

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της την 21^η Ιουνίου 2018 με την εξής σύνθεση: Ειρήνη Αποκάρδου Πρόεδρος, Ιωάννα Θεμελή - Εισηγήτρια και Χρυσάνθη Ζαράρη, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας που ενσωματώνεται στην από 11-6-2018 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 533/12-6-2018 της εταιρείας με την επωνυμία «.....», με έδρα στη, οδός αριθ....., όπως εκπροσωπείται νόμιμα,

Κατά της 4ης ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ ΥΓΕΙΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ ΚΑΙ ΘΡΑΚΗΣ (αναθέτουσα αρχή), που εδρεύει στην Θεσσαλονίκη, οδός Αριστοτέλους 16, και εκπροσωπείται νόμιμα, και κατά

της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....», και τον διακριτικό τίτλο «.....», που εδρεύει στο, οδόςαριθ....., και εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά: α) να ακυρωθεί, άλλως να μεταρρυθμιστεί η με αρ.19847/17.05.2018 προσβαλλόμενη πράξη του Διοικητή της 4^{ης} Διοίκησης Υγειονομικής Περιφέρειας Μακεδονίας και Θράκης προκειμένου να απορριφθεί η τεχνική προσφορά που υποβλήθηκε από την εταιρία «.....» στα πλαίσια του διαγωνισμού για την προμήθεια και εγκατάσταση «Τριών (3) Ακτινογραφικών Μηχανημάτων και τριών (3) Συστημάτων Ψηφιοποίησης Εικόνων» για τις ανάγκες των Κέντρων Υγείας Παρανεστίου, Ιάσμου και Σταυρούπολης, β) να ανασταλεί η εκτέλεση της προσβαλλόμενης πράξης, η

Αριθμός απόφασης: Α286/2018

αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών και εν γένει η πρόοδος της διαδικασίας του άνω διαγωνισμού μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής από την ΑΕΠΠ.

Με την παρέμβαση η παρεμβαίνουσα αιτείται την απόρριψη της προσφυγής και την διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ιωάννα Θεμελή

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ύψους 690,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 217622113958 0806 0070, εκτύπωση από την επίσημη ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ του εν λόγω παραβόλου με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ», το από 7-6-2018 αποδεικτικό πληρωμής στην Τράπεζα Πειραιώς). Ειδικότερα, η προσφυγή αφορά στην προμήθεια Τριών (3) Ακτινογραφικών Μηχανημάτων προϋπολογιζόμενης δαπάνης εκάστου, 57.000,00€ με ΦΠΑ και εν συνόλω 171.000 με ΦΠΑ και 137.903,22 χωρίς ΦΠΑ και συνεπώς έχει καταβληθεί το κατά νόμο ποσό παραβόλου.

2. Επειδή με την με αριθμ. 20/2018 διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής, προκηρύχθηκε «*Ηλεκτρονικός Δημόσιος Ανοιχτός Διαγωνισμός κάτω των ορίων για την προμήθεια και εγκατάσταση «Τριών (3) Ακτινογραφικών Μηχανημάτων και τριών (3) Συστημάτων Ψηφιοποίησης Εικόνων»* για τις ανάγκες των Κέντρων Υγείας Παρανεστίου, Ιάσμου και Σταυρούπολης, συνολικού προϋπολογισμού διακοσίων είκοσι έξι χιλιάδων πεντακοσίων ευρώ (226.500,00 €) συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α., που έχει ενταχθεί στο έργο «*Ενδυνάμωση της Πρωτοβάθμιας Ιατρικής Περίθαλψης σε Απομονωμένες και Υποβαθμισμένες Διασυνοριακές Περιοχές*» («*Strengthening primary Medical care in IsoLated and deprived cross-border arEas*» με ακρωνύμιο SMiLe) του Προγράμματος Συνεργασίας INTERREG V-A "Ελλάδα-Βουλγαρία 20142020" με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση τη βέλτιστη σχέση ποιότητας- τιμής. Ειδικότερα, σύμφωνα με τον όρο Γ «*Γενικά στοιχεία της διαδικασίας του διαγωνισμού- Χρηματοδότηση της διακήρυξης*» (σελ. 6) : «*Γίνονται δεκτές προσφορές είτε*

Αριθμός απόφασης: Α286/2018

για το σύνολο των ζητούμενων ειδών, είτε μόνο για τα Ακτινογραφικά Μηχανήματα είτε μόνο για τα Συστήματα Ψηφιοποίησης Εικόνων. Διευκρινίζεται ρητά ότι οι προσφορές πρέπει να καλύπτουν το σύνολο της αποκηρυχθείσας ποσότητας του είδους ή των ειδών της ως άνω προμήθειας.»

3. Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) με Α.Δ.Α.Μ. 18PROC0027673467346/7-3-2018, και αναρτήθηκε στην διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, όπου έλαβε συστημικούς αριθμούς 53168 και 54068 αντίστοιχα για τα τμήματα της προμήθειας που αφορούν στα Ακτινογραφικά Μηχανήματα και στα Συστήματα Ψηφιοποίησης Εικόνων.

4. Επειδή ο διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙV του ν. 4412/2016.

5. Επειδή η προσφυγή έχει ασκηθεί νόμιμα και εμπρόθεσμα την 11-6-2018, με κατάθεση μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση αναρτήθηκε στην κεντρική σελίδα του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού την 1-6-2018, και η προσφεύγουσα αναφέρει ότι έλαβε γνώση αυτής «μέσω του ΕΣΗΔΗΣ την 1^η.6.2018», ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017, και κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου την 11-6-2018, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή την 11-6-2018 η αναθέτουσα αρχή, προέβη στην προβλεπόμενη στο άρθρο 9 παρ. 1 α κοινοποίηση του ΠΔ 39/2017 της υπό εξέταση προσφυγής στην παρεμβαίνουσα κατά της προσφοράς της οποίας στρέφεται η προσφυγή μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού.

7. Επειδή υπέρ της διατήρησης της προσβαλλόμενης απόφασης εμπρόθεσμα, με προφανές έννομο συμφέρον καθόσον η προσφυγή στρέφεται κατά της αποδοχής της προσφοράς της, ασκήθηκε την 20-6-2018 η

Αριθμός απόφασης: Α286/2018

με αριθ. ΠΑΡ 239/29-5-2018 παρέμβαση της παρεμβαίνουσας, με τον νόμιμο προβλεπόμενο κατ' άρθ. 362 ν. 4412/2016 και άρθ. 7 ΠΔ 39/2017 τρόπο της κατάθεσης στην «Επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, και κοινοποίηση στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου. Η παρέμβαση ασκήθηκε χωρίς την χρήση του τυποποιημένου εντύπου που προβλέπεται στο 1, 2 και 3 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016 σε συνδ. με το άρθ. 8 παρ. 2 του ΠΔ 39/2017

8. Επειδή η αναθέτουσα αρχή δεν απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις απόψεις της επί της προσφυγής.

9. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή με το υπό εξέταση αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων και ίδια αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλόμενης απόφασης, νομίμως εισάγεται ενώπιον του 1ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346, παρ. 1, 360, και 366 του ν. 4412/2016 και των άρθρων 3 παρ. 1, και 15 του ΠΔ 39/2017.

10. Επειδή στον διαγωνισμό και ειδικά για το επίμαχο τμήμα της προμήθειας που αφορά στα τρία Ακτινογραφικά Μηχανήματα συμμετείχαν η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα με τις προσφορές τους υπ' αριθ. 93704, και 92556 αντίστοιχα, καθώς και τρίτη εταιρεία.

11. Επειδή την 26-4-2018 η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης του Διαγωνισμού εξέδωσε το με αριθ. 17129/26-4-2018 πρακτικό της σύμφωνα με το οποίο i) αφού προέβη στην εξέταση των δικαιολογητικών συμμετοχής σύμφωνα με το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) διαπίστωσε ότι όλες οι προσφέρουσες εταιρείες καλύπτουν τις απαιτήσεις της Διακήρυξης ii) αφού πραγματοποίησε τον έλεγχο των πιστοποιητικών ISO και CE των προσφερουσών εταιρειών διαπίστωσε ότι όλες οι εταιρείες καλύπτουν τις προβλεπόμενες απαιτήσεις και iii) αφού προέβη στην αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών βάσει των τεχνικών προδιαγραφών των επίμαχων Ακτινογραφικών Μηχανημάτων και στη βαθμολόγηση κατά ομάδα κριτηρίων έκρινε ότι « · Για το διαγωνισμό με συστημικό αριθμό 53168 (Ακτινολογικά Μηχανήματα): 1) Η εταιρεία (α.α. προσφοράς συστήματος 93704), προσφέρει ψηφιακό ακτινολογικό μηχάνημα που αποτελείται από τις κάτωθι υπομονάδες: -Η Γεννήτρια Ακτίνων Χ τύπου -Επιδαπέδια βραχίονα στήριξης με Ακτινολογική λυχνία τύπου, - Ακτινοδιαγνωστική Τράπεζα με bucky τύπου

Αριθμός απόφασης: A286/2018

ΜΤΟ-es - Όρθιο Bucky τύπου TRN430. Η προσφορά της εν λόγω εταιρείας βαθμολογείται ως εξής: ΟΜΑΔΑ Α: 1. ΓΕΝΝΗΤΡΙΑ ΑΚΤΙΝΩΝ Χ, με 100, διότι καλύπτει ακριβώς τους όρους και τις απαιτήσεις της διακήρυξης 2. ΕΠΙΔΑΠΕΔΙΟΣ ΒΡΑΧΙΟΝΑΣ ΣΤΗΡΙΞΗΣ ΚΑΙ ΑΚΤΙΝΟΛΟΓΙΚΗ ΛΥΧΝΙΑ, με 110, διότι ο ρυθμός θερμοαπαγωγής λυχνίας, είναι 80.000 HU/min. 3. ΑΚΤΙΝΟΔΙΑΓΝΩΣΤΙΚΗ ΤΡΑΠΕΖΑ ΜΕ BUCKY, με 100, διότι καλύπτει ακριβώς τους όρους και τις απαιτήσεις της διακήρυξης. 4. ΟΡΘΙΟ BUCKY, με 100, διότι καλύπτει ακριβώς τους όρους και τις απαιτήσεις της διακήρυξης.... 3) Η εταιρεία (α.α. προσφοράς συστήματος 92556), προσφέρει ψηφιακό ακτινολογικό συγκρότημα τύπου FDR Smart X που αποτελείται από τις κάτωθι υπομονάδες: 1) Γεννήτρια Ακτίνων Χ 2) Επιδαπέδια βραχίονα στήριξης με Ακτινολογική λυχνία 3) Ακτινοδιαγνωστική Τράπεζα με bucky 4) Όρθιο Bucky Η προσφορά της εν λόγω εταιρείας βαθμολογείται ως εξής: ΟΜΑΔΑ Α: 1) ΓΕΝΝΗΤΡΙΑ ΑΚΤΙΝΩΝ Χ, με 110, διότι η ισχύς της είναι 68 kw κατά πολύ μεγαλύτερη από την απαιτούμενη. 2) ΕΠΙΔΑΠΕΔΙΟΣ ΒΡΑΧΙΟΝΑΣ ΣΤΗΡΙΞΗΣ ΚΑΙ ΑΚΤΙΝΟΛΟΓΙΚΗ ΛΥΧΝΙΑ, με 100, διότι καλύπτει ακριβώς τους όρους και τις απαιτήσεις της διακήρυξης. 3) ΑΚΤΙΝΟΔΙΑΓΝΩΣΤΙΚΗ ΤΡΑΠΕΖΑ ΜΕ BUCKY, με 110, διότι έχει καλύτερα χαρακτηριστικά ως προς το βάρος και την κίνηση. 4) ΟΡΘΙΟ BUCKY, με 110, διότι διαθέτει συγχρονισμό κίνησης βραχίονα λυχνίας ακτινοδιαγνωστικής τράπεζας - όρθιο bucky στον βασικό εξοπλισμό.»

12. Επειδή με την υπ' αριθ. πρωτ. 19847/17-5-2018 απόφαση του Διοικητή της αναθέτουσας αρχής αποφάσισε «...Α) Την έγκριση του υπ' αριθμ. πρωτ. 17129/26-4-2018 πρακτικού αξιολόγησης του Ηλεκτρονικού Δημόσιου Ανοιχτού Διαγωνισμού ...Β) Την αποδοχή της προσφοράς της εταιρείας για το Ακτινογραφικό Μηχάνημα με γενικό σύνολο βαθμολογίας 102,5....Δ) Την αποδοχή της προσφοράς της εταιρείας για το Ακτινογραφικό Μηχάνημα με γενικό σύνολο βαθμολογίας 104,5....Η) Την συνέχιση του διαγωνισμού με την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών σε ημερομηνία που θα οριστεί με νέα ανακοίνωση....»

13. Επειδή στο υπ' αριθ. πρωτ. 21894/31-5-2018 έγγραφο της αναθέτουσας αρχής, που κοινοποιήθηκε στους προσφέροντες μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού ορίσθηκε ότι την 4-

Αριθμός απόφασης: Α286/2018

6-2018 θα πραγματοποιηθεί η αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών. Με το δε υπ' αριθ. πρωτ. 22188/1-6-2018 έγγραφο που κοινοποιήθηκε στους προσφέροντες μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού η αναθέτουσα αρχή ενημέρωσε ότι «*αναβάλλεται η αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών η οποία είχε οιστεί για Δευτέρα 46-2018...*»

14. Επειδή με τον 1^ο λόγο της προσφυγής η προσφεύγουσα επικαλούμενη τους όρους 8.1.2, Παράρτημα Β' - Τεχνικές Προδιαγραφές (σελ.34), και τους Ειδικούς Όρους 2.1, 9.3, 9.5 της διακήρυξης, ισχυρίζεται ότι έπρεπε να απορριφθεί η προσφορά της παρεμβαίνουσας επειδή «...δεν υπεβλήθησαν Πιστοποιητικά ISO και EC σχετικά με τον Κατασκευαστικό Οίκο του προσφερόμενου είδους Αν και ρητώς δηλώνεται από την «.....» ότι η προσφερόμενη κονσόλα κατασκευάζεται από την εταιρεία «.....», εντούτοις στην Τεχνική Προσφορά της δεν περιλαμβάνεται οποιοδήποτε πιστοποιητικό για τον δηλωθέντα κατασκευαστή. Ιδίως δεν περιλαμβάνονται στην Τεχνική Προσφορά πιστοποιητικά ISO 13485 και 9001, ούτε πιστοποίηση CE για τον κατασκευαστή της κονσόλας «..... 9. Τα παραπάνω φυσικά δεν ανατρέπονται από το γεγονός ότι αντίστοιχα πιστοποιητικά έχουν υποβληθεί σχετικά με την μητρική Δεδομένου ότι η ίδια η «.....» δηλώνει ότι ο κατασκευαστής της κονσόλας είναι η «.....» έπρεπε να υποβληθεί πιστοποίηση για τον οίκο αυτό, χωρίς να αρκεί η πιστοποίηση της μητρικής εταιρίας, η οποία δεν είναι ο κατασκευαστής της κονσόλας. Εξάλλου, στα πιστοποιητικά της μητρικής που κατατέθηκαν στην Τεχνική της Προσφορά, ... ουδεμία μεία γίνεται στη δηλωθείσα μονάδα κατασκευής της κονσόλας του οίκου «.....». Προκειμένου η προσφορά της «.....» να ήταν πλήρης και σύμφωνη με τη Διακήρυξη θα έπρεπε είτε να περιλαμβάνει πιστοποιητικά διαχείρισης ποιότητας της μητρικής εταιρεία, που να αναφέρουν, όμως, συγκεκριμένα όλες τις δηλωθείσες μονάδες κατασκευής, περιλαμβανομένης της επίμαχης μονάδας «....., ..Αλλως, έπρεπε να περιλαμβάνεται αυτοτελές πιστοποιητικό διαχείρισης ποιότητας ειδικώς για τον κατασκευαστή

«ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΓΙΑ ΤΟ ΣΥΣΤΗΜΑ ΨΗΦΙΑΚΗΣ ΑΚΤΙΝΟΓΡΑΦΙΑΣ - Technical Specifications for Digital X-ray System). Από την άλλη πλευρά, μολονότι η «.....» προσφέρει το ψηφιακό ακτινολογικό μηχάνημα, το οποίο, όπως προειπώθηκε, διατίθεται ως σύστημα με τον ψηφιακό ανιχνευτή, η «.....» δεν προσφέρει στο Διαγωνισμό τον απαιτούμενο για ένα ψηφιακό σύστημα ψηφιακό ανιχνευτή. Πράγματι ένα ψηφιακό σύστημα ακτινογραφίας του οίκου αποτελείται από τρία (3) συστατικά: α) ένα συγκρότημα ακτινογραφίας από τη σειρά, β) έναν ή και περισσότερους ψηφιακούς ανιχνευτές (Digital Detectors) από TIC σειρές ανιχνευτών, (υπό τις ονομασίες, γ) μία κονσόλα (με όνομα) (βλ. Σχετ.6). Εν προκειμένω, από τα τρία συστατικά μέρη ενός ψηφιακού συστήματος, η «.....» προσφέρει μόνο τα δύο (το ακτινογραφικό μηχάνημα και την κονσόλα). Συνεπώς, το μηχάνημα που προσφέρει η «.....» στο Διαγωνισμό αφενός δεν είναι κλασικό ακτινογραφικό, αλλά και ούτε ως πλήρες ψηφιακό ακτινογραφικό σύστημα μπορεί να εκληφθεί αφού δεν προσφέρεται ψηφιακός ανιχνευτής. Συμπερασματικά: α. Το προσφερόμενο μηχάνημα χαρακτηρίζεται από την ίδια τη «.....» ως Ψηφιακό και επομένως δεν είναι Κλασικό Ακτινολογικό, όπως η Διακήρυξη ζητά. β. Δεν είναι, όμως, ούτε Ψηφιακό Ακτινολογικό Σύστημα, δεδομένου ΟΤΛ δεν προσφέρεται ο απαιτούμενος για ένα ψηφιακό σύστημα Ψηφιακός Ανιχνευτής. γ. Αυτό που τελικώς προτείνει η «.....» είναι μία «υβριδική» λύση. Πρόκειται για μία ενδιάμεση λύση, στο πλαίσιο της οποίας η «.....Ε» προσφέρει, αντί για Κλασικό μηχάνημα, ένα «λειψό» Ψηφιακό σύστημα, από το οποίο έχει αφαιρέσει τον ανιχνευτή και προσφέρει μόνο τα δύο λοιπά συστατικά του ψηφιακού συστήματος, το ακτινογραφικό μηχάνημα και την κονσόλα.... Επιπλέον, δεδομένου ότι η «.....» προσφέρει διαφορετικό είδος από αυτό που ζητείται από την Διακήρυξη, δηλαδή προσφέρει μέρη ενός ψηφιακού συστήματος και όχι Κλασικά ακτινογραφικά μηχανήματα, η πρότασή της συνιστά εναλλακτική προσφορά, η οποία, ρητώς απαγορεύεται.... Εκτός των ανωτέρω η «υβριδική» λύση που προτείνει η «.....», σύμφωνα με την οποία προσφέρει αντί για

Αριθμός απόφασης: A286/2018

Ακτινολογικό Μηχάνημα, ένα «λειψό» Ψηφιακό Ακτινογραφικό Σύστημα χωρίς όμως τον απαιτούμενο ανιχνευτή, είναι σε κάθε περίπτωση απορριπτέα λόγω ελλιπούς τεκμηρίωσης και ελλιπούς πιστοποίησης. Διότι η από 12.10.2017 Δήλωση Πιστότητας του κατασκευαστή του ψηφιακού ακτινολογικού συστήματος «.....» που περιλαμβάνεται στην προσφορά της «.....» (Σχετ.6) αναφέρεται ρητώς και με σαφήνεια σε Ψηφιακό ΣΥΣΤΗΜΑ, που περιλαμβάνει ως αναπόσπαστο τμήμα του και τον ψηφιακό ανιχνευτή. Σύμφωνα με την ίδια Δήλωση Πιστότητας η προσφερόμενη κονσόλα «κουμπώνει» ως συστατικό στον ψηφιακό ανιχνευτή (βλ. ρητή δήλωση στη Δήλωση Πιστότητας- Σχετ.6) «συμπεριλαμβάνουν το ως συστατικό εξάρτημα). Ανεξαρτήτως εάν το ακτινολογικό μηχάνημα μπορεί να λειτουργήσει, εφόσον του αφαιρεθεί ο Ψηφιακός Ανιχνευτής, και ως απλό Κλασικό Μηχάνημα, είναι βέβαιο ότι η υποβληθείσα Δήλωση Πιστότητας της «.....» αναφέρεται αποκλειστικά σε Σύστημα, που περιέχει και ανιχνευτή, Η Δήλωση Πιστότητας της «.....» αναφέρεται σε πλήρες Ψηφιακό Ακτινολογικό Σύστημα. και όχι σε επιμέρους τμήματα του συστήματος. Επομένως, η Δήλωση Πιστότητας ισχύει μόνο εάν προσφέρεται το όλο Σύστημα μαζί με τον Ψηφιακό ανιχνευτή (στον οποίον «κουμπώνει» η κονσόλα) και όχι εάν προσφερθούν τα επιμέρους τμήματα του Συστήματος αυτοτελώς, προκειμένου να χρησιμοποιηθούν χωριστά το ένα από το άλλο (δηλαδή το μηχάνημα χωρίς τον ανιχνευτή και η κονσόλα χωρίς τον εφαρμοζόμενο σε αυτή ανιχνευτή). Σε καμία περίπτωση η άνω Δήλωση Πιστότητας που αναφέρεται σε Σύστημα δεν μπορεί να χρησιμοποιηθεί για τα επιμέρους τμήματα του Συστήματος, όταν αυτά προσφέρονται αυτοτελώς. Δεδομένου συνεπώς ότι η «.....» δεν προσφέρει το όλο σύστημα, αλλά μόνο μέρη αυτού, η πιστοποίηση που υπέβαλε και η οποία αναφέρεται μόνο σε πλήρες σύστημα είναι μη νόμιμη και ισοδυναμεί με πλήρη έλλειψη πιστοποίησης, που έχει ως αποτέλεσμα την απόρριψη της Τεχνικής Προσφοράς της «.....»

15. Επειδή η προσφεύγουσα έχει έννομο συμφέρον να αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης, ως προς την αποδοχή της τεχνικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας, η οποία μάλιστα έχει συγκεντρώσει μεγαλύτερη βαθμολογία από την προσφεύγουσα, προβάλλοντας πλημμέλειες της προσβαλλόμενης περί την αξιολόγηση της προσφοράς της

Αριθμός απόφασης: Α286/2018

παρεμβαίνουσας. Και τούτο, δεδομένου ότι έχει υποβάλει αποδεκτή προσφορά στον διαγωνισμό, και επομένως εύλογα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που αποδέχεται για την συνέχιση του διαγωνισμού και την παρεμβαίνουσα. Ειδικότερα, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά, η ιδιότητα της προσφεύγουσας ως διαγωνιζόμενης που η προσφορά της έχει κριθεί παραδεκτή, έχει έννομο συμφέρον να αιτείται τον αποκλεισμό από την συνέχεια της διαγωνιστικής διαδικασίας άλλου συνδιαγωνιζόμενου. Ως ζημία η οποία θεμελιώνει το έννομο συμφέρον προς παροχή δικαστικής ή έννομης προστασίας νοείται και η παράνομη συμμετοχή τρίτου στο διαγωνισμό (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001). Επομένως, η προσφεύγουσα θεμελιώνει το έννομο συμφέρον της για την άσκηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής.

16. Επειδή η παρ. 1 του άρθρου 18 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «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..... Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων ...».

17. 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....., τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας...., καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης,..ε) ...τη διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς. Ιη) όλους τους γενικούς και ειδικούς όρους για την εκτέλεση της σύμβασης,..κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κλπ.)...».

Αριθμός απόφασης: Α286/2018

18. Επειδή σύμφωνα με το άρθρ. 54 του ν. 4412/2016 «Οι τεχνικές προδιαγραφέςπαρατίθενται 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 υπηρεσιώνυπό 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, 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. ... 7. Οι τεχνικές προδιαγραφές καθορίζονται και εγκρίνονται πριν την έναρξη της διαδικασίας σύναψης της σύμβασης κατά το άρθρο 61. »

19. Επειδή το άρθρο 56 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Εκθέσεις δοκιμών, πιστοποίηση και άλλα αποδεικτικά μέσα» προβλέπει ρητώς ότι «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να προσκομίζουν έκθεση δοκιμών από οργανισμό αξιολόγησης της συμμόρφωσης ή πιστοποιητικό που έχει εκδοθεί από τέτοιο οργανισμό ως αποδεικτικό μέσο συμμόρφωσης με απαιτήσεις ή κριτήρια που αναφέρονται στις τεχνικές προδιαγραφές, τα κριτήρια ανάθεσης ή τους όρους εκτέλεσης της σύμβασης. Αν οι αναθέτουσες αρχές απαιτούν την υποβολή πιστοποιητικών εκδιδόμενων από συγκεκριμένο οργανισμό αξιολόγησης της συμμόρφωσης,

Αριθμός απόφασης: Α286/2018

οφείλουν να δέχονται επίσης πιστοποιητικά από άλλους ισοδύναμους οργανισμούς αξιολόγησης της συμμόρφωσης. Για τους σκοπούς της παρούσας παραγράφου, οργανισμός αξιολόγησης της συμμόρφωσης είναι ένας οργανισμός ο οποίος πραγματοποιεί δραστηριότητες αξιολόγησης της συμμόρφωσης, συμπεριλαμβανομένων βαθμονομήσεων, δοκιμών, πιστοποίησης και επιθεώρησης και είναι διαπιστευμένος, σύμφωνα με τον κανονισμό (ΕΚ) αριθμ. 765/2008 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου...[.....]»

20. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 71 παρ. 1 περ. α) του ν. 4412/2016 «Οι συμβάσεις ανατίθενται βάσει των κριτηρίων που καθορίζονται στα άρθρα 86 έως 89 εφόσον η αναθέτουσα αρχή έχει επαληθεύσει, σύμφωνα με τα άρθρα 79 έως και 81, ότι πληρούνται όλες οι κατωτέρω προϋποθέσεις : α) η προσφορά συνάδει με τις απαιτήσεις, τις προϋποθέσεις και τα κριτήρια που προβλέπονται στην προκήρυξη σύμβασης....και στα έγγραφα της σύμβασης...»

21. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 82 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές, εάν απαιτούν την προσκόμιση πιστοποιητικών εκδιδόμενων από ανεξάρτητους οργανισμούς που βεβαιώνουν ότι ο οικονομικός φορέας συμμορφώνεται με ορισμένα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας, παραπέμπουν σε συστήματα διασφάλισης ποιότητας τα οποία βασίζονται στη σχετική σειρά ευρωπαϊκών προτύπων και έχουν πιστοποιηθεί από διαπιστευμένους οργανισμούς. ...2. Εάν οι αναθέτουσες αρχές απαιτούν την υποβολή πιστοποιητικών εκδιδόμενων από ανεξάρτητους οργανισμούς που να βεβαιώνουν ότι ο οικονομικός φορέας συμμορφώνεται με συγκεκριμένα συστήματα ή πρότυπα όσον αφορά την περιβαλλοντική διαχείριση, παραπέμπουν στο σύστημα οικολογικής διαχείρισης και ελέγχου (EMAS) της Ένωσης ή σε άλλα συστήματα περιβαλλοντικής διαχείρισης που έχουν αναγνωριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 45 του Κανονισμού (ΕΚ) αριθμ. 1221/2009 ή σε άλλα πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης βασιζόμενα σε αντίστοιχα ευρωπαϊκά ή διεθνή πρότυπα που έχουν εκδοθεί από διαπιστευμένους οργανισμούς. Οι αναθέτουσες αρχές αναγνωρίζουν ισοδύναμα πιστοποιητικά από οργανισμούς εδρεύοντες σε άλλα κράτη - μέλη».

Αριθμός απόφασης: Α286/2018

22. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 91 του ν. 4412/2016 « 1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση προσφορά : α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της, σύμφωνα με το άρθρο 102...»

23. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 94 του ν. 4412/2016 «...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.»

24. Επειδή στον όρο 8.1.2 «Η Τεχνική Προσφορά» της Διακήρυξης προβλέπεται ότι: «..ΟΙ ΣΥΜΜΕΤΕΧΟΝΤΕΣ ΣΤΟΝ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ, ΘΑ ΚΑΤΑΘΕΣΟΥΝ ΣΤΟ ΦΑΚΕΛΟ ΤΗΣ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΕΠΙ ΠΟΙΝΗ ΑΠΟΡΡΙΨΗΣ ΤΑ ΠΙΟ ΚΑΤΩ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ : Ο προσφέρων, εφόσον κατασκευάζει ο ίδιος το τελικό προϊόν, πρέπει να δηλώνει στην προσφορά του, την επιχειρηματική μονάδα στην οποία θα κατασκευάσει το προσφερόμενο προϊόν, καθώς και τον τόπο εγκατάστασής της. Προσφορά χωρίς την ανωτέρω δήλωση απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Όταν οι προσφέροντες δεν θα κατασκευάσουν οι ίδιοι το τελικό προϊόν, σε δική τους επιχειρηματική μονάδα, στην προσφορά τους δηλώνουν την επιχειρηματική μονάδα, στην οποία θα κατασκευαστεί το προσφερόμενο προϊόν και τον τόπο εγκατάστασής της. Επίσης, στην προσφορά τους πρέπει να επισυνάψουν και υπεύθυνη δήλωσή τους προς τον φορέα ότι η κατασκευή του τελικού προϊόντος θα γίνει από την επιχείρηση στην οποία ανήκει ή η οποία εκμεταλλεύεται ολικά ή μερικά τη μονάδα κατασκευής του τελικού προϊόντος και ότι ο νόμιμος εκπρόσωπος της επιχείρησης αυτής έχει αποδεχθεί έναντί τους την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας, σε περίπτωση κατακύρωσης στον προμηθευτή υπέρ του οποίου έγινε η αποδοχή. Προσφορά στην οποία δεν θα υπάρχουν οι ανωτέρω

Αριθμός απόφασης: A286/2018

δηλώσεις θα απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Κατασκευή του υλικού σε εργοστάσιο άλλο από εκείνο που δηλώθηκε χωρίς προηγούμενη έγκριση του φορέα διενέργειας, συνεπάγεται αντιστοίχως τον αποκλεισμό του προμηθευτή ή την κήρυξη αυτού έκπτωτου από τη σύμβαση, με τις προβλεπόμενες κυρώσεις. Τα προσφερόμενα είδη πρέπει να φέρουν σήμανση πιστότητας CE. Οι συμμετέχοντες συνυποβάλλουν υποχρεωτικά μαζί με την τεχνική τους προσφορά, ανάλογα με την κατηγορία του προϊόντος, πιστοποιητικά κοινοποιημένων Οργανισμών, δηλώσεις συμμόρφωσης, εκθέσεις ή άλλα ανάλογα έγγραφα, από τα οποία πιστοποιείται η απόλυτη καταλληλότητα και ασφάλεια των προσφερόμενων ειδών για τη χρήση για την οποία προορίζονται (μεταφρασμένα στα ελληνικά και νομίμως επικυρωμένα). Οι συμμετέχοντες πρέπει, με ποινή αποκλεισμού, να καταθέσουν με την προσφορά (στον επί μέρους φάκελο τεχνικής προσφοράς) και τα αντίστοιχα πιστοποιητικά ISO (π.χ. EN ISO 9001:08 και EN ISO 13485:03, με πεδίο πιστοποίησης την διακίνηση ιατροτεχνολογικών προϊόντων και EN ISO 13485:2003), τα πιστοποιητικά σήμανσης CE για τα προσφερόμενα αναλώσιμα ανά REF. NUMBER ώστε να ικανοποιούνται οι αντίστοιχες απαιτήσεις των σχετικών οδηγιών της Ε.Ε. (π.χ. Οδηγία 93/42/ΕΟΚ /14-6- 1993 όπως ισχύει σήμερα) και την βεβαίωση συμμόρφωσης σύμφωνα με την ΔΥ8δ/Γ.Π. οικ. 1348 απόφαση του Υπουργού Υγείας και Πρόνοιας: Αρχές και κατευθυντήριες γραμμές ορθής πρακτικής διανομής ιατροτεχνολογικών προϊόντων (ΦΕΚ 32B/16-1-2004), μεταφρασμένα στα ελληνικά και νομίμως επικυρωμένα, καθώς και τα πιστοποιητικά όπως αυτά αναφέρονται στις Τεχνικές Προδιαγραφές στο Παράρτημα Β' της παρούσας διακήρυξης.» Περαιτέρω στον όρο 13 «ΛΟΓΟΙ ΑΠΟΡΡΙΨΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ» προβλέπεται ότι «Περιπτώσεις προσφορών που παρουσιάζουν αποκλίσεις από τους απαράβατους όρους της διακήρυξης περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς συνεπάγονται απόρριψη των προσφορών.

- Αντιπροσφορές δεν γίνονται δεκτές και απορρίπτονται ως απαράδεκτες....
- Εναλλακτικές προσφορές δεν γίνονται δεκτές και απορρίπτονται...» Στο Παράρτημα Β της διακήρυξης προβλέπεται « ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΓΕΝΙΚΑ Κλασικό Ακτινογραφικό Μηχάνημα, σύγχρονης τεχνολογίας. Το σύστημα θα περιλαμβάνει: 1. Γεννήτρια πολυκορυφών, σύγχρονης τεχνολογίας (η οποία να αναφερθεί) 2. Επιδαπέδιο Βραχίονα Στήριξης και

Αριθμός απόφασης: Α286/2018

Ακτινολογική Λυχνία 3. Ακτινοδιαγνωστική τράπεζα με bucky 4. Όρθιο bucky ... **ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ... ΑΡΘΡΟ 2ο: ΤΕΚΜΗΡΙΩΣΗ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΚΑΙ ΛΟΙΠΩΝ ΣΤΟΙΧΕΙΩΝ ΕΓΓΥΗΣΕΩΝ, ΣΥΝΤΗΡΗΣΕΩΣ, ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΩΝ ΑΝΑΛΩΣΙΜΩΝ ΚΛΠ..** 2.1. Άπαντα τα σχετικά συνυποβαλλόμενα με την προσφορά στοιχεία από τους «προμηθευτές», και κύρια τα στοιχεία τα οποία κρίνονται, όπως τεχνική περιγραφή, γενικοί-ειδικοί όροι, εγχειρίδια λειτουργίας, φύλλο/α συμμόρφωσης, πιστοποιητικά ή βεβαιώσεις για το εξειδικευμένο τεχνικό ή εκπαιδευτικό προσωπικό, εξασφάλιση μακρόχρονης παροχής ανταλλακτικών, εξασφάλιση μακρόχρονης παροχής υπηρεσιών, εγκατάστασης, service, εκπαίδευσης κλπ. εγγυήσεις ή καλύψεις τεχνικής ή οικονομικής φύσης κλπ. στοιχεία τα οποία αναφέρονται στην διακήρυξη και στα παραρτήματα αυτής, προκειμένου να κριθούν, χαρακτηρισθούν και αξιολογηθούν πρέπει να είναι οπωσδήποτε επιβεβαιωμένα-τεκμηριωμένα από τον αντίστοιχο κατασκευαστικό οίκο ο οποίος θα διαθέτει οπωσδήποτε και την αναγκαία οικονομοτεχνική ανάπτυξη-υποδομή στην Ελλάδα... Όλοι οι συμμετέχοντες υποχρεωτικά πρέπει να διαθέτουν σύστημα ποιότητας EN SO 9001:08 ή EN ISO 13485:03, με πεδίο πιστοποίησης τη διακίνηση ιατροτεχνολογικών προϊόντων και EN ISO 13485:03, με πεδίο πιστοποίησης την τεχνική υποστήριξη ιατροτεχνολογικών προϊόντων (με πιστοποιητικά επίσημου οργανισμού πιστοποίησης μεταφρασμένα στα ελληνικά και νομίμως επικυρωμένα, τα οποία θα καταθέσουν στον επιμέρους φάκελο τεχνικής προσφοράς).. **ΑΡΘΡΟ 9ο - ΠΛΗΡΟΤΗΤΑ ΣΤΟΙΧΕΙΩΝ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ** 9.1 Οι προσφορές για να χαρακτηρισθούν καταρχήν αποδεκτές και να αξιολογηθούν θα πρέπει με ποινή αποκλεισμού της προσφοράς, να είναι πλήρεις, σαφείς, αναλυτικές, τεκμηριωμένες και δεόντως υπογεγραμμένες και να ικανοποιούν τις απαιτήσεις τεχνικές ή πληρότητας, βεβαιώσεων κλπ που αναφέρονται στην παρούσα διακήρυξη. Τα στοιχεία των προσφερομένων Ακτινογραφικών Μηχανημάτων και του Ψηφιακού Εμφανιστηρίου πρέπει να είναι πλήρως τεκμηριωμένα ώστε να παρέχεται η ευχέρεια βαθμολόγησης, κατά την αξιολόγηση των τεχνικών χαρακτηριστικών των προσφερομένων ειδών, σε σύγκριση με τις τεχνικές κλπ. απαιτήσεις της διακήρυξης, των ποιοτικών, ποσοτικών, λειτουργικών αποδόσεων και πλεονεκτημάτων των ειδών,... 9.3. Προσφορές οι οποίες στην **ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ** ή στο **ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ - ΤΕΚΜΗΡΙΩΣΗΣ** κλπ. θα είναι αόριστες, ασαφείς ή

Αριθμός απόφασης: Α286/2018

ελλιπείς και δεν θα πληρούν όλες τις παραπάνω προϋποθέσεις, για τεκμηρίωση, θα χαρακτηρίζονται με ουσιώδεις αποκλίσεις και θα αποκλείονται της περαιτέρω διαδικασίας αξιολόγησης.... 9.5. Οι συμμετέχοντες πρέπει, με ποινή αποκλεισμού, να καταθέσουν με την προσφορά (στον επί μέρους φάκελο τεχνικής προσφοράς) και τα αντίστοιχα πιστοποιητικά ISO (EN ISO 9001:08 ή πιστοποίηση την διακίνηση ιατροτεχνολογικών προϊόντων και EN ISO 13485: 2003 για την τεχνική υποστήριξη ιατροτεχνολογικών προϊόντων), τα πιστοποιητικά σήμανσης CE για τον προσφερόμενο εξοπλισμό ώστε να ικανοποιούνται οι αντίστοιχες απαιτήσεις των σχετικών οδηγιών της Ε.Ε. (Οδηγία 93/42/ΕΟΚ /14-6-1993 όπως ισχύει σήμερα) και την βεβαίωση συμμόρφωσης σύμφωνα με την ΔΥ8δ/Γ.Π. οικ. 1348 απόφαση του Υπουργού Υγείας και Πρόνοιας : Αρχές και κατευθυντήριες γραμμές ορθής πρακτικής διανομής ιατροτεχνολογικών προϊόντων (ΦΕΚ 32Β/16-1-2004).»

25. 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).

26. Επειδή σύμφωνα με τα ανωτέρω, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000) Ως εκ τούτου, προσφορές που δεν πληρούν τις ανωτέρω απαιτήσεις, καθίστανται απορριπτέες, ακόμη και στις περιπτώσεις που η διακήρυξη δεν αναφέρει ρητά (κατά μείζονα δε λόγο, όταν ορίζει) ότι οι εν λόγω απαιτήσεις τάσσονται επί ποινή αποκλεισμού (ΕΑ ΣτΕ 79/ 2009, πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 26/2007 κ.ά.). Τα παραπάνω προκύπτουν και εκ της αρχής της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της

Αριθμός απόφασης: A286/2018

διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή των κριτηρίων ανάθεσης και την κρίση επί των προδιαγραφών και προσκομιζόμενων δικαιολογητικών κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construcrtion 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), καθώς οι προσφορές τους θα αξιολογηθούν στα επόμενα στάδια επί τη βάσει των όσων δήλωσαν, προσκόμισαν και εν τέλει ίσχυαν κατά τον ως άνω κρίσιμο χρόνο (ήτοι αυτόν της ολοκλήρωσης χρόνου υποβολής προσφορών).

27. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας προϋποθέτει, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού, 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, 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 Hojgaard και ZQblin, 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,

Αριθμός απόφασης: A286/2018

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).

28. 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*, σκ. 25 και C-599/10, *SAG ELV Slovenko* κλπ, 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*, σκ. 27)

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 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

Αριθμός απόφασης: Α286/2018

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

32. Επειδή, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί παραβίασης του δικαίου των δημοσίων συμβάσεων και των όρων της διακήρυξης που συνετελέσθη με την προσβαλλόμενη, δεν παρίστανται ως προδήλως αβάσιμοι, πλην για την οριστική κρίση περί της βασιμότητας αυτών απαιτείται ενδελεχής έρευνα 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), αλλά απαιτείται η λεπτομερής επισκόπηση των εγγράφων του διαγωνισμού, των προβαλλόμενων ισχυρισμών αλλά και των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, σε σχέση με την κείμενη νομοθεσία και την σχετική νομολογία, καθώς και ενδεχομένως περαιτέρω αναζήτηση διευκρινήσεων ή/και εγγράφων, προκειμένου το παρόν Κλιμάκιο να αχθεί σε σχετική οριστική κρίση.

33. Επειδή η ζημία των εμπλεκόμενων στον διαγωνισμό μερών, σε περίπτωση που δεν ανασταλεί η διαδικασία του διαγωνισμού, και ίδια σε περίπτωση που γίνει η αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών είναι πρόδηλη, δεδομένου ότι η συνέχιση του διαγωνισμού, σε περίπτωση που

Αριθμός απόφασης: Α286/2018

κριθεί βάσιμη εν όλω ή εν μέρει η προσφυγή θα οδηγήσει σε περαιτέρω επιπλοκές, αμφισβητήσεις και χρονοτριβή που μπορούν να αποφευχθούν με την αναστολή της διαδικασίας.

34. Επειδή η αναθέτουσα αρχή δεν έχει επικαλεσθεί λόγους υπέρτερου δημοσίου συμφέροντος που να καθιστούν τις πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων περισσότερες από τα οφέλη.

35. Επειδή εν προκειμένω α) η υπό εξέταση προσφυγή δεν είναι προδήλως απαράδεκτη, β) πιθανολογείται η πρόκληση ενδεχόμενης βλάβης της αναθέτουσας αρχής και των διαγωνιζόμενων οικονομικών φορέων σε περίπτωση συνέχισης του διαγωνισμού, γ) οι λόγοι της προσφυγής δεν πιθανολογούνται ως προδήλως αβάσιμοι και χρήζουν περαιτέρω ελέγχου και δ) δεν υφίσταται επίκληση ζημίας ως προς την *ad hoc* προξενούμενη βλάβη των συμφερόντων της αναθέτουσας αρχής, δηλαδή, σε σχέση περιοριστικώς με την χορήγηση προσωρινών μέτρων. Σε κάθε περίπτωση, από μια γενική θεώρηση και στάθμιση των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, λαμβάνοντας υπόψη ότι σημαντική πτυχή της εξυπηρέτησης του δημοσίου συμφέροντος είναι και η εξασφάλιση της νομιμότητας της διαδικασίας ανάθεσης, δεν προκύπτει ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη.

36. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, το πλέον πρόσφορο, αναγκαίο και υπό στενή έννοια αναλογικό, για την προσωρινή προστασία των διακινδυνευόμενων συμφερόντων της προσφεύγουσας μέτρο είναι η αναστολή εκτέλεσης της προσβαλλόμενης απόφασης, η οποία (αναστολή) δεν διατάσσεται με αόριστη, αλλά διάρκεια βεβαία και εύλογη για την έκδοση απόφασης επί της Προσφυγής, και πάντως εντός της αποκλειστικής προθεσμίας του άρθρου 367 παρ. 1 του Ν. 4412/2016.

37. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

38. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, το κρινόμενο αίτημα αναστολής πρέπει να δίνει δεκτό.

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός απόφασης: Α286/2018

Αναστέλλει την διαγωνιστική διαδικασία έως την έκδοση απόφασης της ΑΕΠΠ επί της Προδικαστικής Προσφυγής.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 21-6-2018 και εκδόθηκε την 22-6-2018 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Ειρήνη Ε. Αποκάρδου

Μαρία Μανώλογλου