

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της στις 8 Μαΐου 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 30.4.2019 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 521/2-5-2019 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στον, επί της οδού, όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της υπ' αριθμόν 61/11.04.2019 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής με την οποία ανακαλείται η υπ' αριθμόν 54/28.03.2019 προηγούμενη απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου, γίνεται δεκτό το υπ' αριθμόν 2/19.03.2019 Πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης Τεχνικών Προσφορών με το οποίο απορρίπτονται και οι δυο συμμετέχουσες εταιρείες και εγκρίνεται η επαναπροκήρυξη του διαγωνισμού με τροποποίηση των όρων της προκήρυξης (εφεξής η προσβαλλόμενη).

Με την προδικαστική προσφυγή του στην οποία σώρευσε και αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων, ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί άλλως ανακληθεί άλλως τροποποιηθεί μερικώς η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το μέρος που απορρίφθηκε η προσφορά του και να συνεχιστεί ο διαγωνισμός στο επόμενο στάδιο με μόνη τη συμμετοχή του καθώς και κάθε άλλη συναφής, προγενέστερη ή μεταγενέστερη πράξη των οργάνων του διαγωνισμού.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαργαρίτα Κανάβα

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής του προσφεύγοντος έχει καταβληθεί νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, την από 23.2019 πληρωμή στην και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης) το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη της σύμβασης σχετικά με το οποίο ασκείται η προδικαστική προσφυγή, ήτοι 76.612,90 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2. Επειδή με την υπ' αριθμ. Διακήρυξη η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε διεθνή ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό κάτω των ορίων με αντικείμενο «.....», με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής, προϋπολογισμού 95.000 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

3. Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 14.11.2018 με ΑΔΑΜ, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

5.Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 30.04/2019 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 16.04.2019, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 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. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθρ. 8 του ΠΔ 39/2017.

Αριθμός απόφασης: Α204/2019

6. Επειδή η ιδιότητα του προσφεύγοντος ως συμμετέχοντος στη διαδικασία ανάθεσης της σύμβασης, ο οποίος αποκλείστηκε από τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής. Περαιτέρω, ο προσφεύγων μετ' εννόμου συμφέροντος αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης ως προς το σκέλος της ματαίωσης της διαγωνιστικής διαδικασίας και της επαναπροκήρυξης νέου διαγωνισμού. Και τούτο διότι σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην προσβαλλόμενη απόφαση η ματαίωση της διαγωνιστικής διαδικασίας ερείδεται στην περιπτ. α' της παρ.1 του άρθρου 106 του ν. 4412/2016, ήτοι στο γεγονός ότι απορρίφθηκαν οι προσφορές όλων των συμμετεχόντων. Επομένως, σε περίπτωση που κριθεί η προσφορά του προσφεύγοντος αποδεκτή, ως μόνος πλέον συμμετέχων, εύλογα επιδιώκει να του ανατεθεί η σύμβαση καθώς ελλείπει η αιτιολογία της ματαίωσης της διαγωνιστικής διαδικασίας και της επαναπροκήρυξης νέου διαγωνισμού.

7. Επειδή στις 02.5.2019 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής στην έτερη διαγωνιζόμενη εταιρεία της οποίας η προσφορά δεν έχει γίνει αποδεκτή, δια μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού- σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

8. Επειδή με την υπ' αριθμ. 634/2019 Πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής και επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων.

9. Επειδή η αναθέτουσα αρχή ανήρτησε στις 6.05.2019 στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού τις απόψεις της επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων

10. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή 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 στον εν θέματι διαγωνισμό συμμετείχαν δυο οικονομικοί φορείς, ήτοι ο προσφεύγων και έτερη διαγωνιζόμενη εταιρεία οι οποίοι υπέβαλαν τις με αριθμό συστήματος 121034 και 11970 προσφορές τους

Αριθμός απόφασης: Α204/2019

αντίστοιχα. Μετά δε την αποδοχή των δικαιολογητικών συμμετοχής και των δυο συμμετεχόντων, με το υπ' αριθμόν 2/28.03.2019 Πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης Τεχνικών Προσφορών απορρίφθηκαν αμφότερες οι τεχνικές προσφορές και η Επιτροπή εισηγήθηκε την ματαίωση του διαγωνισμού καθώς η διαδικασία απέβη άγονη.

12. Επειδή με την υπ' αριθμ. 54/28.03.2019 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής δεν εγκρίθηκε το υπ' αριθμόν 2 Πρακτικό, κρίθηκαν αποδεκτές και οι δυο προσφορές και αναπέμφθηκε η διαδικασία στην Επιτροπή προκειμένου να συνεχίσει με την βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών. Ωστόσο, με το από 5.04.2019 έγγραφό της, η Επιτροπή ενέμεινε στην θέση της να κηρυχθεί ο διαγωνισμός άγονος και πρότεινε την επανάληψη της διαγωνιστικής διαδικασίας με επαναπροκήρυξη του διαγωνισμού με τροποποίηση των όρων του. Ακολούθως, εκδόθηκε η προσβαλλόμενη με την οποία ανακαλείται η υπ' αριθμό 54/28.03.2019 προηγούμενη απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου, γίνεται δεκτό το υπ' αριθμόν 2/19.03.2019 Πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης Τεχνικών Προσφορών και εγκρίνεται η επαναπροκήρυξη του διαγωνισμού με τροποποίηση των όρων της προκήρυξης

13. Επειδή ο προσφεύγων με την υπό εξέταση προσφυγή του υποστηρίζει ότι: « [...] ΙΙ. ΛΟΓΟΙ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ Α. Παραβίαση των όρων της Διακήρυξης - Έλλειψη νόμιμης αιτιολογίας

1. Κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία (βλ. ενδ ΑΕΠΠ 202/2018), 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) της διακήρυξης, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (Ολ ΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

2. Σύμφωνα με το άρθρο 17 παρ. 1 του Ν. 2690/1999 (Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας) όπως ισχύει «η ατομική διοικητική πράξη πρέπει να περιέχει

Αριθμός απόφασης: Α204/2019

αιτιολογία, η οποία να περιλαμβάνει τη διαπίστωση της συνδρομής των κατά το Νόμο προϋποθέσεων για την έκδοσή της». Σύμφωνα δε με την παράγραφο 2 του ως άνω άρθρου «η αιτιολογία πρέπει να είναι σαφής, ειδική, επαρκής και να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, εκτός αν προβλέπεται ρητώς από το Νόμο ότι πρέπει να περιέχεται στο σώμα της πράξης». Κατά συνέπεια η ελαττωματική αιτιολογία (ελλείπουσα, ανεπαρκής, πλημμελής ή εσφαλμένη) καθώς και η αντιφατική αλλά και η αόριστη αιτιολογία καθιστά τη διοικητική πράξη άκυρη.

3. Στην προκειμένη περίπτωση, η προσβαλλόμενη απόφαση του Δ.Σ. του πάσχει από έλλειψη νόμιμης αιτιολογίας, διότι παραγνωρίζοντας τις υποχρεωτικές απαιτήσεις και όρους της Διακήρυξης απέρριψε την προσφορά μας προβαίνοντας σε λογικά άλματα και χωρίς καμία αιτιολογία.

Οι όροι της Διακήρυξης

1. Η εταιρεία μας κατέθεσε την προσφορά της νόμιμα και εμπρόθεσμα σύμφωνα με τους όρους της υπ' αριθ. Διακήρυξης. Η προσφορά της εταιρείας - Τεχνική και Οικονομική - συμπληρώθηκε σε πίνακες excel, υποδείγματα των οποίων περιλαμβάνονταν στο Παράρτημα Β της Διακήρυξης. Η συμπλήρωση αυτών έγινε σύμφωνα με ότι οδηγίες και απαιτήσεις συμπλήρωσης όριζε η Διακήρυξη.

2. Πιο συγκεκριμένα, στη Διακήρυξη ο ετήσιος αριθμός κάθε ζητούμενης εξέτασης, περιγράφεται στον αναλυτικό πίνακα του Παραρτήματος Α. Στον πίνακα του Παραρτήματος Α δίδεται ο εκτιμώμενος ετήσιος αριθμός κάθε εξέτασης με υποσημείωση μάλιστα στο τέλος του πίνακα: «...Προσφορές γίνονται δεκτές για το σύνολο των ζητούμενων εξετάσεων. Οι αναγραφόμενες πιο πάνω ποσότητες είναι ενδεικτικές και έχουν προσδιοριστεί κατ' εκτίμηση των αναγκών του με βάση την κατανάλωση αντίστοιχων ειδών κατά τα προηγούμενα έτη. Το Νοσοκομείο δεν έχει υποχρέωση να εξαντλήσει τις ποσότητες αυτές ή τον προϋπολογισμό της προμήθειας, εφόσον τούτο δεν επιβάλλεται από τις ανάγκες του, όπως αυτές θα διαμορφωθούν στη διάρκεια της σύμβασης.»

Με την ανωτέρω σημείωση του πίνακα των εξετάσεων διαβεβαιώνεται ότι έχει μετρηθεί η κατανάλωση των εξετάσεων κατά τα προηγούμενα έτη και ο δηλούμενος αριθμός των εξετάσεων είναι και ο τελικός ζητούμενος αριθμός για

τη σύνταξη της προσφοράς μας.

3. Στους ειδικούς όρους που τίθενται αμέσως μετά τον πίνακα των εξετάσεων (σελίδα 32 της Διακήρυξης) ορίζονται, μεταξύ άλλων, και τα ακόλουθα: «1.ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ: «Με αποκλειστική ευθύνη του προμηθευτή, που υποδεικνύεται έγγραφα, θα πρέπει να εξασφαλίζεται η δυνατότητα για συνεχή και πλήρη τεχνική υποστήριξη, δηλαδή επισκευές, ανταλλακτικά και άλλα υλικά, που είναι αναγκαία για τη λειτουργία του μηχανήματος που θα διατεθεί από τον προμηθευτή για τη διενέργεια των απαιτούμενων εξετάσεων, καθώς και η προμήθεια των απαιτούμενων υλικών βαθμονόμησης και ελέγχου (standards, Controls) σε ποσότητες τέτοιες που να μη παρακωλύεται η απρόσκοπτη λειτουργία του αντίστοιχου εργαστηρίου

6. ΕΙΔΙΚΟΙ ΌΡΟΙ:

..... Οι προμηθευτές υποχρεούνται να δηλώσουν εγγράφως ότι με τα προσφερόμενα αντιδραστήρια και ανταλλακτικά καθώς και τα υλικά βαθμονόμησης και ελέγχου διασφαλίζουν την απρόσκοπτη λειτουργία του βιοχημικού εργαστηρίου.

Την αντιστοιχία αντιδραστηρίων και παντός είδους απαιτούμενων αναλωσίμων για την διενέργεια της κάθε εξέτασης

Υπεύθυνη Δήλωση του συμμετέχοντος ότι:

1. Αναλώσιμα αντιδραστήρια και λοιπά υλικά που δεν περιλαμβάνονται στους αναλυτικούς πίνακες κόστους εξετάσεων της προσφοράς τους και τυχόν απαιτηθούν κατά τη διάρκεια της σύμβασης για τη λειτουργία του αναλυτικού συστήματος, θα παραδίδονται στο Νοσοκομείο δωρεάν, εκτός εάν ο πραγματικός αριθμός των εξετάσεων υπερβεί τον αριθμό εξετάσεων που δηλώνονται ότι θα πραγματοποιηθούν κατ' έτος.

2. Ποσότητες αναλωσίμων και λοιπών υλικών που θα υπερβαίνουν τις ποσότητες που δηλώνονται στον πίνακα της προσφοράς τους για τον αριθμό εξετάσεων που δηλώνονται θα παραδίδονται στο Νοσοκομείο δωρεάν.

3. Ο Προμηθευτής αναλαμβάνει το κόστος του εξωτερικού ποιοτικού ελέγχου. Τα test του εξωτερικού ποιοτικού ελέγχου συμπεριλαμβάνονται στον αναγραφόμενο ετήσιο αριθμό εξετάσεων».

4. Τέλος, στο Παράρτημα Β (σελίδα 38 της Διακήρυξης) περιλαμβάνονται αυτούσιοι πρότυποι πίνακες «ΠΙΝΑΚΕΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ,

Αριθμός απόφασης: Α204/2019

ΠΙΝΑΚΕΣ (1Α, 1Β και 2) ΣΥΜΠΛΗΡΩΣΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ», προκειμένου να συμπληρωθούν από τους συμμετέχοντες τα είδη και οι ποσότητες που αντιστοιχούν στις ζητούμενες εξετάσεις. Σύμφωνα μάλιστα με το άρθρο 4.3.2. της Διακήρυξης (σελ. 18 της Διακήρυξης) «5. Οι αναλυτικοί πίνακες της οικονομικής προσφοράς, χωρίς τιμές, θα πρέπει να συμπεριληφθούν, με ποινή απόρριψης του συνόλου της προσφοράς και στην Τεχνική Προσφορά».

Συγκεκριμένα:

Ο Πίνακας 1Α. Προσφερόμενα Αντιδραστήρια, περιλαμβάνει τα αντιδραστήρια που ζητούνται για τις απαιτούμενες εξετάσεις και τον αριθμό των εξετάσεων ανά συσκευασία.

Ο Πίνακας 1Β. Προσφερόμενα αναλώσιμα υλικά, υλικά βαθμονόμησης (CALIBRATOR), προσφερόμενα υγρά ποιοτικού ελέγχου (CONTROL), αφορά στη συμπλήρωση των υλικών βαθμονόμησης και ποιοτικού ελέγχου και περιλαμβάνει στήλη για τη συνολική απαιτούμενη ποσότητα συσκευασιών ετησίως με σχετική υποσημείωση «Στην στήλη σύνολο ετησίως θα αναγραφεί ο αριθμός των συσκευασιών που θα απαιτηθούν ετησίως, βάσει της συχνότητας χρήσης και του αριθμού εξετάσεων»

Ο Πίνακας 2. στον οποίο πρέπει να συμπεριληφθούν, μεταξύ άλλων, ο συνολικός ετήσιος αριθμός εξετάσεων, ο αριθμός εξετάσεων ανά συσκευασία, απαιτούμενες συσκευασίες αντιδραστηρίων για τη διενέργεια εξέτασης σε ακέραιο αριθμό, το συνολικό κόστος ανά εξέταση. Στον πίνακα αυτόν δίδεται η υποσημείωση «Στο συνολικό κόστος ανά εξέταση πρέπει να συμπεριληφθεί το συνολικό κόστος αντιδραστηρίων αναλωσίμων, λοιπών υλικών & άλλων στοιχείων που απαιτούνται για να διενεργηθούν οι προγραμματιζόμενες εξετάσεις.»

Η προσφορά της εταιρείας μας

1. Η εταιρία μας συμμορφούμενη προς την υποσημείωση του πίνακα των ζητούμενων εξετάσεων προσέφερε το σύνολο των ζητούμενων εξετάσεων, λαμβάνοντας υπόψη το συνολικό ετήσιο αριθμό κάθε εξέτασης, ως προϊόν μελέτης των αναγκών και της καταμέτρησης των εξετάσεων από την Αναθέτουσα Αρχή κατά τα προηγούμενα έτη. Υπολόγισε δε, σύμφωνα με τους Ειδικούς όρους της Διακήρυξης, τις απαραίτητες συσκευασίες των

Αριθμός απόφασης: Α204/2019

αντιδραστηρίων, των υλικών ποιοτικού ελέγχου (controls), των υλικών βαθμονόμησης (calibrators), καθώς και όλων των λοιπών αναλώσιμων υλικών, σε πλήρη αντιστοιχία για τη διεξαγωγή των ζητούμενων από τη διακήρυξη εξετάσεων και σε ποσότητά τέτοιες ώστε να εξασφαλιστεί η διεξαγωγή των ετησίων εξετάσεων του εργαστηρίου, όπως Ζητούνται στο Παράρτημα Α της Διακήρυξης. Για το λόγο αυτό κατατέθηκαν οι οδηγίες χρήσης κάθε υλικού στις οποίες αναγράφεται η καταλληλότητα της χρήσης τους και οι απαιτήσεις σύμφωνα με την κατασκευάστρια εταιρεία. Επιπλέον δε κατατέθηκε Υπεύθυνη δήλωση από την εταιρεία μας, σύμφωνα με την απαίτηση των ειδικών όρων της σελίδας 34 της Διακήρυξης, για το ενδεχόμενο απαίτησης επιπλέον υλικών για τη διεξαγωγή των εξετάσεων που δηλώνονται στη διακήρυξη, τις οποίες η εταιρία μας προσφέρει δωρεάν.

2. Περαιτέρω, η εταιρεία μας ακολούθησε πιστά το υπόδειγμα της Διακήρυξης ως προς τους πίνακες και σύμφωνα με αυτές συμπλήρωσε τους ζητούμενους πίνακες (Βλ. Σχετικό αριθ. 1) λαμβάνοντας υπόψη για τον πίνακα 1B τη συχνότητα χρήσης των αναλώσιμων υλικών, των υλικών βαθμονόμησης (CALIBRATOR) και των υλικών ποιοτικού ελέγχου (CONTROL) σύμφωνα με τις οδηγίες του κατασκευαστή, τις απαιτήσεις του κατασκευαστή για αντικατάσταση των υλικών βάσει της σταθερότητάς τους από το άνοιγμα της συσκευασίας, τον περιεκτικό όγκο των υλικών αυτών και τον αριθμό των ζητούμενων εξετάσεων. Σύμφωνα με αυτές τις προϋποθέσεις υπολόγισε τις απαιτούμενες ποσότητες για τη διάρκεια ενός έτους και κατατέθηκαν τα εσώκλειστα φυλλάδια των υλικών προς διαπίστωση των δηλούμενων ποσοτήτων στην προσφορά.

Στο συνολικό κόστος ανά εξέταση του Πίνακα 2 (Βλ. Σχετικό 1) υπολογίστηκαν οι ποσότητες των αντιδραστηρίων που απαιτούνται για την πραγματοποίηση της κάθε εξέτασης και έγινε η αναγωγή σε τιμή ανά εξέταση αντιδραστηρίου. Επίσης μεταφέρθηκε από τον πίνακα 1B το κόστος ανά εξέταση όλων των επιπλέον απαιτούμενων υλικών, το άθροισμα των οποίων αποτέλεσε τη συνολική τιμή αν εξέταση και το γινόμενο αυτής της τιμής επί του ετήσιου ζητούμενου αριθμού, αποτέλεσε το συνολικό ετήσιο κόστος ανά είδος εξέτασης και κατ' επέκταση το συνολικό κόστος προσφοράς.

Αριθμός απόφασης: Α204/2019

Ενόψει των ανωτέρω, η τεχνική προσφορά της εταιρίας μας έπρεπε να γίνει δεκτή από το Νοσοκομείο και να συνεχιστεί ο Διαγωνισμός με το άνοιγμα της οικονομικής προσφοράς της εταιρίας μας.

Οι πλημμέλειες της προσβαλλόμενης απόφασης

Εν τούτοις, η προσβαλλόμενη απόφαση δέχθηκε την εισήγηση της Επιτροπής αξιολόγησης Τεχνικών Προσφορών και απέρριψε την προσφορά της εταιρίας μας με το ακόλουθο αιτιολογικό:

1) Η προσφορά της εταιρίας απορρίπτεται για τον παρακάτω λόγο :

Στους ΕΙΔΙΚΟΥΣ ΟΡΟΥΣ 1. ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ αναφέρεται

«Τα υπό προμήθεια όργανα πρέπει να είναι καινούργια, αμεταχείριστα και τελευταίας γενιάς. Με αποκλειστική ευθύνη του προμηθευτή, που υποδεικνύεται έγγραφα, θα πρέπει να εξασφαλίζεται η δυνατότητα για συνεχή και πλήρη τεχνική υποστήριξη, δηλαδή επισκευές, ανταλλακτικά και άλλα υλικά, που είναι αναγκαία για τη λειτουργία του μηχανήματος που da διατεθεί από τον προμηθευτή για τη διενέργεια των απαιτούμενων εξετάσεων, καθώς και η προμήθεια των απαιτούμενων υλικών βαθμονόμησης και ελέγχου (standards, controls) σε ποσότητες τέτοιες που να μη παρακωλύεται η απρόσκοπτη λειτουργία του αντίστοιχου εργαστηρίου. »

Στους ΕΙΔΙΚΟΥΣ ΟΡΟΥΣ 6. ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ αναφέρεται:

- Οι προμηθευτές υποχρεούνται να δηλώσουν εγγράφως ότι με τα προσφερόμενα αντιδραστήρια και ανταλλακτικά καθώς και τα υλικά βαθμονόμησης και ελέγχου διασφαλίζουν την απρόσκοπτη λειτουργία του βιοχημικού εργαστηρίου.
- Την αντιστοιχία αντιδραστηρίων και παντός είδους απαιτούμενων αναλωσίμων για την διενέργεια της κάθε εξέτασης.

Στις οδηγίες συμπλήρωσης του πίνακα 2 αναφέρεται:

«Στο συνολικό κόστος ανά εξέταση πρέπει να συμπεριληφθεί το συνολικό κόστος αντιδραστηρίων αναλωσίμων, λοιπών υλικών & άλλων στοιχείων που απαιτούνται για να διενεργηθούν οι προγραμματιζόμενες εξετάσεις.»

Ο αριθμός των εξετάσεων που προσφέρει η εταιρία για τουλάχιστον 12 είδη εξετάσεων είναι πολύ μικρότερες από τον απαιτούμενο.

Για παράδειγμα:

Αριθμός απόφασης: Α204/2019

- Στην α-ΑΜΥΛΑΣΗ. Ζητούνται 4.800 ετήσιες εξετάσεις με βάση το παραπεμπτικό. Με βάση το εσώκλειστο του αντιδραστηρίου, για να διεκπεραιωθούν 4.800 ζητούμενες εξετάσεις, η εταιρία έπρεπε να προσφέρει αντιδραστήρια για τουλάχιστον 5.568 εξετάσεις α-ΑΜΥΛΑΣΗΣ ενώ το σύνολο της προσφοράς είναι 5.000. Δηλαδή 568 εξετάσεις λιγότερες από τις απαιτούμενες.
- Στην ΚΡΕΑΤΙΝΙΚΗ ΚΙΝΑΣΗ-MB (ΕΝΕΡΓΟΤΗΤΑ). Η εταιρία προσέφερε τουλάχιστον 346 εξετάσεις λιγότερες.
- Στην ΓΑΛΑΚΤΙΚΗ ΑΦΥΔΡΟΓΟΝΑΣΗ, 554 εξετάσεις λιγότερες
- Στο ΛΕΥΚΩΜΑ ΟΥΡΩΝ/ENY 521 εξετάσεις λιγότερες κ.α.

3. Η ανωτέρω αιτιολογία δεν ερείδεται στις διατάξεις της Διακήρυξης και είναι για την εξέταση της α-ΑΜΥΛΑΣΗΣ παντελώς αβάσιμη, ενώ για τις λοιπές τρεις (3) εξετάσεις ελλιπής έως ανύπαρκτη. Η Αναθέτουσα Αρχή εσκεμμένα παραλείπει να αναφέρει ότι η Διακήρυξη απαιτεί από τους συμμετέχοντες συγκεκριμένες ποσότητες εξετάσεων, αυτές που ζητούνται στο Παράρτημα Α. Από κανένα σημείο της Διακήρυξης δεν προκύπτει πώς καθορίζονται οι ποσότητες αντιδραστηρίων, βαθμονομητών (calibrators), υλικών ποιοτικού ελέγχου (controls) που απαιτούνται για τη διενέργεια των εξετάσεων αυτών, το μόνο δε που ζητείται είναι να προσφερθούν επαρκείς ποσότητες αυτών για τη διενέργεια του αριθμού των εξετάσεων που καθορίζονται στο Παράρτημα Α.

Η εταιρία μας στο πλαίσιο αυτό προσέφερε επακριβώς τις ποσότητες που απαιτούνται για κάθε εξέταση, εφαρμόζοντας επ' ακριβώς τις απαιτήσεις της κατασκευάστριας εταιρείας, και συγκεκριμένα, όπως προκύπτει από τους Πίνακες χωρίς τιμές που καταθέσαμε (Βλ. Σχετικό 1):

α. Για την εξέταση α-ΑΜΥΛΑΣΗΣ, με βάση το Παράρτημα Α πρέπει να διασφαλίζεται η διενέργεια 4.800 εξετάσεων ετησίως. Η εταιρία μας προσέφερε ποσότητα συσκευασιών 10 και κάθε συσκευασία περιλαμβάνει 500 εξετάσεις. Με βάση το εσώκλειστο του αντιδραστηρίου απαιτείται από τον κατασκευαστή να πραγματοποιείται κάθε 19 ημέρες βαθμονόμηση της εξέτασης και σε κάθε βαθμονόμηση να πραγματοποιείται ποιοτικός έλεγχος δύο επιπέδων (Βλ. Σχετικό 2). Επομένως για τη διενέργεια 4.800 εξετάσεων ετησίως απαιτούνται 100 εξετάσεις επιπλέον (20 βαθμονομήσεις x 3 επαναλήψεις + 20 x 2 επίπεδα ποιοτικού ελέγχου = 100 εξετάσεις). Συνολικά δηλαδή θα απαιτηθούν 4.900

Αριθμός απόφασης: Α204/2019

εξετάσεις. Για τον περαιτέρω έλεγχο της ποιότητας παρέχονται στο εσώκλειστο φυλλάδιο συστάσεις, αλλά η χρήση τους επαφίεται στην κρίση του εργαστηρίου. Το εργαστήριο σύμφωνα με τη συνήθη πρακτική που ακολουθεί γνωρίζει τους ελέγχους που ακολουθεί και συμπεριλαμβάνει αυτούς στον ετήσιο αριθμό των ζητούμενων εξετάσεων. Σε κάθε άλλη περίπτωση θα έπρεπε να δοθεί με σαφήνεια η τακτική του εργαστηρίου και ο τρόπος υπολογισμού από τους όρους της διακήρυξης, κάτι που δεν ισχύει στην παρούσα διακήρυξη. Για το λόγο αυτό προσφέραμε βάσει του ανωτέρω αριθμού εξετάσεων, της συχνότητας χρήσης τους, του όγκου και της σταθερότητας του υλικού 8 υλικά ποιοτικού ελέγχου (controls) MULTICHEMS PLUS ASSAYED, υλικό βαθμονόμησης (calibrators) δεν απαιτείται για τη συγκεκριμένη εξέταση καθώς χρησιμοποιεί το νερό για βαθμονόμηση. Συνολικά δε προσφέραμε 5.000 εξετάσεις που καλύπτουν και με το παραπάνω τη διενέργεια 4.800 εξετάσεων ανά έτος και τις ιδιαίτερες απαιτήσεις του κατασκευαστή. Κατά συνέπεια το συμπέρασμα της προσβαλλόμενης ότι δήθεν προσφέραμε 568 εξετάσεις λιγότερες είναι παντελώς αυθαίρετο και δεν στηρίζεται ούτε στους όρους της Διακήρυξης ούτε στα στοιχεία της προσφοράς μας.

β. Για την εξέταση ΚΡΕΑΤΙΝΙΚΗ ΚΙΝΑΣΗ -MB (ΕΝΕΡΓΟΤΗΤΑ) με βάση το Παράρτημα Α πρέπει να διασφαλίζεται η διενέργεια 3.100 εξετάσεων ετησίως. Η εταιρία μας προσέφερε ποσότητα συσκευασιών 7 και κάθε συσκευασία περιλαμβάνει 500 εξετάσεις. Με βάση το εσώκλειστο του αντιδραστηρίου απαιτείται από τον κατασκευαστή να πραγματοποιείται κάθε 42 ημέρες βαθμονόμηση της εξέτασης και σε κάθε βαθμονόμηση να πραγματοποιείται ποιοτικός έλεγχος δύο επιπέδων (Βλ. Σχετικό 3). Επομένως για τη διενέργεια 3.100 εξετάσεων ετησίως απαιτούνται 72 εξετάσεις επιπλέον (9 βαθμονομήσεις x 6 επαναλήψεις + 9x2 επίπεδα ποιοτικού ελέγχου = 72 εξετάσεις). Συνολικά δηλαδή θα απαιτηθούν 3.172 εξετάσεις. Για τον περαιτέρω έλεγχο της ποιότητας παρέχονται στο εσώκλειστο φυλλάδιο συστάσεις, αλλά η χρήση τους επαφίεται στην κρίση του εργαστηρίου. Το εργαστήριο σύμφωνα με τη συνήθη πρακτική που ακολουθεί γνωρίζει τους ελέγχους που ακολουθεί και συμπεριλαμβάνει αυτούς στον ετήσιο αριθμό των ζητούμενων εξετάσεων. Σε κάθε άλλη περίπτωση θα έπρεπε να δοθεί με σαφήνεια η τακτική του εργαστηρίου και ο τρόπος υπολογισμού από τους όρους της διακήρυξης, κάτι

Αριθμός απόφασης: Α204/2019

που δεν ισχύει στην παρούσα διακήρυξη. Για το λόγο αυτό προσφέραμε βάσει του ανωτέρω αριθμού εξετάσεων, της συχνότητας χρήσης τους, του όγκου και της σταθερότητας του υλικού 20 υλικά ποιοτικού ελέγχου (controls) CC CKMB CONTROL και 10 υλικά βαθμονόμησης (calibrators) CC CKMB CAL. Συνολικά δε προσφέραμε 3.500 εξετάσεις που καλύπτουν και με το παραπάνω τη διενέργεια 3.100 εξετάσεων ανά έτος. Κατά συνέπεια το συμπέρασμα της προσβαλλόμενης ότι δήθεν προσφέραμε 346 εξετάσεις λιγότερες είναι παντελώς αυθαίρετο και δεν στηρίζεται ούτε στους όρους της Διακήρυξης ούτε στα στοιχεία της προσφοράς μας.

γ. Για την εξέταση ΓΑΛΑΚΤΙΚΗ ΑΦΥΔΡΟΓΟΝΑΣΗ με βάση το Παράρτημα Α πρέπει να διασφαλίζεται η διενέργεια 14.100 εξετάσεων ετησίως. Η εταιρία μας προσέφερε ποσότητα συσκευασιών 11 και κάθε συσκευασία περιλαμβάνει 1.300 εξετάσεις. Με βάση το εσώκλειστο του αντιδραστηρίου απαιτείται από τον κατασκευαστή να πραγματοποιείται κάθε 30 ημέρες βαθμονόμηση της εξέτασης και σε κάθε βαθμονόμηση να πραγματοποιείται ποιοτικός έλεγχος δύο επιπέδων (Βλ. Σχετικό 4). Επομένως για τη διενέργεια 14.100 εξετάσεων ετησίως απαιτούνται 65 εξετάσεις επιπλέον (13 βαθμονομήσεις x 3 επαναλήψεις + 13x2 επίπεδα ποιοτικού ελέγχου = 65 εξετάσεις). Συνολικά δηλαδή θα απαιτηθούν 14.165 εξετάσεις. Για τον περαιτέρω έλεγχο της ποιότητας παρέχονται στο εσώκλειστο φυλλάδιο συστάσεις, αλλά η χρήση τους επαφίεται στην κρίση του εργαστηρίου. Το εργαστήριο σύμφωνα με τη συνήθη πρακτική που ακολουθεί γνωρίζει τους ελέγχους που ακολουθεί και συμπεριλαμβάνει αυτούς στον ετήσιο αριθμό των ζητούμενων εξετάσεων. Σε κάθε άλλη περίπτωση θα έπρεπε να δοθεί με σαφήνεια η τακτική του εργαστηρίου και ο τρόπος υπολογισμού από τους όρους της διακήρυξης, κάτι που δεν ισχύει στην παρούσα διακήρυξη. Για το λόγο αυτό προσφέραμε βάσει του ανωτέρω αριθμού εξετάσεων, της συχνότητας χρήσης τους, του όγκου και της σταθερότητας του υλικού 8 υλικά ποιοτικού ελέγχου (controls) MULTICHEMS PLUS ASSAYED, υλικό βαθμονόμησης (calibrators) δεν απαιτείται για τη συγκεκριμένη εξέταση καθώς χρησιμοποιεί το νερό για βαθμονόμηση. Συνολικά επομένως προσφέραμε 14.300 που καλύπτουν και με το παραπάνω τη διενέργεια 14.100 εξετάσεων ανά έτος. Κατά συνέπεια το συμπέρασμα της προσβαλλόμενης ότι δήθεν προσφέραμε 554 εξετάσεις

Αριθμός απόφασης: Α204/2019

λιγότερες είναι παντελώς αυθαίρετο και δεν στηρίζεται ούτε στους όρους της Διακήρυξης ούτε στα στοιχεία της προσφοράς μας.

δ. Για την εξέταση ΛΕΥΚΩΜΑ ΟΥΡΩΝ/ENY με βάση το Παράρτημα Α πρέπει να διασφαλίζεται η διενέργεια 400 εξετάσεων ετησίως. Η εταιρία μας προσέφερε ποσότητα συσκευασιών 3 και κάθε συσκευασία περιλαμβάνει 209 εξετάσεις. Με βάση το εσώκλειστο του αντιδραστηρίου απαιτείται από τον κατασκευαστή να πραγματοποιείται κάθε 41 ημέρες βαθμονόμηση της εξέτασης και σε κάθε βαθμονόμηση να πραγματοποιείται ποιοτικός έλεγχος δύο επιπέδων (Βλ. Σχετικό 5). Επομένως για τη διενέργεια 400 εξετάσεων ετησίως απαιτούνται 180 εξετάσεις επιπλέον (9 βαθμονομήσεις x 18 επαναλήψεις + 9x2 επίπεδα ποιοτικού ελέγχου = 180 εξετάσεις). Συνολικά δηλαδή θα απαιτηθούν 580 εξετάσεις. Για τον περαιτέρω έλεγχο της ποιότητας παρέχονται στο εσώκλειστο φυλλάδιο συστάσεις, αλλά η χρήση τους επαφίεται στην κρίση του εργαστηρίου. Το εργαστήριο σύμφωνα με τη συνήθη πρακτική που ακολουθεί γνωρίζει τους ελέγχους που ακολουθεί και συμπεριλαμβάνει αυτούς στον ετήσιο αριθμό των ζητούμενων εξετάσεων. Σε κάθε άλλη περίπτωση θα έπρεπε να δοθεί με σαφήνεια η τακτική του εργαστηρίου και ο τρόπος υπολογισμού από τους όρους της διακήρυξης, κάτι που δεν ισχύει στην παρούσα διακήρυξη. Για το λόγο αυτό προσφέραμε βάσει του ανωτέρω αριθμού εξετάσεων, της συχνότητας χρήσης τους, του όγκου και της σταθερότητας του υλικού 5 υλικά ποιοτικού ελέγχου (controls) MULTICHEM U CONTROL και 6 υλικά βαθμονόμησης (calibrators) CC URINE/CSF PROTEIN CAL. Συνολικά δε προσφέραμε 627 εξετάσεις που καλύπτουν και με το παραπάνω τη διενέργεια 400 εξετάσεων ανά έτος. Συνολικά επομένως προσφέραμε 627 εξετάσεις που καλύπτουν και με το παραπάνω τη διενέργεια 400 εξετάσεων ανά έτος. Κατά συνέπεια το συμπέρασμα της προσβαλλόμενης ότι δήθεν προσφέραμε 521 εξετάσεις λιγότερες είναι παντελώς αυθαίρετο και δεν στηρίζεται ούτε στους όρους της Διακήρυξης ούτε στα στοιχεία της προσφοράς μας».

14. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με τις με αριθμ. πρωτ. 3625/6.05.2019 απόψεις της επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων ισχυρίζεται αυτολεξεί ότι : «Με την σχετική (i) απόφασή του, το Δ.Σ. του
....., κάνει δεκτό το πρακτικό της επιτροπής αξιολόγησης τού σχετικού α) διαγωνισμού, με το οποίο απορρίπτονται και οι δύο συμμετέχουσες

Αριθμός απόφασης: Α204/2019

εταιρίες και εγκρίνει την επαναπροκήρυξη του διαγωνισμού με τροποποίηση των όρων της προκήρυξης.

Σε εφαρμογή της ανωτέρω απόφασης, το θα προχωρούσε σε ματαίωση του ανωτέρω διαγωνισμού και σε επαναπροκήρυξη του με τροποποίηση των όρων, δυνάμει των διατάξεων του Ν. 4412/16, άρθρο 106 παράγραφος 1. «Η αναθέτουσα αρχή με ειδικό. αιτιολογημένη απόφασή της, μετά από γνώμη τον αρμόδιου οργάνου, ματαιώνει τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης: α) εφόσον η διαδικασία, απέβη άγονη είτε λόγω μη υποβολής προσφοράς είτε λόγω απόρριψης όλων των προσφορών ή αιτήσεων ή αποκλεισμού όλων των προσφερόντων ή συμμετεχόντων, σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος βιβλίου και τα έγγραφα, της σύμβασης» και παράγραφος 5. «Η αναθέτουσα αρχή διατηρεί, επίσης, το δικαίωμα, μετά, από γνώμη του αρμοδίου οργάνου, να αποφασίσει, παράλληλα, με τη ματαίωση της διαδικασίας σύναψης, και την επανάληψη οποιοσδήποτε φάσης της διαδικασίας σύναψης, με τροποποίηση ή μη των όρων της ή την προσφυγή στη διαδικασία των άρθρων 29 ή 32, εφόσον, στην τελευταία, αυτή περίπτωση, πληρούνται οι όροι και οι προϋποθέσεις των άρθρων αυτών»

Με την σχετική γ) προδικαστική προσφυγή, η εταιρία, κατέθεσε αίτημα αναστολής εκτέλεσης - προσωρινών μέτρων με το οποίο, μεταξύ των άλλων, αιτείται και την αναστολή της επαναπροκήρυξης του ανώτερου σχετικού α) διαγωνισμού.

Η αναστολή της επαναπροκήρυξης του νέου διαγωνισμού θα επιφέρει τις κάτωθι συνέπειες:

- Το Νοσοκομείο θα πρέπει, για να καλύψει τις ανάγκες του για Αντιδραστήρια και Αναλώσιμα Βιοχημικών Εξετάσεων, να τα προμηθευτεί με τη διαδικασία που προβλέπεται στις διατάξεις του Ν. 4412/16, άρθρο 32 παράγραφο 4, περίπτωση β) και παράγραφο 2 περίπτωση γ), από την εταιρία της προηγούμενης ισχύουσας σύμβασης. Η εταιρία αυτή είναι η που είναι και ο έτερος προσφέρων στον διαγωνισμό για τον οποίο κατατέθηκε η προδικαστική προσφυγή.
- Θα καθυστερήσει η επαναπροκήρυξη του νέου διαγωνισμού στον οποίο θα μπορούσε να λάβει εκ νέου μέρος, η προσφεύγουσα εταιρία, Ο νέος διαγωνισμός θα βασιστεί στον Πίνακα

Προγραμματισμού Διαχειριστικού Έτους 2019 και ως εκ τούτου, θα προβλέπει αυξημένο προϋπολογισμό λόγω των αυξημένων αναγκών του Η διακήρυξη του νέου διαγωνισμού θα γίνει με τροποποίηση των όρων έτσι ώστε να θεραπευτεί και ο λόγος που οδήγησε την εταιρία στην κατάθεση μη αποδεκτής προσφοράς.

- Λαμβάνοντας υπόψη τα ανωτέρω, το κρίνει πως η αποδοχή του αιτήματος αναστολής δεν είναι προς όφελος, τόσο του Δημοσίου Συμφέροντος και του, όσο και της προσφεύγουσας εταιρίας.

15. Επειδή στο άρθρο 18 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης. Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων. Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων [...]».

16. Επειδή, στο άρθρο 53 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι : « 1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασηςπεριέχουν ιδίως :ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων [...]

ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς [...]».

17. Επειδή στο άρθ. 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 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 πρότυπων, 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», γ) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις κατά τα οριζόμενα στην περίπτωση α', με παραπομπή, ως τεκμήριο συμβατότητας προς τις εν λόγω επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β', δ) με παραπομπή στις τεχνικές προδιαγραφές

που αναφέρονται στην περίπτωση β' για ορισμένα χαρακτηριστικά και με παραπομπή στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις που αναφέρονται στην περίπτωση α' για ορισμένα άλλα χαρακτηριστικά. 4. Οι τεχνικές προδιαγραφές, εκτός εάν δικαιολογείται από το αντικείμενο της σύμβασης, δεν περιέχουν μνεία συγκεκριμένης κατασκευής ή προέλευσης ή ιδιαίτερης μεθόδου κατασκευής που να χαρακτηρίζει τα προϊόντα ή τις υπηρεσίες που παρέχονται από έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα ούτε εμπορικού σήματος, διπλώματος ευρεσιτεχνίας, τύπων ή συγκεκριμένης καταγωγής ή παραγωγής που θα είχε ως αποτέλεσμα να ευνοούνται ή να αποκλείονται ορισμένες επιχειρήσεις ή ορισμένα προϊόντα. Η εν λόγω μνεία επιτρέπεται, κατ' εξαίρεση, όταν δεν είναι δυνατόν να γίνει επαρκώς προσδιορισμένη και κατανοητή περιγραφή του αντικειμένου της σύμβασης κατ' εφαρμογή της παρ. 3. Η εν λόγω μνεία συνοδεύεται από τον όρο «ή ισοδύναμο». 5. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα παραπομπής στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β' της παρ. 3, δεν απορρίπτει προσφορά με την αιτιολογία ότι τα προσφερόμενα έργα, αγαθά ή οι υπηρεσίες δεν πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές στις οποίες έχει παραπέμψει, εφόσον ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, συμπεριλαμβανομένων των αποδεικτικών μέσων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι οι λύσεις που προτείνει πληρούν κατά ισοδύναμο τρόπο τις απαιτήσεις που καθορίζονται από τις τεχνικές προδιαγραφές. 6. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα που αναφέρεται στην περίπτωση α' της παρ. 3 για τη διατύπωση των τεχνικών προδιαγραφών με αναφορά στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις, δεν απορρίπτει προσφορά έργων, αγαθών ή υπηρεσιών που πληρούν ένα εθνικό πρότυπο το οποίο αποτελεί μεταφορά ευρωπαϊκού προτύπου, μία ευρωπαϊκή τεχνική έγκριση, μία κοινή τεχνική προδιαγραφή, ένα διεθνές πρότυπο ή ένα τεχνικό πλαίσιο αναφοράς που έχει εκπονηθεί από έναν ευρωπαϊκό οργανισμό τυποποίησης, εφόσον οι εν λόγω προδιαγραφές καλύπτουν τις επιδόσεις ή τις λειτουργικές απαιτήσεις που ορίζει. Ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, συμπεριλαμβανομένων και εκείνων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι το έργο, η αγαθό ή η υπηρεσία που πληροί το πρότυπο ανταποκρίνεται στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις τις οποίες έχει ορίσει η αναθέτουσα

Αριθμός απόφασης: Α204/2019

αρχή. 7. Οι τεχνικές προδιαγραφές καθορίζονται και εγκρίνονται πριν την έναρξη της διαδικασίας σύναψης της σύμβασης κατά το άρθρο 61».

18. Επειδή, στο άρθρο 94 παρ. 4 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «4. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων προμηθειών και γενικών υπηρεσιών ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς περιέχει ιδίως τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια, χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών και περιγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης [...]».

19. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 106 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «1. Η αναθέτουσα αρχή με ειδικά αιτιολογημένη απόφασή της, μετά από γνώμη του αρμόδιου οργάνου, ματαιώνει τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης: α) εφόσον η διαδικασία απέβη άγονη είτε λόγω μη υποβολής προσφοράς είτε λόγω απόρριψης όλων των προσφορών ή αιτήσεων ή αποκλεισμού όλων των προσφερόντων ή συμμετεχόντων, σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος βιβλίου και τα έγγραφα της σύμβασης ή β) στην περίπτωση του τελευταίου εδαφίου της παραγράφου 5 του άρθρου 105. 2. Ματαίωση της διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης μπορεί να λάβει χώρα με ειδικώς αιτιολογημένη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, μετά από γνώμη του αρμόδιου οργάνου, στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) λόγω παράτυπης διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης, β) αν οι οικονομικές και τεχνικές παράμετροι που σχετίζονται με τη διαδικασία ανάθεσης άλλαξαν ουσιωδώς και η εκτέλεση του συμβατικού αντικείμενου δεν ενδιαφέρει πλέον την αναθέτουσα αρχή ή τον φορέα για τον οποίο προορίζεται το υπό ανάθεση αντικείμενο, γ) αν λόγω ανωτέρας βίας, δεν είναι δυνατή η κανονική εκτέλεση της σύμβασης, δ) αν η επιλεγείσα προσφορά κριθεί ως μη συμφέρουσα από οικονομική άποψη, ε) στην περίπτωση της παραγράφου 4 του άρθρου 97, στ) για άλλους επιτακτικούς λόγους δημοσίου συμφέροντος όπως ιδίως δημόσιας υγείας ή προστασίας του περιβάλλοντος. 3. Αν διαπιστωθούν σφάλματα ή παραλείψεις σε οποιοδήποτε στάδιο της διαδικασίας ανάθεσης, η αναθέτουσα αρχή μπορεί, μετά από γνώμη του αρμόδιου οργάνου, να ακυρώσει μερικώς τη διαδικασία ή να αναμορφώσει ανάλογα το αποτέλεσμα της ή να αποφασίσει την επανάληψή της από το σημείο που εμφιλοχώρησε το σφάλμα ή η παράλειψη. 4. Όταν συντρέχουν οι λόγοι για τη ματαίωση της διαδικασίας που αναφέρονται

στις παραγράφους 1 και 2, η αναθέτουσα αρχή ακυρώνει τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης για ολόκληρο το αντικείμενο της σύμβασης ή, αν οι λόγοι αυτοί συνδέονται με τμήμα της σύμβασης, για το εν λόγω τμήμα, εφόσον επιτρέπεται η κατάθεση τέτοιων προσφορών...».

20. Επειδή σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ορίζεται ότι:

«2.1.1 Έγγραφα της σύμβασης

Τα έγγραφα της παρούσας διαδικασίας σύναψης είναι τα ακόλουθα:

1. η παρούσα Διακήρυξη (.....) με τα Παραρτήματα που αποτελούν αναπόσπαστο μέρος αυτής

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α΄ – ΑΝΑΛΥΤΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΚΑΙ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ – ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Β΄ - ΠΙΝΑΚΕΣ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ - ΠΙΝΑΚΕΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Γ΄ - ΥΠΟΔΕΙΓΜΑΤΑ ΕΓΓΥΗΤΙΚΩΝ ΕΠΙΣΤΟΛΩΝ ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ

Δ΄ – ΣΧΕΔΙΟ ΣΥΜΒΑΣΗΣ

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ε΄ – ΤΥΠΟΠΟΙΗΜΕΝΟ ΕΝΤΥΠΟ ΥΠΕΥΘΥΝΗΣ ΔΗΛΩΣΗΣ (ΤΕΥΔ)

2. οι συμπληρωματικές πληροφορίες που τυχόν παρέχονται στο πλαίσιο της διαδικασίας, ιδίως σχετικά με τις προδιαγραφές και τα σχετικά δικαιολογητικά [...]

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 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά» [...]

2.4.3.2 Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Τεχνικές Προδιαγραφές” και “Είδη “Όροι” του Παραρτήματος Α της Διακήρυξης περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά,

Αριθμός απόφασης: Α204/2019

βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα.

Ο Φάκελος της Τεχνικής Προσφοράς διαιρείται στις εξής παρακάτω αναφερόμενες πληροφορίες, δηλώσεις ή πιστοποιητικά, με την ίδια σειρά και αρίθμηση:

A) Προσφερόμενο είδος και Τεχνικά χαρακτηριστικά

B) Συμπληρωμένο τον Πίνακα Συμμόρφωσης

A) Προσφερόμενο είδος και Τεχνικά χαρακτηριστικά

1. Στις προσφορές (φάκελος τεχνικής προσφοράς) πρέπει να κατατίθεται έγγραφη δήλωση του συμμετέχοντα με την οποία να δηλώνεται:

α) Η επιχειρηματική μονάδα στην οποία θα κατασκευαστεί το προϊόν. Στην περίπτωση που δεν είναι ο ίδιος κατασκευαστής, υποχρεούται επιπροσθέτως να δηλώνει προς τον φορέα ότι ο νόμιμος εκπρόσωπος της επιχείρησης που θα κατασκευάσει το τελικό προϊόν, έχει αποδεχθεί έναντι του, την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας, σε περίπτωση κατακύρωσης,

β) αποδέχεται όλους τους όρους της διακήρυξης και η προσφορά του πληροί πλήρως τις απαιτούμενες τεχνικές προδιαγραφές του Σελίδα 17 διαγωνισμού,

γ) ο προσφέρων διαθέτει κατάλληλη και επαρκή υποδομή (εξειδικευμένο προσωπικό και τεχνικά μέσα, κτλ.) για την εκτέλεση της σύμβασης,

δ) η προσφορά του ισχύει για διάστημα τουλάχιστον εννέα μηνών και

ε) το χρόνο παράδοσης του υπό προμήθεια υλικού.

2. Πλήρη τεχνική περιγραφή, εγχειρίδια χρήσης και συντήρησης, τεχνικά φυλλάδια και απεικονίσεις του υλικού, η αυθεντικότητα των οποίων να μπορεί να βεβαιώνεται, εφόσον ζητείται από την Αναθέτουσα Αρχή.

3. Οι Εταιρείες Εμπορίας και Διακίνησης Ιατροτεχνολογικών Προϊόντων οφείλουν να προσκομίσουν Πιστοποιητικό Συστήματος Ποιότητας (ISO) σύμφωνα με την Ε3/833/99 Κοινή Υπουργική Απόφαση όπως ISO) σύμφωνα με την Ε3/833/99 Κοινή Υπουργική Απόφαση όπως) σύμφωνα με την Ε3/833/99 Κοινή Υπουργική Απόφαση όπως αυτή τροποποιήθηκε και ισχύει σήμερα με την 1348/2004 αντίστοιχη καθώς και Πιστοποιητικό Σήμανσης CE Mark. Για τα προαναφερόμενα ισχύει το άρθρο 309 του Ν. 4412/2016.

Αριθμός απόφασης: Α204/2019

4. Στη διαδικτυακή πύλη ΕΣΗΔΗΣ, στα συνημμένα αρχεία, επισυνάπτεται και πίνακας ζητούμενων ειδών (σε μορφή excel), τον οποίο πρέπει να συμπληρώσετε και να επισυνάψετε στην προσφορά σας (σε όποια μορφή επιτρέπει το σύστημα, είτε excel είτε pdf). Επιπρόσθετα ο συγκεκριμένος πίνακας θα πρέπει να κατατεθεί στο Νοσοκομείο ως ηλεκτρονικό αρχείο (cd) σε επεξεργάσιμη μορφή excel), τον οποίο πρέπει να σ, μαζί με την έντυπη τεχνική προσφορά σας.

5. Οι αναλυτικοί πίνακες της οικονομικής προσφοράς, χωρίς τιμές, θα πρέπει να συμπεριληφθούν, με ποινή απόρριψης του συνόλου της προσφοράς και στην Τεχνική Προσφορά Προσοχή: η αναγραφή οικονομικών στοιχείων στην τεχνική προσφορά αποτελεί λόγο απόρριψης της προσφοράς.

Β) Πίνακας συμμόρφωσης Ο πίνακας συμμόρφωσης (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Β) της Διακήρυξης πρέπει να υποβληθεί με την τεχνική προσφορά, συμπληρωμένος σύμφωνα με τις παρακάτω επεξηγήσεις και οδηγίες τις οποίες ο υποψήφιος είναι υποχρεωμένος να ακολουθήσει:

1. Στη στήλη «ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗΣ», περιγράφονται αναλυτικά οι αντίστοιχοι τεχνικοί όροι, υποχρεώσεις ή επεξηγήσεις για τα οποία θα πρέπει να δοθούν αντίστοιχες απαντήσεις.

2. Στη στήλη «ΑΠΑΝΤΗΣΗ ΥΠΟΨΗΦΙΟΥ», σημειώνεται η απάντηση του υποψηφίου 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.

3. Στη στήλη «ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ» θα καταγραφεί η σαφής παραπομπή σε ενότητα της τεχνικής προσφοράς, η οποία 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 του Πίνακα Συμμόρφωσης. Στην αρχή της ενότητας καταγράφεται αναλυτικός πίνακας των περιεχόμενων της.

4. 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.λ.π.). Αντίστοιχα στο τεχνικό φυλλάδιο ή στην αναφορά θα υπογραμμιστεί το σημείο που τεκμηριώνει τη συμφωνία και θα σημειωθεί η αντίστοιχη παράγραφος του Πίνακα Συμμόρφωσης, στην οποία καταγράφεται η ζητούμενη προδιαγραφή (π.χ. Προδ. 4.18)[...]

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

Αριθμός απόφασης: Α204/2019

(Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) 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,

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, [...]

θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας 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 και βαθμολόγηση μόνο των τεχνικών προσφορών των προσφερόντων, των οποίων τα δικαιολογητικά συμμετοχής έκρινε πλήρη. Η αξιολόγηση και βαθμολόγηση 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 και βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών, με βάση τα κριτήρια αξιολόγησης του άρθρου 2.3.1 και 2.3.2 της παρούσας.

Για την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών μπορεί να συντάσσεται ενιαίο πρακτικό, το οποίο κοινοποιείται

Αριθμός απόφασης: Α204/2019

από το ως άνω όργανο ,μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», στην αναθέτουσα αρχή προς έγκριση. Τα αποτελέσματα των εν λόγω σταδίων («Δικαιολογητικά Συμμετοχής» & «Τεχνική Προσφορά» επικυρώνονται με απόφαση του αποφαινόμενου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιείται με επιμέλεια αυτής, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ, στους προσφέροντες. Κατά της εν λόγω απόφασης χωρεί προδικαστική προσφυγή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 3.4 της παρούσας.

3.5 Ματαίωση Διαδικασίας

Η αναθέτουσα αρχή ματαιώνει ή δύναται να ματαιώσει εν όλω ή εν μέρει αιτιολογημένα τη διαδικασία ανάθεσης, για τους λόγους και υπό τους όρους του άρθρου 106 του ν. 4412/2016, μετά από γνώμη της αρμόδιας Επιτροπής του Διαγωνισμού. Επίσης, αν διαπιστωθούν σφάλματα ή παραλείψεις σε οποιοδήποτε στάδιο της διαδικασίας ανάθεσης, μπορεί, μετά από γνώμη του αρμόδιου οργάνου, να ακυρώσει μερικώς τη διαδικασία ή να αναμορφώσει ανάλογα το αποτέλεσμα της ή να αποφασίσει την επανάληψή της από το σημείο που εμφιλοχώρησε το σφάλμα ή η παράλειψη.[...]

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α – Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης

ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ Για την προμήθεια «.....» -CPV

.....

ΠΙΝΑΚΑΣ ΕΞΕΤΑΣΕΩΝ

A/A	ΒΙΟΧΗΜΙΚΕΣ ΑΝΑΛΥΤΗ ΠΑΡΑΓΩΓΙΚΟΤΗΤΑΣ (ΤΥΠΟΥ Β1)	ΕΞΕΤΑΣΕΙΣ ΜΕΣΑΙΑΣ	ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΟΣ ΕΤΗΣΙΟΣ ΑΡΙΘΜΟΣ ΕΞΕΤΑΣΕΩΝ ΠΟΥ ΘΑ ΔΙΕΝΕΡΓΗΘΟΥΝ ΒΑΣΕΙ ΠΑΡΑΠΕΜΠΤΙΚΟΥ
...
3	α-ΑΜΥΛΑΣΗ		4800
..
7	ΚΡΕΑΤΙΝΙΚΗ ΚΙΝΑΣΗ (ΕΝΕΡΓΟΤΗΤΑ)	– MB	3100

Αριθμός απόφασης: Α204/2019

...
9	ΓΑΛΑΚΤΙΚΗ ΑΦΥΔΡΟΓΟΝΑΣΗ	14.100
...
27	ΛΕΥΚΩΜΑ ΟΥΡΩΝ/ΕΝΥ	400
...

ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ

1. *ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ* Τα υπό προμήθεια όργανα πρέπει να είναι καινούργια, αμεταχείριστα και τελευταίας γενιάς. Με αποκλειστική ευθύνη του προμηθευτή, που αποδεικνύεται έγγραφα, θα πρέπει να εξασφαλίζεται η δυνατότητα για συνεχή και πλήρη τεχνική υποστήριξη, δηλαδή επισκευές, ανταλλακτικά και άλλα υλικά, που είναι αναγκαία για τη λειτουργία του μηχανήματος που θα διατεθεί από τον προμηθευτή για τη διενέργεια των απαιτούμενων εξετάσεων, καθώς και η προμήθεια των απαιτούμενων υλικών βαθμονόμησης και ελέγχου (*standards, controls*) σε ποσότητες τέτοιες που να μη παρακωλύεται η απρόσκοπτη λειτουργία του αντίστοιχου εργαστηρίου.[...]

6. *ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ* Οι προμηθευτές υποχρεούνται να δηλώσουν:

A) χώρα προέλευσης των υλικών.

B) Εργοστάσιο κατασκευής και τόπο εγκατάστασής του.

Γ) Χρόνο παράδοσης σε ημερολογιακές ημέρες από την παραγγελία.

Δ) Χρόνο ζωής (ημερομηνία παραγωγής και λήξης).

Ε) Τη συσκευασία του υλικού που πρέπει να είναι του εργοστασίου κατασκευής.

- Οι προμηθευτές να προσκομίσουν βεβαίωση αρμόδιας αρχής της χώρας που έχει έδρα το εργοστάσιο παραγωγής αντιδραστηρίων, η οποία θα βεβαιώνει ότι το εργοστάσιο διαθέτει άδεια δυνατότητας παραγωγής *in vitro* αντιδραστηρίων.

- Οι προμηθευτές υποχρεούνται κατά το στάδιο της αξιολόγησης σε επίδειξη διενέργειας των εξετάσεων με τα προσφερόμενα υλικά και τους υπάρχοντες αναλυτές, εφόσον τους ζητηθεί από την Επιτροπή του διαγωνισμού.

Αριθμός απόφασης: Α204/2019

- Οι συμμετέχοντες πρέπει να καταθέσουν δήλωση ότι μπορούν να λάβουν όλα τα αναγκαία μέτρα απόσυρσης του προϊόντος από την αγορά, σε περίπτωση που η χρήση του θέτει σε κίνδυνο την υγεία ή και την ασφάλεια των ασθενών, των χρηστών ή ενδεχομένως άλλων προσώπων καθώς και την ασφάλεια πραγμάτων.
- Οι προμηθευτές υποχρεούνται να δηλώσουν εγγράφως ότι με τα προσφερόμενα αντιδραστήρια και ανταλλακτικά καθώς και τα υλικά βαθμονόμησης και ελέγχου διασφαλίζουν την απρόσκοπτη λειτουργία του βιοχημικού εργαστηρίου.
- Την αντιστοιχία αντιδραστηρίων και παντός είδους απαιτούμενων αναλωσίμων για την διενέργεια της κάθε εξέτασης.
- Ο αριθμός αναλυτών που θα πρέπει να διαθέσει στο Νοσοκομείο ο προμηθευτής πρέπει να ανταποκρίνεται στις ανάγκες του [...]

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Β – Υποδείγματα Πίνακα Συμμόρφωσης, Πίνακα Οικονομικής Προσφοράς

ΠΙΝΑΚΕΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΠΙΝΑΚΕΣ (1Α, 1Β και 2)
ΣΥΜΠΛΗΡΩΣΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ

ΠΙΝΑΚΑΣ 1Α Προσφερόμενα Αντιδραστήρια				
Εξέταση	Κωδικός	Εξετάσεις ανά συσκευασία	Τιμή συσκευασίας (ευρώ)	Τιμή ολογράφως

ΠΙΝΑΚΑΣ 1Β Προσφερόμενα αναλώσιμα υλικά, υλικά βαθμονόμησης (CALIBRATOR), προσφερόμενα υγρά ποιοτικού ελέγχου (CONTROL)						
Είδος	Κωδικός	Τιμή	Συχνότητα χρήσης	Συνολικές απαιτούμενες συσκευασίες ετησίως	Συνολικό ετήσιο κόστος	Κόστος ανά εξέταση

Αριθμός απόφασης: Α204/2019

Στην στήλη σύνολο ετησίως θα αναγραφεί ο αριθμός των συσκευασιών που θα απαιτηθούν ετησίως, βάσει της συχνότητας χρήσης και του αριθμού εξετάσεων.

ΠΙΝΑΚΑΣ 2										
1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	11
A/A	Είδος Εξέτασης	Συνολικός Ετήσιος Αριθμός Εξετάσεων	Αριθμός εξετάσεων ανά Συσκευασία	Απαιτούμενες Συσκευασίες Αντιδραστηρίων για τη διενέργεια κάθε εξέτασης σε ακέραιο αριθμό	Τιμή Συσκευασίας	Συνολική Τιμή Συσκευασιών ανά Είδος Εξέτασης (7)=(5) X (6)	Τιμή ανά Εξέταση (8)=(7) /(3)	Κόστος Αναλωσίμων, controls, calibrated κλπ ανά Εξέταση	Συνολικός Κόστος ανά Εξέταση 10= (8) + (9)	Συνολική Ετήσια Δαπάνη (Αριθμός εξετάσεων X Τιμή εξέτασης) 11 = (3) X (10)
Συνολικό κόστος της ομάδας εξετάσεων χωρίς ΦΠΑ										
Συντελεστής ΦΠΑ										
Συνολικό κόστος της ομάδας εξετάσεων με ΦΠΑ										

Στο συνολικό κόστος ανά εξέταση πρέπει να συμπεριληφθεί το συνολικό κόστος αντιδραστηρίων αναλωσίμων, λοιπών υλικών & άλλων στοιχείων που απαιτούνται για να διενεργηθούν οι προγραμματιζόμενες εξετάσεις.

Στο συνολικό κόστος ανά εξέταση πρέπει να συμπεριληφθεί το συνολικό κόστος αντιδραστηρίων αναλωσίμων, λοιπών υλικών & άλλων στοιχείων που απαιτούνται για να διενεργηθούν οι προγραμματιζόμενες εξετάσεις» .

21. 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).

22. 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).

23. Επειδή, περαιτέρω επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

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

Αριθμός απόφασης: Α204/2019

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 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).

25. Επειδή η αρχή της τυπικότητας διέπει τη διαδικασία της αναθέσεως δημοσίων συμβάσεων (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ.ά.) και δεν επιτρέπει να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

26. Επειδή η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

27. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η αναθέτουσα αρχή έχει μεν την ευχέρεια να ματαιώσει προκηρυχθέντα διαγωνισμό, κατόπιν γνωμοδότησης του αρμόδιου για την αξιολόγηση των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού συλλογικού οργάνου, εφόσον συντρέχει νόμιμος λόγος, η ευχέρεια όμως αυτή δεν είναι απεριόριστη, καθότι η περί ματαιώσεως του διαγωνισμού απόφαση της αναθέτουσας πρέπει να είναι ειδικώς και επαρκώς αιτιολογημένη, αναφερόμενη στους λόγους για τους οποίους αποφασίζεται η ματαίωση του διαγωνισμού (πρβλ. ΣΤΕ 121/2015, 543/2010, 1803/2008, ΕΑ 88/2015, 158/2011, 226/2009).

28. Επειδή η ματαίωση ενός διαγωνισμού αποτελεί εξαιρετική διαδικασία επιτρεπτή περιοριστικά για τους αναφερόμενους στη νομοθεσία λόγους, οι οποίοι αποσκοπούν στο να αποτρέψουν καταχρηστικές, από την πλευρά των αναθετουσών αρχών, ματαιώσεις διαγωνιστικών διαδικασιών

Αριθμός απόφασης: Α204/2019

ανάλογα με τον προσφέροντα της επιλογής τους στον οποίο επιθυμούν να αναθέσουν μία δημόσια σύμβαση. Σε κάθε περίπτωση δεν πρέπει να αγνοείται το γεγονός ότι οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς ανάλωσαν χρόνο και πόρους για τη σύνταξη της προσφοράς τους, που δεν μπορούν να θεωρούνται αμελητέοι, ειδικά σε σύνθετες συμβάσεις με πολύπλοκο αντικείμενο. Μάλιστα η «ειδική αιτιολογία» της ματαιωτικής απόφασης είναι απαραίτητη προκειμένου να υποβληθεί η εκτελεστή πράξη αυτή σε αποτελεσματικό προδικαστικό έλεγχο ενώπιον της ΑΕΠΠ, τελικώς δε ενώπιον του αρμοδίου ακυρωτικού Δικαστηρίου κατά το άρθρο 372 παρ. 1 και 3 Ν. 4412/2016 (βλ. Δ. Ράικο, *Δημόσιες Συμβάσεις- Ν.4412/2106*, εκδ. 2018 σελ. 986-987, ΑΕΠΠ 280/2018).

29. Επειδή, η αιτιολογία είναι, γενικά, η αναφορά των κανόνων δικαίου που ρυθμίζουν την έκδοση της διοικητικής πράξης και της ερμηνείας τους, της διαπίστωσης ότι συντρέχουν οι πραγματικές και νομικές καταστάσεις ενόψει των οποίων επιβάλλεται ή επιτρέπεται η έκδοση της πράξης κατ' εφαρμογή των κανόνων αυτών, τη διαπίστωση της συνδρομής και την εκτίμηση των σχετικών πραγματικών περιστατικών, καθώς και των σκέψεων του διοικητικού οργάνου που οδήγησαν στην έκδοση ή την άρνηση της έκδοσης της διοικητικής πράξης. Σύμφωνα δε με το άρθρο 17 παρ. 2 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, το οποίο συμπυκνώνει στη διατύπωσή του την προϋπάρχουσα, μακρά νομολογιακή παράδοση σχετικά με το ζήτημα, η αιτιολογία πρέπει να είναι σαφής, ειδική και επαρκής και να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου. Η αιτιολογία είναι σαφής όταν καταγράφονται με διαυγή τρόπο οι σκέψεις του διοικητικού οργάνου, με τη χρήση των κατάλληλων διατυπώσεων επί τη βάση των κανόνων της νεοελληνικής γλώσσας σε επίπεδο γραμματικής και συντακτικού (λεκτική λειτουργία). Στη διοικητική πράξη πρέπει να γίνεται μνεία συγκεκριμένων στοιχείων που στηρίζουν το συμπέρασμά της (ορισμένος χαρακτήρα της αιτιολογίας, ΣτΕ 3692/2001, 4223/2000). Δεν πρέπει να περιορίζεται στην επανάληψη στερεότυπων εκφράσεων που προέρχονται από τον νόμο που διέπει την υπόθεση (ΣτΕ 2584/2001) ούτε να στηρίζεται σε αντιφατικά στοιχεία (ΣτΕ 941/1989, Ολ 3158/1976). Η αιτιολογία είναι ειδική όταν δεν είναι γενική και αόριστη, όταν,

δηλαδή, όλα τα στοιχεία της αναφέρονται στη συγκεκριμένη περίπτωση που ρυθμίζεται με την πράξη. Πρόσθετα ποιοτικά χαρακτηριστικά της ειδικότητας σε σχέση με τη σαφήνεια εντοπίζονται όταν ανακύπτει η ανάγκη να διατυπώσει το διοικητικό όργανο πρόσθετες σκέψεις. Επομένως, στοιχεία της αιτιολογίας αποτελούν το νόμιμο έρεισμα της πράξης, δηλαδή, η αναφορά των απρόσωπων κανόνων δικαίου που προβλέπουν την έκδοσή της, η τυχόν ερμηνεία τους, οι νόμιμες προϋποθέσεις που έχουν διαπιστωθεί, η ουσιαστική εκτίμηση των πραγματικών καταστάσεων, ο τυχόν απαιτούμενος νομικός χαρακτηρισμός τους καθώς και τα κριτήρια και οι σκέψεις του διοικητικού οργάνου σχετικά με την άσκηση της διακριτικής ευχέρειας. Μόνο στην περίπτωση διαπίστωσης έλλειψης των ως άνω στοιχείων, η προσβαλλόμενη απόφαση θα ήταν ανατιολόγητη ή δεν θα είχε νόμιμη αιτιολογία (βλ. Ε. Σπηλιωτόπουλο, *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*, Τόμ. 2, 13η έκδ., αριθμ. 516-518).

30. 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»*.

31.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 βοθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».

32.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 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».*

33.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.

34. Επειδή, η αναστολή εκτέλεσης διοικητικής πράξης επιτρέπεται, κατ' αρχήν, μόνο για τη διατήρηση υφισταμένης πραγματικής κατάστασης, και όχι για τη δημιουργία νέας. Ειδικότερα, όπως έχει κριθεί κατά πάγια νομολογία στο πλαίσιο του Ν. 3886/2010, επί άσκησης ασφαλιστικών μέτρων κατά πράξης, με την οποία ματαιώνεται διεξαγόμενος διαγωνισμός και διατάσσεται η προκήρυξη νέου διαγωνισμού με το αυτό αντικείμενο, δεν υπάρχει στάδιο αναστολής εκτέλεσης της πράξης κατά το μέρος που αφορά τη ματαίωση του διαγωνισμού, διότι η χορήγηση αναστολής θα ισοδυναμούσε με επιβολή στη Διοίκηση της υποχρέωσης να συνεχίσει και να ολοκληρώσει το διαγωνισμό με την έκδοση κατακυρωτικής πράξης και θα οδηγούσε, κατ' αυτόν τον τρόπο, στη δημιουργία νέας κατάστασης. Παρόλα αυτά, όπως παγίως έχει κριθεί, εάν υποβάλλεται σχετικό αίτημα και συντρέχουν, περαιτέρω, οι προϋποθέσεις παροχής προσωρινής προστασίας, η Επιτροπή Αναστολών, μπορεί, προκειμένου να αποτραπεί η ζημία του αιτούντος από την παράβαση της προσβαλλόμενης εκτελεστής πράξης, να διατάξει ως ασφαλιστικό μέτρο τη μη κίνηση ή τη μη προώθηση τυχόν ήδη κινηθείσας διαδικασίας επαναπροκήρυξης του διαγωνισμού, δεδομένου μάλιστα ότι ο αιτών δεν θα είναι σε θέση να προβάλει παραδεκτώς την ανωτέρω πλημμέλεια με αίτηση ασφαλιστικών μέτρων κατά της νέας διακήρυξης ή των πράξεων που θα εκδοθούν στο πλαίσιο της διαδικασίας του νέου διαγωνισμού (ΕΑ 604/09, 929, 221, 367/2007, 726/2005, 810, 543/ 2004, 668, 29/2002, 713/2001).

35. Επειδή, τα ανωτέρω στοιχούν και στην κριθείσα περίπτωση, στο μέτρο που με την προσβαλλόμενη απόφαση κρίθηκε ως μη αποδεκτή η τεχνική προσφορά της προσφεύγουσας. Ειδικότερα, αναλόγως με τα ως άνω παγίως νομολογηθέντα, στην κριθείσα περίπτωση, δεν υπάρχει στάδιο αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης κατά το μέρος που αφορά στην επαναδημοπράτηση, διότι η χορήγηση αναστολής θα ισοδυναμούσε με επιβολή στη Διοίκηση της υποχρέωσης να συνεχίσει και να ολοκληρώσει το διαγωνισμό και θα οδηγούσε, κατ' αυτόν τον τρόπο, στη δημιουργία μιας νέας κατάστασης. Παρόλα αυτά, εν προκειμένω, λαμβάνοντας υπόψη ότι ο

Αριθμός απόφασης: Α204/2019

προσφεύγων προβάλλει το αίτημα αναστολής της προσβαλλόμενης πράξης, θεμελιώνοντας την ύπαρξη προσωπικού, άμεσου και ενεστώτος έννομου συμφέροντος αλλά και την εξ αυτής βλάβη της, σε συνδυασμό με το γεγονός ότι η βασιμότητα των λόγων της προσφυγής της ενέχει ευρεία κρίση τεχνικής φύσεως ζητημάτων προκειμένου να πιθανολογηθεί ως βάσιμη η πλημμέλεια της προσβαλλόμενης απόφασης, γίνεται δεκτό ότι, προκειμένου να αποτραπεί η ζημία του προσφεύγοντος από την παράβαση της προσβαλλόμενης εκτελεστής πράξης, μπορεί να διαταχθεί ως προσωρινό μέτρο η μη κίνηση νέας διαγωνιστικής διαδικασίας.

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

37. Επειδή για την οριστική κρίση περί παραδεκτού αλλά και της βασιμότητας των λόγων της προσφυγής, απαιτείται ενδελεχής έρευνα και μελέτη του φακέλου, του ιστορικού καθώς και των λοιπών στοιχείων, της προσφοράς που υπέβαλε ο προσφεύγων βάσει των οικείων όρων της διακήρυξης και της ισχύουσας ενωσιακής και εθνικής νομοθεσίας καθώς και, ενδεχομένως, ερμηνείας όρων αυτών, αλλά και η αναζήτηση διευκρινίσεων.

38. Επειδή, η ζημία του προσφεύγοντος από τη ματαίωση και την επαναπροκήρυξη νέας διαγωνιστικής διαδικασίας είναι πρόδηλη και οπωσδήποτε μη αμελητέα (ΕΑ ΣτΕ 739/2008,1087/2006,822/2005). Αντιθέτως, η χορήγηση ανασταλτικού μέτρου θα εξασφαλίσει κατά τα ως άνω τα συμφέροντα όλων των μερών από το ενδεχόμενο ματαίωσης της

διαδικασίας και επαναπροκήρυξης νέου διαγωνισμού με διαφορετικούς όρους, πριν την έκδοση απόφασης επί της υπό κρίση προσφυγής.

39. Επειδή η υπό κρίση προσφυγή δεν πιθανολογείται ως προδήλως απαράδεκτη ή ως προδήλως αβάσιμη, σε κάθε δε περίπτωση, ο προσφεύγων επικαλείται συγκεκριμένους λόγους για τους οποίους η απόρριψη της προσφοράς του δεν είναι νόμιμη και, ως εκ τούτου, δεν έπρεπε να μатаιωθεί η διαγωνιστική διαδικασία.

40. Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της επικαλείται ότι σε περίπτωση αναστολής της επαναπροκήρυξης του διαγωνισμού θα αναγκαστεί να προμηθευτεί τα επίμαχα προϊόντα με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης από την εταιρεία της προηγούμενης σύμβασης που είναι και η έτερη συμμετέχουσα στον παρόντα διαγωνισμό εταιρεία, χωρίς ωστόσο να επικαλείται ζημία της από το γεγονός αυτό. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή αιτείται την απόρριψη του αιτήματος αναστολής, επικαλούμενη εμμέσως το δημόσιο συμφέρον, λόγω καθυστέρησης της επαναπροκήρυξης του διαγωνισμού, όμως λόγοι δημοσίου συμφέροντος επιτάσσουν εξίσου την τήρηση της νομιμότητας, κατά τη διαδικασία των διαγωνισμών για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων, ώστε να γίνεται η ανάθεση σε νομίμως επιλεγέντα ανάδοχο (ΣΤΕ ΕΑ 840/2008). Σημειώνεται ότι η αναστολή επαναπροκήρυξης 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.

41. Επειδή, δεν υπάρχει επίκληση ζημίας από κάποιον τρίτο που να αποδεικνύει έννομο συμφέρον, ως προς την *ad hoc* προξενούμενη βλάβη των συμφερόντων του, ήτοι σε σχέση περιοριστικώς με την χορήγηση προσωρινών μέτρων. Σε κάθε περίπτωση, σύμφωνα με τα ανωτέρω, από μια γενική θεώρηση και στάθμιση των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος,

Αριθμός απόφασης: Α204/2019

προκύπτει αναμφίβολα ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι λιγότερες από τα οφέλη σύμφωνα με τα αναφερόμενα στη σκέψη 36 της παρούσας.

42. Επειδή, προς αποφυγή να καταστεί αλυσιτελής η αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω εκκίνησης νέας διαγωνιστικής διαδικασίας με την έκδοση νέας διακήρυξης, αλλά και προς αποτροπή ενδεχόμενης βλάβης του προσφεύγοντος σε περίπτωση που κριθεί με την απόφαση επί της προδικαστικής προσφυγής ότι μη νόμιμα η αναθέτουσα αρχή προέβη σε απόρριψη της προσφοράς του και συνακολούθως σε ματαίωση του διαγωνισμού.

43. Επειδή, το μόνο πρόσφορο και αναγκαίο μέτρο είναι η αναστολή της επαναπροκήρυξης της ματαιωθείσας διαγωνιστικής διαδικασίας έως την έκδοση απόφασης επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής από την ΑΕΠΠ (ΕΑ ΣΤΕ 1261/2010, 4/2009, 1152/2008, 690/2007,192/2006, 575/2005).

44.Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

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

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται το αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων του αιτούντος
Αναστέλλει την υπ' αριθμόν 61/11.04.2019 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής με την οποία ανακαλείται η υπ' αριθμόν 54/28.03.2019 προηγούμενη απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου, γίνεται δεκτό το υπ' αριθμόν 2/19.03.2019 Πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης Τεχνικών Προσφορών με το οποίο απορρίπτονται και οι δυο συμμετέχουσες εταιρείες και εγκρίνεται η επαναπροκήρυξη του διαγωνισμού με τροποποίηση των όρων της προκήρυξης

Αριθμός απόφασης: Α204/2019

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 8 Μαΐου 2019 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΜΑΡΓΑΡΙΤΑ Χ. ΚΑΝΑΒΑ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΛΙΑΚΑΤΣΙΔΑΣ