

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**5<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 29 Οκτωβρίου 2018 με την εξής σύνθεση: Άννα Χριστοδουλάκου, Πρόεδρος, Ευαγγελία Μιχολίτση και Μιχαήλ Οικονόμου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 01.10.2018 προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Α.Ε.Π.Π. 1001/02.10.2018 της προσφεύγουσας «.....», που εδρεύει ....., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του ν.π.δ.δ. με την επωνυμία «ΓΕΝΙΚΟ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟ ΧΑΝΙΩΝ “Ο ΑΓΙΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ”» (εφεξής αναθέτουσα αρχή), όπως νόμιμα εκπροσωπείται..

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να γίνει δεκτή η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή της και να ακυρωθεί η από 20.09.2018 Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Γ. Ν. Χανίων (28<sup>ο</sup> Πρακτικό της κατά την 20<sup>η</sup> Σεπτεμβρίου 2018 Τακτικής Συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου του Γ.Ν. Χανίων, θέμα 8<sup>ο</sup>ν - ΑΔΑΩ8ΜΟ46907Τ-Λ05) κατά το μέρος που με αυτήν απερρίφθη η προσφορά της για τα προκηρυσσόμενα είδη με Α/Α 67, 68, 214, 234, 235, 236, 237, 238, 239 και 240.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια, Άννα Χριστοδουλάκου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την υπ' αριθ. 24/19.12.2017 Διακήρυξη του Γενικού Νοσοκομείου Χανίων «Ο ΑΓΙΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ» προκηρύχθηκε Ηλεκτρονικός Διεθνής Ανοικτός Δημόσιος Διαγωνισμός για την Προμήθεια Ιατρικών Αναλωσίμων (CPV 33140000-3), συνολικού προϋπολογισμού 393.974,69€ μη

## Αριθμός Απόφασης: 976/2018

συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (471.358,80€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής, η οποία απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 19.12.2017 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 20.12.2017 με ΑΔΑΜ: 17PROC002456150 2017-12-20, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 20.12.2017 (Συστημικός Αριθμός 51027).

2. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο κατά τις διατάξεις του άρθρου 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 23670740395811300057, εξοφληθέν δυνάμει του από 01.10.2018 αποδεικτικού εξόφλησης της Εθνικής Τράπεζας και κατατεθέν την 01.10.2018), ύψους εξακοσίων ευρώ (600,00€), δεδομένου ότι η προϋπολογισθείσα αξία χωρίς Φ.Π.Α. των τμημάτων, σχετικά με τα οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, ανέρχεται στο ποσό των 4.923,20.€.

3. Επειδή η προσφυγή έχει ασκηθεί με χρήση του τυποποιημένου εντύπου, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 8 παρ. 2 του ΠΔ 39/2017.

4. Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή, ενόψει του αντικειμένου του διαγωνισμού (προμήθεια), της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης, ύψους 393.974,69€ χωρίς Φ.Π.Α., σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2018, καθώς και του χρόνου δημοσίευσης της Διακήρυξης, σύμφωνα με τα άρθρα 5 περ. β), 61 παρ. 1, 376 και 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016 (το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης απεστάλη στην ΕΕΕΕ προς δημοσίευση στις 19.12.2017 και καταχωρήθηκε στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. και στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. στις 20.12.2017), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και στην καθ' ύλην και κατά χρόνο αρμοδιότητα της Α.Ε.Π.Π.

5. Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή έχει κατατεθεί νομίμως και εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, το άρθρο 4

## Αριθμός Απόφασης: 976/2018

παρ. 1 περ. α) και το άρθρο 8 παρ. 3ου Π.Δ. 39/2017, καθώς η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 21.09.2018, οπότε και έλαβε γνώση αυτής η προσφεύγουσα, και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την 01.10.2018. Η προσφυγή κοινοποιήθηκε με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην Α.Ε.Π.Π. από την προσφεύγουσα στις 02.10.2018.

6. Επειδή με την υπό κρίση προσφυγή ζητείται η ακύρωση της από 20.09.2018 Απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του Γ. Ν. Χανίων (28<sup>ο</sup> Πρακτικό της κατά την 20<sup>η</sup> Σεπτεμβρίου 2018 Τακτικής Συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου του Γ.Ν. Χανίων, θέμα 8<sup>ο</sup>ν - ΑΔΑΩ8ΜΟ46907Τ-Λ05), κατά το μέρος που με αυτήν απερρίφθη η προσφορά της για τα προκηρυσσόμενα είδη με Α/Α 67, 68, 214, 234, 235, 236, 237, 238, 239 και 240.

7. Επειδή, μετ' εννόμου συμφέροντος ασκείται η προδικαστική προσφυγή, δεδομένου ότι με την προσβαλλόμενη απερρίφθη η προσφορά της προσφεύγουσας ως προς τα επίμαχα είδη.

8. Επειδή, με το από 12.10.2018 έγγραφό της, που διαβιβάστηκε στην Α.Ε.Π.Π. μέσω μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στις 12.10.2018, η αναθέτουσα αρχή υπέβαλε τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

9. Επειδή, όπως προαναφέρθηκε, με την υπ' αριθ. 24/19.12.2017 Διακήρυξη του Γενικού Νοσοκομείου Χανίων «Ο ΑΓΙΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ» προκηρύχθηκε Ηλεκτρονικός Διεθνής Ανοικτός Δημόσιος Διαγωνισμός για την Προμήθεια Ιατρικών Αναλωσίμων (CPV 33140000-3), συνολικού προϋπολογισμού 393.974,69€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (471.358,80€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής. Στο διαγωνισμό συμμετείχαν τριάντα έξι (36) διαγωνιζόμενοι, υποβάλλοντας, ο καθένας, προσφορά, για ορισμένα από τα προκηρυσσόμενα είδη. Ως προς τα επίμαχα είδη με Α/Α 67, 68, 214, 234, 235, 236, 237, 238, 239 και 240, στο διαγωνισμό συμμετείχε, μεταξύ άλλων, διαφορετικών, ως προς κάθε είδος, διαγωνιζομένων,

## Αριθμός Απόφασης: 976/2018

υποβάλλοντας προσφορά, η προσφεύγουσα. Κατόπιν της αποσφράγισης, στις 08.02.2018, κατά τα οριζόμενα στη Διακήρυξη, των υποφακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» των διαγωνιζομένων, συντάχθηκε το υπ' αριθμ. 1/08.02.2018 ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ ΠΑΡΑΛΑΒΗΣ, ΑΠΟΣΦΡΑΓΙΣΗΣ, ΕΛΕΓΧΟΥ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ ΚΑΙ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ, με το οποίο η Επιτροπή Διαγωνισμού, εισηγήθηκε, ως προς τα επίμαχα είδη, την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας. Το ως άνω υπ' αριθμ. 1/08.02.2018 Πρακτικό εγκρίθηκε με την προσβαλλόμενη από 20.09.2018 Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Γ. Ν. Χανίων (28<sup>ο</sup> Πρακτικό της κατά την 20<sup>η</sup> Σεπτεμβρίου 2018 Τακτικής Συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου του Γ.Ν. Χανίων, θέμα 8<sup>ο</sup>ν - ΑΔΑΩ8ΜΟ46907Τ-Λ05). Κατά της ως άνω Απόφασης ασκήθηκε η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, με την οποία η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση αυτής, κατά το μέρος που με αυτήν απερρίφθη η προσφορά της για τα επίμαχα είδη με Α/Α 67, 68, 214, 234, 235, 236, 237, 238, 239 και 240.

10. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 91 «Λόγοι απόρριψης προσφορών» του Ν. 4412/2016 «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 απαραίτατων 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. ...». Σύμφωνα, δε, με την παρ. 2.4.2.3 του άρθρου 2.4.2 «Χρόνος και Τρόπος υποβολής προσφορών» της Διακήρυξης «Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα: (α) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη “Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά” στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά και η τεχνική προσφορά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα». Επίσης,

σύμφωνα με την παρ. 2.4.3.2 του άρθρου 2.4.3 «Περιεχόμενα Φακέλου “Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά”» της Διακήρυξης «*Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος II της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται*». Στο Παράρτημα II της Διακήρυξης, στο οποίο, κατά τα ανωτέρω, παραπέμπει η παρ. 2.4.3.2 της Διακήρυξης, υπό τον τίτλο «*ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ*», αφενός περιλαμβάνεται η αναφορά «*Πίνακας I: Πίνακας Ειδών Διακήρυξης (Βλ. 1.3 – Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης)*» και αφετέρου η αναφορά «*Πίνακας II: Τεχνικές Προδιαγραφές Ειδών (Βλ. 1.3 – Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης)*», ήτοι, ως προς τις τεχνικές προδιαγραφές, το Παράρτημα II παραπέμπει στις τεχνικές περιγραφές των προκηρυσσόμενων προϊόντων, όπως αυτές αποτυπώνονται στο άρθρο 1.3 της Διακήρυξης. Στη συνέχεια του ίδιου Παραρτήματος II της Διακήρυξης, υπό τον τίτλο «*Πίνακας III: Πίνακας ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ – ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ*», περιλαμβάνεται σχέδιο Πίνακα, ο οποίος περιέχει, μεταξύ άλλων, στήλη υπό τον τίτλο «*ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ*». Αμέσως μετά τον ως άνω Πίνακα, ορίζεται, υπό τον τίτλο «*ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ – ΠΙΝΑΚΑΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ*» ο τρόπος με τον οποίο οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να συμπληρώσουν στην προσφορά τους τον Πίνακα αυτό. Συγκεκριμένα, ορίζεται : «*Στη Στήλη «ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗ*», περιγράφονται αναλυτικά οι αντίστοιχοι τεχνικοί όροι, υποχρεώσεις ή επεξηγήσεις για τα οποία θα πρέπει να δοθούν αντίστοιχες απαντήσεις. Αν στη στήλη «*ΑΠΑΙΤΗΣΗ*» έχει συμπληρωθεί η λέξη «*ΝΑΙ*» ή ένας αριθμός (που σημαίνει υποχρεωτικό αριθμητικό μέγεθος της προδιαγραφής και απαιτεί συμμόρφωση) τότε η αντίστοιχη προδιαγραφή είναι υποχρεωτική για τον υποψήφιο Ανάδοχο, θεωρούμενη ως απαραίματος όρος σύμφωνα με την παρούσα Διακήρυξη. Προσφορές που δεν καλύπτουν πλήρως απαραίματος όρους απορρίπτονται ως απαραίδεκτες. Στη στήλη «*ΑΠΑΝΤΗΣΗ*» σημειώνεται η απάντηση του Αναδόχου που έχει τη μορφή *ΝΑΙ/ΟΧΙ* εάν η αντίστοιχη

προδιαγραφή πληρούται ή όχι από την Προσφορά ή ένα αριθμητικό μέγεθος που δηλώνει την ποσότητα του αντίστοιχου χαρακτηριστικού στην Προσφορά. Απλή κατάφαση ή επεξήγηση δεν αποτελεί απόδειξη πλήρωσης της προδιαγραφής και η αρμόδια Επιτροπή έχει την υποχρέωση ελέγχου και επιβεβαίωσης της πλήρωσης της απαίτησης (ιδιαίτερα αν αυτή αποτελεί ελάχιστη). Στη στήλη «ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ» θα καταγραφεί η σαφής παραπομπή σε Παράρτημα της Τεχνικής Προσφοράς το οποίο θα περιλαμβάνει αριθμημένα Τεχνικά Φυλλάδια κατασκευαστών, ή αναλυτικές τεχνικές περιγραφές των υπηρεσιών, του εξοπλισμού ή του τρόπου διασύνδεσης και λειτουργίας ή αναφορές μεθοδολογίας εγκατάστασης και υποστήριξης κλπ., που κατά την κρίση του υποψηφίου Αναδόχου τεκμηριώνουν τα στοιχεία των Πινάκων Συμμόρφωσης. Στην αρχή του Παραρτήματος καταγράφεται αναλυτικός πίνακας των περιεχόμενων του. Είναι ιδιαίτερα επιθυμητή η πληρέστερη συμπλήρωση των παραπομπών, οι οποίες πρέπει να είναι κατά το δυνατόν συγκεκριμένες (π.χ. Τεχνικό Φυλλάδιο 3, Σελ. 4 Παράγραφος 4, κ.λπ.). Αντίστοιχα στο τεχνικό φυλλάδιο ή στη σχετική αναφορά, μεθοδολογικό εργαλείο, τεχνική κτλ θα υπογραμμιστεί το σημείο που τεκμηριώνει τη συμφωνία ή υπερκάλυψη και θα σημειωθεί η αντίστοιχη παράγραφος του Πίνακα Συμμόρφωσης στην οποία καταγράφεται η ζητούμενη προδιαγραφή (π.χ. Προδ. 4.18). Τονίζεται ότι είναι υποχρεωτική η απάντηση σε όλα τα σημεία των ΠΙΝΑΚΩΝ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ και η παροχή όλων των πληροφοριών που ζητούνται. Η αρμόδια Επιτροπή θα αξιολογήσει τα παρεχόμενα από τους υποψήφιους Αναδόχους στοιχεία κατά την αξιολόγηση των Τεχνικών Προσφορών». Επιπλέον, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.6 «Λόγοι απόρριψης προσφορών» της Διακήρυξης, «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής

οικονομικών προσφορών) , 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης) της παρούσας, β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης, ... θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης».

11. Επειδή, περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 102 του Ν. 4412/2016 «Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη. 2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, ιδίως δε παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία, πλημμελής σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α΄ 74), μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, διαφοροποίηση της δομής των εγγράφων της προσφοράς από τα υποδείγματα, υποχρεωτικά ή μη, που θεσπίζονται με νόμο, κανονιστικές πράξεις ή τα έγγραφα της σύμβασης. Η

συμπλήρωση ή η διευκρίνιση, κατά το πρώτο εδάφιο, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί. 3. Η διευκρίνιση ή η συμπλήρωση δεν πρέπει να εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης. ... 5. Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς».

12. Επειδή, από το συνδυασμό των ως άνω διατάξεων προκύπτει ότι για να είναι δυνατή η αξιολόγηση των προσφερόμενων ειδών, οι διαγωνιζόμενοι, όφειλαν, επί ποινή αποκλεισμού να προσκομίσουν με την τεχνική τους προσφορά τεχνικά φυλλάδια, τα οποία έπρεπε υποχρεωτικώς να αναφέρουν στη στήλη «ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ» του Πίνακα Συμμόρφωσης της τεχνικής τους προσφοράς. Σε περίπτωση, δε, μη προσκόμισης τέτοιων φυλλαδίων, οι διαγωνιζόμενοι όφειλαν, επί ποινή αποκλεισμού να συμπληρώσουν τη στήλη «ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ» με έναν εκ των λοιπών διαζευκτικώς οριζομένων τρόπων που προβλέπονται στο προπαρατεθέν Παράρτημα ΙΙ της Διακήρυξης, υπό τον τίτλο «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ – ΠΙΝΑΚΑΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ», ήτοι να αναφέρουν «αναλυτικές τεχνικές περιγραφές των υπηρεσιών, του εξοπλισμού ή του τρόπου διασύνδεσης και λειτουργίας ή αναφορές μεθοδολογίας εγκατάστασης και υποστήριξης κλπ., που κατά την κρίση του υποψηφίου Αναδόχου τεκμηριώνουν τα στοιχεία των Πινάκων Συμμόρφωσης». Συνεπώς, η Επιτροπή διαγωνισμού όφειλε κατά δεσμία αρμοδιότητα να απορρίψει προσφερόμενα προϊόντα μη συμμορφούμενα προς τις ως άνω προβλέψεις της Διακήρυξης.

13. Επειδή, επιπλέον, κατά την έννοια του ως άνω άρθρου 102 του Ν.4412/2016, υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να ζητά διευκρινίσεις επί της υποβληθείσας προσφοράς, εφόσον επίκειται αποκλεισμός του



διαγωνιζόμενου, υφίσταται σε περίπτωση ασαφειών, επουσιωδών πλημμελειών ή πρόδηλων τυπικών σφαλμάτων και μπορεί να αφορά σε συμπλήρωση ήδη υποβληθέντος νόμιμου δικαιολογητικού, αλλά δεν μπορεί να οδηγεί στην το πρώτον υποβολή μη υποβληθέντος δικαιολογητικού που απαιτείται επί ποινή αποκλεισμού από τη Διακήρυξη, όπως ισχύει, εν προκειμένω, για τα τεχνικά φυλλάδια (βλ. σχετικές αποφάσεις της 11ης Μαΐου 2017, Archus and Gama, C-131/2016, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36).

14. Επειδή, η προσφορά της προσφεύγουσας, ως προς τα επίμαχα είδη με A/A 67, 68, 214, 234, 235, 236, 237, 238, 239 και 240, όπως προκύπτει από το εγκριθέν με την προσβαλλόμενη Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού, απερρίφθη με την αιτιολογία *«ΕΚΤΟΣ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΩΝ, υπάρχει πιστή αντιγραφή της δικής μας τεχνικής προδιαγραφής, δεν μπορεί να γίνει αξιολόγηση, δεν υπάρχει δείγμα ούτε προσπέκτους»*. Ήτοι, βάσει της ως άνω αιτιολογίας, η προσφορά της προσφεύγουσας απερρίφθη, διότι α) δεν προσκόμισε τεχνικά φυλλάδια, β) δεν προσκόμισε δείγματα, γ) παρά το γεγονός ότι δεν προσκόμισε τεχνικά φυλλάδια, δεν συμπλήρωσε την τεχνική της προσφορά όπως ορίζεται στο προαναφερθέν Παράρτημα II της Διακήρυξης, ήτοι δεν ανέφερε *«αναλυτικές τεχνικές περιγραφές των υπηρεσιών, του εξοπλισμού ή του τρόπου διασύνδεσης και λειτουργίας ή αναφορές μεθοδολογίας εγκατάστασης και υποστήριξης κλπ., που κατά την κρίση του υποψηφίου Αναδόχου τεκμηριώνουν τα στοιχεία των Πινάκων Συμμόρφωσης»*, αλλά αντίθετα απλώς αντέγραψε πιστά την οριζόμενη στη Διακήρυξη τεχνική προδιαγραφή, συνεπεία, δε, όλων των ανωτέρω, κατέστη αδύνατη η αξιολόγηση της προσφοράς της προσφεύγουσας για τα είδη αυτά. Εκ των ως άνω προκύπτει ότι η προσφορά της προσφεύγουσας απερρίφθη με τρεις επάλληλες αιτιολογίες. Η προσφεύγουσα, με την προσφυγή της, στρέφεται μόνο κατά του ενός σκέλους της αιτιολογίας απόρριψης της προσφοράς της και συγκεκριμένα για την απόρριψή της για το λόγο ότι δεν προσκόμισε δείγματα. Συγκεκριμένα,

## Αριθμός Απόφασης: 976/2018

προβάλλει «όπως προκύπτει και από το επισυναπτόμενο με αρ. 000064 και ημερ. 5/2/2018 Δελτίο Αποστολής της εταιρείας μας προς την αναθέτουσα αρχή, είχαμε συμπεριλάβει δείγματα και για τα ως άνω είδη. Ακόμα, όμως και αν αυτά δεν είχαν συμπεριληφθεί, η αναθέτουσα αρχή παραβίασε κατάφωρα την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων. καθώς ενώ για συγκεκριμένες εταιρείες ζήτησε με συμπληρωματικό της έγγραφο άμεση αποστολή δειγμάτων που έλειπαν, στην δική μας περίπτωση δεν απέστειλε κανένα τέτοιο έγγραφο και αποστέρησε την εταιρεία μας από την δυνατότητα να «συμπληρώσει» την υποτιθέμενη ελλειπτική προσφορά της. Ενδεικτικά αναφερόμαστε σας με Αριθ. Πρωτοκ.: 5255/6-3-2018, 5418/5-3-2018, 5254/6-3-2018 επιστολές της αναθέτουσας προς τις εταιρείες ....., με τα οποία η αναθέτουσα ζητούσε την άμεση αποστολή δειγμάτων ως προς συγκεκριμένα είδη που έλειπαν από την προσφορά κάθε εταιρείας. Αντίστοιχη επιστολή ουδέποτε έλαβε η εταιρεία μας». Ουδόλως, όμως, αμφισβητεί η προσφεύγουσα τον έτερο λόγο απόρριψης της προσφοράς της, ήτοι ότι δεν προσκόμισε τεχνικά φυλλάδια («προσπέκτους») για τα επίμαχα είδη, απαίτηση, η οποία, όπως προαναφέρθηκε, τίθετο στη Διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού. Ομοίως, ουδόλως αμφισβητεί η προσφεύγουσα την έτερη αιτιολογία απόρριψης της προσφοράς της, ήτοι ότι απλά αντέγραψε πιστά την προβλεπόμενη στη Διακήρυξη τεχνική προδιαγραφή, ουδέν, δε, προβάλλει περί τυχόν εκ μέρους της αναφοράς «αναλυτικ[ών] τεχνικ[ών] περιγραφ[ών] των υπηρεσιών, του εξοπλισμού ή του τρόπου διασύνδεσης και λειτουργίας ή αναφορές μεθοδολογίας εγκατάστασης και υποστήριξης κλπ., που κατά την κρίση του υποψηφίου Αναδόχου τεκμηριώνουν τα στοιχεία των Πινάκων Συμμόρφωσης», όπως κατά τα προαναφερθέντα, απαιτεί επί ποινή αποκλεισμού η Διακήρυξη, σε περίπτωση με προσκόμισης τεχνικών φυλλαδίων. Όπως δε αναφέρει και η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της, η προσφορά της προσφεύγουσας απερρίφθη, διότι «η προσφεύγουσα δεν είχε προσκομίσει ούτε δείγματα ούτε τεχνικά φυλλάδια, τα οποία θα επέτρεπαν στην επιτροπή αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών την διαπίστωση της συμμόρφωσης της τεχνικής προσφοράς της προσφεύγουσας με τις τεχνικές προδιαγραφές βάσει αυτής της ενότητας των στοιχείων. ... στην

τεχνική προσφορά της δεν περιλαμβάνοντουσαν τεχνικά φυλλάδια χρήσης για τα εν θέματι προϊόντα. Η δε προσκόμιση αυτών αποτελεί απαραίτατο όρο της διακήρυξης». Από τις απόψεις της δε της αναθέτουσας αρχής προκύπτει ότι αυτή δίνει έμφαση στη μη προσκόμιση τεχνικών φυλλαδίων (βλ. σελ. 3 in fine απόψεων, όπου αναφέρεται «η προσκόμιση δειγμάτων και κυρίως η προσκόμιση τεχνικών φυλλαδίων»), η οποία, όπως προαναφέρθηκε, απαιτείτο από τη Διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού. Ως προς, δε, τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας περί παραβίασης της αρχής της ίσης μεταχείρισης, η αναθέτουσα αρχή προβάλλει με τις απόψεις της «οι διευκρινίσεις μέσω του αιτήματος προσκόμισης δειγμάτων, που αφορούσαν σε άλλα από τα εν θέματι είδη, και που ζητήθηκαν από την επιτροπή αξιολόγησης από άλλες συμμετέχουσες στη διαγωνιστική διαδικασία εταιρείες, έγινε στη βάση των τεχνικών φυλλαδίων χρήσης που αυτές είχαν προσκομίσει στον φάκελο της τεχνικής προσφοράς τους». Συνακόλουθα, ανεξαρτήτως του αν είχαν συμπεριληφθεί ή όχι δείγματα στην προσφορά της προσφεύγουσας, σχετικώς με το οποίο η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της προβάλλει ότι «ακόμα κι αν αυτά αναγράφονται στο επισυναπτόμενο με αρ. 000064 και ημερ. 5/2/2018 Δελτίο Αποστολής της προσφεύγουσας, δεν υπήρχαν σε φυσική μορφή στον φάκελο της τεχνικής προσφοράς της. Αυτό συνάγεται κι από το γεγονός ότι είχε συμπεριλάβει δείγματα για κάποια άλλα υπό προμήθεια είδη (πχ. ενδεικτικά A/A 92, A/A 104, A/A 114 κ.α.), αλλά όχι για τα εν θέματι είδη», κατάσταση η διακρίβωση της οποίας παρίσταται αντικειμενικώς αδύνατη εκ μέρους της Α.Ε.Π.Π., εφόσον η προσφεύγουσα βάλλει μόνο κατά της μίας εκ των αιτιολογιών απόρριψης της προσφοράς της για τα επίμαχα είδη, εξακολουθούν άνευ ετέρου ιστάμενες οι έτερες προαναφερθείσες αιτιολογίες απόρριψης και συνεπώς, όλοι οι λοιποί ισχυρισμοί της προσφυγής, αφορώντες τα δείγματα και μόνο, προβάλλονται αλυσιτελώς και είναι απορριπτέοι για το λόγο αυτό.

15. Επειδή, περαιτέρω, εκ των ως άνω προκύπτει ότι με νόμιμη αιτιολογία, κατά της οποίας δεν βάλλει η προσφεύγουσα, απερρίφθη η προσφορά της για τα επίμαχα είδη, λόγω μη συμμόρφωσης αυτής με τιθέμενες επί ποινή αποκλεισμού απαιτήσεις της Διακήρυξης.

**Αριθμός Απόφασης: 976/2018**

16. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

**Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 29 Οκτωβρίου 2018 και εκδόθηκε στις 15 Νοεμβρίου 2018 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**Άννα Χριστοδουλάκου**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**Ειρήνη Τσιμπούκη**