

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 13 Ιουλίου 2020 με την εξής σύνθεση: Μαρία-Ελένη Σιδέρη, αναπληρούσα την Πρόεδρο του 6ου Κλιμακίου και την Εισηγήτρια (δυνάμει της υπ' αριθμ. 60/2020 Πράξης αναπλήρωσης του Προέδρου ΑΕΠΠ), Ειρήνη Αψοκάρδου και Μαργαρίτα Κανάβα Μέλη.

Για να εξετάσει την από 04-06-2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 683/04-06-2020 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στη ..., οδός ..., αρ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ... (ΝΟΣΗΛ. ΜΟΝ. ...) (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η με αριθμ. 1/6.4.2020 (Θέμα 149ο) απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής κατά το μέρος με το οποίο κρίθηκαν αποδεκτές οι τεχνικές προσφορές των εταιρειών ... και ... καθώς και κάθε άλλη προγενέστερη ή μεταγενέστερη πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαρία-Ελένη Σιδέρη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1.Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί e-παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ύψους 2.017,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και το από 04-06-2020 αποδεικτικό πληρωμής του εν λόγω παραβόλου στην ...). Το ποσό του παραβόλου υπολογίζεται με βάση την προϋπολογισθείσα δαπάνη της σύμβασης, ήτοι 403.225,81 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

Αριθμός απόφασης: 889/2020

2.Επειδή η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αριθμ. πρωτ. ... Διακήρυξη προκήρυξε διεθνή δημόσιο ανοικτό διαγωνισμό για την επιλογή αναδόχου υλοποίησης του Υποέργου 1 «Προμήθεια Αξονικού Τομογράφου Εξομοίωσης Ακτινοθεραπείας» της Πράξης «Προμήθεια ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού για τις ανάγκες του Ακτινοθεραπευτικού Τμήματος του ... (Νοσηλευτική Μονάδα)» με κωδικό ΟΠΣ (MIS) ..., που είναι ενταγμένη στο Ε.Π. «...», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, προϋπολογισμού 500.000,00€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ.

3. Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.Δ.Η.Σ) στις 15-07-2019 (Α.Δ.Α.Μ. ...) καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ

4. Επειδή ο διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθ. 345 του ν. 4412/2016.

5.Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 04-06-2020 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 25.05.2020, 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.

6. Επειδή η προσφεύγουσα ως προσφέρουσα της εν θέματι διαδικασίας της οποίας η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενη, ως προς το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς έτερης συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας, ερειδόμενο στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και

Αριθμός απόφασης: 889/2020

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.

7. Επειδή στις 09-06-2020 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς τις έτερες συνδιαγωνιζόμενες εταιρείες μέσω της «Επικοινωνίας» καθώς και σε όλους τους ενδιαφερόμενους τρίτους δια μέσω της κεντρικής σελίδας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

8. Επειδή με την με αρ. 852/2020 Πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

9. Επειδή η αναθέτουσα αρχή δεν απέστειλε τις απόψεις της στην ΑΕΠΠ εντός του προβλεπόμενου δεκαημέρου από την ημερομηνία κατάθεσης της υπό εξέταση προσφυγής αν και εκλήθη να το πράξει τούτο νομίμως και εντός των νομίμων προθεσμιών με τη με αρ. 852/2020 πράξη ορισμού ημερομηνίας εξέτασης της προσφυγής και εισηγητή της Προέδρου του 6ου Κλιμακίου, σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. β της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016 αλλά ούτε εντός της προβλεπόμενης στο τελευταίο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 365 του Ν.4412/2016 προθεσμίας που αφορά, ωστόσο, τη συμπληρωματική αιτιολογία επί της προσβαλλόμενης πράξης, ήτοι έως και δέκα (10) ημέρες πριν την συζήτηση της προσφυγής, αλλά ακόμα ούτε και σε ημερομηνία που να αφήνει στην προσφεύγουσα τη δυνατότητα να υποβάλει εμπροθέσμως υπόμνημα ασκώντας το νόμιμο δικαίωμά της στην αντιμωλία, κατά τις ως άνω διατάξεις. Αντίθετα, μόλις έξι ημέρες πριν από τη συζήτηση της υπό εξέταση προσφυγής ανάρτησε στην «Επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού και κοινοποίησε στην προσφεύγουσα εκπροθέσμως τις απόψεις της με το υπ' αριθμ. 21405/6-07-2020 έγγραφό της. Ως εκ τούτου, οι εν θέματι απόψεις έχουν υποβληθεί απαραδέκτως και δεν λαμβάνονται υπόψη από το αποφασίζον Κλιμάκιο.

10. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η υπό εξέταση προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις

Αριθμός απόφασης: 889/2020

διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

11. Επειδή στην επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, έλαβαν μέρος τρεις οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων η προσφεύγουσα η οποία κατέθεσε την υπ' αριθμ. συστήματος ... προσφορά της. Με την προσβαλλόμενη εγκρίθηκε το Πρακτικό συμμετεχόντων καθώς και το πρακτικό τεχνικής αξιολόγησης της αρμόδιας Επιτροπής σύμφωνα με τα οποία έγιναν αποδεκτές οι προσφορές όλων των συμμετεχόντων ως πληρούσες τις τεχνικές απαιτήσεις/προδιαγραφές της Διακήρυξης.

12. Επειδή η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, ειδικότερα, στην προσφυγή της ότι: **«II. ΛΟΓΟΙ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ**

Στο άρθρο 91 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «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.» Περαιτέρω στον όρο 2.4.3.2 της διακήρυξης (βλ. σελ. 25) ορίζεται ότι: «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις Τεχνικές Προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στο Παράρτημα I 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. Επιπλέον θα πρέπει να συνυποβληθεί το φύλλο συμμόρφωσης του Παραρτήματος III υπογεγραμμένο από τον Νόμιμο Εκπρόσωπο του Οικονομικού Φορέα (Πρόεδρο Διοικητικού Συμβουλίου ή Δντα Σύμβουλο ή Διαχειριστή κλπ ή ειδικά εξουσιοδοτημένου εκπρόσωπό τους)» και στον όρο 2.4.6, ορίζεται ότι απορρίπτεται προσφορά «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» (βλ. σελ. 27). Από τον συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων

Αριθμός απόφασης: 889/2020

προκύπτει ότι όλοι οι όροι της διακήρυξης και των Τεχνικών Προδιαγραφών που αποτελούν το κανονιστικό πλαίσιο διενέργειας του διαγωνισμού και δεσμεύει τόσο τους συμμετέχοντες όσο και την αναθέτουσα αρχή, είναι απαράβατοι όροι και η αναθέτουσα αρχή έχει δέσμια αρμοδιότητα να απορρίψει προσφορά η οποία αποκλίνει από τους απαράβατους όρους της διακήρυξης.

Με την προσβαλλόμενη απόφαση, μη νομίμως και κατά παράβαση του νόμου και των απαράβατων όρων των Τεχνικών Προδιαγραφών της διακήρυξης έγιναν αποδεκτές οι προσφορές των εταιρειών ... και
Ειδικότερα:

A. Ως προς την προσφορά της εταιρείας ...

Μη νομίμως και κατά παράβαση του νόμου και των απαράβατων όρων των Τεχνικών Προδιαγραφών της διακήρυξης έγινε αποδεκτή η προσφορά της ως άνω εταιρείας, καθόσον ο προσφερόμενος από αυτή αξονικός τομογράφος ... της κατασκευάστριας εταιρείας ..., δεν πληροί τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της υπ' αρ. ... Διακήρυξης

Πιο συγκεκριμένα:

1. Στην παράγραφο 1.1 των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης που αφορά στο εξεταστικό πεδίο στον ανιχνευτή, ορίζεται ότι το εξεταστικό πεδίο του ανιχνευτή απαιτείται να είναι «μεταβλητό 20-65 cm». Η απαίτηση αυτή αφορά στον ανιχνευτή και συνεπώς στο εξεταστικό πεδίο λήψης, όπως αυτό μετρείται στη φάση της σάρωσης (Scan Field of View) στον ανιχνευτή.

Στην παράγραφο 1.1 του Φύλλου Συμμόρφωσης (Φ/Σ), η εταιρεία ... αναφέρει ότι "Το εξεταστικό πεδίο γενικά είναι μεταβλητό από 9,6 - 80 cm" και παραπέμπει προς τεκμηρίωση στην από 7/8/2019 υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της εταιρείας (03. ΥΠΕΥΘΙΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ... Α) στην οποία επαναλαμβάνεται η συγκεκριμένη απάντηση ακριβώς.

Όμως στο Product Data Sheet, που υπέβαλε η εταιρεία ... με τη προσφορά της, για τον προσφερόμενο αξονικό τομογράφο ..., (έγγραφο : 08 ...) αναφέρεται (σελίδα 28, παράγραφος «Hardware components, Gantry») ότι το Max Scan Fields of View, δηλαδή το μέγιστο διατιθέμενο πεδία θέασης στη σάρωση, είναι το 50 cm και όχι 65 cm που απαιτούνται στην παράγραφο 1.1 των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης.

Αριθμός απόφασης: 889/2020

Επίσης και στη σελίδα 13, παράγραφος «*Helical scan parameters, Scan Fields of View*» αναφέρεται ότι τα διατιθέμενα *Scan Fields of View* (δηλαδή τα διατιθέμενα πεδία θέασης στη σάρωση) είναι από 25 cm έως 50 cm, ενώ το πεδίο των 80 cm είναι *extrapolated*, δηλαδή παράγεται κατά προσέγγιση π.χ. με τη βοήθεια κάποιου μαθηματικού μοντέλου ή αλγορίθμου και συνεπώς το πεδίο αυτό (80 cm) δεν επιτυγχάνεται με απευθείας λήψη στον ανιχνευτή κατά τη σάρωση όπως απαιτείται από τον προαναφερόμενο απαράβατο όρο των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης.

Επίσης και στη σελίδα 18, παράγραφος «*Axial scan parameters, Scan Fields of View*» αναφέρεται ότι τα διατιθέμενα *Scan Fields of View* (δηλαδή τα διατιθέμενα πεδία θέασης στη σάρωση) είναι από 25 cm έως 50 cm, ενώ το πεδίο των 80 cm είναι *effective*, δηλαδή παράγεται κατά προσέγγιση π.χ. με τη βοήθεια κάποιου μαθηματικού μοντέλου ή αλγορίθμου και συνεπώς το πεδίο αυτό (80 cm) δεν επιτυγχάνεται με απευθείας λήψη στον ανιχνευτή κατά τη σάρωση όπως απαιτείται από τον προαναφερόμενο απαράβατο όρο των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης. επιβεβαίωση των παραπάνω, στη σελίδα 3, παράγραφος ... αναφέρεται «... *is an innovative technology.....that increases the maximum display field of view (DFOV) beyond ...'s conventional scanner limit. ... delivers 80 cm display field of view with a proprietary algorithm that generates an approximate CT image reconstruction outside of the CT measurement field of view*» που σε μετάφραση στην Ελληνική σημαίνει «το ... είναι μια πρωτοποριακή τεχνολογία η οποία αυξάνει το μέγιστο απεικονιζόμενο πεδίο θέασης (DFOV) πέρα από το συμβατικό όριο του σαρωτή της Το ... παράγει 80 cm απεικονιζόμενο πεδίο θέασης με έναν πρωτότυπο αλγόριθμο ο οποίος δημιουργεί μια προσεγγιστική ανακατασκευή εικόνας CT, αξονικού τομογράφου, έξω από το μετρούμενο πεδίο θέασης CT, του αξονικού τομογράφου.

Η τεχνική, ..., δημιουργεί το πεδίο των 80 cm το οποίο δεν επιτυγχάνεται με απευθείας λήψη στον ανιχνευτή κατά τη σάρωση όπως απαιτείται από τον προαναφερόμενο απαράβατο όρο των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης, αλλά είναι ένα *extrapolated* ή *effective* πεδίο απεικόνισης μετά την ανακατασκευή.

Επιπλέον, στις παραπάνω σελίδες και παραγράφους του *Product Data*

Αριθμός απόφασης: 889/2020

Sheet, (έγγραφο : 08 ...) αναφέρεται ως ελάχιστο πεδίο σάρωσης, δηλαδή στον ανιχνευτή, τα 25 cm και όχι τα 20 cm που απαιτούνται στην παράγραφο 1.1 των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης.

Επίσης, στο ως άνω Product Data Sheet στη σελίδα 14 παράγραφος «Helical Image Reconstruction» (Ελικοειδής Ανακατασκευή Εικόνας), αναφέρεται ότι το Ελάχιστο απεικονιζόμενο πεδίο θέασης είναι 9.6 cm (Minimum DFOV : 9.6 cm) και το Μέγιστο απεικονιζόμενο πεδίο θέασης είναι 80 cm (Maximum DFOV : 80 cm). Δηλαδή, τα αναφερόμενα όρια πεδίου, στην απάντηση και τεκμηρίωση της εταιρείας, αφορούν απεικονιζόμενα πεδία θέασης (Display Field of View, DFOV) μετά την ανακατασκευή και όχι τα πεδία θέασης λήψης στη σάρωση (Scan Field of View) όπως απαιτούνται στην παράγραφο 1.1 των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης.

Από όλα τα παραπάνω στοιχεία της προσφοράς της εταιρείας ... αποδεικνύεται ότι ο ανιχνευτής του προσφερόμενου τομογράφου δεν πληροί τον όρο 1.1. των Τεχνικών Προδιαγραφών της διακήρυξης και μη νομίμως και κατά παράβαση των όρων και των Τεχνικών Προδιαγραφών της διακήρυξης έγινε αποδεκτή η τεχνική προσφοράς της.

2. Η εταιρεία ... προσέφερε στον υπό κρίση διαγωνισμό τον αξονικό τομογράφο ... και υπέβαλε με την προσφορά της το Product Data Sheet (έγγραφο : 08 ...) με κωδικό ... προς τεκμηρίωση των απαντήσεών της στο Φύλλο Συμμόρφωσης.

Όμως :

α. Τόσο στη δήλωση συμμόρφωσης του εργοστασίου κατασκευής (έγγραφο ...) όσο και στο πιστοποιητικό ΕΚ (έγγραφο) αναφέρεται ως μοντέλο του αξονικού τομογράφου μόνο το ... και όχι το προσφερόμενο μοντέλο

β. Επίσης στη δήλωση συμμόρφωσης του εργοστασίου κατασκευής στην οδηγία 93/42/EEC (έγγραφο ...) στη σελίδα 1, αναγράφεται ότι «Η παρούσα συμμόρφωση βασίζεται στα κάτωθι στοιχεία» και στην πρώτη υποπαράγραφο 1, το τεχνικό έγγραφο του προϊόντος στο οποίο αναφέρεται η δήλωση αυτή έχει κωδικό ... και όχι ... που είναι ο κωδικός του Product Data Sheet που συνοδεύει τον προσφερόμενο από την εταιρεία Αξονικό τομογράφο, μοντέλο

Αριθμός απόφασης: 889/2020

Συνεπώς τα τεχνικά δεδομένα του προσφερόμενου από την εταιρεία ... αξονικού τομογράφου δεν αφορούν στον αξονικό τομογράφο που αναφέρεται στη δήλωση συμμόρφωσης CE 93/42/EEC δηλαδή υπάρχει αναντιστοιχία ανάμεσα στον προσφερόμενο αξονικό τομογράφο και τη δήλωση συμμόρφωση CE 93/42/EEC. Γεγονός που οδηγεί σε απόρριψη της προσφοράς σύμφωνα με τους όρους 2.2.7 α & 2.4.6 η των Γενικών και Ειδικών Όρων Συμμετοχής της διακήρυξης και τον νόμο 4412/2016.

Από όλα τα παραπάνω στοιχεία της προσφοράς της εταιρείας ... προκύπτει ότι δεν αποδεικνύονται τα τεχνικά χαρακτηριστικά του προσφερόμενου αξονικού τομογράφου με τα υποβληθέντα έγγραφα και δικαιολογητικά και σε κάθε περίπτωση υφίσταται ασάφεια της προσφοράς της ως άνω εταιρείας και μη νομίμως και κατά παράβαση των όρων και των Τεχνικών Προδιαγραφών της διακήρυξης έγινε αποδεκτή η τεχνική προσφοράς της.

B. Ως προς την προσφορά της εταιρείας ΑΕ

Μη νομίμως και κατά παράβαση του νόμου και των απαράβατων όρων των Τεχνικών Προδιαγραφών της διακήρυξης έγινε αποδεκτή η προσφορά της ως άνω εταιρείας, καθόσον ο προσφερόμενος από αυτή αξονικός τομογράφος ... της κατασκευάστριας εταιρείας ...δεν πληροί τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της υπ' αρ. ... Διακήρυξης.

Πιο συγκεκριμένα:

1. Στις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης, στην Παράγραφο «Ακτινολογική λυχνία» αναφέρεται ως προς τη "Θερμοχωρητικότητα Ανόδου" ότι η λυχνία πρέπει να έχει «Θερμοχωρητικότητα ανόδου, MHU : ≥ 7 , πραγματική χωρίς την υποστήριξη λογισμικού ή άλλης τεχνολογίας»

Στην τεχνική προσφορά της εταιρείας ...ΑΕ και στην απάντησή της στο Φύλλο Συμμόρφωσης στην αντίστοιχη παράγραφο αναφέρει :

«Η ακτινολογική λυχνία ... είναι Κατασκευασμένη λοιπόν σύμφωνα με την παραπάνω φιλοσοφία, ενώ μέχρι τώρα η φιλοσοφία κατασκευής των λυχνιών έδινε μέγιστη προτεραιότητα, ακτινολογική λυχνία ... της ...διαθέτει ελάχιστη θερμοχωρητικότητα ανόδου 0.6 MHU η οποία συνδυαζόμενη με την πάρα πολύ μεγάλη θερμοαπαγωγή ανόδου 7,3 MHU/MIN, εξασφαλίζει Ο Συνδυασμός αυτός προσφέρει απόδοση μιας

Αριθμός απόφασης: 889/2020

κλασσικής ακτινολογικής λυχνίας που διαθέτει θερμοχωρητικότητα ανόδου περίπου 50 MHU» και περαιτέρω ότι: «Το μέγεθος της θερμοχωρητικότητας κεφαλής για την ... δεν δύναται να οριστεί λόγω της ιδιαιτερότητας της κατασκευής της και επειδή η λυχνία ψύχεται συνεχώς και είναι σε άμεση σύνδεση με το σύστημα ψύξης του αξονικού» και παραπέμπει για τεκμηρίωση στο " Prospectus No 1, σελ.16 και σε υπεύθυνη δήλωση.

Από τα αναφερόμενα στο Φύλλο Συμμόρφωσης και τα λοιπά έγγραφα του φακέλου της προσφοράς της εταιρίας ..., προκύπτει ότι η Θερμοχωρητικότητα Ανόδου της ακτινολογικής λυχνίας ... που συνοδεύει τον προσφερόμενο Αξονικό Τομογράφο ... δεν καλύπτει τον ως άνω όρο των Τεχνικών Προδιαγραφών της διακήρυξης και έπρεπε η προσφορά της να απορριφθεί.

2. Στις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης, στην Παράγραφο «Απόδοση» αναφέρεται: "Θόρυβος, % : Να αναφερθούν οι συνθήκες μέτρησης και η χορηγούμενη δόση"

Στην τεχνική προσφορά της εταιρείας ...και στην απάντησή της στο Φύλλο Συμμόρφωσης στην αντίστοιχη παράγραφο αναφέρει :

" για το Κεφάλι ο θόρυβος μετρήθηκε στα 3,6 HU.... για το σώμα δε ο θόρυβος μετρήθηκε στα 4,2 HU ..." και προς τεκμηρίωση της απάντησής της κατέθεσε υπεύθυνη δήλωση.

Σε κανένα όμως σημείο της προσφοράς της εταιρείας ...ΑΕ , για τη συγκεκριμένη προδιαγραφή, δεν αναφέρεται η χορηγούμενη δόση όπως απαιτείται από τη συγκεκριμένη τεχνική προδιαγραφή και ούτε υπάρχει συγκεκριμένη παραπομπή σε τεχνικό φυλλάδιο στην οποία να αναφέρεται η χορηγούμενη δόση που αντιστοιχεί στον θόρυβο που αναφέρεται απάντηση της ως άνω εταιρείας στην προαναφερόμενη παράγραφο του Φύλλου Συμμόρφωσης.

Από τα παραπάνω αποδεικνύεται ότι η προσφορά της εταιρείας ΑΕ δεν πληροί τον ως άνω όρο της διακήρυξης και μη νομίμως και κατά παράβαση των όρων και των Τεχνικών Προδιαγραφών της διακήρυξης έγινε αποδεκτή η τεχνική προσφοράς της».

13. Επειδή στο άρθρο 18 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και

Αριθμός απόφασης: 889/2020

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 [...].».

14. 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 : [.....]ε) ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης [...] ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης, [...] ιε) το κριτήριο ανάθεσης, τη διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87 [...] ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς [...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.), [.....]».

15. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 54 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περίπτωση 1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α΄ παρατίθενται στα έγγραφα της

Αριθμός απόφασης: 889/2020

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.

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

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

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

2. Οι τεχνικές προδιαγραφές εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων στη διαδικασία σύναψης σύμβασης και δεν έχουν ως αποτέλεσμα τη δημιουργία αδικαιολόγητων εμποδίων στο άνοιγμα των δημόσιων συμβάσεων στον ανταγωνισμό.

3. Οι τεχνικές προδιαγραφές διατυπώνονται με έναν από τους κατωτέρω τρόπους:

α) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, συμπεριλαμβανομένων των περιβαλλοντικών χαρακτηριστικών, υπό την προϋπόθεση ότι οι παράμετροι είναι επαρκώς προσδιορισμένες ώστε να επιτρέπουν στους προσφέροντες να προσδιορίζουν το αντικείμενο της σύμβασης και στις αναθέτουσες αρχές να αναθέτουν τη σύμβαση,

β) με παραπομπή σε τεχνικές προδιαγραφές και, με σειρά προτεραιότητας, σε εθνικά πρότυπα που αποτελούν μεταφορά ευρωπαϊκών προτύπων, σε ευρωπαϊκές τεχνικές εγκρίσεις, σε κοινές τεχνικές

Αριθμός απόφασης: 889/2020

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.

4. Οι τεχνικές προδιαγραφές, εκτός εάν δικαιολογείται από το αντικείμενο της σύμβασης, δεν περιέχουν μνεία συγκεκριμένης κατασκευής ή προέλευσης ή ιδιαίτερης μεθόδου κατασκευής που να χαρακτηρίζει τα προϊόντα ή τις υπηρεσίες που παρέχονται από έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα ούτε εμπορικού σήματος, διπλώματος ευρεσιτεχνίας, τύπων ή συγκεκριμένης καταγωγής ή παραγωγής που θα είχε ως αποτέλεσμα να ευνοούνται ή να αποκλείονται ορισμένες επιχειρήσεις ή ορισμένα προϊόντα. Η εν λόγω μνεία επιτρέπεται, κατ' εξαίρεση, όταν δεν είναι δυνατόν να γίνει επαρκώς προσδιορισμένη και κατανοητή περιγραφή του αντικειμένου της σύμβασης κατ' εφαρμογή της παρ. 3. Η εν λόγω μνεία συνοδεύεται από τον όρο «ή ισοδύναμο».

5. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα παραπομπής στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β' της παρ. 3, δεν απορρίπτει προσφορά με την αιτιολογία ότι τα προσφερόμενα έργα, αγαθά ή οι υπηρεσίες δεν πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές στις οποίες έχει παραπέμψει, εφόσον ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, συμπεριλαμβανομένων των αποδεικτικών μέσων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι οι λύσεις που προτείνει πληρούν κατά

Αριθμός απόφασης: 889/2020

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.

8. Ειδικά για τις συμβάσεις έργων, με απόφαση του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων μπορούν να εγκρίνονται προδιαγραφές και κανονισμοί που αναφέρονται στον τρόπο κατασκευής των έργων και στην ποιότητα, στον τρόπο σύνθεσης και επεξεργασίας, στη χρήση και στον έλεγχο των υλικών κατασκευής των έργων. Με την απόφαση αυτή μπορεί να ορίζεται αν οι θεσπιζόμενες προδιαγραφές είναι υποχρεωτικές σε κάθε περίπτωση ή ισχύουν προαιρετικά ή ισχύουν ως ελάχιστα όρια.

9. Ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών, κατά την κατάρτιση των τεχνικών προδιαγραφών οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν υπόψη τις ενιαίες προδιαγραφές που εκπονούνται από τις ΕΚΑΑ των περιπτώσεων β' και γ' της παραγράφου 1 του άρθρου 41 και αναρτώνται στο ΕΣΗΔΗΣ. Στις περιπτώσεις διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης η οποία διενεργείται από ΚΑΑ, οι τεχνικές προδιαγραφές καθορίζονται είτε από την αναθέτουσα αρχή είτε από την ΚΑΑ. Αν έχουν

Αριθμός απόφασης: 889/2020

καθοριστεί από την αναθέτουσα αρχή, ελέγχονται, τροποποιούνται, όπου απαιτείται, και εγκρίνονται από την ΚΑΑ».

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

α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης [...] δ) Η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, αν τέτοια δεν επιτρέπεται ή, αν επιτρέπεται, δεν πληροί τις ελάχιστες απαιτήσεις των εγγράφων της σύμβασης [...]».

17. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 100 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «1. Το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην έναρξη της διαδικασίας αποσφράγισης των προσφορών την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή από τη σχετική πρόσκληση. Η αποσφράγιση διενεργείται δημόσια, παρουσία των προσφερόντων/συμμετεχόντων ή των νομίμως εξουσιοδοτημένων εκπροσώπων τους, οι οποίοι λαμβάνουν γνώση των λοιπών συμμετεχόντων στη διαδικασία και των στοιχείων που υποβλήθηκαν από αυτούς, όπως ειδικότερα ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 21. Η αποσφράγιση διενεργείται δημόσια.

2. Τα επιμέρους στάδια στην ανοικτή διαδικασία ή στο δεύτερο στάδιο της κλειστής διαδικασίας, όταν οι εν λόγω διαδικασίες δεν διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο, έχουν ως εξής:

α) Αποσφραγίζεται ο κυρίως φάκελος προσφοράς, ο φάκελος των δικαιολογητικών συμμετοχής στην ανοικτή διαδικασία, καθώς και ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς, εφόσον προβλέπεται η υποβολή της στα έγγραφα της σύμβασης, μονογράφονται δε και σφραγίζονται από το αρμόδιο όργανο όλα τα δικαιολογητικά που υποβάλλονται κατά το στάδιο αυτό και η τεχνική προσφορά, ανά φύλλο. Το αρμόδιο 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. Οι φάκελοι των οικονομικών προσφορών δεν αποσφραγίζονται, αλλά μονογράφονται και σφραγίζονται από το παραπάνω

Αριθμός απόφασης: 889/2020

όργανο και τοποθετούνται σε ένα νέο φάκελο ο οποίος επίσης σφραγίζεται και υπογράφεται από το ίδιο όργανο και φυλάσσεται, προκειμένου να αποσφραγισθεί την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή την πρόσκληση.

β) Στη συνέχεια το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με τους όρους των εγγράφων της σύμβασης και συντάσσει πρακτικό για την απόρριψη των τεχνικών προσφορών που δεν γίνονται αποδεκτές και την αποδοχή ή/και βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών με βάση το κριτήριο ανάθεσης των εγγράφων της σύμβασης.

γ) Οι κατά τα ανωτέρω σφραγισμένοι φάκελοι με τα οικονομικά στοιχεία των προσφορών, μετά την ολοκλήρωση της αξιολόγησης των λοιπών στοιχείων των προσφορών, αποσφραγίζονται κατά την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή την ειδική πρόσκληση και ακολουθεί σχετική ανακοίνωση τιμών. Για όσες προσφορές δεν κρίθηκαν αποδεκτές κατά τα προηγούμενα ως άνω στάδια α' και β' οι φάκελοι της οικονομικής προσφοράς δεν αποσφραγίζονται, αλλά επιστρέφονται.

3. Τα επιμέρους στάδια στο πρώτο στάδιο της κλειστής διαδικασίας, στην ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση, στον ανταγωνιστικό διάλογο και στη σύμπραξη καινοτομίας έχουν ως εξής:

α) Η αποσφράγιση του φακέλου με τις αιτήσεις και τα δικαιολογητικά συμμετοχής λαμβάνει χώρα την ημέρα και ώρα που ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. Μετά την αποσφράγιση του φακέλου των δικαιολογητικών συμμετοχής, το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην καταχώριση των υποψηφίων, στον έλεγχο των δικαιολογητικών που υπέβαλαν, καθώς και στην αξιολόγηση των αιτήσεων συμμετοχής των υποψηφίων, βάσει των κριτηρίων προεπιλογής που καθορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. Στη συνέχεια η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί τους υποψηφίους που προεπιλέγησαν για υποβολή προσφορών.

β) Η αποσφράγιση των προσφορών και τα επόμενα διαδικαστικά στάδια διενεργούνται, κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.

4. Τα αποτελέσματα κάθε σταδίου επικυρώνονται με απόφαση του αποφαινόμενου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιείται με επιμέλεια αυτής στους προσφέροντες ή στους συμμετέχοντες μαζί με

Αριθμός απόφασης: 889/2020

αντίγραφο των πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών του αντίστοιχου σταδίου. Ειδικά, για τις συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία έως εξήντα χιλιάδες (60.000) ευρώ, πλέον ΦΠΑ, που δεν διενεργούνται με ηλεκτρονικά μέσα, εκδίδεται μία απόφαση, κατά τα ανωτέρω, ανεξαρτήτως του κριτηρίου ανάθεσης. Για τις συμβάσεις που διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής ανεξαρτήτως ποσού και ανεξαρτήτως διαδικασίας, αποσφραγίζονται οι φάκελοι δικαιολογητικών, τεχνικής και οικονομικής προσφοράς όλων των διαγωνιζόμενων για όλα τα στάδια και εκδίδεται μια απόφαση, με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα:

α) όλων των σταδίων της παραγράφου 2 στην περίπτωση ανοικτής διαδικασίας και

β) του δεύτερου σταδίου, ήτοι της υποβολής προσφορών, στην περίπτωση κλειστής διαδικασίας και ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση.

Κατά των ανωτέρω αποφάσεων χωρεί ένσταση, σύμφωνα με το άρθρο 127 για συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία έως και εξήντα χιλιάδες (60.000) ευρώ, προ ΦΠΑ, ή η, σύμφωνα με το άρθρο 360, προδικαστική προσφυγή για συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, προ ΦΠΑ.

Επίσης για τις συμβάσεις με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει του κόστους ή τη βέλτιστη σχέση ποιότητας - τιμής και ανεξαρτήτως ποσού και διαδικασίας, όταν εξ αρχής έχει υποβληθεί μία προσφορά, εκδίδεται μια απόφαση, με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα:

α) όλων των σταδίων της παραγράφου 2 στην περίπτωση ανοικτής διαδικασίας και

β) του δευτέρου σταδίου, ήτοι της υποβολής προσφορών, στην περίπτωση κλειστής διαδικασίας και ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση.

5. Σε όλες τις διαδικασίες κατά την αποσφράγιση, αντί της μονογραφής που θέτει το αρμόδιο όργανο επί των αιτήσεων συμμετοχής και των

Αριθμός απόφασης: 889/2020

προσφορών, μπορεί να γίνεται χρήση μηχανικού μέσου (διάτρηση), με το οποίο θα αποτυπώνεται η ημερομηνία και η ώρα αποσφράγισης.

6. Τα παραπάνω οριζόμενα στις παραγράφου 1 έως 3 προσαρμόζονται για τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών που διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο, σύμφωνα με τα άρθρα 22 και 36, με την απόφαση της παρ. 5 του άρθρου 36. Ειδικά στις διαδικασίες που διενεργούνται μέσω Δυναμικού Συστήματος Αγορών, οι αιτήσεις συμμετοχής των οικονομικών φορέων για την εγγραφή τους στο σύστημα υποβάλλονται ηλεκτρονικά, χωρίς να ακολουθείται η διαδικασία ηλεκτρονικής αποσφράγισης».

18. 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».

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

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

Αριθμός απόφασης: 889/2020

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

20. Επειδή σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης ορίζεται ότι: «[...] 1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης
Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού για τις ανάγκες του Ακτινοθεραπευτικού Τμήματος του (Νοσηλευτική Μονάδα) ως κάτωθι:

Προμήθεια ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού για τις ανάγκες του Ακτινοθεραπευτικού Τμήματος του (Νοσηλευτική Μονάδα)						
Α/Α	ΕΙΔΟΣ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ	ΟΡν	ΠΟΣΟ ΤΗΤΑ	ΚΑΘΑΡΗ ΑΞΙΑ (€)	ΦΠΑ (€)	Π/Υ (€) με ΦΠΑ
1	Αξονικός Τομογράφος - ^ (16 τομών) Εξομοίωσης Ακτινοθεραπείας - SIMULATOR	... (Συσκευές τομογραφίας)	1	403.225,81	96.774,19	500.000,00
ΣΥΝΟΛΟ			1	403.225,81	96.774,19	500.000,00

Προσφορές υποβάλλονται για το σύνολο του προκηρυχθέντος εξοπλισμού.

Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης για το σύνολο των υπό προμήθεια ειδών του παρόντος διαγωνισμού ανέρχεται στο ποσό των 500.000,00 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24 % (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: 403.225,81 €, ΦΠΑ : 96.774,19 €).

Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε 60 ημέρες

Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της παρούσας διακήρυξης.

Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει τιμής [...].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

Αριθμός απόφασης: 889/2020

(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 παρούσης 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,

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,

στ) η οποία είναι υπό αίρεση,

ζ) η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής,

η) 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.

θ) Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται οι προσφορές των οποίων η τιμή είναι άνω του Παρατηρητηρίου Τιμών (εφόσον υπάρχουν κατά την ημερομηνία υποβολής των προσφορών) [.....]».

21. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το

Αριθμός απόφασης: 889/2020

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).

22. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 25 και απόφαση *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C599/10, 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., C278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 27).

23. 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).

24. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων

Αριθμός απόφασης: 889/2020

συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, *Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta*, C496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, *Επιτροπή κατά Δανίας*, C243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, *SIAC Construction*, C19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, *Μηχανική*, C213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, *MT Højgaard και Züblin*, C396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, *Universale-Bau*, C470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

25. 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, 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.

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

27. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή κρίνει τις προσφορές επί ίσοις όροις και με προσήλωση στην λεκτική αποτύπωση των

Αριθμός απόφασης: 889/2020

όρων της κανονιστικής πράξης στα πλαίσια της αρχής της τυπικότητας, απορρίπτοντας κατά δέσμια αρμοδιότητα προσφορά που παραβιάζει απαράβατους όρους της διακήρυξης.

28. Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (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 (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).

29. 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).

30. 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.

31. Επειδή με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η τεχνική προσφορά της εταιρείας έπρεπε να έχει απορριφθεί διότι ο προσφερόμενος από εκείνη αξονικός τομογράφος ... δεν

Αριθμός απόφασης: 889/2020

πληροί την απαίτηση της παραγράφου 1.1 των τεχνικών προδιαγραφών, το εξεταστικό πεδίο του ανιχνευτή να είναι «μεταβλητό 20-65cm».

32. Επειδή σύμφωνα με την επίμαχη Διακήρυξη, στο Παράρτημα Ι, ΜΕΡΟΣ Γ- ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ, ΣΥΣΤΗΜΑ ΑΞΟΝΙΚΗΣ ΤΟΜΟΓΡΑΦΙΑΣ ΓΙΑ ΠΡΟΣΟΜΟΙΩΣΗ ΑΚΤΙΝΟΘΕΡΑΠΕΙΑΣ απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού να διαθέτει εξεταστικό πεδίο ανιχνευτή 20-65 cm. Επίσης, στο άρθρο 2.4.6 προβλέπεται ότι η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά η οποία, μεταξύ άλλων, παρουσιάζει αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης (περ. η).

33. Επειδή, όπως προκύπτει από την επισκόπηση της προσφοράς της στο ΕΣΗΔΗΣ, η εταιρεία δήλωσε μεν στο Φύλλο Συμμόρφωσης ότι «*Το εξεταστικό πεδίο γενικά είναι μεταβλητό από 9,6 - 80 cm*», παραπέμποντας προς τεκμηρίωση στην από 07/08/2019 υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της εταιρείας (03. ΥΠΕΥΘΙΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ... Α), ωστόσο στο Product Data Sheet (έγγραφο : 08 ...), όπως βάσιμα προβάλλει η προσφεύγουσα, αναφέρεται στη σελίδα 28 και συγκεκριμένα στην παρ. «Hardware components, Gantry» ότι το Maximum SFOV (Scan Fields of View), δηλαδή το μέγιστο διατιθέμενο πεδίο θέασης στη σάρωση, είναι 50 cm αντί των 65 cm που απαιτούνται από τη Διακήρυξη. Επίσης και στη σελίδα 13 και συγκεκριμένα στην παρ. «Helical scan parameters, Scan Fields of View» αναφέρεται ότι τα διατιθέμενα Scan Fields of View (δηλαδή τα διατιθέμενα πεδία θέασης στη σάρωση) είναι από 25 cm έως 50 cm, ενώ το πεδίο των 80 cm είναι extrapolated. Ομοίως, στη σελίδα 18 και συγκεκριμένα στην παρ. «Axial scan parameters, Scan Fields of View» αναφέρεται ότι τα διατιθέμενα Scan Fields of View (δηλαδή τα διατιθέμενα πεδία θέασης στη σάρωση) είναι από 25 cm έως 50 cm, ενώ το πεδίο των 80 cm είναι effective. Όπως βάσιμα προβάλλει η προσφεύγουσα, στη σελίδα 3, παρ. ... αναφέρεται «... is an innovative technology.....that increases the maximum display field of view (DFOV) beyond ...'s conventional scanner limit. ... delivers 80 cm display field of view with a proprietary algorithm that generates an approximate CT image reconstruction outside of the CT

Αριθμός απόφασης: 889/2020

measurement field of view», που σε μετάφραση στην Ελληνική σημαίνει «*το ... είναι μια πρωτοποριακή τεχνολογία η οποία αυξάνει το μέγιστο απεικονιζόμενο πεδίο θέασης (DFOV) πέρα από το συμβατικό όριο του σαρωτή της Το ... παράγει 80 cm απεικονιζόμενο πεδίο θέασης με έναν πρωτότυπο αλγόριθμο ο οποίος δημιουργεί μια προσεγγιστική ανακατασκευή εικόνας CT, αξονικού τομογράφου, έξω από το μετρούμενο πεδίο θέασης CT, του αξονικού τομογράφου*». Με τον τρόπο αυτό επεξηγείται ότι η τιμή 80 cm απεικονιζόμενου πεδίου θέασης υπερβαίνει το συμβατικό όριο του σαρωτή και επιτυγχάνεται μέσω προσεγγιστικής ανακατασκευής και όχι με απευθείας λήψη στον ανιχνευτή κατά τη σάρωση, όπως απαιτεί η Διακήρυξη. Επιπροσθέτως, στις προαναφερόμενες σελίδες και παραγράφους του Product Data Sheet, (έγγραφο : 08 ...) πράγματι αναφέρεται ως ελάχιστο πεδίο σάρωσης στον ανιχνευτή, τα 25 cm και όχι τα 20 cm που απαιτούνται από τη Διακήρυξη. Τέλος, στο Product Data Sheet και συγκεκριμένα στη σελίδα 14 παρ. «Helical Image Reconstruction» (Ελικοειδής Ανακατασκευή Εικόνας), αναφέρεται ότι το Ελάχιστο απεικονιζόμενο πεδίο θέασης είναι 9.6 cm (Minimum DFOV : 9.6 cm) και το Μέγιστο απεικονιζόμενο πεδίο θέασης είναι 80 cm (Maximum DFOV : 80 cm). Δηλαδή, τα αναφερόμενα όρια πεδίου, στην απάντηση και τεκμηρίωση της εταιρείας, αφορούν απεικονιζόμενα πεδία θέασης (Display Field of View, DFOV) μετά την ανακατασκευή και όχι τα πεδία θέασης λήψης στη σάρωση (Scan Field of View) όπως απαιτούνται από τη Διακήρυξη. Κατόπιν των ανωτέρω και λαμβάνοντας υπόψη ότι σε ορισμένα έγγραφα της τεχνικής προσφοράς (φύλλο συμμόρφωσης, υπεύθυνη δήλωση) δηλώνεται ότι πληρούνται η εν λόγω τεχνική προδιαγραφή, ενώ σε άλλα (Product Data Sheet) δηλώνεται είτε ότι δεν πληρούνται, είτε ότι πληρούνται υπό προϋποθέσεις, διαπιστώνεται ασάφεια της τεχνικής προσφοράς, για την άρση της οποίας η αναθέτουσα αρχή όφειλε να ζητήσει διευκρινίσεις από την εταιρεία κατά τις διατάξεις του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016. Συνακόλουθα, ο πρώτος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτός.

34. Επειδή η προσφεύγουσα προβάλλει με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της ότι η τεχνική προσφορά της εταιρείας έπρεπε να απορριφθεί και για τον πρόσθετο λόγο ότι, ενώ προσέφερε τον αξονικό

Αριθμός απόφασης: 889/2020

τομογράφο ... και υπέβαλε με την προσφορά της το Product Data Sheet (έγγραφο : 08 ...) με κωδικό ... προς τεκμηρίωση των απαντήσεών της στο Φύλλο Συμμόρφωσης, ωστόσο τόσο στη δήλωση συμμόρφωσης του εργοστασίου κατασκευής (έγγραφο ...) όσο και στο πιστοποιητικό ΕΚ (έγγραφο) αναφέρεται ως μοντέλο του αξονικού τομογράφου μόνο το ... και όχι το προσφερόμενο μοντέλο Επίσης η προσφεύγουσα προβάλλει ότι στη δήλωση συμμόρφωσης του εργοστασίου κατασκευής στην οδηγία 93/42/EEC (έγγραφο ...) στη σελίδα 1, αναγράφεται ότι «Η παρούσα συμμόρφωση βασίζεται στα κάτωθι στοιχεία» και στην πρώτη υποπαράγραφο 1, το τεχνικό έγγραφο του προϊόντος στο οποίο αναφέρεται η δήλωση αυτή έχει κωδικό ... και όχι ... που είναι ο κωδικός του Product Data Sheet που συνοδεύει τον προσφερόμενο από την εταιρεία Αξονικό τομογράφο, μοντέλο Η προσφεύγουσα καταλήγει στο συμπέρασμα ότι τα τεχνικά δεδομένα του προσφερόμενου από την εταιρεία ... αξονικού τομογράφου δεν αφορούν στον αξονικό τομογράφο που αναφέρεται στη δήλωση συμμόρφωσης CE 93/42/EEC, δηλαδή υπάρχει αναντιστοιχία ανάμεσα στον προσφερόμενο αξονικό τομογράφο και τη δήλωση συμμόρφωση CE 93/42/EEC.

35. Επειδή, από την επισκόπηση της προσφοράς της εταιρείας στο ΕΣΗΔΗΣ διαπιστώνεται ότι πράγματι υπάρχει διάσταση ανάμεσα στον κωδικό του Product Data Sheet, ο οποίος είναι ..., και στη δήλωση συμμόρφωσης του εργοστασίου κατασκευής, όπου για την οδηγία 93/42/EEC αναφέρεται ο κωδικός Ομοίως, ενώ ο προσφερόμενος αξονικός τομογράφος είναι ο ..., στη δήλωση συμμόρφωσης του εργοστασίου κατασκευής (έγγραφο ...) και στο πιστοποιητικό ΕΚ (έγγραφο) αναφέρεται ως μοντέλο του αξονικού τομογράφου μόνο το Κατόπιν των ανωτέρω, διαπιστώνεται ότι η αναθέτουσα αρχή όφειλε, κατά δέσμια αρμοδιότητα και σύμφωνα με τις αρχές της τυπικότητας, της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας να αποκλείσει την προσφορά της εταιρείας για τις προαναφερόμενες αναντιστοιχίες. Συνακόλουθα, ο δεύτερος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος. Λαμβάνοντας υπόψη ότι σύμφωνα με τα προαναφερόμενα, η προσφορά της εταιρείας θα έπρεπε να έχει απορριφθεί, διαπιστώνεται ότι παρέλκει η αναπομπή στην

Αριθμός απόφασης: 889/2020

αναθέτουσα αρχή για αναζήτηση διευκρινίσεων, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στη σκέψη 33.

36. Επειδή με τον τρίτο λόγο της προσφυγής η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η προσφορά της εταιρείας ...έπρεπε να έχει απορριφθεί διότι η ακτινολογική λυχνία του προσφερόμενου μηχανήματος δεν καλύπτει την προδιαγραφή, η οποία ρητώς απαιτεί η θερμοχωρητικότητα της ανόδου να είναι μεγαλύτερη ή ίση από 7MHU «σε πραγματική» (τιμή) «χωρίς την υποστήριξη λογισμικού ή άλλης τεχνολογίας».

37. Επειδή σύμφωνα με την επίμαχη Διακήρυξη, στο Παράρτημα Ι, ΜΕΡΟΣ Γ- ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ, ΣΥΣΤΗΜΑ ΑΞΟΝΙΚΗΣ ΤΟΜΟΓΡΑΦΙΑΣ ΓΙΑ ΠΡΟΣΟΜΟΙΩΣΗ ΑΚΤΙΝΟΘΕΡΑΠΕΙΑΣ απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού, η ακτινολογική λυχνία να έχει «*Θερμοχωρητικότητα ανόδου, MHU, πραγματική χωρίς την υποστήριξη λογισμικού ή άλλης τεχνολογίας*» ≥ 7 . Επομένως, κατά τη γραμματική ερμηνεία της επίμαχης τεχνικής προδιαγραφής, η ως άνω τιμή πρέπει να είναι πραγματική και όχι ισοδύναμη εφόσον προκύπτει από την υποστήριξη λογισμικού ή άλλης τεχνολογίας. Εξάλλου, στο άρθρο 2.4.6 προβλέπεται ότι η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά η οποία, μεταξύ άλλων, παρουσιάζει αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης (περ. η).

38. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η εταιρεία ...με το από 7-8-2019 ερώτημά της στην αναθέτουσα αρχή το οποίο ανάρτησε στην «Επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, ζήτησε να διευκρινιστεί, μεταξύ άλλων: «1. Στις τεχνικές προδιαγραφές της Ακτινολογικής λυχνίας αναφέρεται :

Θερμοχωρητικότητα ανόδου, MHU, πραγματική χωρίς την υποστήριξη λογισμικού ή άλλης τεχνολογίας ≥ 7

Η εταιρεία μας προτίθεται να συμμετάσχει στον διαγωνισμό προσφέροντας τον πλέον σύγχρονο Αξονικό για σχεδιασμό Ακτινοθεραπείας της αγοράς ... 20 slices.

Ο αξονικός αυτός ενσωματώνει τις πλέον σύγχρονες τεχνολογίες για τον σχεδιασμό ακτινοθεραπείας και όχι μόνο. Ο Αξονικός αυτός χρησιμοποιεί

Αριθμός απόφασης: 889/2020

την ακτινολογική λυχνία ... η οποία είναι όχι απλά η καλύτερη διατιθέμενη λυχνία της ... αλλά ουσιαστικά καλύτερη ακτινολογική λυχνία που διατίθεται σήμερα παγκοσμίως για ιατρικές εφαρμογές αξονικής τομογραφίας. Η ακτινολογική λυχνία ... είναι η πλέον πρωτοποριακή και καινοτόμος ακτινολογική λυχνία που έχει κατασκευαστεί για τα συστήματα Αξονικής τομογραφίας. Είναι σχεδιασμένη και κατασκευασμένη με μία διαφορετική φιλοσοφία από τη συνήθη κατασκευή των ακτινολογικών λυχνιών. Η άνοδος της ψύχεται απ'ευθείας χρησιμοποιώντας ένα έξυπνο συμπαγή και συμμετρικό σχεδιασμό κατασκευής μικρού όγκου. Λόγω του συμμετρικού της σχήματος, περιστρέφεται ταυτόχρονα γύρω από τον νοητό άξονα συμμετρίας της που ορίζεται από την κάθοδο και τον άξονα της ανόδου. Η περιστρεφόμενη λυχνία είναι εμβαπτισμένη μέσα σε λάδι, που απάγει αμέσως όλα τα ποσά θερμότητας που αναπτύσσονται σε αυτή ελαχιστοποιώντας την αποθήκευση θερμότητας στην άνοδο κατά την παραγωγή των ακτίνων Χ και μεγιστοποιώντας τον ρυθμό απαγωγής του ποσού θερμότητας από την άνοδο. Κατασκευασμένη λοιπόν σύμφωνα με την παραπάνω φιλοσοφία - ενώ μέχρι τώρα η φιλοσοφία κατασκευής των λυχνιών έδινε μέγιστη προτεραιότητα στην θερμοχωρητικότητα της ανόδου και κατά δεύτερο λόγο στην θερμοαπαγωγή, η ακτινολογική λυχνία ... της ... διαθέτει ελάχιστη ονομαστική θερμοχωρητικότητα ανόδου 0,6 MHU, η οποία συνδυαζόμενη με την πάρα πολύ μεγάλη θερμοαπαγωγή ανόδου 7,3MHU/min (7.300 KHU/min), εξασφαλίζει την άμεση – ακαριαία ψύξη της ανόδου. Ο συνδυασμός αυτός ισοδυναμεί με απόδοση μιας κλασικής ακτινολογικής λυχνίας που διαθέτει θερμοχωρητικότητα ανόδου περίπου 50MHU δίνοντας την δυνατότητα συνεχούς λειτουργίας και κάλυψης περιστατικών παχύσαρκων και μεγαλόσωμων ασθενών.

Ως εκ τούτου η θερμοχωρητικότητα της λυχνίας ... είναι ισοδύναμη 50MHU αλλά όχι λόγω υποστήριξης λογισμικού ή άλλη τεχνολογίας αλλά λόγω ιδιαίτερης και καινοτόμας κατασκευής.

Παρακαλούμε να διευκρινιστεί αν η διατύπωση της προδιαγραφής περί «υποστήριξης λογισμικού ή άλλης τεχνολογίας» δεν περιλαμβάνει περιπτώσεις όπως αυτές που περιγράφονται ανωτέρω και εξαιρεί περιπτώσεις λυχνιών ειδικής κατασκευής και ως εκ τούτου δίνει την

Αριθμός απόφασης: 889/2020

δυνατότητα στην εταιρεία μας να συμμετάσχει στον διαγωνισμό. Διαφορετικά η εταιρεία μας δεν διαθέτει μοντέλο για να συμμετάσχει στον διαγωνισμό». Ωστόσο, στο ως άνω διευκρινιστικό ερώτημα, η αναθέτουσα αρχή δεν απάντησε. Στη συνέχεια, η εν θέματι εταιρεία υπέβαλε την υπ' αριθμ. συστήματος ... προσφορά της, όπου στην τεχνική προσφορά συστήματος, στην οικεία προδιαγραφή απαντά ως εξής: «ΝΑΙ. Η Εταιρεία μας υπερπληροί την εν λόγω προδιαγραφή εφόσον προσφέρει σύστημα που ενσωματώνει όχι απλά την καλύτερη διατιθέμενη λυχνία της ... αλλά ουσιαστικά προσφέρει την δυνατότητα στον φορέα να αποκτήσει την καλύτερη ακτινολογική λυχνία που διατίθεται σήμερα παγκοσμίως για ιατρικές εφαρμογές αξονικής τομογραφίας. Η ακτινολογική λυχνία είναι η πλέον πρωτοποριακή και καινοτόμος ακτινολογική λυχνία που έχει κατασκευαστεί για τα συστήματα Αξονικής τομογραφίας. Είναι σχεδιασμένη και κατασκευασμένη με μία διαφορετική τεχνολογία από τη συνήθη κατασκευή των ακτινολογικών λυχνιών. Όπως φαίνεται στο παρακάτω σχήμα, η άνοδος της ψύχεται απευθείας χρησιμοποιώντας ένα έξυπνο συμπαγή και συμμετρικό σχεδιασμό κατασκευής μικρού όγκου. Λόγω του συμμετρικού της σχήματος, περιστρέφεται ταυτόχρονα γύρω από τον νοητό άξονα συμμετρίας της που ορίζεται από την κάθοδο και τον άξονα της ανόδου. Η περιστρεφόμενη λυχνία είναι εμβαπτισμένη μέσα σε λάδι, που απάγει αμέσως όλα τα ποσά θερμότητας που αναπτύσσονται σε αυτή ελαχιστοποιώντας την αποθήκευση θερμότητας στην άνοδο κατά την παραγωγή των ακτίνων Χ και μεγιστοποιώντας τον ρυθμό απαγωγής του ποσού θερμότητας από την άνοδο. Κατασκευασμένη λοιπόν σύμφωνα με την παραπάνω τεχνολογία-ενώ μέχρι τώρα η τεχνολογία κατασκευής των λυχνιών έδινε μέγιστη προτεραιότητα στην θερμοχωρητικότητα της ανόδου και κατά δεύτερο λόγο στην θερμοαπαγωγή – η ακτινολογική λυχνία ... της ... διαθέτει ελάχιστη θερμοχωρητικότητα ανόδου 0,6 MHU, η οποία συνδυαζόμενη με την πάρα πολύ μεγάλη θερμοαπαγωγή ανόδου 7,3MHU/min (7.300 KHU/min), εξασφαλίζει την άμεση ακαριαία ψύξη της ανόδου. Ο συνδυασμός αυτός προσφέρει απόδοση μιας κλασικής ακτινολογικής λυχνίας που διαθέτει θερμοχωρητικότητα ανόδου περίπου 50MHU. Το μέγεθος της θερμοχωρητικότητας κεφαλής για την ... δεν δύναται να οριστεί λόγω της

Αριθμός απόφασης: 889/2020

ιδιαιτερότητας της κατασκευής της και επειδή η λυχνία ψύχεται συνεχώς και είναι σε άμεση σύνδεση με το σύστημα ψύξης του ίδιου του αξονικού». Εξάλλου, τα ως άνω προκύπτουν και από το Prospectus No 1, Σελ. 16. Παραπομπή 5.1 στο οποίο παραπέμπει στην τεχνικά προσφορά συστήματος.

39. Επειδή σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα, η ακτινολογική λυχνία ... της ... διαθέτει ελάχιστη ονομαστική θερμοχωρητικότητα ανόδου 0,6 MHU η οποία λόγω ιδιαίτερης και καινοτόμας κατασκευής της, ως υποστηρίζει η εν λόγω εταιρεία, έχει ως αποτέλεσμα η θερμοχωρητικότητα της λυχνίας ... να είναι ισοδύναμη 50MHU. Επομένως, ως βασίμως υποστηρίζει η προσφεύγουσα, η πραγματική τιμή της ακτινολογικής λυχνίας που προσφέρει η ... δεν είναι ≥ 7 αλλά 0,6 MHU ανεξαρτήτως του ότι, εκ του αποτελέσματος, με την τεχνολογία που διαθέτει καταλήγει να έχει απόδοση που να υπερκαλύπτει την ως άνω τιμή, δοθέντος ότι η αναφερόμενη στη Διακήρυξη απαίτηση ρητώς αποκλείει αυτή τη δυνατότητα. Επομένως, η αναθέτουσα αρχή όφειλε, κατά δέσμια αρμοδιότητα και σύμφωνα με τις αρχές της τυπικότητας, της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας να αποκλείσει την προσφορά της εταιρείας Συνακόλουθα, ο τρίτος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

40. Επειδή με τον τέταρτο λόγο της προσφυγής της η προσφεύγουσα προβάλλει ότι, ενώ από τη Διακήρυξη ζητείται να αναφερθεί στην «Απόδοση» «Θόρυβος, % : Να αναφερθούν οι συνθήκες μέτρησης και η χορηγούμενη δόση», ωστόσο, στην τεχνική προσφορά της εταιρείας ... δεν αναφέρθηκε η χορηγούμενη δόση, ούτε έγινε παραπομπή σε τεχνικό φυλλάδιο που να την προβλέπει.

41. Επειδή σύμφωνα με την επίμαχη Διακήρυξη, στο Παράρτημα I, ΜΕΡΟΣ Γ- ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ, ΣΥΣΤΗΜΑ ΑΞΟΝΙΚΗΣ ΤΟΜΟΓΡΑΦΙΑΣ ΓΙΑ ΠΡΟΣΟΜΟΙΩΣΗ ΑΚΤΙΝΟΘΕΡΑΠΕΙΑΣ και συγκεκριμένα στο Πεδίο «Απόδοση» απαιτείται να αναφέρονται οι συνθήκες μέτρησης και η χορηγούμενη δόση.

42. Επειδή από την επισκόπηση του Φύλλου συμμόρφωσης της εταιρείας ... διαπιστώθηκε ότι πράγματι η τελευταία παρέλειψε να αναφέρει τη χορηγούμενη δόση, ενώ περιορίστηκε στην αναφορά ότι « για το Κεφάλι

Αριθμός απόφασης: 889/2020

ο θόρυβος μετρήθηκε στα 3,6 ΗU... για το σώμα δε ο θόρυβος μετρήθηκε στα 4,2 ΗU ...». Κατά συνέπεια, η αναθέτουσα αρχή όφειλε, κατά δέσμια αρμοδιότητα και σύμφωνα με τις αρχές της τυπικότητας, της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας να αποκλείσει την προσφορά της εταιρείας Συνακόλουθα, και ο τέταρτος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

43. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

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

45. Επειδή, ύστερα από την 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

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 1/6.4.2020 (Θέμα 149ο) απόφαση της τακτικής συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής, κατά τα προβλεπόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του παραβόλου ποσού δύο χιλιάδων δέκα επτά (2.017,00) ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 13 Ιουλίου 2020 και εκδόθηκε στις 3 Αυγούστου 2020 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη, υπογραφόμενη για την έκδοση αυτής, από την προεδρεύουσα του 6ου Κλιμακίου κατά τον χρόνο της έκδοσης, δυνάμει του άρθ. 365 παρ. 7 του ν. 4412/2016 και του άρθ. 18 παρ. 3 του ΠΔ 39/2017.

Η Πρόεδρος
ΙΩΑΝΝΑ ΘΕΜΕΛΗ

Η Γραμματέας
ΓΕΩΡΓΙΑ ΔΟΥΓΚΑ