

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 10 Οκτωβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος - Εισηγήτρια και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος.

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 31.07.2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ **1185/01.08.2023** του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «*****» (εφεξής: «η προσφεύγουσα»), που εδρεύει στη *****, οδός *****αρ. *** και εκπροσωπείται νόμιμα.

ΚΑΤΑ

-Του **ΠΑΝΕΠΙΣΤΗΜΙΑΚΟΥ ΓΕΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ ******* (στο εξής «η αναθέτουσα αρχή»), που εδρεύει στη *****στην οδό ***** το οποίο εκπροσωπείται νόμιμα.

-Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «*****» και το διακριτικό τίτλο «*****» (στο εξής «παρεμβαίνουσα»), που εδρεύει στην ***** και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθεί η απόφαση, η οποία ελήφθη κατά την τακτική Συνεδρίαση του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής στις ***/12.07.2023 (Θέμα 8ο), στην οποία ενσωματώνεται και η απόφαση, η οποία ελήφθη κατά την 20η/28.06.2023 (Θέμα 9ο) τακτική Συνεδρίαση του παραπάνω οργάνου, κατά το μέρος αυτής με το οποίο αποφασίστηκε η αποδοχή της προσφοράς της εταιρείας «*****» και η ανακήρυξή της ως προσωρινής αναδόχου της σύμβασης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα.

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο.

Αριθμός Απόφασης: 1479/2023

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 600,00 ευρώ σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: *****).

2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό ***/2023 προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός με αντικείμενο την ανάδειξη αναδόχου για την προμήθεια Στρωμάτων Κλινών για την κάλυψη των αναγκών του Νοσοκομείου συνολικής εκτιμώμενης αξίας 45.000,00 ευρώ, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε με τη Διακήρυξη αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 28η.04.2023. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 30.03.2023 (ΑΔΑΜ: *****) και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α *****.

3. Ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του, της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, της νομικής φύσης και της δραστηριότητας που το Πανεπιστημιακό Γενικό Νοσοκομείο ***** ασκεί ως αναθέτουσα αρχή και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, υπάγεται στις διατάξεις του ν. 4412/2016 και μάλιστα του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου αυτού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 345 παρ. 1 και 379 παρ. 7 αυτού, όπως ισχύουν, η δε ΕΑΔΗΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

4. Η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθώς κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 31.07.2023, ήτοι την επόμενη εργάσιμη μετά την εκπνοή της δεκαήμερης οριζόμενης προθεσμίας, η δε προσβαλλομένη κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους διά μέσου της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 20.07.2023, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του πδ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΕΑΔΗΣΥ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

5. Με την Πράξη του Προέδρου του 1ου Κλιμακίου με αριθμό 1405/2023 ορίσθηκε η εισηγήτρια και η ημερομηνία συζήτησης της προσφυγής, ενώ στις 11.08.2023 η αναθέτουσα αρχή υπέβαλε εμπρόθεσμα τις απόψεις της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και η προσφεύγουσα κατέθεσε στις 22.08.2023 το υπόμνημά της για την αντίκρουση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, το οποίο δεν λαμβάνεται υπ' όψη, καθώς έχει κατατεθεί εκπρόθεσμα.

6. Η παρεμβαίνουσα κατέθεσε παραδεκτά στις 10.08.2023 την παρέμβασή της με ημερομηνία 09.08.2023, ζητώντας τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης.

7. Σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 και την παρ. 1 του άρθρου 3 του πδ 39/2017 προβλέπεται ότι: «Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».

8. Η Διακήρυξη του διαγωνισμού, η οποία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. ΣτΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕΛΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.), ορίζει στις κρίσιμες διατάξεις για την εξέταση της κρινόμενης προσφυγής τα εξής: Στο άρθρο 2.2.7 «Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας» ορίζεται ότι: *«Οι προμηθεύτριες εταιρείες οφείλουν να καταθέσουν τα ισχύοντα πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας των κατασκευαστών σύμφωνα με τους Γενικούς όρους των τεχνικών προδιαγραφών. Για όσα εκ των προσφερόμενων προϊόντων είναι εξαρτήματα ή βοηθήματα ιατροτεχνολογικών εξαρτημάτων, θα πρέπει να*

προσκομισθούν ισχύοντα πιστοποιητικά σήμανσης CE από κοινοποιημένο Φορέα για προϊόντα Κατηγορίας II, III ή Δηλώσεις Συμμόρφωσης της κατασκευάστριας εταιρείας (DECLARATION OF CONFORMITY) για προϊόντα Κατηγορίας I. Για τα καλλυντικά προϊόντα (σαπούνια, κρέμες κλπ) να κατατεθούν τα ισχύοντα ISO 9001 και ISO 22716 του παραγωγού. Επίσης να δηλώνεται η διεύθυνση του εργοστασίου κατασκευής των υλικών. Επιπλέον να καταθέσουν πιστοποιητικά ISO 9001 και σύμφωνα με την Υπουργική Απόφαση ΔΥ85/1348/2004, το ισχύον πιστοποιητικό-αποδεικτικό συμμετοχής του συμμετέχοντος οικονομικού φορέα σε σύστημα ανακύκλωσης των συσκευασιών, βάσει του Νόμου 2939/2001 (ΦΕΚ Α' 179/6.8.2001) και για απολυμαντικά σκευάσματα που φέρουν σήμανση CE να κατατεθεί το αντίγραφο καταχώρησης του σκευάσματος στο μητρώο ιατροτεχνολογικών προϊόντων του Ε.Ο.Φ.». Στο άρθρο 2.4.1 «Γενικοί όροι υποβολής προσφορών» ορίζεται ότι: «Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ I της Διακήρυξης για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας της προμήθειας ανά είδος. Στους γενικούς όρους υποβολής προσφορών περιλαμβάνονται επίσης τα εξής: α. Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, για το σύνολο των ειδών κάθε παραρτήματος, για ένα ή περισσότερα παραρτήματα. β. Σε περίπτωση μη υποβολής, ή μη έγκαιρης και προσήκουσας υποβολής ή κατά παρέκκλιση των απαιτήσεων της Διακήρυξης υποβολή δικαιολογητικών του Φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής-Τεχνική προσφορά» και του Φακέλου «Οικονομική Προσφορά», η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη. δ. Για να θεωρηθούν έγκυρα τα δικαιολογητικά, πρέπει να βρίσκονται σε ισχύ κατά την ημερομηνία καταληκτικής υποβολής των προσφορών. ε. στ. Οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς δύναται προσκληθούν, εγγράφως από την Αναθέτουσα Αρχή, για παροχή διευκρινήσεων ή συμπλήρωση των δικαιολογητικών που έχουν υποβάλλει. Η εν λόγω συμπλήρωση ή διευκρίνιση δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια την μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων προκειμένου για την ίσχυση με τους όρους της Διακήρυξης. Εν λόγω διευκρινίσεις ή συμπληρώσεις (διορθώσεις τυπικών λαθών ή ήσσονος σημασίας παραλείψεων των προσφορών), γίνονται σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 102 του Ν. 4412/06.» Επίσης, στο άρθρο 2.4.3 «Περιεχόμενα Φακέλου

«Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά» ορίζεται ότι: «Τα στοιχεία και δικαιολογητικά που περιλαμβάνονται στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» υποβάλλονται από τον οικονομικό φορέα ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου *Portable Document Format (PDF)* και εφόσον έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών, χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου της υπογραφής». Ακόμα, στο άρθρο 2.4.3.2. «Τεχνική προσφορά » ορίζεται ότι: «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι της παρούσας Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Στο περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς θα δηλώνεται ότι η προσφορά τους έχει χρόνο ισχύος 12 μηνών από την επομένη της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών και δεν πρέπει επ’ ουδενί να εμφανίζονται οικονομικά στοιχεία. Τέλος, στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΣΤΡΩΜΑΤΑ ΚΛΙΝΩΝ της Διακήρυξης ορίζεται ότι: «Το στρώμα να διαθέτει τα ακόλουθα χαρακτηριστικά:

1. Το στρώμα να είναι κατασκευασμένο από υλικά αρίστης ποιότητας, κατάλληλο για νοσοκομειακή χρήση, τουλάχιστον δύο στρώσεων, η κάτω στρώση να είναι αφρού πολυουρεθάνης, η πάνω στρώση να αποτελείται από τρεις ζώνες αφρού πολυουρεθάνης και latex. Στις περιοχές στην πάνω επιφάνεια του στρώματος στο κεφάλι και στις φτέρνες να είναι αφρού πολυουρεθάνης διαφορετικής πυκνότητας και στην περιοχή του κορμού να είναι από υλικό από latex.
2. Να είναι ύψους τουλάχιστον 14 εκ, και κατάλληλης πυκνότητας (τουλάχιστον 40 kg/m³), ώστε να επιτυγχάνεται η άνεση του ασθενούς καθώς και η μέγιστη δυνατή προστασία του από τις κατακλίσεις.
3. Να προσφερθεί προς επιλογή ειδική ενίσχυση ζώνης κατά μήκος ώστε να μη γλιστρά ο ασθενής κατά την έγερσή του.
4. Να είναι βραδύκαυστο. Να κατατεθεί πιστοποίηση από ανεξάρτητο φορέα. Να αναφερθεί η οδηγία.
5. Το στρώμα να είναι ελαφρύ, το μέγεθός του ανάλογο των διαστάσεων της κλίνης και

κατάλληλο για βάρους ασθενή 220 κιλά τουλάχιστον. 6. Το στρώμα να μπορεί να απολυμαίνεται και να διαθέτει κάλυμμα με τα παρακάτω χαρακτηριστικά: - Αδιάβροχο, - Αεροδιαπερατό, - Αντιβακτηριακό, - Διελαστικό, - Βραδύκαυστο, - Να πλένεται σε πλυντήριο. Να αναφερθεί η θερμοκρασία πλύσης. Να μπορεί να απολυμανθεί σε ειδικό κλίβανο απολύμανσης έως 120ο C σε περίπτωση μολυσματικού περιστατικού. - Οι ραφές του να είναι ραμμένες και κολλημένες με τρόπο (να αναφερθεί η μέθοδος), ώστε να παρέχεται η βέλτιστη προστασία του στρώματος από εισροή υγρών. - Δυνατότητα αφαίρεσης του με φερμουάρ. Το φερμουάρ να καλύπτεται για την αποφυγή εισροής υγρών από τα πλάγια του στρώματος» και στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι- ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΣΤΡΩΜΑΤΑ ΚΛΙΝΩΝ της Διακήρυξης υπό τον τίτλο «ΓΕΝΙΚΟΙ ΟΡΟΙ» ορίζεται ότι: «1. Το στρώμα να φέρει σήμανση CE. Να κατατεθούν οι αντίστοιχες δηλώσεις κατασκευαστή και τα αντίστοιχα πιστοποιητικά εγγραφής στους αρμοδίους φορείς. 2. Οι κατασκευάστριες εταιρείες των ειδών να είναι πιστοποιημένες κατά ISO 9001, ISO 13845, ISO 27001, ISO 14001, ISO 45001, ISO 50001 καθώς και η προμηθεύτρια εταιρεία να διαθέτει ISO 9001, ISO 13845, ISO 27001, ISO 50001, ISO 14001 για την περιβαλλοντική διαχείριση και ISO 45001 για σύστημα διαχείρισης υγείας και ασφάλειας στην εργασία, και να είναι εγγεγραμμένες στο μητρώο παραγωγών ηλεκτρικού και ηλεκτρονικού εξοπλισμού βάσει του Νόμου 2939/2001 και του Προεδρικού Διατάγματος 117/2004. Οι εταιρείες που δεν είναι οι ίδιες κατασκευάστριες των ειδών αλλά διακινητές αυτών, εκτός των παραπάνω δικαιολογητικών που απαιτούνται για τους ίδιους και για τις κατασκευάστριες εταιρείες που αντιπροσωπεύουν, πρέπει να συμμορφώνονται σύμφωνα με την Υπουργική Απόφαση ΔΥ/8Δ/ΓΠ1348/04(ΦΕΚ 32Β/16-1-04) περί διακίνησης Ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού. Να κατατεθούν τα αντίστοιχα πιστοποιητικά.».

9. Με τον πρώτο προβαλλόμενο λόγο η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι απορριπτέα για το λόγο ότι δεν κατατέθηκαν οι απαιτούμενες πιστοποιήσεις (α) ISO 27001 για τη διαχείριση της ασφάλειας πληροφοριών, (β) ISO 45001 για τη διαχείριση της υγείας και ασφάλειας στην εργασία και (γ) ISO 50001 για τη διαχείριση της ενέργειας, ούτε και το πιστοποιητικό συμμόρφωσης σύμφωνα με την Υπουργική Απόφαση ΔΥ/8Δ/ΓΠ1348/04 (ΦΕΚ 32Β/16-1-04) περί διακίνησης Ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού, κατά παράβαση των Γενικών Όρων που

περιλαμβάνονται στο Παράρτημα Ι-Τεχνικές Προδιαγραφές Στρώματα Κλινών της Διακήρυξης. Στους παραπάνω ισχυρισμούς η παρεμβαίνουσα αντιτάσσει ότι η Διακήρυξη δεν απαιτεί την προσκόμιση των ανωτέρω πιστοποιητικών και συνεπώς η μη υποβολή τους δεν επισύρει τον αποκλεισμό της από τη διαγωνιστική διαδικασία καθώς επίσης ότι η ίδια εξαιρείται από την υποχρέωση ορθής πρακτικής διανομής ιατροτεχνολογικών προϊόντων κατά την παραπάνω Υπουργική Απόφαση διότι διακινεί προϊόντα δικής της κατασκευής. Μετά την εξέταση των εκατέρωθεν ισχυρισμών και του κανονιστικού πλαισίου της επίμαχης Διακήρυξης, για τον παραπάνω λόγο προσφυγής γίνονται δεκτά τα εξής:

10. Στο Παράρτημα Ι – ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΣΤΡΩΜΑΤΑ ΚΛΙΝΩΝ, προβλέπεται ότι οι κατασκευάστριες εταιρείες θα πρέπει να είναι πιστοποιημένες κατά τα πρότυπα ISO 9001, ISO 13845, ISO 27001, ISO 14001, ISO 45001, ISO 50001 και η προμηθεύτρια εταιρεία να διαθέτει ISO 9001, ISO 13845, ISO 27001, ISO 50001, ISO 14001 και ISO 45001. Αναφέρει επίσης ρητά ότι θα πρέπει «Να κατατεθούν τα αντίστοιχα πιστοποιητικά». Από την παραπάνω διατύπωση προκύπτει ότι η πιστοποίηση κατά τα παραπάνω πρότυπα θα πρέπει να υπάρχει, είτε η συμμετέχουσα εταιρεία κατασκευάζει, είτε όχι, τα προσφερόμενα είδη καθώς και ότι τα σχετικά πιστοποιητικά θα πρέπει όχι μόνο να διατίθενται αλλά και να κατατεθούν. Από τον ηλεκτρονικό φάκελο της προσφοράς της παρεμβαίνουσας προκύπτει ότι έχουν κατατεθεί μόνο τα Πιστοποιητικά ISO 9001, ISO 13845 και ISO 14001 και για το λόγο αυτό η προσφορά της είναι πλημμελής και απορριπτέα, όπως βάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα. Περαιτέρω, όπως προκύπτει και από το περιεχόμενο της Τεχνικής της προσφοράς (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο με την ονομασία «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ Π.Γ.Ν. ***** 188907.pdf») η παρεμβαίνουσα δηλώνει ότι «Η εταιρεία μας είναι πιστοποιημένη κατά ISO 9001:2015, ISO 13845:2016 & ISO 14001:2015», και επομένως συνομολογεί ότι δεν διαθέτει τα υπόλοιπα πιστοποιητικά. Τέλος, στο ίδιο αρχείο της τεχνικής προσφοράς της, η παρεμβαίνουσα δηλώνει ότι «Το προσφερόμενο είδος κατασκευάζεται από την εταιρεία μας *****», επομένως ο ισχυρισμός προβάλλεται αβάσιμα κατά το δεύτερο σκέλος αυτού, καθώς η παρεμβαίνουσα ούσα κατασκευάστρια του προσφερόμενου είδους δεν είχε

την υποχρέωση συμμόρφωσης με την Υπουργική Απόφαση ΔΥ/8Δ/ΓΠ1348/04(ΦΕΚ 32Β/16-1-04) περί διακίνησης Ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού. Κατόπιν όλων των παραπάνω, ο πρώτος λόγος προσφυγής γίνεται δεκτός ως προς το πρώτο σκέλος του και απορρίπτεται ως προς το δεύτερο σκέλος του.

11. Περαιτέρω, η προσφεύγουσα προβάλλει πλημμέλεια της προσφοράς της παρεμβαίνουσας στο μέτρο που τα ίδια παραπάνω Πιστοποιητικά ISO 9001, 14001 και 13485, που υπέβαλε με την προσφορά της δεν είναι επικυρωμένα από δικηγόρο, κατά παράβαση του άρθρου 2.4.1 περ. ιδ' «Γενικοί όροι υποβολής προσφορών» της Διακήρυξης. Επί του ισχυρισμού αυτού, η παρεμβαίνουσα αντιτάσσει ότι τα προαναφερόμενα πιστοποιητικά φέρουν QR CODE που επιτρέπει στην αναθέτουσα αρχή να πληροφορηθεί σχετικά με την ισχύ και την εγκυρότητα των εγγράφων. Στον ηλεκτρονικό φάκελο της προσφοράς της παρεμβαίνουσας έχουν κατατεθεί τα παραπάνω πιστοποιητικά (βλ. ηλεκτρονικά αρχεία με τις ονομασίες «ISO 9001 GREEK.pdf», «ISO 13485-1.pdf» και «ISO 14001 GREEK.pdf») τα οποία πράγματι δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο, κατά παράβαση του όρου 2.4.1 της Διακήρυξης, ο οποίος έχει ως εξής: «Απλά αντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων: Γίνονται υποχρεωτικά αποδεκτά ευκρινή φωτοαντίγραφα από αντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων τα οποία έχουν επικυρωθεί από δικηγόρο, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 36 παρ. 2 β) του Κώδικα Δικηγόρων (Ν 4194/2013), καθώς και ευκρινή φωτοαντίγραφα από τα πρωτότυπα όσων ιδιωτικών εγγράφων φέρουν θεώρηση από υπηρεσίες και φορείς της περίπτωσης α' της παρ. 2 του άρθρου 1 του νόμου 4250/2014». Συνεπώς και ο ισχυρισμός αυτός προβάλλεται βάσιμα και γίνεται δεκτός, πλην όμως η παραπάνω έλλειψη θα μπορούσε να αποτελέσει αντικείμενο συμπλήρωσης σύμφωνα με το άρθρο 102 του ν. 4412/2016.

12. Με το δεύτερο προβαλλόμενο λόγο η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας θα έπρεπε να απορριφθεί για το λόγο ότι δεν πληροί την απαίτηση του Παραρτήματος Ι «*Το στρώμα να διαθέτει τα ακόλουθα χαρακτηριστικά: (...) 4.Να είναι βραδύκαυστο. Να κατατεθεί πιστοποίηση από ανεξάρτητο φορέα. Να αναφερθεί η οδηγία*». Από έλεγχο του

φακέλου της τεχνικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας προκύπτει ότι έχουν κατατεθεί τα αρχεία με τις ονομασίες «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ Π.Γ.Ν. ***** 188907-1.pdf», «*****_MEDICAL ΤΕΧΝΙΚΟ ΦΥΛΛΑΔΙΟ-1.pdf» και «TECHNICAL SPECIFICATIONS DAHLIA-2.pdf - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΓΙΑ ΤΗ ΒΡΑΔΥΚΑΥΣΗ ΚΑΛΥΜΜΑΤΟΣ DAHLIA/FLORA», στα οποία αναφέρεται ότι η θήκη του στρώματος είναι βραδύκαυστη και όχι το ίδιο το στρώμα, όπως απαιτείται από τις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης. Όμως κατά τον βάσιμο ισχυρισμό της προσφεύγουσας η παρεμβαίνουσα τεκμηρίωσε την απαιτούμενη ιδιότητα μόνο για το κάλυμμα του στρώματος και όχι για το ίδιο το στρώμα. Συνεπώς και ο λόγος αυτός της προσφυγής γίνεται δεκτός.

13. Με τον τρίτο προβαλλόμενο λόγο η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι κατά παράβαση του όρου 2.2.7 της Διακήρυξης, σύμφωνα με τον οποίο απαιτείται από τους συμμετέχοντες να *«καταθέσουν πιστοποιητικά ISO 9001 και σύμφωνα με την Υπουργική Απόφαση ΔΥ8δ/1348/2004, το ισχύον πιστοποιητικό -αποδεικτικό συμμετοχής του συμμετέχοντος οικονομικού φορέα σε σύστημα ανακύκλωσης των συσκευασιών, βάσει του Νόμου 2939/2001 (ΦΕΚ Α΄ 179/6.8.2001)»*. Η παρεμβαίνουσα συνημμένα προς την παρέμβασή της κατέθεσε για πρώτη φορά (i) το πιστοποιητικό εγγραφής στο Εθνικό Μητρώο Παραγωγών του Ελληνικού Οργανισμού Ανακύκλωσης με αριθμό πρωτ. 5300/09.08.2023, (ii) την Βεβαίωση Συμμετοχής με αριθμό 73335/25.01.2023 στο Σύστημα Συλλογικής Εναλλακτικής Διαχείρισης ΣΣΕΔ-ΑΝΑΚΥΚΛΩΣΗ, το οποίο οργανώνει η Ελληνική Εταιρεία Αξιοποίησης - Ανακύκλωσης Α.Ε. με έτος αναφοράς το 2022. Από τον έλεγχο ωστόσο του φακέλου της τεχνικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας προκύπτει ότι δεν περιλαμβάνεται κανένα έγγραφο για την πλήρωση της προαναφερόμενης απαίτησης. Επισημαίνεται επίσης ότι κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας (27.04.2023) το πιστοποιητικό εγγραφής στο Εθνικό Μητρώο Παραγωγών του Ελληνικού Οργανισμού Ανακύκλωσης με αριθμό πρωτ. 5300/09.08.2023 δεν είχε ακόμη εκδοθεί και η Βεβαίωση Συμμετοχής στο Σύστημα Συλλογικής Εναλλακτικής Διαχείρισης ΣΣΕΔ-ΑΝΑΚΥΚΛΩΣΗ με αριθμό 73335/25.01.2023 κατά τα ρητά αναφερόμενα σε αυτήν έχει έτος αναφοράς το 2022. Σε κάθε περίπτωση η προσφορά της

παρεμβαίνουσας είναι πλημμελής λόγω της παράλειψης κατάθεσης των απαιτούμενων εγγράφων κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της, ενώ η εκτίμηση των εγγράφων που κατατέθηκαν για πρώτη φορά ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ με την παρέμβασή της θα μπορούσε να αξιολογηθεί μόνο από την αναθέτουσα αρχή κατόπιν κλήσης της κατά το άρθρο 102 του ν. 4412/2013, η οποία πάντως παρέλκει λόγω της αποδοχής του πρώτου και δεύτερου λόγου προσφυγής.

14. Με τον τέταρτο λόγο η προσφεύγουσα προβάλλει ότι το τεχνικό φυλλάδιο που προσκόμισε η παρεμβαίνουσα με τίτλο «*****_MEDICAL ΤΕΧΝΙΚΟ ΦΥΛΛΑΔΙΟ» δεν είναι ψηφιακά υπογεγραμμένο, ούτε συνοδεύεται από υπεύθυνη δήλωση που να αποδεικνύει ότι είναι του συγκεκριμένου οίκου κατά παράβαση του άρθρου 2.4.3. της Διακήρυξης με τίτλο «Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά», το οποίο ορίζει ότι *«Τα στοιχεία και δικαιολογητικά που περιλαμβάνονται στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» υποβάλλονται από τον οικονομικό φορέα ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου Portable Document Format (PDF) και εφόσον έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών, χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου της υπογραφής»*. Το επίμαχο αρχείο «*****_MEDICAL ΤΕΧΝΙΚΟ ΦΥΛΛΑΔΙΟ.pdf» αποτελεί πράγματι δικαιολογητικό που περιλαμβάνεται στο φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» του ηλεκτρονικού φακέλου της παρεμβαίνουσας, το οποίο έχει συνταχθεί από την ίδια ως κατασκευάστρια του προσφερόμενου είδους και θα έπρεπε καταρχήν να φέρει ψηφιακή υπογραφή, κατ' αποδοχή του κρινόμενου λόγου προσφυγής. Ωστόσο, δεδομένου ότι τα υπόλοιπα έγγραφα της τεχνικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας έχουν υπογραφεί ψηφιακά προσηκόντως, η παραπάνω έλλειψη δεν θα μπορούσε να οδηγήσει στον αποκλεισμό της χωρίς την προηγούμενη κλήση της σε συμπλήρωση του στοιχείου αυτού κατά το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, η οποία όμως παρέλκει λόγω της αποδοχής του πρώτου και δεύτερου λόγου προσφυγής, που καθιστούν την προσφορά της παρεμβαίνουσας απορριπτέα.

15. Με τον πέμπτο λόγο η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι πλημμελής καθώς στα αρχεία με τίτλους «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΓΙΑ 188907.pdf» και «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ Π.Γ.Ν. *****188907.pdf» δεν δηλώνεται ότι η προσφορά έχει διάρκεια ισχύος 12 μήνες από την επομένη της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής της κατά παράβαση του άρθρου 2.4.3.2 «Τεχνική Προσφορά». Ο παραπάνω λόγος προσφυγής προβάλλεται αβάσιμα και πρέπει να απορριφθεί, καθώς στο δεύτερο από τα παραπάνω αρχεία η παρεμβαίνουσα δηλώνει ρητά «*Ισχύς προσφοράς: 12 μήνες, ήτοι 1 έτος*», ενώ το πρώτο αρχείο αποτελεί το αρχείο των κατατεθέντων εγγράφων που παράγει το ηλεκτρονικό σύστημα του διαγωνισμού μετά την υποβολή των προσφορών των συμμετεχόντων.

16. Με τον έβδομο λόγο η προσφεύγουσα προβάλλει πλημμέλεια της προσφοράς της παρεμβαίνουσας στο μέτρο που η προσκομισθείσα βεβαίωση σήμανσης CE του ΕΟΦ του όρου 2.2.7 για το προσφερόμενο είδος στρώματος ήταν ανίσχυρη κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της, καθώς είχε ήδη λήξει από τις 26.07.2022. Επιπλέον, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, η βεβαίωση αυτή, σε κάθε περίπτωση δεν είναι σχετική με το αντικείμενο του διαγωνισμού, καθώς αναφέρεται σε άλλο τύπο στρώματος, διαφορετικό από αυτό για το οποίο έχει εκδηλωθεί το ενδιαφέρον της αναθέτουσας αρχής με βάση τη Διακήρυξη. Η παρεμβαίνουσα προς αντίκρουση του παραπάνω ισχυρισμού αντιτάσσει ότι από τις 26.08.2022 εκκρεμεί αίτησή της στον ΕΟΦ για την επικαιροποίηση της λήξας πιστοποίησης CE η οποία ωστόσο δεν είχε επιτευχθεί έως την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών στο διαγωνισμό εξαιτίας καθυστέρησης του ΕΟΦ. Για το λόγο αυτό, προσκόμισε επιπρόσθετα σχετική υπεύθυνη δήλωση (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο με την ονομασία «Υπεύθυνη Δήλωση ΓΙΑ CE MARK.pdf») στην οποία επιβεβαιώνει τα παραπάνω γεγονότα.

17. Με δεδομένη την παραπάνω χρονική ακολουθία των ενεργειών της παρεμβαίνουσας σχετικά με την υποβολή του απαιτούμενου Πιστοποιητικού εγγραφής στο μητρώο κατασκευαστών ιατροτεχνολογικών προϊόντων, προκύπτει ότι, όπως ορθά ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, το πιστοποιητικό που

κατατέθηκε με την προσφορά της είχε λήξει στις 26.07.2022, δηλαδή πριν την ημερομηνία υποβολής της (27.04.2023) και επομένως, κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της (09.11.2022) δεν διέθετε την απαιτούμενη πιστοποίηση. Η δε κατατεθείσα αίτηση για επανέκδοση του πιστοποιητικού (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο με την ονομασία «REGISTRY_APPLICATION_20220826125155-1.pdf») δεν μπορεί να υποκαταστήσει το απαιτούμενο πιστοποιητικό (ΔΕΦΑΘ 792/2020). Επομένως, ο κρινόμενος λόγος προσφυγής γίνεται δεκτός καθώς, κατά το βάσιμο ισχυρισμό της προσφεύγουσας, εσφαλμένα η αναθέτουσα αρχή έκανε δεκτή την προσφορά της παρεμβαίνουσας, η οποία κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της δεν πληρούσε το κριτήριο επιλογής του όρου 2.2.7 της Διακήρυξης.

18. Με τον όγδοο λόγο η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι το προσφερόμενο είδος στρώματος της παρεμβαίνουσας δεν πληροί την τεχνική προδιαγραφή του Παραρτήματος Ι «Να μπορεί να απολυμανθεί σε ειδικό κλίβανο απολύμανσης έως 120οC σε περίπτωση μολυσματικού περιστατικού». Επίσης, με τον ένατο λόγο προβάλλεται ότι σε κανένα έγγραφο της τεχνικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας δεν αναφέρεται ότι το προσφερόμενο στρώμα διαθέτει ειδική ενίσχυση ζώνης κατά μήκος ώστε να μη γλιστρά ο ασθενής κατά την έγερσή του, όπως απαιτεί η τεχνική προδιαγραφή με α/α 3 του Παραρτήματος Ι. Στο τεχνικό φυλλάδιο του στρώματος «SOFLEX LATEX MED» που προσφέρει η παρεμβαίνουσα (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο με την ονομασία «*****_MEDICAL ΤΕΧΝΙΚΟ ΦΥΛΛΑΔΙΟ-1.pdf») αναφέρεται στα τεχνικά χαρακτηριστικά του «Αποστείρωση σε κλίβανο έως τους 95οC», επομένως βάσιμα προβάλλει η προσφεύγουσα ότι δεν πληρούται η απαίτηση για την δυνατότητα απολύμανσης σε κλίβανο έως 120οC και ο όγδοος λόγος γίνεται δεκτός. Στο ίδιο παραπάνω τεχνικό φυλλάδιο καθώς και στην τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο με την ονομασία «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ Π.Γ.Ν. ***** 188907-1.pdf») αναφέρεται ότι «Περιμετρικά του στρώματος τοποθετούνται ενισχυτικές κολώνες στήριξης ώστε ο ασθενής να μη γλιστρά κατά την έγερσή του», όπως απαιτείται στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης και επομένως ο ένατος λόγος προβάλλεται αβάσιμα και πρέπει να απορριφθεί.

19. Μετά τα παραπάνω η προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι απορριπτέα, καθώς ο πρώτος, δεύτερος, έβδομος και όγδοος λόγος που προβάλλεται κατά της αποδοχής της έγιναν δεκτοί ως βάσιμοι, ενώ παρέλκει η εξέταση του έκτου λόγου που προβάλλει η προσφεύγουσα, ο οποίος αφορά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, δεδομένου ότι οι παραπάνω πλημμέλειες παρέχουν αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την απόρριψή της (πρβλ. ΣτΕ ΕΑ 274/2018, 344/2017, 47/2017, 296/2016, ΔΕφΠειρ. Ν95/2020 ΔΕφΑθ. 279/2019, 239/2019, ΔΕφΘεσ/νικης 83/2019 κ.α.).

20. Κατόπιν των παραπάνω σκέψεων η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή σύμφωνα με το σκεπτικό και να επιστραφεί το κατατεθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

- 1.** Δέχεται την προδικαστική προσφυγή σύμφωνα με το σκεπτικό.
- 2.** Ακυρώνει την προσβαλλόμενη κατά το μέρος αυτής με το οποίο κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας.
- 3.** Απορρίπτει την παρέμβαση.
- 4.** Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 10 Οκτωβρίου 2023 και εκδόθηκε στις 23 Οκτωβρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ