

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

1^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 31 Ιουλίου 2020 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Πρόεδρος και Εισηγητής, Αγγελική Πουλοπούλου και Χρήστος Σώκος, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 3-7-2020 κατατεθείσα με Γεν. Αρ. Κατ. Α.Ε.Π.Π. 854/6-7-2020 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της με αρ. πρωτ. 13328/18-6-2020 υπ' αριθ. διακήρυξης ηλεκτρονικού διαγωνισμού του, με αντικείμενο την προμήθεια και αντικατάσταση επτά (7) κλινών για τις ανάγκες της Μ.Ε.Θ., εκτιμώμενης αξίας μετά ΦΠΑ 120.000,00 ευρώ που δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με Μοναδικό ΑΔΑΜτην 18-6-2020 και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α Με τις με αρ. πρωτ. 15479/10-7-2020 Απόψεις της η αναθέτουσα αιτείται την απόρριψη της προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

Αριθμός Απόφασης :948/2020

1. Επειδή, για την άσκηση της Προσφυγής κατεβλήθη το κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ.και ποσού 600,00 ευρώ, φέρει δε την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ».

2. Επειδή, δια της εμπροθέσμως από 3-7-2020 προσφυγής, ο προσφεύγων που δραστηριοποιείται στον οικείο κλάδο, αιτείται την ακύρωση διακήρυξης, και δη των επιμέρους προσβαλλόμενων όρων της, στο πλαίσιο διαδικασίας εμπίπτουσας στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ λόγω εκτιμώμενης αξίας και χρόνου δημοσίευσης στο ΚΗΜΔΗΣ. Ειδικότερα, ο προσφεύγων βάλλει κατά της απαίτησης της ΕΝΟΤΗΤΑΣ Β ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ ΙV ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ-ΠΟΣΟΤΗΤΕΣ που ορίζει ότι η κλίνη θα πρέπει να συνοδεύεται «με ενσωματωμένο αερόστρωμα για τη πρόληψη και τη θεραπεία όλων των βαθμών κατακλίσεων, κατάλληλο τόσο για την πρόωρη κινητοποίηση των ασθενών όσο και για τη θεραπεία εγκαυμάτων.», με περαιτέρω τιθέμενες περί του ενσωματωμένου αεροστρώματος προδιαγραφές και δη «2. Το αερόστρωμα να χωρίζεται σε ανατομικές ζώνες με δυνατότητα ρύθμισης της πίεσης ανάλογα με το βάρος και τον σωματότυπο του ασθενή. 12 3. Να αποτελείται από τουλάχιστον 20 αεροθαλάμους με δυνατότητα μεμονωμένης αντικατάστασης τους σε περίπτωση βλάβης. 4. Με το πάτημα ενός πλήκτρου να επιτυγχάνεται I. και να διατηρείται μέγιστη πληρότητα στις κυψελίδες παρέχοντας έτσι σταθερή επιφάνεια για τη μεταφορά ή τις εργασίες καθαρισμού του ασθενή ή του αεροστρώματος. Να απενεργοποιείται αυτόματα η λειτουργία αυτή με το πέρασ 30 λεπτών το μέγιστο. II. να μπορεί εκτελεί εναλλασσόμενη κίνηση ανά αεροθάλαμο για τη πρόληψη και θεραπεία όλων των βαθμών των κατακλίσεων ανά χρονικά διαστήματα που θα επιλέξει ο χρήστης. III. να μπορεί εκτελεί αυτόματα πλευρική κλίση εκατέρωθεν για τη πρόωρη κινητοποίηση του ασθενή τουλάχιστον 20° ανά χρονικά διαστήματα που θα επιλέξει ο χρήστης. IV. να μπορεί να εκτελεί παλμική θεραπεία μεταβλητής εντάσεως ανά χρονικά διαστήματα που θα επιλέξει ο χρήστης. 5. Κατά την εφαρμογή CPR είτε ηλεκτρικά είτε μηχανικά καθώς το κρεβάτι παίρνει την οριζόντια θέση οι κυψελίδες του αεροστρώματος παράλληλα να ξεφουσκώνουν. 6. Να διαθέτει ένδειξη που θα εμφανίζει τη θέση των πλαϊνών προστατευτικών και να αποτρέπει την εκτέλεση της πλάγιας κλίσης όταν αυτά είναι κατεβασμένα, για

Αριθμός Απόφασης :948/2020

ασφάλεια του ασθενή. 7. Να διαθέτει ενσωματωμένη θήκη για συγκράτηση ακτινολογικής κασέτας. 8. Το στρώμα να διαθέτει στο κάτω τμήμα του, ενσωματωμένη επέκταση από αεροθαλάμους, στην περίπτωση που χρησιμοποιείται η λειτουργία επιμήκυνσής της κλίνης. 9. Το αερόστρωμα να διαθέτει κάλυμμα αποσπώμενο με πλήρως καλυπτόμενο φερμουάρ για αποφυγή δημιουργίας εστιών μόλυνσης, αεροδιαπερατό, αδιάβροχο. Να διαθέτει αντιμικροβιακές ιδιότητες. Να απολυμαίνεται στο πλυντήριο ή με κοινά καθαριστικά. 10. Το κάλυμμα να είναι βραδύκαυστο και να συμμορφώνεται πλήρως με την Διεθνή Οδηγία BS 7175....». Ειδικότερα, δε αιτιάζεται ότι η απαίτηση ενσωματωμένου αεοστρώματος σε συνδυασμό με τεχνικά χαρακτηριστικά, μεταξύ των οποίων, κατά την προσφυγή του «περιλαμβάνονται οι απαιτήσεις αναφορικά με την εκτέλεση λειτουργιών για την πρόληψη και θεραπεία όλων των βαθμών κατακλίσεων, την καταλληλότητα του στρώματος τόσο για την πρόωρη κινητοποίηση των ασθενών, όσο και για τη θεραπεία εγκαυμάτων, την μέγιστη πληρότητα των κυψελίδων εφόσον απαιτείται, την εναλλασσόμενη κίνηση, την αυτόματη πλευρική κλίση, την παλμική θεραπεία κ.λπ.», αποκλείει αυτόν και εν γένει περιορίζει υπέρμετρα τον ανταγωνισμό, διότι ενώ διαθέτει τα οικεία χαρακτηριστικά, αυτά δεν είναι ενσωματωμένα στην κλίνη, παρότι κατά τους ισχυρισμούς του, τα αποσπώμενα στρώματα προσφέρουν ουσιώδη συγκριτικά πλεονεκτήματα έναντι των αποσπώμενων. Η αναθέτουσα παραδεκτώς κατ' άρ. 365 παρ. 1 Ν. 4412/2016 αιτιολογεί τα ανωτέρω, επικαλούμενη ότι ο παραπάνω συνδυασμός προσφέρει τα εξής πλεονεκτήματα «α) Τοποθέτηση ασθενούς στην κλίνη. Όταν ο ασθενής τοποθετηθεί σε ένα ενσωματωμένο αερόστρωμα, θα μπορεί η κλίνη να υπολογίζει ανά πάσα στιγμή τη θέση του, τον σωματότυπό του και την κατανομή του βάρους του πάνω σε αυτό, έτσι ώστε να μπορεί πρώτον να δίνει την κατάλληλη πίεση στους αεροθαλάμους του αεροστρώματος για την πρόληψη και θεραπεία όλων των βαθμών των κατακλίσεων και δεύτερον θα μπορεί να ανιχνεύσει την κίνηση του πάνω στο αερόστρωμα άρα και την πιθανή προσπάθεια του να εξέλθει από τη κλίνη και να ειδοποιήσει η κλίνη το Ιατρονοσηλευτικό προσωπικό. β) Αιφνίδια Καρδιακή Ανακοπή. Όταν χρειαστεί να πραγματοποιηθεί ΚΑΡΠΑ (Καρδιοαναπνευστική αναζωογόνηση) στον

Αριθμός Απόφασης :948/2020

ασθενή, θα πρέπει τόσο το κρεβάτι όσο και θεραπευτική επιφάνεια (αεροστρώμα) που υποστηρίζει τον ασθενή να λάβουν όσο πιο άμεσα γίνεται την απαιτούμενη θέση. Σε όλα τα κρεβάτια με ενσωματωμένο αερόστρωμα αυτό γίνεται με τη χρήση μόνο ενός κομβίου, το οποίο θα φέρει το κρεβάτι σε οριζόντια θέση και το αερόστρωμα ταυτόχρονα θα ξεφουσκώνει. Διαφορετικά, σε ένα κρεβάτι με ανεξάρτητο αερόστρωμα θα έπρεπε να πατηθεί πρώτα το κομβίο οριζοντίωσης του κρεβατιού και στη συνέχεια αυτό της εξαέρωσης του αεροστρώματος. Αυτή η σύνθεση (κρεβάτι με ανεξάρτητο αερόστρωμα) απαιτεί περισσότερο χρόνο για την εκτέλεση μιας τόσο επείγουσας θέσης. γ) Πλάγια θέση ασθενούς. Η συγκεκριμένη λειτουργία γίνεται από το αερόστρωμα χωρίς να απαιτείται για πρόσθετη ασφάλεια επιπλέον αεροκυψέλες. Σε περίπτωση που το τμήμα της πλάτης, της επιφάνειας κατάκλισης της κλίνης είναι σε γωνία $> 30^\circ$, το ενσωματωμένο αερόστρωμα δεν επιτρέπει την εκτέλεση της πλάγια κλίσης για ασφάλεια του ασθενή από πιθανή πτώση και ειδοποιεί ηχητικά και οπτικά το προσωπικό. Επίσης όταν οποιοδήποτε από τα πλαϊνά προστατευτικά κάγκελα της κλίνης είναι κατεβασμένα, το ενσωματωμένο αερόστρωμα δεν επιτρέπει την εκτέλεση της πλάγια κλίσης για ασφάλεια του ασθενή από πιθανή πτώση και ειδοποιεί ηχητικά και οπτικά προσωπικό.» , περαιτέρω δε, παραθέτει σειρά αγαθών που πληρούν τον ως άνω συνδυασμό «Η επιτροπή παραθέτει διάφορα μοντέλα με ενσωματωμένο αεροστρώμα που τα εμπορεύονται ελληνικές εταιρείες: •: Μοντέλομε αερόστρωμα•: Μοντέλα2 •: Μοντέλο», παραθέτοντας και σχετικούς ηλεκτρονικούς συνδέσμους προς απόδειξη των ως άνω μοντέλων, ενώ αντικρούει τον ισχυρισμό περί συγκριτικού πλεονεκτήματος του αποσπώμενου στρώματος ως εξής «Η επιτροπή θέλει να γνωστοποιήσει ότι σε όλες τις κλίνες με ενσωματωμένο αερόστρωμα (ανεξαρτήτως κατασκευαστικού οίκου), το ιατρονοσηλευτικό προσωπικό μπορεί να αποσυνδέσει και να αφαιρεί εύκολα το ενσωματωμένο αερόστρωμα όταν αυτό απαιτείται όπως για παράδειγμα για να εφαρμόζονται τα πρωτόκολλα καθαρισμού και απολύμανσης που διαθέτουν όλες οι Μ.Ε.Θ. των Νοσοκομείων. Είτε να αφαιρείται, σε περίπτωση που υπάρχει πρόβλημα στην αντλία του ενσωματωμένου αεροστρώματος της κλίνης ή ακόμα και στο ίδιο το

Αριθμός Απόφασης :948/2020

αερόστρωμα και δεν υπάρχει η δυνατότητα για άμεση αντιμετώπιση του προβλήματος, μπορεί να προσαρτηθεί στη κλίνη οποιοδήποτε αερόστρωμα, ανεξαρτήτως κατασκευαστικού οίκου, χωρίς να μένει εκτός χρήσης η κλίνη αλλά ούτε και να περιορίζεται καμία από τις κινήσεις που μπορεί να εκτελέσει η κλίνη με το ανεξάρτητο αερόστρωμα.».

3. Επειδή, κατ' άρ. 345-346, 360 και 367 παρ. 1 Ν. 4412/2016, το πεδίο αρμοδιότητας προς εξέταση από την ΑΕΠΠ περιορίζεται και προσδιορίζεται από τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος, οι οποίοι εξάλλου πρέπει να στοιχειοθετούνται και να αποδεικνύονται, πολλώ δε μάλλον όταν βάλλουν κατά της τεχνικής κρίσης της διοίκησης στη θέσπιση τεχνικών προδιαγραφών, αντικείμενο των οποίων εκ φύσεως τους είναι καταρχήν ο θεμιτός περιορισμός του ανταγωνισμού. Ο δε προσφεύγων φέρει το βάρος απόδειξης ότι ο περιορισμός δια των πληττόμενων προδιαγραφών είναι αδικαιολόγητος και δη, διότι είτε δεν προσφέρουν κάποιο πλεονέκτημα στην αναθέτουσα είτε διότι αυτό είναι οριακό και υπερακοντίζεται από πολύ σφοδρότερο περιορισμό του ανταγωνισμού. Εν προκειμένω ο προσφεύγων, καίτοι φέρει το βάρος απόδειξης κατά τα ανωτέρω, αφενός δεν επικαλείται ότι κάποιο εκ των ζητούμενων χαρακτηριστικών είναι αδικαιολόγητο, αλλά ότι ειδικώς ο συνδυασμός τους με την απαίτηση για ενσωματωμένο αερόστρωμα περιορίζει αδικαιολόγητα τον ανταγωνισμό, αφετέρου ούτε προσδιορίζει κάποιο συγκεκριμένο χαρακτηριστικό που δεν δύναται να διατεθεί από ενσωματωμένο στρώμα που τυχόν διαθέτει ούτε εν τέλει διευκρινίζει αν διαθέτει εν γένει ενσωματωμένα στρώματα, αλλά χωρίς κάποιο από αυτά τα χαρακτηριστικά και ποιο είναι αυτό τυχόν. Επομένως, οι οικείοι ισχυρισμοί προβάλλονται προεχόντως αορίστως, ενώ επιπλέον, προβάλλεται και όλως αναπόδεικτα η υπεροχή των αποσπώμενων στρωμάτων, έναντι των ενσωματωμένων και η μη χρησιμότητα των τελευταίων. Αντίθετα, η αναθέτουσα κατά τα ανωτέρω αναλυτικά δικαιολογεί τις πληττόμενες απαιτήσεις και δη και για ενσωματωμένο στρώμα, αντικρούοντας τον ατεκμηρίωτο ισχυρισμό περί υπεροχής των αποσπώμενων στρωμάτων, συγχρόνως δε καταδεικνύοντας και δυνητικά αποδεκτά αγαθά. Σε κάθε όμως περίπτωση, ο προσφεύγων όφειλε να αποδείξει και όχι απλώς να επικληθεί ότι η απαίτηση για ενσωματωμένο στρώμα είναι άσκοπη και αδικαιολόγητη και δεν

Αριθμός Απόφασης :948/2020

προσφέρει κανένα πλεονέκτημα έναντι των αποσπώμενων, ουδόλως δε αρκεί η επίκληση πλεονεκτημάτων των τελευταίων έναντι των ενσωματωμένων, καθώς τούτο δεν αναιρεί ότι τα ενσωματωμένα φέρουν πλεονεκτήματα, που κατά την ανέλεγκτη κρίση της διοίκησης τυχόν κρίθηκαν υπέρτερης αξίας και σημασίας, κατ' ανέλεγκτη εξάλλου κρίση σκοπιμότητας στην οποία η ΑΕΠΠ δεν δύναται να υπεισέλθει, από τα τυχόν πλεονεκτήματα των αποσπώμενων, με αποτέλεσμα και προς τούτο οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος να είναι αόριστοι, αφού ασχέτως απόδειξης τους, εκ της προβολής και της φύσεως τους δεν δύνανται να κατατείνουν, ακόμη και αν υποτεθούν ως βάσιμοι, στο αδικαιολόγητο των πληττόμενων όρων. Και τούτο παρότι τίποτα από όσα ο προσφεύγων επικαλείται δεν αποδεικνύεται ούτως ή άλλως, ενώ η αναθέτουσα παρέθεσε αναλυτική σχετική αιτιολόγηση κατά της οποίας ο προσφεύγων ουδέν προβάλλει, καίτοι κοινοποιήθηκαν σε αυτόν την 13-7-2020 εμπροθέσμως κατ' άρ. 365 παρ. 1 Ν. 4412/2016, οι Απόψεις της με την οικεία παραδεκτώς προβαλλόμενη αιτιολογία.

4. Επειδή, συνεπεία των ανωτέρω, πρέπει να γίνει απορριφθεί η Προδικαστική Προσφυγή.

5. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το παράβολο με αρ.και ποσού 600,00 ευρώ.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου με αρ.και ποσού 600,00 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 31-7-2020 και εκδόθηκε στις 13-8-2020 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ ΜΙΧΑΗΛ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΧΑΤΖΗΛΙΑΣ ΗΛΙΑΣ