

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της στις 25 Απριλίου 2019 με την εξής σύνθεση: Μαργαρίτα Κανάβα Πρόεδρος-Εισηγήτρια, Ειρήνη Αψοκάρδου και Απόστολος Σιαπέρας Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης κατάλληλων προσωρινών μέτρων που ενσωματώνεται στην από 15-04-2019 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 462/16-04-2019 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στον, επί της οδού, αρ., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της υπ' αριθμ. Διακήρυξης με την οποία προκηρύχθηκε δημόσιος ηλεκτρονικός διαγωνισμός άνω των ορίων με αντικείμενο «.....» με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας –τιμής (εφεξής η «προσβαλλόμενη»).

Με την προδικαστική προσφυγή στην οποία σωρεύει και αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων, ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη ως προς τις υπ' αριθμ. 1, 3, 13, 17, 18, 20, 21, 22, 23, 25 και 29 τεχνικές προδιαγραφές του Παραρτήματος Ι - Απαιτήσεις και Τεχνικές Προδιαγραφές καθώς και κάθε άλλη προγενέστερη ή μεταγενέστερη πράξη των οργάνων του διαγωνισμού και να επαναπροκηρυχθεί ο διαγωνισμός με διορθωμένους τους ανωτέρω όρους.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαργαρίτα Κανάβα

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

Αριθμός απόφασης: Α187/2019

1.Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί e-παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 1.150 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, την από 8.04.2018 πληρωμή στην και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη της σύμβασης εκτιμώμενης αξίας 225.806,45 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2.Επειδή με την υπ' αριθμό πρωτ. διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ηλεκτρονικό διεθνή δημόσιο ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό με αντικείμενο «.....», με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής, προϋπολογισμού 280.000 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ

3.Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης απεστάλη στην ΕΕΕΕ προς δημοσίευση στις 21.03.2019, καταχωρήθηκε στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ με ΑΔΑΜ στις 21.03.2019, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός 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 IV του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του Ν. 4412/2016.

5.Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε την 15.04.2019 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 21.03.2019, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα 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. γ) του άρθρου 4 και την παρ. 2 του άρθ. 8 του Π.Δ. 39/2017.

6. Επειδή, ο προσφεύγων έχει, κατ' αρχήν, έννομο συμφέρον για την άσκηση της υπό εξέταση προσφυγής ως ενδεχόμενα βλαπτόμενος εφόσον

Αριθμός απόφασης: Α187/2019

κατά την κύρια δραστηριότητα και τον καταστατικό του προμηθεύει τα δημόσια νοσοκομεία ιδίως με αντιδραστήρια και αναλώσιμα για αιματολογικούς αναλυτές με την παραχώρηση συνοδού εξοπλισμού που είναι οι αιματολογικοί αναλυτές οι οποίοι αποτελούν το αντικείμενο του επίμαχου είδους της προμήθειας, επιθυμεί να συμμετάσχει με σκοπό την ανάθεση σε αυτόν της εν λόγω προμήθειας και επικαλείται συγκεκριμένους όρους της οικείας διακήρυξης σχετικούς με τις τεχνικές προδιαγραφές, οι οποίοι παραβιάζουν, κατά τους ισχυρισμούς του, τις αρχές της ισότητας, διαφάνειας και υγιούς ανταγωνισμού σε βαθμό που να αποκλείεται άλλως δυσχεραίνεται ουσιωδώς η συμμετοχή του στο διαγωνισμό, ενώ επιτρέπουν τη συμμετοχή ενός μόνου κατονομαζόμενου στην προσφυγή οικονομικού φορέα.

Περαιτέρω, ο προσφεύγων αιτείται με την υπό εξέταση προσφυγή του την τροποποίηση ή αναδιτύπωση των όρων της προσβαλλόμενης Διακήρυξης. Ωστόσο, η ΑΕΠΠ επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνει ολικώς ή μερικώς την προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνει την παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 367 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και δεν έχει εξουσία να τροποποιήσει την προσβαλλόμενη πράξη, καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής (ΕΑ ΣτΕ 54/2018). Συνεπώς, το ως άνω αίτημα απαραδέκτως προβάλλεται ενώπιον της ΑΕΠΠ.

7. Επειδή την 19.04.2019 η αναθέτουσα αρχή προέβη στην προβλεπόμενη, από το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017, κοινοποίηση της υπό κρίση προσφυγής σε όλους τους ενδεχόμενα ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς στην αρχική σελίδα του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού.

8.Επειδή με την με αριθμό 574/2019 Πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων και επί της υπό εξέταση προσφυγής.

9.Επειδή η αναθέτουσα αρχή ανήρτησε την 23.04.2019 στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού τις απόψεις της επί της υπό κρίση προσφυγής.

Αριθμός απόφασης: Α187/2019

10.Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή με το υπό εξέταση αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων και ίδια αναστολής της διαγωνιστικής διαδικασίας, νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346, 360, και 366 του ν. 4412/2016 και των άρθρων 3 και 15 του Π.Δ/τος 39/2017

11.Επειδή ο προσφεύγων με την υπό κρίση προσφυγή του, επικαλούμενος τα άρθρα 53 και 54 του Ν.4412/2016 και τη νομολογία, αναφέρει αυτολεξεί τα εξής: « [...] Οι Τεχνικές Προδιαγραφές του Διαγωνισμού περιλαμβάνονται στο Παράρτημα Ι (σελ. 30 επ) και αποτελούν υποχρεωτικό όρο, η παραβίαση του οποίου αποτελεί λόγο απόρριψης της προσφοράς (βλ. άρθρο 2.4.6. περ. θ και 3.1.2. περ. β της Διακήρυξης). Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3.2. 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 Ι 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». Σημειώνουμε δε ότι η πλήρωση των Τεχνικών Προδιαγραφών αποτελεί το βασικό κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης του επίμαχου Διαγωνισμού και βαθμολογείται με συντελεστή 70% (βλ. άρθρο 2.3. της Διακήρυξης, σελ. 15 επ). Οι Τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρουμε κατωτέρω παραβιάζουν τις ως άνω διατάξεις του Ν. 4412/2016 καταστρατηγώντας την αρχή της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, αλλά και τον υγιή ανταγωνισμό μεταξύ των συμμετεχόντων προσβάλλοντας τα έννομα συμφέροντά μας και αποκλείοντας, άλλως δυσχεραίνοντας ουσιωδώς τη συμμετοχή μας στο Διαγωνισμό.

II. Οι μη σύννομες Τεχνικές Προδιαγραφές

Στην προδιαγραφή 1, σελ. 30 της Διακήρυξης αναφέρεται: «Ο προσφερόμενος αναλυτής να είναι φορητός, καινούργιος και αμεταχείριστος, της πλέον σύγχρονης τεχνολογίας κατάλληλος για χρήση σε χώρους του Νοσοκομείου και ασθενοφόρα, και να περιλαμβάνει όλα τα απαραίτητα εξαρτήματα για την ορθή λειτουργία του. Ο αναλυτής να διαθέτει μπαταρία για να μπορεί να λειτουργεί χωρίς τη παροχή ρεύματος, με ελάχιστη διάρκεια μία (1) ώρα. Να

Αριθμός απόφασης: Α187/2019

συνοδεύεται από βεβαίωση πρώτης κυκλοφορίας του συγκεκριμένου μοντέλου/αναλυτή που θα προσφερθεί από τον κατασκευαστικό οίκο, προς αξιολόγηση.» Η συγκεκριμένη προδιαγραφή είναι μη νόμιμη, πρωτίστως διότι αντίκειται στο άρθρο 54 παρ. 2 Ν. 4112/2016, σύμφωνα με το οποίο: «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», αλλά και εν γένει στο άρθρο 54, όπως το αναφέρουμε ανωτέρω υπό Ι. Ειδικότερα, σύμφωνα με την ανωτέρω νομοθεσία, οι τεχνικές προδιαγραφές πρέπει να είναι διατυπωμένες κατά τρόπο τέτοιο, ώστε να εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση στους προσφέροντες και να μην έχουν ως αποτέλεσμα τη δημιουργία αδικαιολόγητων εμποδίων στον ανταγωνισμό, αντιθέτως να εξασφαλίζουν κάθε δυνατή ευρύτητα συμμετοχής υποψηφίων (ΕΑ ΣτΕ 1149/2009). Και είναι μιν αληθές ότι κατά πάγια νομολογία η αναθέτουσα αρχή είναι καταρχήν ελεύθερη να διαμορφώνει κατά την κρίση της τους όρους της Διακήρυξης καθορίζοντας τις τεχνικές προδιαγραφές της προμήθειας με βάση τις ανάγκες και τη σκοπιμότητα χρήσης της, ωστόσο κατά πάγια νομολογία (βλ. ΣτΕ 9/2017 (ασφ.), ΕΑ 415/2014, 354/2014, 257/2010), ελέγχονται και στην περίπτωση αυτή οι τεχνικές προδιαγραφές από την άποψη της τήρησης του εγχώριου και ενωσιακού δικαίου και περαιτέρω της αρχής της ίσης μεταχείρισης και της απαγόρευσης των διακρίσεων, καθώς και της αρχής της αναλογικότητας (ΑΕΠΠ 44/2017). Πιο συγκεκριμένα, στην συγκεκριμένη προδιαγραφή ζητείται ο προσφερόμενος αιματολογικός αναλυτής να διαθέτει μπαταρία για να μπορεί να λειτουργεί χωρίς την παροχή ρεύματος, με ελάχιστη διάρκεια μία ώρα. Η εν λόγω απαίτηση ευνοεί την συμμετοχή μίας μόνο συγκεκριμένης εταιρείας που διαθέτει συγκεκριμένο μοντέλο αιματολογικού αναλυτή που λειτουργεί και με μπαταρία (Βλ. Σχετικό 1, επίσημο φυλλάδιο της εταιρείας για το μοντέλο), αποκλείοντας την εταιρεία μας και τις περισσότερες εταιρίες του χώρου από τη δυνατότητα συμμετοχής στο Διαγωνισμό. Η πραγματικότητα είναι ότι οι σύγχρονοι Αιματολογικοί Αναλυτές δεν λειτουργούν με μπαταρία και αυτό διότι δεν υπάρχει καμία αντικειμενική χρησιμότητα της μπαταρίας, ούτε κανένα πρακτικό όφελος για τα Νοσοκομεία, καθώς όλοι οι σύγχρονοι αιματολογικοί αναλυτές χρησιμοποιούν ρεύμα κοινής χρήσης που υπάρχει διαθέσιμο και στα

Αριθμός απόφασης: Α187/2019

ασθενοφόρα. Επομένως, η αντικειμενική ανάγκη που επιθυμεί να καλύψει η Αναθέτουσα Αρχή με την εν λόγω τεχνική προδιαγραφή, ήτοι η λειτουργία των Αιματολογικών Αναλυτών μέσα σε ασθενοφόρα, καλύπτεται πλήρως από όλους τους Αναλυτές, αφού αυτοί χρησιμοποιούν ρεύμα που υπάρχει στα ασθενοφόρα. Είναι προφανές από τα ανωτέρω ότι η εν λόγω Τεχνική προδιαγραφή έχει τεθεί, αποκλειστικά και μόνο προκειμένου να ευνοηθεί το μοντέλο της συγκεκριμένης εταιρίας και να απορριφθούν οι προσφορές των Αιματολογικών Αναλυτών των υπόλοιπων εταιριών, μεταξύ των οποίων και ο αναλυτής της εταιρίας μας. Κατά συνέπεια ζητούμε τη διαγραφή της συγκεκριμένης απαίτησης και την τροποποίηση της συγκεκριμένης προδιαγραφής ως εξής: «Ο προσφερόμενος αναλυτής να είναι καινούργιος και αμεταχείριστος, της πλέον σύγχρονης τεχνολογίας κατάλληλος για χρήση σε χώρους του Νοσοκομείου και ασθενοφόρα, και να περιλαμβάνει όλα τα απαραίτητα εξαρτήματα για την ορθή λειτουργία του. Να συνοδεύεται από βεβαίωση πρώτης κυκλοφορίας του συγκεκριμένου μοντέλου/αναλυτή που θα προσφερθεί από τον κατασκευαστικό οίκο, προς αξιολόγηση.»

2. Στην προδιαγραφή 3 (σελ. 30 της Διακήρυξης) αναφέρεται: «Τα αναλώσιμα λειτουργίας/χρήσης της συσκευής όπως χαρτί, καλώδια, CD/DVD, αντιδραστήρια/calibrators, να υπάρχουν διαθέσιμα στην Ελληνική αγορά και να μην είναι αποκλειστικής προμήθειας. Ειδικότερα τα αντιδραστήρια, υλικά βαθμονόμησης και ελέγχου να είναι συμβατά με τον προσφερόμενο τύπο αναλυτή - κάτι το οποίο θα πρέπει να υποδεικνύεται από συναφή βεβαίωση του Οίκου Κατασκευής, η οποία πρέπει να συνυποβάλλεται στην προσφορά». Η απαίτηση είναι προδήλως αντιφατική και επομένως αόριστη, καθώς έρχεται σε αντίθεση με άλλες τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στο ίδιο Παράρτημα της Διακήρυξης και κατά συνέπεια είναι μη νόμιμη. Πιο συγκεκριμένα, σύμφωνα με το άρθρο 54 παρ. 3 Ν. 4412/2016 «...οι τεχνικές προδιαγραφές πρέπει να είναι επαρκώς προσδιορισμένες, ώστε να επιτρέπουν στους προσφέροντες να προσδιορίζουν το αντικείμενο της σύμβασης και στις αναθέτουσες αρχές να αναθέτουν τη σύμβαση». Σύμφωνα με τα ανωτέρω, οι τεχνικές προδιαγραφές που τίθενται από τους διενεργούντες τους διαγωνισμούς φορείς πρέπει αφενός να καθορίζουν τα ελάχιστα αναγκαία χαρακτηριστικά του υλικού που απαιτούνται, προκειμένου αυτό να προσδιορισθεί αντικειμενικά με τρόπο που να ανταποκρίνεται στη χρήση για

Αριθμός απόφασης: Α187/2019

την οποία προορίζεται από τον φορέα και αφετέρου να είναι αρκούντως ακριβείς και σαφείς, όπως επιβάλλεται από τις γενικές αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας που διέπουν τις διαδικασίες σύναψης δημόσιων συμβάσεων. Ειδικότερα, στη συγκεκριμένη προδιαγραφή 3 ζητείται ο προσφερόμενος αιματολογικός αναλυτής να είναι ανοικτού τύπου και τα αντιδραστήρια & calibrators να μην είναι αποκλειστικής προμήθειας, ενώ στη συνέχεια ζητείται να υποβληθεί βεβαίωση του Οίκου κατασκευής του αναλυτή ότι τα αντιδραστήρια, υλικά βαθμονόμησης και ελέγχου είναι συμβατά με τον αναλυτή. Περαιτέρω, η Διακήρυξη ζητά στην προδιαγραφή 6 να παρέχεται εγγύηση καλής λειτουργίας του εξοπλισμού που παρέχεται τουλάχιστον 2 ετών, η οποία ωστόσο μπορεί να παρασχεθεί από την κατασκευάστρια εταιρία ΜΟΝΟ ΕΦΟΣΟΝ Ο ΑΝΑΛΥΤΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΕΙ με τα συμβατά αντιδραστήρια της κατασκευάστριας εταιρείας (Βλ. Σχητικό 3. Σελ. 1-10 εγχειριδίου αναλυτή). Τέλος, επισημαίνουμε ότι η απαίτηση της Διακήρυξης σε κάθε περίπτωση θέτει εν αμφιβάλω την αξιοπιστία και την εγκυρότητα των αποτελεσμάτων των εξετάσεων, καθώς αυτή ΕΞΑΣΦΑΛΙΖΕΤΑΙ ΜΟΝΟΝ ΕΦΟΣΟΝ Ο ΑΙΜΑΤΟΛΟΓΙΚΟΣ ΑΝΑΛΥΤΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΕΙ ΜΕ ΤΑ ΣΥΓΚΕΚΡΙΜΕΝΑ ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΑ ΤΗΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΡΙΑΣ ΕΤΑΙΡΙΑΣ. Τέλος, η επίμαχη απαίτηση έρχεται σε ΕΥΘΕΙΑ ΑΝΤΙΘΕΣΗ με την προδιαγραφή 16 της Διακήρυξης, με την οποία ζητείται η προσφερόμενη κατασκευάστρια εταιρεία «Να διαθέτει πρόγραμμα ελέγχου ποιότητας και να προσφέρονται από την κατασκευάστρια εταιρία δείγματα ελέγχου (control) για τον εσωτερικό έλεγχο ποιότητας της αναλυτικής διαδικασίας του αναλυτή». Με απλές λέξεις στην προδιαγραφή 16 ζητείται τα αναλώσιμα ελέγχου ποιότητας, τα επονομαζόμενα controls, να παρέχονται από την κατασκευάστρια εταιρία, ενώ στην προδιαγραφή 3 ζητείται τα αναλώσιμα, μεταξύ των οποίων και τα controls, να μην είναι αποκλειστικής προμήθειας, δηλαδή να μην προέρχονται μόνο από την κατασκευάστρια εταιρία. Πέραν του ότι οι δύο προδιαγραφές έρχονται σε πλήρη αντίθεση, γεγονός που καθιστά αδύνατη την υποβολή ορθής προσφοράς από τους συμμετέχοντες, πολύ δε περισσότερο ορθή αξιολόγηση από τα όργανα του Διαγωνισμού, η θέσπιση της προδιαγραφής 16 αποδεικνύει ότι ο προσφερόμενος αιματολογικός αναλυτής μπορεί να λειτουργήσει μόνον με τα αντιδραστήρια της κατασκευάστριας εταιρείας και κατά συνέπεια είναι αποκλειστικής προμήθειας. Αντίστοιχα στην προδιαγραφή

Αριθμός απόφασης: Α187/2019

18 ζητείται να προσφερθούν από την κατασκευάστρια εταιρία και τα αντιδραστήρια βαθμονόμησης (calibrators) του αναλυτή, σε πλήρη αντίθεση με την προδιαγραφή 3 του Διαγωνισμού. Ενόψει των ανωτέρω, η προδιαγραφή 3 είναι παντελώς ασαφής και αόριστη και είναι αδύνατον για την εταιρία μας -- αλλά και για οποιοδήποτε άλλο προσφέροντα - να υποβάλλει προσφορά σύμφωνη αυτή και ταυτόχρονα με τις προδιαγραφές 6, 16 και 18 της Διακήρυξης και να προσφέρει αναλυτές που ικανοποιούν όλες τις εν λόγω προδιαγραφές. Σε κάθε περίπτωση μία τέτοια δυνατότητα θα ήταν επικίνδυνη για την αξιοπιστία των αποτελεσμάτων των διαγνωστικών εξετάσεων και εις βάρος της δημόσιας υγείας.

Στην προδιαγραφή 13 ζητείται: «Να έχει πρόγραμμα ελαχιστοποίησης χρήσης αντιδραστηρίων (π.χ. χρόνο μετάβασης σε κατάσταση αναμονής) - να γίνει αναλυτική περιγραφή και να αναφερθούν οι χρόνοι μετάπτωσης σε κατάσταση αναμονής και επαναφοράς σε κανονική λειτουργία καθώς και ο απαιτούμενος χρόνος τόσο για την εκκίνηση όσο και για τον τερματισμό του. Οι χρόνοι αυτοί δεν θα πρέπει να είναι μεγαλύτεροι των 10 λεπτών. Επίσης, για την μετάβαση σε κάθε κατάσταση λειτουργίας του αναλυτή να αναφερθούν και οι καταναλώσεις των αντιδραστηρίων». Στη συγκεκριμένη προδιαγραφή ζητείται ο προσφερόμενος αιματολογικός αναλυτής να διαθέτει απαραίτητα πρόγραμμα ελαχιστοποίησης αντιδραστηρίων και να αναφερθούν οι χρόνοι αυτών, ώστε να μην πραγματοποιείται κατανάλωση αντιδραστηρίων κατά το χρονικό διάστημα αναμονής για την πραγματοποίηση των εξετάσεων αίματος. Με τη θέσπιση της προδιαγραφής αυτής η Αναθέτουσα θέτει εκτός Διαγωνισμού την πλειοψηφία των σύγχρονων αιματολογικών αναλυτών 18 παραμέτρων, όπως ο σύγχρονος αιματολογικός αναλυτής της εταιρείας Οι υπερσύγχρονοι αυτοί αναλυτές δεν διαθέτουν ειδικό πρόγραμμα ελαχιστοποίησης χρήσης αντιδραστηρίων, καθώς λόγω του μεγέθους τους και του τρόπου κατασκευής τους, δεν καταναλώνουν αντιδραστήρια κατά το ενδιάμεσο της ανάλυσης δειγμάτων (Βλέπετε Σχετικό 2. σελ. 4-5 του εγχειριδίου χρήσης του αναλυτή μας) σε αντίθεση με τους αιματολογικούς αναλυτές 22+ παραμέτρων που απαιτείται να έχουν προγράμματα ελαχιστοποίησης των αντιδραστηρίων. Κατά συνέπεια, η συγκεκριμένη προδιαγραφή αποκλείει τους σύγχρονους αιματολογικούς αναλυτές, χωρίς καμία αντικειμενική χρησιμότητα ή όφελος για τα εργαστήρια,

Αριθμός απόφασης: Α187/2019

αφού ο σκοπός της ταχύτητας και της μη κατανάλωσης αντιδραστηρίων κατά τη μετάβαση του αναλυτή στις ενδιάμεσες καταστάσεις λειτουργίας ικανοποιείται από τις τεχνικές προδιαγραφές των σύγχρονων αναλυτών. Κατά συνέπεια προτείνουμε την τροποποίηση της συγκεκριμένης προδιαγραφής ως εξής: «Ο απαιτούμενος χρόνος τόσο για την εκκίνηση όσο και για τον τερματισμό του αναλυτή δεν θα πρέπει να είναι μεγαλύτερος των 10 λεπτών. Επίσης, για την μετάβαση σε κάθε κατάσταση λειτουργίας του αναλυτή να αναφερθούν και οι καταναλώσεις των αντιδραστηρίων.

Στην προδιαγραφή 17 αναφέρεται: «Να διαθέτει δύο τρόπους δειγματοληψίας σε φιαλίδια με EDTA: α) το αυτόματο σύστημα με σωληνάρια κλειστού τύπου για την προστασία των χειριστών από επικίνδυνα δείγματα και β) το κλασικό σύστημα ανοικτού τύπου με μη πωματισμένα σωληνάρια για έλεγχο π.χ. τριχοειδικού αίματος. Και στις δύο περιπτώσεις, το ακροφύσιο και η βελόνα δειγματοληψίας να αυτοκαθαρίζονται εσωτερικά και εξωτερικά μετά από κάθε μέτρηση.» Στη συγκεκριμένη προδιαγραφή ζητείται ο προσφερόμενος αιματολογικός αναλυτής να διαθέτει και αυτόματο σύστημα με σωληνάρια κλειστού τύπου, που σημαίνει ότι τα δείγματα να μπορούν να φορτωθούν και μετρηθούν από τον αναλυτή μαζί με το πώμα του δείγματος. Η πλειοψηφία των σύγχρονων αιματολογικών αναλυτών 18 παραμέτρων δεν διαθέτουν αυτόματο σύστημα, καθώς ανταποκρίνεται σε ανάγκες εργαστηρίων με χαμηλό ημερήσιο αριθμό δειγμάτων που πρακτικά σημαίνει ότι ο χειριστής έχει την δυνατότητα και τον χρόνο να ανοίξει το πώμα του δείγματος και να μετρήσει το δείγμα. Επιπλέον σε εργαστήρια, όπως αυτό της Αναθέτουσας Αρχής, με μέγιστο ημερήσιο αριθμό δειγμάτων τα 15 δείγματα, το σύστημα αυτό δεν είναι ούτε αντικειμενικά χρήσιμο, ούτε παρέχει κάποιο πρακτικό όφελος, αφού ο χειριστής οφείλει να τοποθετήσει τα δείγματα ένα προς ένα στον αναλυτή και το μόνο διαφορετικό μεταξύ των δύο συστημάτων αποτελεί η αφαίρεση ή όχι του πώματος του δείγματος. Κατά συνέπεια προτείνουμε είτε τη διαγραφή της συγκεκριμένης πρότασης είτε τον διαχωρισμό των Μονάδων που ζητούνται από την Αναθέτουσα Αρχή σε 2 κατηγορίες όπου στη μία κατηγορία θα προσφερθούν αναλυτές 18 παραμέτρων χωρίς αυτόματο σύστημα ή δειγματοφορέα και στην άλλη κατηγορία θα προσφερθούν αναλυτές 22 παραμέτρων με αυτόματο δειγματοφορέα για τη δυνατότητα εφάπαξ φόρτωσης μεγάλου αριθμού δειγμάτων. Διαφορετικά, χωρίς κανένα αποχρώντα λόγο θα

Αριθμός απόφασης: Α187/2019

αποκλειστούν από το Διαγωνισμό όλοι οι αναλυτές 18 παραμέτρων, που προσφέρονται όχι μόνο από την εταιρία μας, αλλά και από την πλειοψηφία των εταιριών του χώρου.

Στην προδιαγραφή 18 αναγράφεται: «Να διαθέτει πρότυπο δείγμα βαθμονόμησης (*calibrator*) για αυτόματη και χειροκίνητη βαθμονόμηση (*auto & manual callibration*) τόσο για τον ανοιχτό όσο και για τον κλειστό τρόπο λειτουργίας. Να αναφερθεί το δείγμα βαθμονόμησης (*calibrator*), ανά πόσα δείγματα θα πρέπει να εφαρμόζεται σύμφωνα με τον κατασκευαστικό οίκο και να αναφερθεί η τιμή/τεμ. προς αξιολόγηση.» Σε συνέχεια των παρατηρήσεων μας για την προδιαγραφή 17 θα πρέπει να τροποποιηθεί αντίστοιχα και η προδιαγραφή 18 αναφορικά με την βαθμονόμηση στο κλειστό τρόπο λειτουργίας του αναλυτή. Όπως έχουμε προαναφέρει, ο αιματολογικός αναλυτής 18 παραμέτρων της εταιρείας δεν διαθέτει κλειστό σύστημα και κατά συνέπεια θα πρέπει να τροποποιηθεί η συγκεκριμένη προδιαγραφή ως εξής: «Να διαθέτει πρότυπο δείγμα βαθμονόμησης (*calibrator*) για αυτόματη και χειροκίνητη βαθμονόμηση (*auto & manual callibration*). Να αναφερθεί το δείγμα βαθμονόμησης (*calibrator*), ανά πόσα δείγματα θα πρέπει να εφαρμόζεται σύμφωνα με τον κατασκευαστικό οίκο και να αναφερθεί η τιμή/τεμ. προς αξιολόγηση.»

Στην προδιαγραφή 20 αναγράφεται: «Ο αναλυτής να διαθέτει αποσπώμενο πακέτο/σετ αντιδραστηρίων που να ενσωματώνεται στον αναλυτή. Να αναφερθεί η δυναμικότητα εξετάσεων και η διάρκεια ζωής του κάθε πακέτου/σετ εφόσον αυτό ανοιχτεί - τεθεί σε χρήση. Να αναφερθεί ο τύπος πακέτου/σετ προς αξιολόγηση.» Στη συγκεκριμένη προδιαγραφή ζητείται ο προσφερόμενος αιματολογικός αναλυτής να διαθέτει αποσπώμενο πακέτο/σετ αντιδραστηρίων που να ενσωματώνεται στον αναλυτή. Με απλές λέξεις ζητείται ο προσφερόμενος αναλυτής να μπορεί να διαθέτει ένα σετ αντιδραστηρίων που αποτελείται από 4 υποσυστήματα/αντιδραστήρια και όχι από 3 διαφορετικά αντιδραστήρια που φορτώνονται ξεχωριστά και όχι ως σετ. Η συγκεκριμένη λειτουργία είναι ευνοϊκή για συγκεκριμένο μοντέλο αναλυτή συγκεκριμένης εταιρίας (Βλ. Σχετικό 1. επίσημο φυλλάδιο της εταιρίας για το μοντέλο) κατά παραβίαση του άρθρου 54 παρ. 2 και 4 ν. 4412/2016, αφού μόνο ο αναλυτής της εταιρίας αυτής διαθέτει τέτοιο αποσπώμενο πακέτο/σετ αντιδραστηρίων. Αντιθέτως, με την

Αριθμός απόφασης: Α187/2019

προδιαγραφή η τεχνική προσφορά μας αποκλείεται, διότι ο υπερσύγχρονος αναλυτής της εταιρίας μας απαιτεί μόλις 3 αντιδραστήρια και η φόρτωση και αντικατάσταση αυτών πραγματοποιείται το ελάχιστο μηνιαίως. Κατά συνέπεια το εργαστήριο και οι χειριστές των αναλυτών αυτών δεν έχουν κανένα πρακτικό καθημερινό όφελος από το εάν τα αντιδραστήρια είναι με μορφή σετ ή ξεχωριστά λαμβάνοντας υπόψιν ότι η φόρτωση και αντικατάσταση αυτών πραγματοποιείται μία φορά τον μήνα. Κατά συνέπεια ζητούμε την τροποποίηση της συγκεκριμένης προδιαγραφής ως εξής: «Ο αναλυτής να διαθέτει αντιδραστήρια όπου να αναφερθεί η δυναμικότητα εξετάσεων και η διάρκεια ζωής αυτών εφόσον αυτά ανοιχτούν - τεθούν σε χρήση.» Κατά συνέπεια ζητούμε να τροποποιηθεί η συγκεκριμένη προδιαγραφή ώστε να αναγράφεται ο ακριβής αριθμός των δευτερογενών σωληνάρων που θα δημιουργούνται από την συγκεκριμένη μονάδα.

Στην προδιαγραφή 21 αναγράφεται «Να έχει αποσπώμενο δοχείο για τη συλλογή των αποβλήτων, το οποίο θα είναι ενσωματωμένο στην συσκευή για να μπορεί να μεταφερθεί εύκολα και γρήγορα και για προστασία του περιβάλλοντος». Στην εν λόγω προδιαγραφή περιγράφεται συγκεκριμένη λειτουργία απόρριψης των αποβλήτων με τρόπο, ώστε να ευνοεί τη συμμετοχή συγκεκριμένης εταιρείας που διαθέτει το δοχείο αυτό (Βλ. Σχετικό 1. επίσημο φυλλάδιο της εταιρίας για το μοντέλο) κατά σαφή παραβίαση του άρθρου 54 παρ. 2 και 4 Ν. 4412/2016. Όλοι οι σύγχρονοι αιματολογικοί αναλυτές, που προσφέρει τόσο η εταιρία μας, όσο και η πλειοψηφία των εταιριών του χώρου μας, αποβάλλουν τα απόβλητα τους είτε απευθείας στην αποχέτευση των κτιρίων των Μονάδων Υγείας είτε σε δοχεία για την μετέπειτα απόρριψή τους, σε πλήρη συμμόρφωση με τους κανόνες για την προστασία του περιβάλλοντος. Η συγκεκριμένη δε προδιαγραφή ουδέν πλέον προσφέρει σε ό, τι αφορά την προστασία του περιβάλλοντος και επομένως χωρίς καμία απολύτως αντικειμενική χρησιμότητα ή πρακτικό όφελος οδηγεί σε απόρριψη τις τεχνικές προσφορές των περισσότερων εταιριών του χώρου, αλλά και της εταιρίας μας. Κατά συνέπεια ζητούμε την διαγραφή της συγκεκριμένης προδιαγραφής.

Στην προδιαγραφή 22 αναγράφεται: «Να υπάρχει δυνατότητα αποθήκευσης τουλάχιστον 5.000 αποτελεσμάτων συμπεριλαμβανομένων των ιστογραμμάτων.» Στη συγκεκριμένη προδιαγραφή ζητείται ο προσφερόμενος

Αριθμός απόφασης: Α187/2019

αιματολογικός αναλυτής να διαθέτει δυνατότητα αποθήκευσης 5.000 αποτελεσμάτων συμπεριλαμβανομένων των ιστογραμμάτων. Η συγκεκριμένη δυνατότητα είναι υπερβολική, διότι ο μέσος όρος των αποτελεσμάτων που αποθηκεύουν οι σύγχρονοι αναλυτές κυμαίνονται από 500 μέχρι 1.000 δείγματα Σε κάθε περίπτωση είναι χωρίς καμία αντικειμενική χρησιμότητα, καθώς όλοι οι σύγχρονοι αιματολογικοί αναλυτές συνδέονται με LIS και μπορούν να αποθηκευτούν όλα τα δεδομένα της γενικής αίματος στο LIS και όχι στον αναλυτή. LIS, ήτοι "Laboratory Information System", είναι το Πληροφοριακό Σύστημα του Εργαστηρίου, όπου αποθηκεύονται όλα τα αποτελέσματα των εξετάσεων. Στο συγκεκριμένο μάλιστα διαγωνισμό - όπως και παγίως σε όλους τους αντίστοιχους διαγωνισμούς - ζητείται η σύνδεση του αναλυτή με το LIS της εκάστοτε μονάδας και δη στην προδιαγραφή 26 απαιτείται: «Να περιλαμβάνεται η δυνατότητα σύνδεσης με το LIS της δομής ΠΦΥ (Κέντρο Υγείας ή Μονάδα Υγείας) και η τροποποίηση /σύνδεση του αναλυτή θα βαρύνει την προμηθεύτρια εταιρεία». Επομένως, δεν υπάρχει κανένα πρακτικό όφελος από την απαίτηση αυτή, αντιθέτως εξαιτίας της θα αποκλειστεί η προσφορά μας από τη συνέχεια του Διαγωνισμού. Κατά συνέπεια προτείνουμε την τροποποίηση της συγκεκριμένης προδιαγραφής ως εξής: «Να υπάρχει δυνατότητα αποθήκευσης τουλάχιστον 1.000 αποτελεσμάτων συμπεριλαμβανομένων των ιστογραμμάτων.»

Στην προδιαγραφή 23 αναγράφεται: «Να έχει έγχρωμη οθόνη αφής μεγέθους τουλάχιστον 10 inch, με δυνατότητα να αποτυπώνονται οι μετρήσεις με τα αντίστοιχα ιστογράμματα, ώστε να δίνονται ασφαλείς και χρήσιμες διαγνωστικές πληροφορίες με βάση τις εικόνες των κατανομών από την ανάλυση των έμμορφων στοιχείων του αίματος.» Η αναγραφή του μεγέθους της οθόνης του κάθε προσφερόμενου αιματολογικού αναλυτή δεν προσφέρει κανένα ουσιαστικό πλεονέκτημα για τις Μονάδες Υγείας και δεν είναι αντικειμενικά δικαιολογημένη σε σχέση με την συγκεκριμένη προμήθεια. Αντιθέτως περιορίζει τη συμμετοχή των εταιριών στον εν λόγω Διαγωνισμό και συμβάλει στον περιορισμό του υγιούς ανταγωνισμού, καθότι θα αποκλείσει, μεταξύ άλλων και την εταιρία μας, από τον επίμαχο Διαγωνισμό. Σημειώνουμε ότι οι υπερσύγχρονοι αναλυτές της εταιρίας μας διαθέτουν οθόνη αφής μεγέθους 3,6 inch, ενώ κατά μέσο όρο στην αγορά οι οθόνες έχουν μήκος 5 inch.

Αριθμός απόφασης: A187/2019

Κατά συνέπεια προτείνουμε την τροποποίηση της συγκεκριμένης προδιαγραφής ως εξής: «Να έχει έγχρωμη οθόνη αφής με δυνατότητα να αποτυπώνονται οι μετρήσεις με τα αντίστοιχα ιστογράμματα, ώστε να δίνονται ασφαλείς και χρήσιμες διαγνωστικές πληροφορίες με βάση τις εικόνες των κατανομών από την ανάλυση των έμμορφων στοιχείων του αίματος.

Στην προδιαγραφή 25 αναγράφεται: «Να υπάρχει η δυνατότητα σύνδεσης με ασύρματα δίκτυα για ενδεχόμενη χρήση σε εφαρμογές τηλεϊατρικής» Στη συγκεκριμένη προδιαγραφή ζητείται ο προσφερόμενος αιματολογικός αναλυτής να διαθέτει δυνατότητα σύνδεσης με ασύρματα δίκτυα για ενδεχόμενη χρήση σε εφαρμογές τηλεϊατρικής. Η συγκεκριμένη προδιαγραφή ευνοεί την συμμετοχή συγκεκριμένης εταιρείας (Βλ. Σχετικό 1. επίσημο φυλλάδιο της εταιρείας για το μοντέλο) χωρίς κανένα πρακτικό όφελος για τις Μονάδες Υγείας σας, καθώς τα δεδομένα της γενικής αίματος (αριθμητικά αποτελέσματα μαζί με τα ιστογράμματα) μπορούν να αποσταλούν στο LIS (βλ. και ανωτ. λόγο 8) και από εκεί να αποσταλούν με εφαρμογές τηλεϊατρικής. Κατά συνέπεια ζητούμε τη διαγραφή της συγκεκριμένης προδιαγραφής.

Στην προδιαγραφή 29 αναγράφεται: «Το λογισμικό του αναλυτή, το εγχειρίδιο και οι οδηγίες να είναι στην ελληνική γλώσσα». Δεδομένου ότι οι σύγχρονοι μεγάλοι αναλυτές είναι πολύ εύκολοι στη λειτουργία τους, οι περισσότερες εταιρείες έχουν επιλέξει να διατηρήσουν το λογισμικό των αναλυτών τους στα αγγλικά, στα μενού των οποίων είναι ήδη εξοικειωμένοι οι χειριστές. Εξάλλου η εκπαίδευση και η υποστήριξη που παρέχεται από τις εταιρείες για την πλήρη εκμάθηση και ορθή λειτουργία των αναλυτών από τους χειριστές και ταυτόχρονα με τα αναλυτικά έντυπα οδηγιών καθημερινής χρήσης στα ελληνικά που δίδονται, συντελούν στην εύκολη καθημερινή λειτουργία τους, ακόμη και από μη έμπειρους χειριστές. Θεωρούμε σημαντικό να τονίσουμε επίσης ότι, το λογισμικό των αναλυτών δεν περιλαμβάνεται στα στοιχεία που πρέπει να είναι μεταφρασμένα στην ελληνική γλώσσα (όπως π.χ. τα εγχειρίδια λειτουργίας), προκειμένου ένας αναλυτής να διαθέτει σήμανση CE, ώστε να δύναται να κυκλοφορεί ελεύθερα σε όλες τις χώρες της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Κατά πάγια νομολογία (ΣτΕ 208/2011) η πιστοποίηση CE παρέχει τεκμήριο συμβατότητας του προϊόντος με τις σε κοινοτικό επίπεδο αποδεκτές τεχνικές προδιαγραφές, που κατοχυρώνουν την ασφάλεια και την υγεία των

Αριθμός απόφασης: Α187/2019

ευρωπαϊών πολιτών. Επομένως, εφόσον η Αναθέτουσα Αρχή επιθυμεί να εισάγει επιπρόσθετες της επισήμανσης CE προδιαγραφές, εφόσον αυτές στοχεύουν στην προάσπιση της ασφάλειας και της υγείας, απαιτεί προσφυγή στη διαδικασία διασφάλισης ενώπιον του ΕΟΦ. Συνεπώς, ο συγκεκριμένος όρος θέτει μη σύννομα προσκόμματα στην κυκλοφορία προϊόντων που διαθέτουν σήμανση CE και, ως εκ τούτου, είναι αντίθετος και με τις σχετικές οδηγίες του Υπουργείου Υγείας και του Ε.Ο.Φ. (βλέπετε ενδεικτικά Εγκύκλιο Ε.Ο.Φ. περί Καταλληλότητας των Ιατροτεχνολογικών Προϊόντων με αρ. πρωτ. 19384/2-4-2004) και στο άρθρο 54 του ν. 4412/2016. Κατά συνέπεια ζητούμε την τροποποίηση της συγκεκριμένης προδιαγραφής ως εξής: «Το εγχειρίδιο και οι οδηγίες να είναι στην ελληνική γλώσσα.»

13. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το με αριθμό πρωτ. 31947/23.4.2019 έγγραφό της εκφράζει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής και ειδικότερα: «[...] Καταρχήν, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 346 του Ν. 4412/2016 «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 παράληψη 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». Εκτός αυτού και σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 3 παρ. 1. του Π.Δ. 39/2017 προβλέπεται ότι «1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου 4412/2016 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 προβλεπομένων στον Τίτλο 3 του ανωτέρω νόμου ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής (άρθρο 360 παρ. 1 ν. 4412/2016).». Εκ των ως άνω διατάξεων προκύπτει ότι δεν νομιμοποιείται να

Αριθμός απόφασης: Α187/2019

ασκήσει προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα εταιρία ως μη έχουσα έννομο συμφέρον. Συγκεκριμένα, στην υπό κρίση προσφυγή, η προσφεύγουσα εταιρία δεν προσδιορίζει επακριβώς και με πλήρη σαφήνεια τους λόγους εκείνους που δικαιολογούν την επίκληση βλάβης εκ μέρους της και κατ' επέκταση, δεν θεμελιώνει το πώς στοιχειοθετείται εκ μέρους της η ύπαρξη εννόμου συμφέροντος για την προσβολή της ως άνω Διακήρυξης. Σε κάθε δε περίπτωση η προσβαλλόμενη Διακήρυξη είναι καθόλα έγκυρη και νόμιμη και σύμφωνη τόσο με την νομοθεσία της Ευρωπαϊκής Ένωσης όσο και με την εσωτερική νομοθεσία. Περαιτέρω, έχει κριθεί ότι η αναθέτουσα αρχή είναι ελεύθερη να διαμορφώσει κατά την κρίση της τους όρους της Διακήρυξης για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας, ως προς τα προς προμήθεια προϊόντα, καθορίζοντας τις τεχνικές προδιαγραφές και τις ανάγκες της από ποσοτική και ποιοτική άποψη, η δε θέσπιση με τη Διακήρυξη των προδιαγραφών, που κρίνει πρόσφορες ή αναγκαίες για την εξυπηρέτηση των αναγκών της, δεν παραβιάζουν τους κανόνες του ανταγωνισμού εκ μόνου του λόγου ότι συνεπάγεται αδυναμία συμμετοχής στο διαγωνισμό ή καθιστά ουσιωδώς δυσμενή τη συμμετοχή σ' αυτόν των διαγωνιζομένων, των οποίων τα αγαθά δεν πληρούν τις προδιαγραφές αυτές, δεδομένου ότι από τη φύση τους οι προδιαγραφές περιορίζουν τον κύκλο των δυνάμενων να συμμετάσχουν στο διαγωνισμό προσώπων, η δε σκοπιμότητα της θέσπισής τους απaráδεκτα αμφισβητείται από τον προτιθέμενο να συμμετάσχει στο διαγωνισμό (ΣτΕ ΕΑ 124/2015, 9/2015, 354/2014 κ.α.). Πέραν τούτου, κατά την πάγια νομολογία του ΣτΕ, το ενδεχόμενο κατάθεσης μίας και μόνο προσφοράς ή ακόμα και αυτό καθαυτό το γεγονός της εξαρχής κατάθεσης μίας προσφοράς στο διαγωνισμό, δεν αναιρεί την έννοια του μειοδοτικού διαγωνισμού και δεν κωλύει την περαιτέρω διαδικασία του. Ο σχετικώς μικρός και περιορισμένος αριθμός των διαγωνιζόμενων δεν ισοδυναμεί αυτομάτως και άνευ ετέρου με ανεπαρκή ανταγωνισμό. Στην προκειμένη περίπτωση, οι τεχνικές προδιαγραφές της προσβαλλόμενης Διακήρυξης συντάχθηκαν λαμβάνοντας υπόψη τις ανάγκες των δομών της Πρωτοβάθμια Φροντίδας Υγείας (ΠΦΥ), ήτοι Κέντρων Υγείας και Μονάδων Υγείας, της, στην κάλυψη των οποίων αποσκοπεί. Αποτελούν χαρακτηριστικά τεχνικές προδιαγραφές, τις οποίες πρέπει ο διαγωνιζόμενος να διαθέτει, επί ποινή αποκλεισμού, που δεν είναι ασύνδετες ή δυσανάλογες με το αντικείμενο του

Αριθμός απόφασης: Α187/2019

διαγωνισμού. Είναι βασισμένες στα ποσοτικά και ποιοτικά κριτήρια, που απαιτείται να ληφθούν υπόψη για την κάλυψη των συγκεκριμένων αναγκών των ως άνω δομών και αποσκοπούν στην εξυπηρέτηση του δημοσίου συμφέροντος μέσω της επιδίωξης εξασφάλισης συνεργασίας με όσο το δυνατόν περισσότερους προμηθευτές, προς ενίσχυση του ανταγωνισμού και επίτευξης χαμηλότερου λειτουργικού κόστους. Κατά την εκτίμηση των αναγκών της, οι τεθείσες στη Διακήρυξη τεχνικές προδιαγραφές αποσκοπούν στην επίτευξη της ευρύτερης δυνατής συμμετοχής στο διαγωνισμό και την ανάπτυξη του μέγιστου δυνατού ανταγωνισμού, χωρίς να παραβλέπονται οι συγκεκριμένες ανάγκες, που καλούνται να εξυπηρετήσουν. Η δε εφαρμογή των τεχνικών προδιαγραφών είναι οριζόντια, έχουν γίνει εκ των προτέρων και έγκαιρα γνωστές σε ευρύ κύκλο προσώπων και δεν πριμοδοτούν αθέμιτα ορισμένα προϊόντα υποψηφίων προμηθευτών έναντι άλλων. Ειδικότερα, σε ότι αφορά τις επιμέρους αιτιάσεις της προσφεύγουσας, θα πρέπει να επισημανθούν τα κατωτέρω. Ο διαγωνισμός αφορά φορητούς αιματολογικούς αναλυτές, σύμφωνα με την εκδοθείσα έγκριση σκοπιμότητας για τη διενέργεια του εν λόγω διαγωνισμού. Συνεπώς, θεωρείται απαραίτητο να διαθέτουν μπαταρίες προκειμένου να επιτελέσουν το σκοπό τους, που είναι να λειτουργούν ως φορητοί σε διαφορετικούς χώρους, εντός και εκτός των δομών. Είναι αυτονόητο και δεδομένου ότι ζητείται τα αντιδραστήρια να είναι συμβατά με τον προσφερόμενο τύπο του αναλυτή για λόγους λειτουργικότητας και αυτό να βεβαιώνεται από τον κατασκευαστικό οίκο του μηχανήματος και τα αντιδραστήρια να προσφέρονται ακόμα και από τρίτους, προκειμένου να μην είναι αποκλειστικής προμήθειας, για λόγους ανάπτυξης του ανταγωνισμού και μείωσης του κόστους προμήθειας αυτών. Σε ότι αφορά το πρόγραμμα ελαχιστοποίησης χρήσης αντιδραστηρίων, η δυνατότητα διάθεσης προγράμματος ελαχιστοποίησης αντιδραστηρίων (stand by) δεν αναφέρεται στο χρόνο μετάβασης διαδοχικών 4 εξετάσεων αλλά αφορά κατάσταση αναμονής και ετοιμότητας. Εξ αυτού, θεωρείται απαραίτητο το εν λόγω πρόγραμμα. Περαιτέρω, το κλειστό σύστημα είναι απαραίτητο για την προστασία των χειριστών από μολυσματικά δείγματα, επομένως, κάθε σύγχρονος αναλυτής οφείλει να το διαθέτει. Ομοίως με την ανωτέρω παρατήρηση, ο κλειστός τρόπος λειτουργίας του αναλυτή αποσκοπεί στην διασφάλιση και προστασία των χειριστών κατά την επαφή τους με επικίνδυνα

Αριθμός απόφασης: Α187/2019

δείγματα. Αναφορικά με την προδιαγραφή με α/α 20, το πακέτο / σετ αντιδραστηρίων προφανώς και μπορεί να είναι 3 ή και παραπάνω αντιδραστήρια, που μπαίνουν στον αναλυτή. Έτσι δεν αποκλείεται καμιά εταιρεία, ανάλογα με την τεχνολογία που διαθέτει. Στη συνέχεια, το αποσπώμενο δοχείο αποβλήτων συνδέεται με τους φορητούς αναλυτές, καθώς όλοι οι φορητοί αναλυτές διαθέτουν δοχείο αποβλήτων, που είναι αποσπώμενο. Επίσης, δεν πρέπει να παραγνωρίζεται και το γεγονός ότι, οι τεχνικές προδιαγραφές περιγράφουν ένα σύγχρονο φορητό αιματολογικό αναλυτή, ο οποίος προορίζεται για τα Κ.Υ. της Στην παρούσα χρονική στιγμή δεν υφίσταται ενεργοποιημένο και διαθέσιμο σύστημα LIS. Η προδιαγραφή με α/α 26 αφορά στη διαθεσιμότητα σύνδεσης με LIS, χρήση της οποίας θα αξιοποιηθεί και ενεργοποιηθεί εφόσον διατεθεί τέτοιο σύστημα στην πρωτοβάθμια φροντίδα υγείας. συνεπώς ο αριθμός των 5.000 καλύπτει τις σημερινές ανάγκες και η σύνδεση με LIS θα καλύψει τις μελλοντικές ανάγκες του κάθε εργαστηρίου. Πέραν αυτών, η επιτροπή κατάρτισης των τεχνικών προδιαγραφών θεώρησε ότι το κατάλληλο μέγεθος για τη μέγιστη δυνατή αποτύπωση των απαιτούμενων παραμέτρων, ιστογραμμάτων, καθώς και των χρησιμων διαγνωστικών πληροφοριών, που οφείλει να παρέχει ένας σύγχρονος αιματολογικός αναλυτής, δεν μπορεί να καλύπτεται με μέγεθος οθόνης κάτω των 10 ιντσών, ώστε να αποφεύγονται περιστατικά εσφαλμένης ανάγνωσης, που δύναται να φέρουν δυσμενείς κλινικές συνέπειες. Όλα δε τα Κ.Υ. σήμερα διαθέτουν ασύρματο δίκτυο, άρα η δυνατότητα σύνθεσης ασύρματης θεωρείται απαραίτητη. Τέλος, σε ένα ευαίσθητο περιβάλλον, όπως αυτό των διαγνωστικών εργαστηρίων, όπου συμπεριλαμβάνονται δεκάδες παράγοντες, η διαθεσιμότητα της ελληνικής γλώσσας θεωρείται ύψιστη προτεραιότητα για την εύρυθμη και ασφαλή λειτουργία των εργαστηρίων και των χειριστών. Κατόπιν των ανωτέρω και δεδομένου ότι η προσφεύγουσα δεν τεκμηριώνει πέραν πάσας αμφιβολίας τις αιτιάσεις της σε βάρος των συγκεκριμένων όρων της προσβαλλόμενης Διακήρυξης και σε κάθε περίπτωση δεν αποδεικνύει επαρκώς με ποιόν τρόπο η απαίτηση των συγκεκριμένων τεχνικών 5 προδιαγραφών παραβιάζει αναγκαστικού δικαίου διατάξεις ή οδηγεί σε περιορισμό του ανταγωνισμού μεταξύ των εν δυνάμει υποψήφιων, οι ισχυρισμοί της είναι αόριστοι και όλως αβάσιμοι. Τέλος, να επισημανθεί ότι είναι ζήτημα μεγίστης σημασίας η κάλυψη των αναγκών της

Αριθμός απόφασης: Α187/2019

..... σε αιματολογικούς αναλυτές και ο κίνδυνος να μην μπορέσει να καλύψει αυτές της τις ανάγκες άμεσα είναι ορατός δεδομένου ότι πρόκειται για διαγωνιστική διαδικασία σε πρώιμο στάδιο. Οι τεχνικές προδιαγραφές έχουν τροποποιηθεί ήδη μετά από προηγούμενες προσφυγές, η δαπάνη για την κάλυψη των υφιστάμενων αναγκών σε αιματολογικούς αναλυτές έχει ήδη εξασφαλιστεί και η καθυστέρηση στην ολοκλήρωση της παρούσας διαγωνιστικής διαδικασίας θα στερήσει τον ως άνω εξοπλισμό από

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 :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, [...]».

15. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 54 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περίπτωση 1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α' παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών. Τα χαρακτηριστικά αυτά μπορεί επίσης να αναφέρονται στη συγκεκριμένη διαδικασία ή μέθοδο παραγωγής ή παροχής των ζητούμενων έργων, αγαθών ή υπηρεσιών ή σε ειδική διαδικασία άλλου σταδίου του κύκλου ζωής τους, ακόμη και αν οι παράγοντες αυτοί δεν αποτελούν μέρος της υλικής τους υπόστασης, υπό την προϋπόθεση ότι συνδέονται με το αντικείμενο της σύμβασης και είναι ανάλογα με την αξία και τους σκοπούς της [...]. 2. Οι τεχνικές προδιαγραφές εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων στη διαδικασία σύναψης σύμβασης και δεν έχουν ως αποτέλεσμα τη δημιουργία αδικαιολόγητων εμποδίων στο άνοιγμα των δημόσιων συμβάσεων στον ανταγωνισμό. 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

Αριθμός απόφασης: Α187/2019

είναι επαρκώς προσδιορισμένες ώστε να επιτρέπουν στους προσφέροντες να προσδιορίζουν το αντικείμενο της σύμβασης και στις αναθέτουσες αρχές να αναθέτουν τη σύμβαση, β) με παραπομπή σε τεχνικές προδιαγραφές και, με σειρά προτεραιότητας, σε εθνικά πρότυπα που αποτελούν μεταφορά ευρωπαϊκών προτύπων, σε ευρωπαϊκές τεχνικές εγκρίσεις, σε κοινές τεχνικές προδιαγραφές, σε διεθνή πρότυπα, σε άλλα τεχνικά συστήματα αναφοράς που έχουν θεσπιστεί από ευρωπαϊκούς οργανισμούς τυποποίησης ή -όταν αυτά δεν υπάρχουν- σε εθνικά πρότυπα, σε εθνικές τεχνικές εγκρίσεις ή σε εθνικές τεχνικές προδιαγραφές στον τομέα του σχεδιασμού, του υπολογισμού και της εκτέλεσης των έργων και της χρησιμοποίησης των αγαθών, κάθε παραπομπή συνοδεύεται από τον όρο ή «ισοδύναμο» [...] 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 [...].»

16. Επειδή στην επίμαχη Διακήρυξη προβλέπεται ότι: 2.1.1 Έγγραφα της σύμβασης Τα έγγραφα της παρούσας διαδικασίας σύναψης είναι τα ακόλουθα:

- η παρούσα Διακήρυξη με τα Παραρτήματα (Παράρτημα I «ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ ΚΑΙ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΑΝΑ ΕΙΔΟΣ», Παράρτημα III «ΕΕΕΣ», Παράρτημα V «ΥΠΟΔΕΙΓΜΑΤΑ ΕΓΓΥΗΤΙΚΩΝ ΕΠΙΣΤΟΛΩΝ», και Παράρτημα VI «Σχέδιο Σύμβασης») που αποτελούν αναπόσπαστο μέρος αυτής
- η Προκήρυξη της Σύμβασης, όπως αυτή έχει δημοσιευτεί στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης
- το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης [ΕΕΕΣ]
- οι συμπληρωματικές πληροφορίες που τυχόν παρέχονται στο πλαίσιο της διαδικασίας, ιδίως σχετικά με τις προδιαγραφές και τα σχετικά δικαιολογητικά
- το σχέδιο της σύμβασης με τα Παραρτήματά της[...]

2.3.1 Κριτήριο ανάθεσης Κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης

Αριθμός απόφασης: Α187/2019

ποιότητας – τιμής, η οποία εκτιμάται βάσει των κάτωθι κριτηρίων: Τα κριτήρια αξιολόγησης ομαδοποιούνται σε δύο επί μέρους Ομάδες Κριτηρίων, την Ομάδα Α και την Ομάδα Β. Οι ομάδες αυτές με τους αντίστοιχους συντελεστές βαρύτητας κάθε μιας στο σύνολο της βαθμολογίας, έχουν ως ακολούθως :

ΟΜΑΔΑ Α : ΓΕΝΙΚΕΣ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ			
Α/Α	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΚΡΙΤΗΡΙΟΥ	ΒΑΘΜΟΛΟΓΙ	ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗΣ
	ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗ	Α	ΒΑΡΥΤΗΤΑΣ
		ΚΡΙΤΗΡΙΟΥ	ΚΡΙΤΗΡΙΟΥ
1	Γενικές Τεχνικές Προδιαγραφές		70%
Συντελεστής Βαρύτητας Ομάδας Α στο σύνολο			70%
ΟΜΑΔΑ Β : ΕΙΔΙΚΕΣ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ (ΤΕΧΝΙΚΗ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗ ΚΑΙ ΚΑΛΥΨΗ)			
Α/Α	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΚΡΙΤΗΡΙΟΥ	ΒΑΘΜΟΛΟΓΙ	ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗΣ
	ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗΣ	Α	ΒΑΡΥΤΗΤΑΣ
		ΚΡΙΤΗΡΙΟΥ	ΚΡΙΤΗΡΙΟΥ
1	Χρόνος Παράδοσης		3 %
2	Πρόγραμμα εκπαίδευσης για τους χρήστες (ιατρούς – φυσικούς – τεχνολόγους) και τους τεχνικούς ΒΙΤ : δομή και πληρότητα εκπαίδευσης, προσφερόμενα βοηθήματα, προτεινόμενη διάρκεια εκπαίδευσης και αριθμός ατόμων (τεχνικοί - χρήστες) που προτείνεται να εκπαιδευτούν, πιθανή πρόταση για περισσότερες της μιας εκπαιδεύσεις σε προσωπικό (χρήστες) του ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ εντός του χρονικού διαστήματος από την λήξη της προτεινόμενης		4%

Αριθμός απόφασης: Α187/2019

	περιόδου εγγύησης καλής λειτουργίας μέχρι την λήξη του διαστήματος των δέκα ετών από την οριστική παραλαβή του συγκροτήματος		
3	Περίοδος εγγύησης καλής λειτουργίας : Διάρκεια		15%
4	Περίοδος πλήρους συντήρησης - επισκευών : Διάρκεια και όροι : ποιότητα της εξυπηρέτησης μετά την πώληση (after sales service) δηλ. εγγύηση εξασφάλισης ανταλλακτικών πέραν της δεκαετίας από την οριστική παραλαβή, προτεινόμενος χρόνος ακινητοποίησης του συγκροτήματος (down time), προτεινόμενες ποινικές ρήτρες στην διάρκεια της περιόδου συντήρησης και χρόνος προσέλευσης τεχνικών σε περίπτωση κλήσης βλάβης		8%
Συντελεστής Βαρύτητας Ομάδας Β στο σύνολο			30%

2.3.2 Βαθμολόγηση και κατάταξη προσφορών Το άθροισμα των σχετικών συντελεστών βαρύτητας των Ομάδων κριτηρίων αξιολόγησης ανέρχεται σε κάθε περίπτωση σε 100. Η βαθμολόγηση και κατάταξη των προσφορών γίνεται, σύμφωνα με τον τύπο: $U = \sigma_1.K_1 + \sigma_2.K_2 + \dots + \sigma_n .K_n$

όπου: «σ_ν» είναι ο συντελεστής βαρύτητας του κριτηρίου ανάθεσης K_n και ισχύει $\sigma_1 + \sigma_2 + \dots + \sigma_n = 1$. Κάθε κριτήριο αξιολόγησης βαθμολογείται αυτόνομα με βάση τα στοιχεία της προσφοράς. Η βαθμολόγηση πρέπει να είναι πλήρως και ειδικά αιτιολογημένη και να περιλαμβάνει υποχρεωτικά, εκτός από τη βαθμολογία, και την λεκτική διατύπωση της κρίσης ανά κριτήριο. Προσωρινός

Αριθμός απόφασης: Α187/2019

ανάδοχος αναδεικνύεται εκείνος του οποίου η προσφορά έχει συγκεντρώσει το μεγαλύτερο αριθμό στο U».

Η βαθμολογία κάθε κριτηρίου αξιολόγησης κυμαίνεται από 100 έως 120 βαθμούς. Η βαθμολογία είναι 100 βαθμοί για τις περιπτώσεις που ικανοποιούνται ακριβώς όλοι οι όροι των τεχνικών προδιαγραφών. Η βαθμολογία αυτή αυξάνεται έως 120 βαθμούς όταν υπερκαλύπτονται οι τεχνικές προδιαγραφές. Η συνολική βαθμολογία όπως προκύπτει από τον ανωτέρω τύπο κυμαίνεται από 100 έως 120 βαθμούς.

Όταν η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά δεν προσδιορίζεται αποκλειστικά βάσει της τιμής και οι οικονομικοί φορείς έχουν υποχρέωση υποβολής οικονομικών προσφορών τότε πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά είναι εκείνη που παρουσιάζει το μικρότερο λόγο της συγκριτικής τιμής της προσφοράς προς τη βαθμολογία της, σύμφωνα με τον τύπο που ακολουθεί.

$\Lambda = \text{Προσφερθείσα τιμή} / \text{Τελική βαθμολογία τεχνικής προσφοράς}$

ΠΡΟΣΟΧΗ Επισημαίνεται ότι σε περίπτωση που απρόβλεπτοι παράγοντες οδηγήσουν σε λανθασμένη κατάταξη των προσφορών στο ηλεκτρονικό σύστημα μετά την οικονομική αξιολόγηση, η κατάταξη του συστήματος δεν θα ληφθεί υπόψη.

Η τελική κατάταξη των προσφορών θα γίνει από την αρμόδια Επιτροπή Αξιολόγησης με σχετικό Πρακτικό λαμβάνοντας υπόψη το συντελεστή Λ όπως προσδιορίζεται στην παρούσα διακήρυξη.

2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα I της Διακήρυξης, για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας της προμήθειας. Δεν επιτρέπονται εναλλακτικές προσφορές.[...]

2.4.2.3. 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. [...]

2.4.3.2 Η Τεχνική Προσφορά συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στη συνέχεια, το σύστημα παράγει

Αριθμός απόφασης: Α187/2019

σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο σε μορφή .pdf, το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο .pdf. 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 Ι 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.. Επί ποινή απόρριψης να κατατεθεί αναλυτικό Φύλλο Συμμόρφωσης με παραπομπές σε τεχνικά εγχειρίδια (πρωτότυπα ή επικυρωμένα φωτοαντίγραφα prospectus, operating manual, product data κτλ.). Προσφορές που δεν απαντούν αναλυτικά σε όλες τις ζητούμενες προδιαγραφές απορρίπτονται ως απαράδεκτες.

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 (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 παρούσας διακήρυξης,

Αριθμός απόφασης: Α187/2019

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.

ζ) η οποία είναι υπό αίρεση,

η) η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής,

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.[...]

3.1.2 Αξιολόγηση προσφορών Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο Σύστημα οργάνων της, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων. Ειδικότερα : α) το αρμόδιο γνωμοδοτικό 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. β) Στη συνέχεια το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση μόνο των τεχνικών προσφορών των προσφερόντων, των οποίων τα δικαιολογητικά συμμετοχής έκρινε πλήρη. Η αξιολόγηση γίνεται σύμφωνα με τους όρους της παρούσας και συντάσσεται πρακτικό για την απόρριψη όσων τεχνικών προσφορών δεν πληρούν τους όρους και τις απαιτήσεις των τεχνικών προδιαγραφών και την αποδοχή όσων τεχνικών προσφορών αντίστοιχα πληρούν τα ανωτέρω. Τα αποτελέσματα των εν λόγω σταδίων («Δικαιολογητικά Συμμετοχής» & «Τεχνική Προσφορά» επικυρώνονται με απόφαση που εκδίδεται από την αναθέτουσα αρχή η οποία κοινοποιείται με επιμέλεια αυτής στους προσφέροντες μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ.

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ ΚΑΙ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΤΕΧΝΙΚΕΣ
ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΑΙΜΑΤΟΛΟΓΙΚΩΝ
ΑΝΑΛΥΤΩΝ

ΓΕΝΙΚΕΣ & ΕΙΔΙΚΕΣ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ

1. Ο προσφερόμενος αναλυτής να είναι φορητός, καινούργιος και αμεταχείριστος, της πλέον σύγχρονης τεχνολογίας κατάλληλος για χρήση σε χώρους του Νοσοκομείου και ασθενοφόρα, και να περιλαμβάνει όλα τα απαραίτητα εξαρτήματα για την ορθή λειτουργία του. Ο αναλυτής να διαθέτει μπαταρία για να μπορεί να λειτουργεί χωρίς τη παροχή ρεύματος, με ελάχιστη διάρκεια μία (1) ώρα. Να συνοδεύεται από βεβαίωση πρώτης κυκλοφορίας του συγκεκριμένου μοντέλου/αναλυτή που θα προσφερθεί από τον κατασκευαστικό οίκο, προς αξιολόγηση.

2. Το προσφερόμενο είδος θα πρέπει να πληροί τα διεθνή στάνταρτ ασφαλείας IEC και την Υ.Α. ΔΥ8δ/οικ. 3607/892/2001, (ΦΕΚ 1060/Β/10.8.2001) «Εναρμόνιση της Ελληνικής νομοθεσίας προς την οδηγία 98/79/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 27ης Οκτωβρίου 1998 για τα *in vitro* διαγνωστικά Ιατροτεχνολογικά προϊόντα». Για τον λόγο αυτό στις προσφορές θα πρέπει να υπάρχουν συνημμένα έγκυρα πιστοποιητικά κοινοποιημένου οργανισμού και πρωτότυπα *prospectus* από τα οποία να προκύπτει ότι όλα τα προσφερόμενα είδη φέρουν την εν λόγω Σήμανση CE για την ασφαλή διακίνηση και χρήση τους εντός της Ευρωπαϊκής Ένωσης.

3. Τα αναλώσιμα λειτουργίας/χρήσης της συσκευής όπως χαρτί, καλώδια, CD/DVD, αντιδραστήρια/calibrators, (πλην των αρχικών πακέτων/σετ για την επίδειξη λειτουργίας-χρήσης), να υπάρχουν διαθέσιμα στην Ελληνική αγορά και να μην είναι αποκλειστικής προμήθειας. Ειδικότερα τα αντιδραστήρια, υλικά βαθμονόμησης και ελέγχου να είναι συμβατά με τον προσφερόμενο τύπο αναλυτή – κάτι το οποίο θα πρέπει να αποδεικνύεται από συναφή βεβαίωση του Οίκου Κατασκευής, η οποία πρέπει να συνυποβάλλεται στην προσφορά.
[...]

13. Να έχει πρόγραμμα ελαχιστοποίησης χρήσης αντιδραστηρίων (π.χ. χρόνο μετάβασης σε κατάσταση αναμονής) – να γίνει αναλυτική περιγραφή και να αναφερθούν οι χρόνοι μετάπτωσης σε κατάσταση αναμονής και επαναφοράς σε κανονική λειτουργία καθώς και ο απαιτούμενος χρόνος τόσο για την εκκίνηση όσο και για τον τερματισμό του. Οι χρόνοι αυτοί δεν θα πρέπει να

Αριθμός απόφασης: A187/2019

είναι μεγαλύτεροι των 10 λεπτών. Επίσης, για την μετάβαση σε κάθε κατάσταση λειτουργίας του αναλυτή να αναφερθούν και οι καταναλώσεις των αντιδραστηρίων

14.Ο αριθμός δειγμάτων (δυναμικότητα αναλυτή) να είναι τουλάχιστον 50 δείγματα/ώρα

15.Να υπάρχει η δυνατότητα ανάγνωσης γραμμικού κώδικα των δειγμάτων

16.Να διαθέτει πρόγραμμα ελέγχου ποιότητας και να προσφέρονται από την κατασκευάστρια εταιρεία δείγματα ελέγχου (control) για τον εσωτερικό έλεγχο ποιότητας της αναλυτικής διαδικασίας του αναλυτή.

17.Να διαθέτει δύο τρόπους δειγματοληψίας σε φιαλίδια με EDTA: α) το αυτόματο σύστημα με σωληνάρια κλειστού τύπου για την προστασία των χειριστών από επικίνδυνα δείγματα και β) το κλασικό σύστημα ανοικτού τύπου με μη πωματισμένα σωληνάρια για έλεγχο π.χ. τριχοειδικού αίματος. Και στις δύο περιπτώσεις, το ακροφύσιο και η βελόνα δειγματοληψίας να αυτοκαθαρίζονται εσωτερικά και εξωτερικά μετά από κάθε μέτρηση.

18.Να διαθέτει πρότυπο δείγμα βαθμονόμησης (calibrator) για αυτόματη και χειροκίνητη βαθμονόμηση (auto & manual calibration) τόσο για τον ανοιχτό όσο και για τον κλειστό τρόπο λειτουργίας. Να αναφερθεί το δείγμα βαθμονόμησης (calibrator), ανά πόσα δείγματα θα πρέπει να εφαρμόζεται σύμφωνα με τον κατασκευαστικό οίκο και να αναφερθεί η τιμή/τεμ. προς αξιολόγηση. [...]

20.Ο αναλυτής να διαθέτει αποσπώμενο πακέτο/σετ αντιδραστηρίων που να ενσωματώνεται στον αναλυτή. Να αναφερθεί η δυναμικότητα εξετάσεων και η διάρκεια ζωής του κάθε πακέτου/σετ εφόσον αυτό ανοιχτεί – τεθεί σε χρήση. Να αναφερθεί ο τύπος πακέτου/σετ προς αξιολόγηση.

21.Να έχει αποσπώμενο δοχείο για τη συλλογή των αποβλήτων, το οποίο θα είναι ενσωματωμένο στην συσκευή για να μπορεί να μεταφερθεί εύκολα και γρήγορα και για προστασία του περιβάλλοντος.

22.Να υπάρχει δυνατότητα αποθήκευσης τουλάχιστον 5.000 αποτελεσμάτων συμπεριλαμβανομένων των ιστογραμμάτων

23.Να έχει έγχρωμη οθόνη αφής μεγέθους τουλάχιστον 10 inch. με δυνατότητα να αποτυπώνονται οι μετρήσεις με τα αντίστοιχα ιστογράμματα, ώστε να δίνονται ασφαλείς και χρήσιμες διαγνωστικές πληροφορίες με βάση

Αριθμός απόφασης: Α187/2019

τις εικόνες των κατανομών από την ανάλυση των έμμορφων στοιχείων του αίματος

24.Κάθε αναλυτής να συνοδεύεται με εκτυπωτή γραφείου (όχι θερμικό).

25.Να υπάρχει η δυνατότητα σύνδεσης με ασύρματα δίκτυα για ενδεχόμενη χρήση σε εφαρμογές τηλεϊατρικής [...]

29.Το λογισμικό του αναλυτή, το εγχειρίδιο και οι οδηγίες να είναι στην ελληνική γλώσσα [...]».

17. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η αναθέτουσα αρχή είναι καταρχήν ελεύθερη - πλην τυχόν ειδικότερων όρων χρηματοδότησης - να διαμορφώνει κατά την κρίση της τους όρους της διακήρυξης για την ανάθεση της σύμβασης προμήθειας, καθορίζοντας τις τεχνικές προδιαγραφές με βάση τις ανάγκες της και την σκοπιμότητα χρήσης των υπό προμήθεια προϊόντων, η δε θέσπιση, με την διακήρυξη, των προδιαγραφών που η αναθέτουσα αρχή κρίνει πρόσφορες ή αναγκαίες για την καλύτερη εξυπηρέτηση των αναγκών της, δεν παραβιάζει τους κανόνες του ανταγωνισμού εκ μόνου του λόγου ότι συνεπάγεται αδυναμία συμμετοχής στον διαγωνισμό ή καθιστά ουσιαστικά δυσχερή την συμμετοχή σ' αυτόν τινών διαγωνιζομένων, των οποίων τα προϊόντα δεν πληρούν τις προδιαγραφές αυτές, δεδομένου ότι από την φύση τους οι προδιαγραφές περιορίζουν τον κύκλο των δυναμένων να συμμετάσχουν στον διαγωνισμό προσώπων, η δε σκοπιμότητα της θέσπισής τους εν γένει απαραδέκτως αμφισβητείται από τον προτιθέμενο να μετάσχει στον διαγωνισμό. Ελέγχονται, όμως, και στην περίπτωση αυτή, οι τεχνικές προδιαγραφές από της απόψεως της τηρήσεως της τήρησης του εγχώριου κι ενωσιακού δικαίου και περαιτέρω της αρχής της ίσης μεταχείρισης και της απαγόρευσης των διακρίσεων καθώς και της αρχής της αναλογικότητας (βλ. ΣΤΕ. 9/2015 (ΑΣΦ), Ε.Α. 415/2014, 354/2014, 257/2010 κ.ά.).

18. Επειδή η αναθέτουσα αρχή είναι κατ' αρχήν ελεύθερη να διαμορφώνει κατά την κρίση της τους όρους της διακήρυξης, καθορίζοντας τις τεχνικές προδιαγραφές και τις ανάγκες της υπηρεσίας από ποσοτική και ποιοτική άποψη, καθώς και τη θέσπιση με την διακήρυξη των προδιαγραφών που αυτή κρίνει πρόσφορες ή αναγκαίες για την καλύτερη εξυπηρέτηση των αναγκών της. Επομένως, ισχυρισμοί ως προς την σκοπιμότητα της θέσπισης συγκεκριμένης προδιαγραφής, προβάλλονται απαραδέκτως (Ε.Α. 354/2014, 1140/2010 κ.ά.).

Αριθμός απόφασης: Α187/2019

19. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (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).

20. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions* SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 25 και απόφαση SAG ELV *Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions* SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 27).

21. 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).

22. 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 τους αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης

Αριθμός απόφασης: A187/2019

μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, *Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta*, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, *Επιτροπή κατά Δανίας*, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, *SIAC Construction*, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, *Μηχανική*, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, *MT Højgaard και Züblin*, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, *Universale-Bau*, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko κ.λπ.*, C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

23. Επειδή, για την ερμηνεία όρων της διακήρυξης ή/και για την αξιολόγηση τεχνικών προσφορών εφαρμόζονται κατά περίπτωση οι καθιερωμένοι κανόνες της τέχνης και της επιστήμης και κατά περίπτωση τα διδάγματα της κοινής πείρας.

24. Επειδή, ως έχει παγίως κριθεί, προκειμένου να είναι ορισμένος ισχυρισμός περί φωτογραφικού όρου διακήρυξης, πρέπει να κατονομάζεται ο οικονομικός φορέας που είναι ο μόνος δυνάμενος να συμμετάσχει ως συνέπεια της εν θέματι προδιαγραφής (ΣΤΕ (Ασφ) 314/2013, ΕΑ ΣΤΕ 474, 829, 1354/2009).

25. Επειδή λόγοι με τους οποίους ο προτιθέμενος να μετάσχει στο διαγωνισμό επιχειρεί, υπό την μορφή της κατά τρόπο γενικό αμφισβητήσεως της νομιμότητας συγκεκριμένων όρων της διακηρύξεως, να προσδιορίσει, κατά τις δικές του δυνατότητες, τα προς προμήθεια είδη και να καθορίσει, με βάση δικές του εκτιμήσεις, τα κριτήρια για την ανάδειξη του αναδόχου, είναι απορριπτέοι ως απαράδεκτοι (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 307/2007).

26. Επειδή, ισχυρισμοί περί παραβίασης ενωσιακής νομοθεσίας και νομολογίας, που στρέφονται κατά τεχνικών προδιαγραφών διακήρυξης με τις οποίες αποκλείονται ιατροτεχνολογικά προϊόντα αν και διαθέτουν πιστοποίηση CE, είναι αβάσιμοι, διότι η πιστοποίηση ποιότητας δεν αναιρεί το

Αριθμός απόφασης: Α187/2019

ενδεχόμενο κάθε πιστοποιημένο προϊόν να έχει διαφορετικές ιδιότητες που μπορεί να εξυπηρετήσει διαφορετικές ανάγκες της αναθέτουσας αρχής (πρβλ. ΔΕΦΘες/κης 126/2018 (Ακυρωτικό) σκ.10 και την εκεί παρατιθέμενη νομολογία και ΔΕΦ Πειραιώς Ν120/2018 (Ακυρωτικό) σκ.10).

27. 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».

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

29.Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 366 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 15 του ΠΔ 39/2017 προβλέπεται ότι : «1. Η ΑΕΠΠ, μπορεί, ύστερα από αίτημα του προσφεύγοντος ή αυτεπαγγέλτως και μετά από κλήση της αναθέτουσας αρχής προ τριών (3) ημερών, να εκδώσει πράξη αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης και να ορίσει τα κατάλληλα μέτρα έως ότου αποφανθεί για την προσφυγή και, πάντως, όχι πέραν της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1 του άρθρου 367 για την έκδοση της απόφασής της.

2. Με την απόφαση της προηγούμενης παραγράφου μπορεί να διατάσσονται προσωρινά μέτρα για να επανορθωθεί η εικαζόμενη παράβαση ή

Αριθμός απόφασης: Α187/2019

να αποτραπεί η ζημία των θιγόμενων συμφερόντων, στα οποία συμπεριλαμβάνονται μέτρα που αναστέλλουν τη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης ή την εκτέλεση οποιασδήποτε απόφασης λαμβάνει η αναθέτουσα αρχή.

3. Η ΑΕΠΠ μπορεί να αποφασίσει να μην χορηγηθούν τα προσωρινά μέτρα της προηγούμενης παραγράφου αν κρίνει ότι, ύστερα από στάθμιση όλων των συμφερόντων που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη. Η απόφαση να μη χορηγηθούν προσωρινά μέτρα δεν θίγει τις λοιπές αξιώσεις που προβάλλει το πρόσωπο που έχει ζητήσει τη χορήγηση των εν λόγω μέτρων».

30.Επειδή, σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του Ν.4412/2016, επί του άρθρου 366 αυτού, αναφέρεται ότι: «Δίδεται η δυνατότητα στην ΑΕΠΠ να διατάξει προσωρινά μέτρα προκειμένου να μην καταστεί αλυσιτελής η αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας». Επομένως, η απόφαση επί του αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων, σκοπεί να αποτρέψει τη δημιουργία ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού. Στο πλαίσιο αυτό, σκοπός της απόφασης επί αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων είναι η διασφάλιση των – κατ' ελάχιστον - αμφισβητούμενων δικαιωμάτων των προσφευγόντων μέχρι την οριστική κρίση της διαφοράς και ειδικότερα η ρύθμιση μέχρι τότε μιας κατάστασης προς αποτροπή επικείμενου κινδύνου ή ανεπανόρθωτης βλάβης ή ζημίας.

31.Επειδή, προϋπόθεση της παροχής προσωρινών μέτρων υπέρ του αιτούντος είναι: α) η παραδεκτή άσκηση της προσφυγής, β) η ύπαρξη βλάβης του προσφεύγοντος ως στοιχείο του παραδεκτού της αίτησης θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον του και κριτήριο επιλογής του κατάλληλου ασφαλιστικού μέτρου, γ) η πιθανολόγηση βασιμότητας έστω κι ενός εκ των προβαλλόμενων λόγων, καθώς καθίσταται σαφές ότι προδήλως αβάσιμη – ως και προδήλως απαράδεκτη – προσφυγή δεν δύναται να θεμελιώσει αίτημα αναστολής και δ) να μην προκύπτει από τη στάθμιση όλων των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των

Αριθμός απόφασης: Α187/2019

προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη (άρθρο 15 του ΠΔ 39/2017 και 366 του Ν. 4412/2017).

32. Επειδή για την οριστική κρίση περί του παραδεκτού και της βασιμότητας των ισχυρισμών του προσφεύγοντος που αφορούν στις ως άνω τεχνικές προδιαγραφές, λόγω και του τεχνικού και λεπτομερειακού τους χαρακτήρα απαιτείται ενδελεχής εξέταση και ερμηνεία των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης σε σχέση με την κείμενη νομοθεσία και νομολογία καθώς και, ενδεχομένως, περαιτέρω αναζήτηση διευκρινήσεων ή/και εγγράφων

33. Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της δεν επικαλείται λόγους υπέρτερου δημοσίου συμφέροντος που να καθιστούν τις πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων περισσότερες από τα οφέλη.

34. Επειδή η υπό κρίση προσφυγή δεν πιθανολογείται ως προδήλως απαράδεκτη ή ως προδήλως αβάσιμη, σε κάθε δε περίπτωση, ο προσφεύγων επικαλείται συγκεκριμένους λόγους περί παραβίασης του δικαίου των δημοσίων συμβάσεων, ενωσιακού και εθνικού, από τους όρους της διακήρυξης, που συντελέστηκε με την προσβαλλόμενη, οι οποίοι χρήζουν ενδελεχούς εξέτασης που δεν μπορεί να συναχθεί στο πλαίσιο της προσωρινής προστασίας (ΕΑ ΣτΕ 496/2011, ΔΕφΑθ 9/2015, 10/2015, 20/2015, 3520/15, 41/2015, 46/2015).

35. Επειδή εν προκειμένω: α) η υπό εξέταση προσφυγή δεν είναι προδήλως απαράδεκτη και χρήζει περαιτέρω ελέγχου ίδια ως προς τον αποκλεισμό του προσφεύγοντος εξαιτίας των επίμαχων προδιαγραφών β) η ύπαρξη ενδεχόμενης βλάβης του προσφεύγοντος ως στοιχείο του παραδεκτού του αιτήματος αναστολής του διαγωνισμού θεμελιώνει, καταρχήν, το έννομο συμφέρον του υπό την αίρεση των ως άνω διαλαμβανομένων, από την ιδιότητά του ως προτιθέμενου να συμμετάσχει πλην όμως αποκλειόμενου λόγω των όρων της διακήρυξης γ) οι λόγοι της προσφυγής δεν πιθανολογούνται ως προδήλως αβάσιμοι και δ) η αναθέτουσα αρχή αιτείται την απόρριψη του αιτήματος αναστολής, επικαλούμενη εμμέσως το δημόσιο συμφέρον, λόγω της ανάγκης άμεσης προμήθειας αναλυτών όμως λόγοι δημοσίου συμφέροντος επιτάσσουν εξίσου την τήρηση της νομιμότητας, κατά τη διαδικασία των διαγωνισμών για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων, ώστε

Αριθμός απόφασης: Α187/2019

να γίνεται η ανάθεση σε νομίμως επιλεγέντα ανάδοχο (ΣΤΕ ΕΑ 840/2008). Σε κάθε δε περίπτωση, από μια γενική θεώρηση και στάθμιση των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος και υπό τις δυο εκτεθείσες πτυχές του, δεν προκύπτει ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη.

36. Επειδή η αναστολή προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας δεν διατάσσεται με αόριστη, αλλά βεβαία και εύλογη διάρκεια, δηλαδή μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής, και πάντως εντός της αποκλειστικής προθεσμίας του άρθρου 367 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, χωρίς να καθυστερεί υπέρμετρα τη διαγωνιστική διαδικασία, ώστε να προστατευθούν και τα συμφέροντα της αναθέτουσας αρχής για ταχεία πρόοδο και ολοκλήρωση αυτής.

37. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, το πλέον πρόσφορο και αναγκαίο μέτρο για την προσωρινή προστασία των διακινδυνευόμενων συμφερόντων του προσφεύγοντος είναι η αναστολή προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας. έως την έκδοση απόφασης επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής από την ΑΕΠΠ.

38. Επειδή κατόπιν των ανωτέρω το υπό εξέταση αίτημα αναστολής πρέπει να γίνει δεκτό.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται το αίτημα αναστολής- προσωρινών μέτρων του αιτούντος.

Αναστέλλει την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 25 Απριλίου 2019 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΜΑΡΓΑΡΙΤΑ Χ. ΚΑΝΑΒΑ

ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΛΙΑΚΑΤΣΙΔΑΣ

Αριθμός απόφασης: Α187/2019