «αφορά ενδεικτική διάσταση» είναι γενική, μη προσδιοριστική και δεν δίνει στην επιτροπή την ολοκληρωμένη και σαφή εικόνα του επιθέματος. Εφόσον το κατατεθέν δείγμα έχει διαφορετικές από τις απαιτούμενες διαστάσεις τίθεται εκτός διαγωνισμού.

3. Αναφορικά με τα είδη A/A 4 «Αποστειρωμένο αυτοπροσκολλούμενο επίθεμα με επίστρωση μαλακής σιλικόνης τριών απορροφητικών στρωμάτων αδιάβροχο με περιθώριο σε σχήμα κόκκυγα Μ.Χ» και A/A 30 «Αποστειρωμένα αφρώδη επιθέματα από πολυμερές υψηλής απορροφητικότητας Μ.Χ.», όπως προκύπτει τόσο από τα κατατεθέντα δείγματα (συν.3 και συν.4) όσο και από τις σελίδες 3 και 9 της τεχνικής προσφοράς της εταιρείας, έχει προσφερθεί το ίδιο δείγμα/είδος με κωδικό ref: Σύμφωνα με τον 8^ο όρο του Ε' Παραρτήματος -Ειδικό Όροι της Διακήρυξης: «Κάθε ref του κατασκευαστή θα πρέπει να προσφερθεί μόνο σε ένα α/α είδους στο παρόντα διαγωνισμό.». Ως εκ τούτου τα είδη τίθενται εκτός διαγωνισμού. ... Κατόπιν των ανωτέρω ορθώς απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας για τα με α/α 18, 35, 30 και 4 είδη και κατά συνέπεια η υπό κρίση προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμη».

26. Επειδή στο παράρτημα Α' της διακήρυξης αναφέρεται ότι το υπό προμήθεια είδος είναι «αποστειρωμένες κομπρέσες – επιθέματα» και ότι «απαιτείται η κατάθεση δειγμάτων». Η θέση, στο παράρτημα Α', της εν λόγω απαίτησης για κατάθεση δειγμάτων την καθιστά απαίτηση για το σύνολο των υπό προμήθεια αντικειμένων του διαγωνισμού (58 διαφορετικά είδη επιθεμάτων – κομπρέσων), ήτοι καταλαμβάνει όλα τα επιθέματα-κομπρέσες

που προσφέρονται από τους διαγωνιζόμενους, οι οποίοι υποχρεούνται με την τεχνική προσφορά τους να προσκομίσουν και το αντίστοιχο δείγμα για κάθε προσφερόμενο είδος. Το δε προσκομιζόμενο δείγμα πρέπει να είναι ακριβώς το ίδιο με το προσφερόμενο είδος στο σύνολο των τεχνικών χαρακτηριστικών του – άρα και στις διαστάσεις του, προκειμένου να αποδεικνύεται με αυτό ότι πληρείται το σύνολο των τεχνικών προδιαγραφών του. Τούτο διότι, εφόσον από τη διακήρυξη τίθεται ως απαίτηση η προσκόμιση δείγματος, οι ζητούμενες τεχνικές προδιαγραφές πρέπει να αποδεικνύονται πλήρως και αυτοτελώς, σε κάθε περίπτωση, και από το υποβαλλόμενο δείγμα.

Από την άλλη, στο παράρτημα Γ' της διακήρυξης, στον υποφάκελο δικαιολογητικά συμμετοχής – τεχνική προσφορά ορίζεται ότι υποβάλλονται ως τεχνική προσφορά όλα τα απαιτούμενα τεχνικά στοιχεία, απαιτήσεις και δικαιολογητικά, όπως αναλυτικά περιγράφονται στο Παράρτημα ΣΤ'. Τα ηλεκτρονικά υποβαλλόμενα τεχνικά φυλλάδια, όπως, δηλαδή, Prospectus σε μορφή Pdf, θα πρέπει να είναι ψηφιακά υπογεγραμμένα από τον κατασκευαστικό οίκο ή διαφορετικά να συνοδεύονται από υπεύθυνη δήλωση από τον προσφέροντα στην οποία θα δηλώνεται ότι τα αναγραφόμενα σε αυτά στοιχεία ταυτίζονται με τα στοιχεία των τεχνικών φυλλαδίων (Prospectus) του κατασκευαστικού οίκου. Προσφορές που δεν είναι σύμφωνες με τα παραπάνω οριζόμενα απορρίπτονται.

Εκ των ανωτέρω συνάγεται ότι στο πλαίσιο του υποφακέλου τεχνικής προσφοράς συμπεριλήφθηκε τόσο η απαίτηση για προσκόμιση δείγματος, όσο και η υποβολή Prospectus. Αμφότερα δε, το δείγμα και το Prospectus, αποδεικνύουν περί της τεχνικής προδιαγραφής για την οποία υποβάλλονται, ενώ η απόδειξη της συνδρομής της εκάστοτε τεχνικής προδιαγραφής πρέπει να ερείδεται τόσο στο προσκομιζόμενο δείγμα και στο υποβαλλόμενο τεχνικό φυλλάδιο (ΕΑΔΗΣΥ 39/2022, σκ. 26). Τούτο σημαίνει ότι η απόδειξη της τεχνικής προδιαγραφής μέσω του δείγματος είναι ανεξάρτητη από την απόδειξη μέσω τεχνικού φυλλαδίου και, ως εκ τούτου, εφόσον το προσκομιζόμενο δείγμα δεν ανταποκρίνεται στην επίμαχη τεχνική προδιαγραφή, η αναθέτουσα αρχή κατά δέσμια αρμοδιότητα απορρίπτει την οικεία προσφορά, ανεξαρτήτως της τυχόν απόδειξης μέσω των τεχνικών φυλλαδίων.

Εξάλλου, στην αντίθετη περίπτωση, αν δηλαδή η συνδρομή της επίμαχης τεχνικής προδιαγραφής δεν αποδεικνύεται από το δείγμα καθαυτό, αλλά μόνο από τη συνδυαστική εκτίμηση του δείγματος με το φυλλάδιο του κατασκευαστή, η προσκόμιση του δείγματος καθίσταται εντέλει αλυσιτελής, ενώ προκαλείται, επιπλέον, και ασάφεια και αοριστία ως προς τα αποδεικτικά μέσα που πρέπει να προσκομίζονται προς απόδειξη της συνδρομής των τεχνικών προδιαγραφών, κατά παράβαση των αρχών της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης. Εξάλλου, δεδομένου ότι η προσκόμιση δείγματος τέθηκε από τη διακήρυξη ως απαίτηση – και άρα το δείγμα πρέπει να είναι ακριβώς το ίδιο με το προσφερόμενο προϊόν – καθίσταται σαφές ότι δεν μπορεί να προσκομίζεται δείγμα ενδεικτικά, μολονότι δηλαδή προδήλως αντιστοιχεί όχι στο προσφερόμενο προϊόν αλλά σε άλλο προϊόν, διαφορετικών διαστάσεων, καθόσον δεν αφέθηκε στην ευχέρεια των διαγωνιζόμενων να προσκομίζουν εναλλακτικά αποδεικτικά μέσα ή να αποκλίνουν από τις απαιτήσεις της διακήρυξης.

27. Επειδή ο προσφεύγων υποστηρίζει ότι, ως προς το είδος 18, «Αποστειρωμένα Αυτοκόλλητα, Αφρώδη επιθέματα μαλακής σιλικόνης Μ.Χ.», διαστάσεων 12,5x12,5 +-2 εκ., προσέφερε το επίθεμα ... της ζητούμενης διάστασης 12.5x12.5εκ, παραπέμποντας προς τεκμηρίωση στο Prospectus (συνημ. 3). Μαζί με το Prospectus υπέβαλε και την από 24.8.2021 υπεύθυνη δήλωση όπου δηλώνει ότι *«Τα αναγραφόμενα στοιχεία στα υποβαλλόμενα prospectus ταυτίζονται με τα στοιχεία των τεχνικών φυλλαδίων των κατασκευαστικών οίκων από τους οποίους και μου έχουν αποσταλεί»*.

Περαιτέρω, από την επισκόπηση του Παραρτήματος Στ' που υπέβαλε ο προσφεύγων, προκύπτει ότι, ως προς το είδος 18, στη μεν απάντηση αναφέρεται γενικά στα επιθέματα ..., καθόσον αναφέρει όλα τα επιθέματα ... (διαστάσεων 10x10εκ, 12,5x12,5, 15x15εκ, 20x20εκ, 10x30εκ) που αναφέρονται και στο σχετικό προσπέκτους - και δεν αναφέρεται ειδικά και συγκεκριμένα μόνο στο συγκεκριμένο επίθεμα, όπως ζητήθηκε από τη διακήρυξη, ενώ, στο πεδίο της παραπομπής, παραπέμπει στο Prospectus, στην τεχνική προσφορά και στο δείγμα.

Ειδικότερα δε, από την επισκόπηση του δείγματος που επικαλείται ο προσφεύγων προκύπτει ότι αυτό αφορά σε επίθεμα με διαστάσεις 15cm X

15cm, αντί των ζητηθέντων διαστάσεων των 12,5X12,5εκ. Επιπλέον δε, αναφέρεται επ' αυτού ότι «αφορά ενδεικτική διάσταση». Με αυτά τα δεδομένα, όμως, το συγκεκριμένο δείγμα προδήλως δεν προσκομίστηκε νομίμως και σύμφωνα με τα απαιτούμενα από τη διακήρυξη, προεχόντως δε δεν αποδεικνύει ότι ο προσφεύγων πληροί την τεχνική προδιαγραφή των ζητούμενων διαστάσεων του είδους με α/α 18, η οποία, όμως, δέον να αποδεικνύεται και αυτοτελώς από το προσκομιζόμενο δείγμα. Στην προκειμένη περίπτωση, το δείγμα που προσκομίζεται δεν είναι το ίδιο ακριβώς με το ζητούμενο προϊόν, καθώς διαφοροποιείται στις διαστάσεις, όπως βασίμως υποστηρίζει η αναθέτουσα αρχή, και δη πέραν του επιτρεπτού ορίου απόκλισης (+2), απορριπτομένων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών του προσφεύγοντος ως αβάσιμων. Εξάλλου, δεδομένου ότι το αντικείμενο του παρόντος διαγωνισμού είναι 58 είδη επιθεμάτων, διαφοροποιουμένων προεχόντως ως προς τις διαστάσεις τους, καθίσταται προφανές ότι η διάσταση δεν αποτελεί επουσιώδη παράμετρο, ώστε να συγχωρείται η όποια απόκλιση σε αυτή, αλλά, αντιθέτως, θεωρείται ουσιώδης παράμετρος του υπό προμήθεια προϊόντος και για το λόγο αυτό άλλωστε προσδιορίζεται και το όριο της επιτρεπτής απόκλισής της ρητά στη διακήρυξη - εν προκειμένω +2. Ενόψει των ανωτέρω, ορθώς και κατά δέσμια αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής, απορρίφθηκε η προσφορά του προσφεύγοντος για το είδος α/α 18. Περαιτέρω, αλυσιτελώς ο προσφεύγων επικαλείται, με την προσφυγή του, το Prospectus, διότι η προσφορά του απορρίφθηκε από την επιτροπή όχι λόγω του Prospectus, αλλά λόγω του δείγματος που προσκόμισε στο οποίο δεν συνέτρεχαν οι επίμαχες διαστάσεις 12,5X12,5 +-2 εκ.. Εξάλλου, η «ενδεικτική» προσκόμιση δείγματος – ήτοι δείγματος άλλου προϊόντος με άλλες διαστάσεις – εξ ορισμού αποκλείει την πλήρη απόδειξη περί του προκειμένου είδους και των ζητούμενων διαστάσεων αυτού και άρα βασίμως υποστηρίζει η αναθέτουσα αρχή ότι το κατ' αυτόν τον τρόπο προσκομισθέν δείγμα (τον ενδεικτικό) δεν της επέτρεψε να διαμορφώσει ολοκληρωμένη και σαφή εικόνα του επιθέματος.

28. Επειδή, ενόψει των ανωτέρω, ομοίως απορριπτέος τυγχάνει και ο λόγος της προσφυγής που αφορά στο είδος με α/α 35 «Επίθεμα Λιπιδικολλοειδούς Τεχνολογίας Τραυμάτων με πλέγμα πολυεστέρα για

πολλαπλασιασμό των ινοβλαστών», διαστάσεων 10X20εκ +-2 εκ.. Και σε αυτή την περίπτωση η προσφορά του προσφεύγοντος απορρίφθηκε με την προσβαλλόμενη, διότι το δείγμα που κατατέθηκε αναγράφει ότι αφορά σε «ενδεικτική διάσταση» και διότι, σε κάθε περίπτωση, φέρει τις διαστάσεις 10x12εκ, αντί των ζητούμενων 10X20. Όπως επισημαίνει η επιτροπή διαγωνισμού, και σε αυτή την περίπτωση, η σημείωση περί «ενδεικτικής διάστασης» είναι γενική, μη προσδιοριστική και δεν δίνει στην επιτροπή την ολοκληρωμένη και σαφή εικόνα του επιθέματος. Με αυτά τα δεδομένα, η κρίση της προσβαλλόμενης τυγχάνει νόμιμη και αιτιολογημένη, καθόσον από το δείγμα που προσκόμισε ο προσφεύγων δεν αποδείχθηκε η συνδρομή των ζητούμενων διαστάσεων, απορριπτομένων των ισχυρισμών του προσφεύγοντος ως αβάσιμων ενώ αλυσιτελώς γίνεται η επίκληση του οικείου Prospectus και σε αυτή την περίπτωση.

29. Επειδή στην παρ. 8 του Παραρτήματος Ε' προβλέπεται ότι κάθε ref του κατασκευαστή θα πρέπει να προσφερθεί μόνο σε έναν α/α είδους στον παρόντα διαγωνισμό. Στη βάση της ρητής αυτής απαίτησης, που τέθηκε με σαφήνεια και χωρίς αμφισημία, υποχρεούνται οι διαγωνιζόμενοι να μην προσφέρουν τον ίδιο κωδικό αριθμό ref για περισσότερα είδη, ήτοι δεν μπορούν να προσφέρουν το ίδιο προϊόν για περισσότερα είδη, και τούτο ανεξαρτήτως αν κατά την κρίση τους το ίδιο αυτό προϊόν θα μπορούσε να ανταποκριθεί στις ζητούμενες προδιαγραφές περισσότερων ειδών. Επ' αυτού του όρου της διακήρυξης δεν προσέφυγε ο προσφεύγων επικαίρως με προδικαστική προσφυγή, περαιτέρω δε τον αποδέχθηκε και με την ανεπιφύλακτη συμμετοχή του στο διαγωνισμό.

30. Επειδή στην προκειμένη περίπτωση, ο προσφεύγων για το είδος με α/α 4 «ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΜΕΝΟ ΑΥΤΟΠΡΟΣΚΟΛΟΥΜΕΝΟ ΕΠΙΘΕΜΑ ΜΕ ΕΠΙΣΤΡΩΣΗ ΜΑΛΑΚΗΣ ΣΙΛΙΚΟΝΗΣ ΤΡΙΩΝ ΑΠΟΡΡΟΦΗΤΙΚΩΝ ΣΤΡΩΜΑΤΩΝ ΑΔΙΑΒΡΟΧΟ ΜΕ ΠΕΡΙΘΩΡΙΟ ΣΕ ΣΧΗΜΑ ΚΟΚΚΥΓΑ Μ.Χ.», διαστάσεων 22X25εκ., +-2εκ, και για το είδος με α/α 30 «ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΜΕΝΑ ΑΦΡΩΔΗ ΕΠΙΘΕΜΑΤΑ ΑΠΟ ΠΟΛΥΜΕΡΕΣ ΥΨΗΛΗΣ ΑΠΟΡΡΟΦΗΤΙΚΟΤΗΤΑΣ Μ.Χ.», διαστάσεων 22X22εκ. +-2εκ, προσέφερε το ίδιο επίθεμα ..., διαστάσεων 22X23εκ.. Η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά για τα είδη με α/α 4 και 30, διότι ο προσφεύγων και στις δύο

περιπτώσεις κατέθεσε το ίδιο δείγμα. Όπως δε υποστηρίζει η αναθέτουσα με τις απόψεις της, και για τα δύο είδη έχει προσφερθεί το ίδιο δείγμα/είδος με κωδικό ref: ..., και άρα κατά παράβαση του όγδοου όρου του Παραρτήματος Ε'. Με αυτά τα δεδομένα, νομίμως απορρίφθηκε η προσφορά του προσφεύγοντος για τα εν λόγω είδη, ενόψει του ρητού όρου της διακήρυξης που δεν επιτρέπει να κατατεθεί ο ίδιος κωδικός ref/το ίδιο προϊόν σε διαφορετικά ζητούμενα είδη. Ενόψει δε της ρητής αυτής υποχρέωσης των διαγωνιζομένων και ελλείψει ειδικής πρόβλεψης για το αν τυγχάνουν απορριπτέες οι προσφορές και για τα δύο είδη, για τα οποία προσφέρθηκε ο ίδιος αριθμός ref, νομίμως απορρίφθηκαν οι προσφορές και για τα δύο είδη για τα οποία υποβλήθηκε το ίδιο δείγμα, ήτοι και για το είδος με α/α 4 και για το είδος με α/α 30. Ως εκ τούτου, τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι δεν υπάρχει όρος στη διακήρυξη που να απαγορεύει και μάλιστα επί ποινή ακυρότητας να προσφερθεί το ίδιο προϊόν σε δυο διαφορετικούς α/α, δεδομένου ότι στην παρ. 8 του παραρτήματος Ε, προβλέπεται ειδικός και ρητός περιορισμός των διαγωνιζομένων να υποβάλουν σε διαφορετικά είδη το ίδιο προϊόν. Από την άλλη, αλυσίτελως υποστηρίζει ο προσφεύγων ότι έπρεπε να γίνει δεκτή η προσφορά του για τα είδη με α/α 4 και 30, λόγω του ό,τι το προσφερόμενο προϊόν – αν και το ίδιο – αφενός καλύπτει τις απαιτήσεις του ενός α/α και αφετέρου υπερκαλύπτει τις απαιτήσεις του δεύτερου α/α. Και τούτο διότι, ο περιορισμός που τέθηκε στους διαγωνιζομένους να μην υποβάλουν το ίδιο προϊόν σε διαφορετικά είδη είναι γενικός και τέθηκε αδιακρίτως, χωρίς να εξαιρεί περιπτώσεις σαν αυτές που αναφέρει ο προσφεύγων, ήτοι που το ίδιο προϊόν καλύπτει τις προϋποθέσεις ενός είδους και υπερκαλύπτει τις προϋποθέσεις ενός άλλου.

31. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

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

33. Επειδή πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προσφυγή.

Αριθμός απόφασης: 800/2022

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 10 Μαΐου 2022 και εκδόθηκε στις 30 Μαΐου 2022 Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΜΑΡΓΑΡΙΤΑ ΚΑΝΑΒΑ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ

Δυνάμει της
υπ' αριθ. 40/2022
Πράξης Προέδρου
της ΕΑΔΗΣΥ