

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 19.05.2021 με την εξής σύνθεση: Νικόλαος Σαββίδης Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου-Εισηγήτρια και Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 09.04.2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 748/11.04.2021 της εταιρίας με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενης

Κατά της ... Υγειονομικής Περιφέρειας ... – Πανεπιστημιακό Γενικό Νοσοκομείο ... και της ...απόφασης του Δ.Σ. του Νοσοκομείου, η οποία ελήφθη κατά την 24.03.2021 Συνεδρίαση περί εγκρίσεως του υπ'αριθ. πρωτ. 4415/17.03.2021 Πρακτικού, όπως αυτή εκδόθηκε στο πλαίσιο του προκηρυχθέντος με την υπ'αριθ. ...Διακήρυξη διαγωνισμού με αντικείμενο την προμήθεια συσκευών ανάλυσης για ανοσολογικές εξετάσεις.

Της παρεμβαίνουσας εταιρίας με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την Προσφυγή της, η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που έκανε αποδεκτή την οικονομική προσφορά της «...», την οποία ανέδειξε προσωρινή ανάδοχο για τα είδη της Ενότητας Β «Ανοσοχημικός Προσδιορισμός Αυτοαντισωμάτων με συνοδό εξοπλισμό» της σύμβασης.

Αριθμός απόφασης: 1037 / 2021

2. Επειδή, η παρεμβαίνουσα επιδιώκει με την Παρέμβασή της την απόρριψη της υπόψη Προσφυγής και ως εκ τούτου την διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης.

3. Επειδή, το Πανεπιστημιακό Γενικό Νοσοκομείου ... προκήρυξε με την υπ' αριθ. ... Διακήρυξη ηλεκτρονικό, ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων, με αντικείμενο την επιλογή Αναδόχου για την προμήθεια «Συσκευές Ανάλυσης για Ανοσολογικές Εξετάσεις», συνολικού προϋπολογισμού 548.276,20 € πλέον ΦΠΑ και δικαίωμα προαίρεσης 548.276,20 € πλέον ΦΠΑ, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής. Το αντικείμενο της διακήρυξης αποτελείται από 10 Ομάδες, με δικαίωμα υποβολής προσφοράς για μία ή περισσότερες ομάδες (ανά αναλυτή) εξετάσεων του Παραρτήματος, στο σύνολο όμως τόσο των προβλεπόμενων υποχρεωτικών εξετάσεων ανά ομάδα όσο και της προσαραχθείσας ποσότητας αυτών. Για τις εξετάσεις στο χέρι οι προμηθευτές μπορούν να προσφέρουν κατ' είδος. Η προκήρυξη του διαγωνισμού απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, το δε πλήρες κείμενό της καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 09.07.2020 και αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. Ειδικά, για την Ενότητα Β «ΑΝΟΣΟΧΗΜΙΚΟΣ ΠΡΟΣΔΙΟΡΙΣΜΟΣ ΑΥΤΟΑΝΤΙΣΩΜΑΤΩΝ ΜΕ ΣΥΝΟΔΟ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟ», προυπολογισθείσας αξίας 50.076,24 ευρώ έλαβε α/α στο Σύστημα Κατά το στάδιο αξιολόγησης των φακέλων δικαιολογητικών-συμμετοχής και τεχνικών προσφορών έγιναν εν τέλει αποδεκτές αμφότερες οι προσφορές των συνδιαγωνιζόμενων για την Ενότητα Β εταιρειών, ήτοι της προσφεύγουσας εταιρείας «...» και της παρεμβαίνουσας «...». Ακολούθως, κατόπιν αξιολόγησης και των οικονομικών τους προσφορών, με την υπ' αριθ. ... απόφαση του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκε το με αριθ. πρωτ. 4415/17.03.2021 Πρακτικό, έγιναν αποδεκτές αμφότερες οι οικονομικές προσφορές και εν τέλει αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος για την Ενότητα Β η εταιρεία «...»

Αριθμός απόφασης: 1037 / 2021

4. Επειδή, για την άσκηση της υπόψη Προσφυγής η προσφεύγουσα κατέθεσε και πλήρωσε, κατ' άρθρο 5 ΠΔ 39/2017 και 363 Ν. 4412/2016, το νόμιμο παράβολο, ήτοι ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...ποσού 600,00 ευρώ, το οποίο υπολογίζεται λαμβανομένης υπόψη της αξίας της Ενότητας Β του δημοπρατούμενου αντικειμένου.

5. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (προμήθεια) και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 548.276,20 €, χωρίς ΦΠΑ, ήτοι ανώτερης αξίας των 60.000 €, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ.1 του Ν.4412/2016, όπως και του χρόνου δημοσίευσής του, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

6. Επειδή, η υπόψη Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ στις 01.04.2021, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες, και η Προσφυγή ασκήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 09.04.2021, ήτοι εντός της δεκαήμερης προθεσμίας του νόμου.

7. Επειδή, η προσφεύγουσα με πρόδηλο έννομο συμφέρον ασκεί την Προσφυγή της, σύμφωνα με τα άρθρα 360 και 367 του Ν. 4412/2016 και τα άρθρα 3 και 18 του Π.Δ. 39/2017, αιτούμενη την ακύρωση της ως άνω προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που, αντί της δικής της προσφοράς, αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος για την Ενότητα Β η εταιρεία «...». Περαιτέρω, εν γένει παραδεκτώς και με προφανές έννομο συμφέρον παρεμβαίνει, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017, η «...», η οποία κατέθεσε την από 22.04.2021 Παρέμβασή της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, αφού η ίδια αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος για την Ενότητα Β της σύμβασης, η Παρέμβασή της δε, αυτή, τυγχάνει εμπρόθεσμη, καθόσον η υπό κρίση Προσφυγή κοινοποιήθηκε μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού

Αριθμός απόφασης: 1037 / 2021

τόπου του διαγωνισμού στις 14.04.2021 και αυτή ασκήθηκε εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας, κατά τις προρρηθείσες διατάξεις. Ως εκ τούτου, η υπόψη Προσφυγή και η ασκηθείσα επ' αυτής Παρέμβαση είναι τυπικά παραδεκτές και θα πρέπει να εξεταστούν στην ουσία τους.

8. Επειδή, παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 365 του Ν. 4412/2016, ως έχει τροποποιηθεί και ισχύει με το άρθρο 43 παρ. 42 του Ν. 4605/2019 (ΦΕΚ Α' 52), η αναθέτουσα αρχή υπέβαλε στις 23.04.2021 τις απόψεις της επί της Προσφυγής, αιτούμενη την απόρριψη αυτής, η δε προσφεύγουσα υπέβαλε το από 13.05.2021 Υπόμνημά της προς αντίκρουση αυτών, τα οποία αμφότερα λαμβάνονται υπόψη κατά την εξέταση της παρούσας.

9. Επειδή, ειδικότερα, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η αναθέτουσα αρχή, κατά το μέρος που δέχθηκε την οικονομική προσφορά της εταιρείας ..., δεν έλαβε υπόψη και δεν εφάρμοσε τους όρους της διακήρυξης σύμφωνα με τους οποίους δεν επιτρέπεται η δωρεάν προσφορά ειδών, δηλαδή ειδών με μηδενική τιμή, με αποτέλεσμα να κάνει δεκτά, κατά την αξιολόγηση των τιμών της προσφοράς της παραπάνω εταιρείας, και κάποια βασικά είδη που η ίδια προσέφερε με μηδενική τιμή, γεγονός που επηρέασε την διαμορφωθείσα τελική τιμή προς όφελος της μειοδότης εταιρείας και εις βάρος της δικής της προσφοράς. Και τούτο διότι, από την σύγκριση των τιμών μεταξύ των ειδών της παρεμβαίνουσας και αυτών της προσφοράς της ίδιας, η οποία συμμορφώθηκε κατά γράμμα με την διακήρυξη και δεν προσέφερε, ως όφειλε και καθώς δεν προβλεπόταν, δωρεάν είδη, προκύπτει σημαντική διαφορά που συνέβαλε κατ' εσφαλμένο τρόπο και κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης, στην κατακύρωση της προμήθειας των ειδών στην ..., ενώ θα έπρεπε να κατακυρωθεί η προμήθεια στην δική της εταιρεία. Ειδικότερα, στην οικονομική της προσφορά, και συγκεκριμένα στον πίνακα ανάλυσης συνολικού κόστους για τα είδη της Ενότητας Β, συγκεκριμένα για τα είδη με Α/Α 1, 2, 3, 5, 8, 9, 10, 31, 32 (με κωδικούς αριθμούς ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ...), η εταιρεία ..., προσφέρει τιμή 0 (μηδέν) (βλ. σχετικά στήλες 10 και 13 του πίνακα με τις ενδείξεις

Αριθμός απόφασης: 1037 / 2021

«ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ ΑΠΑΙΤ. ΣΥΣΚ. ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ ΓΙΑ ΤΟ ΣΥΝΟΛΟ ΤΩΝ ΑΙΤΟΥΜΕΝΩΝ ΕΞΕΤΑΣΕΩΝ» και «ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ ΑΠΑΙΤ. ΣΥΣΚ. ΜΕ ΦΠΑ ΓΙΑ ΤΟ ΣΥΝΟΛΟ ΤΩΝ ΑΙΤΟΥΜΕΝΩΝ ΕΞΕΤΑΣΕΩΝ»), το οποίο αντίκειται ευθέως στους όρους της διακήρυξης, όπου προβλέπεται ρητά και με σαφήνεια ότι κάθε προμηθευτής οφείλει να προσφέρει συγκεκριμένη τιμή σε κάθε ζητούμενο κωδικό είδους καθώς δεν προκύπτει από πουθενά και από κανένα σημείο της διακήρυξης, ότι επιτρέπεται η δυνατότητα να προσφερθούν δωρεάν κάποια από τα ζητούμενα είδη του πίνακα της ενότητας Β. Για τις μόνες περιπτώσεις που με βάση την διακήρυξη απαιτείται η παροχή δωρεάν ειδών, αυτές περιγράφονται ειδικά και συγκεκριμένα στο κείμενο της. Οι δε περιπτώσεις αυτές αφορούν αποκλειστικά σε επιπρόσθετα υλικά, όπως υλικά βαθμονόμησης και ελέγχου (controls calibrators) και λοιπά αναλώσιμα. Η δε αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι η εταιρεία ... πέτυχε οικονομικότερη προσφορά ως εξής : 1. επιτυγχάνοντας σημαντικά χαμηλή τιμή ανά εξέταση σε κάποιες από τις ζητούμενες εξετάσεις με τη δωρεάν προσφορά μέρους του συνολικού αριθμού συσκευασιών που απαιτούνται (π.χ. κωδικός εξέτασης 250809, 10 κιτ με τιμή 195,0 ευρώ το καθένα και 1 κιτ με τιμή 0,0001 ευρώ) και 2. προσφέροντας κάποιες εξετάσεις με μηδενική τιμή (πχ κωδικός εξέτασης ..., 2 κιτ με τιμή 0,0001 ευρώ). Αναλυτικότερα: 1. Τη δωρεάν προσφορά, μέρους του συνολικού αριθμού συσκευασιών που απαιτούνται, σε κάποιες από τις ζητούμενες εξετάσεις, η εταιρεία την αναλύει στη στήλη 10 του πίνακα της Οικονομικής προσφοράς. Καθώς ο εν λόγω πίνακας περιέχει όλες τις στήλες του υποδείγματος της Διακήρυξης, χωρίς κάποια από αυτές να έχει τροποποιηθεί ή να έχει παραμείνει ασυμπλήρωτη, και πουθενά στη διακήρυξη δεν απαγορεύεται η προσθήκη επιπλέον επεξηγηματικών στοιχείων (επιπρόσθετα αναφέρει και τις δωρεάν συσκευασίες για το 10% τουλάχιστον των συσκευασιών που καλύπτουν αντιδραστήρια για controls/ και calibrators και απαιτούνται από τη διακήρυξη για τη διενέργεια των ζητούμενων εξετάσεων, βλ. στήλη 9 του πίνακα οικονομικής προσφοράς) θεωρήθηκε ορθά συμπληρωμένος. Επιπλέον, για τη διασφάλιση της προσφερόμενης τιμής σε αυτά τα είδη καθ' όλη τη διάρκεια του διαγωνισμού και σε τυχόν παράταση

Αριθμός απόφασης: 1037 / 2021

αυτού ή εξωσυμβατικής προμήθειας τους, ζητήθηκε (με email) από την εταιρεία ... να διευκρινίσει τον τρόπο με τον οποίο αυτό θα διασφαλιστεί. Όπως διευκρινίστηκε από την εταιρεία, οι δωρεάν συσκευασίες θα παρέχονται πρώτες ώστε να διασφαλίζεται η κατοχυρωθείσα τιμή ανά εξέταση. Γεγονός, που σε κάποιες περιπτώσεις που δεν θα παραγγελθεί το σύνολο των ζητούμενων εξετάσεων, θα οδηγήσει και σε ακόμη χαμηλότερη τιμή ανά εξέταση. 2. Η προσφορά εξετάσεων με μηδενική τιμή, αφορά είδη με μικρό συνολικό αριθμό εξετάσεων και καθώς στη διακήρυξη αναφέρεται ότι σε περίπτωση ασυνήθιστα χαμηλής τιμής ζητούνται εξηγήσεις, η επιτροπή αξιολόγησης ζήτησε και έλαβε τη διευκρίνιση από την εταιρεία ... ότι οι εξετάσεις με μηδενική τιμή παρέχονται ως δωρεά στο Νοσοκομείο. Καθώς όμως πρόκειται για δωρεά αντιδραστηρίων και όχι μηχανημάτων, τα οποία επιδέχονται συγκεκριμένης κατηγορίας αντιδραστήρια και για τα οποία υπάρχει απαγόρευση δωρεάς, η επιτροπή έκανε αποδεκτή την εν λόγω εξήγηση. Ακολούθως, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι αυτό που δεσμεύει την ίδια έναντι της αναθέτουσας αρχής είναι η προσφερόμενη τιμή ανά εξέταση και ως εκ τούτο ουδέν πρόβλημα πρόκειται να δημιουργηθεί με την τιμολόγηση των εξετάσεων κατά την εκτέλεση της σύμβασης ή με την προσφορά των δωρεάν συσκευασιών, καθόσον, κρίσιμο αποτελεί η προσφερθείσα τιμή ανά εξέταση, επικαλείται δε συγκεκριμένη νομολογία προς ενίσχυση της θέσης της. Επίσης, η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι δεν υπάρχει αναντιστοιχία τιμών μεταξύ των πινάκων, ούτε προσφέρεται κάποιο αντιδραστήριο ή αναλώσιμο με διπλή τιμή. Η τιμή κάθε προϊόντος είναι σαφής και αδιαμφισβήτητη, αυτό που ως πληροφοριακό στοιχείο σημειώνεται στην οικονομική προσφορά είναι ότι ορισμένες συσκευασίες ορισμένων μόνων εκ των αντιδραστηρίων/αναλωσίμων θα προσφερθούν δωρεάν. Ακόμη κι αν δεν αναφερόταν με μηδενική αξία ένα μέρος των προσφερόμενων συσκευασιών, και πάλι η τιμή ανά εξέταση θα παρέμενε η ίδια, αναλλοίωτη και απaráλλαχτη. Ακόμη δε κι αν το νοσοκομείο δεν χρειαστεί το σύνολο των ζητούμενων εξετάσεων αλλά τελικά χρειασθεί μικρότερο αριθμό, τότε και πάλι ουδέν πρόβλημα δημιουργείται από τη δομή και τη διάρθρωση της οικονομικής προσφοράς καθόσον θα τιμολογηθεί με βάση

Αριθμός απόφασης: 1037 / 2021

την τιμή ανά εξέταση, όπως αυτή δεσμευτικά υποβλήθηκε. Άλλωστε, η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι η οικονομική της προσφορά πληροί όλους απολύτως τους όρους της διακήρυξης, συμπεριλαμβάνοντας ρητά και την απαίτηση για 10% δωρεάν των απαιτούμενων αντιδραστηρίων για τη διενέργεια του ζητούμενου αριθμού εξετάσεων.

10. Επειδή, με τους όρους της υπόψη διακήρυξης, η οποία συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, προβλέπονται τα εξής : Με τον όρο της παραγράφου 2.4.4 «Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών» ορίζεται ότι : *«Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, όπως ορίζεται στο Παράρτημα της διακήρυξης: Α. Τιμές Η τιμή του προς προμήθεια υλικού δίνεται σε ευρώ ανά μονάδα. □ Στην προσφορά πρέπει να προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή ανά εξέταση διαφορετικά η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη. □ Οι τιμές όλων των εξετάσεων θα πρέπει να είναι οι τελικές στις οποίες θα συμπεριλαμβάνονται εκτός από τα ειδικά αντιδραστήρια της εξέτασης και όλα τα παρελκόμενα αντιδραστήρια – αναλώσιμα (π.χ. ρυθμιστικά διαλύματα, διαλύματα καθαρισμού, αντιδραστήρια βαθμονόμησης και ελέγχου, ισοτυπικά controls, calibrators κ.λ.π) σε ποσότητες που θα επαρκούν για τη διεξαγωγή των ζητούμενων εξετάσεων. □ Προσοχή: επί ποινή αποκλεισμού, θα χρεώνονται μόνο τα ειδικά αντιδραστήρια της εξέτασης. Όλα τα επιπρόσθετα υλικά όπως υλικά βαθμονόμησης και ελέγχου (controls calibrators) και λοιπά αναλώσιμα θα είναι δωρεάν. Προκειμένου να γίνει η τιμολόγηση και η παραλαβή από τις αποθήκες η ενδεικτική τιμή για τα παραπάνω παρελκόμενα θα μπορεί να είναι 0,001 €. [Αν στο ηλεκτρονικό σύστημα δεν μπορεί να αποτυπωθεί αναλυτικά η οικονομική προσφορά, ο προσφέρων θα επισυνάψει στον (υπο)φάκελλο “οικονομική προσφορά” την ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη και τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία (σύμφωνα με το υπόδειγμα που υπάρχει στο Παράρτημα της παρούσας διακήρυξης) σε μορφή pdf.] Θα πρέπει επίσης να*

Αριθμός απόφασης: 1037 / 2021

υποβληθεί ψηφιακά υπογεγραμμένος ο Πίνακας του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ «ΠΙΝΑΚΑΣ ΑΝΑΛΥΣΗΣ ΚΟΣΤΟΥΣ» για κάθε ομάδα εξετάσεων, στον οποίο θα φαίνονται ξεχωριστά οι απαιτούμενες ποσότητες των αντιδραστηρίων, που απαιτούνται για την πραγματοποίηση των εξετάσεων του Νοσοκομείου που δηλώνονται στην παρούσα διακήρυξη. Οι ποσότητες που θα προκύπτουν θα είναι στρογγυλοποιημένες στην πλησιέστερη μονάδα των συσκευασιών, των απαιτούμενων υλικών προς τα άνω. Για τον υπολογισμό της απαιτούμενης ποσότητας των συσκευασιών θα πρέπει να ληφθούν υπόψη ο αριθμός εξετάσεων που δηλώνονται από το Νοσοκομείο, οι απαιτήσεις του κατασκευαστικού οίκου καθώς επίσης και η σταθερότητα (διάρκεια) των αντιδραστηρίων. Εάν οι ποσότητες των Αντιδραστηρίων, που δηλώνει ο προσφέρων ότι θα παρέχει, τελικώς δεν επαρκέσουν για να εκτελεστεί ο αριθμός των εξετάσεων που ζητείται από το Νοσοκομείο στην παρούσα, τα επιπλέον αντιδραστήρια που θα απαιτηθούν μέχρι να εκτελεστεί αυτός ο αριθμός θα προσφέρονται δωρεάν από τον προσφέρον. Επισημαίνεται ότι: □ το σύνολο της υποβαλλόμενης οικονομικής προσφοράς μέσω της ηλεκτρονικής φόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ, με το σύνολο της οικονομικής προσφοράς του υποβαλλόμενου πίνακα του Παραρτήματος της παρούσας πρέπει να ταυτίζεται. Στις ανωτέρω τιμές θα πρέπει να έχουν συνυπολογιστεί υποχρεωτικά: • Το κόστος για την εγκατάσταση του προσφερόμενου συνοδού εξοπλισμού στο αντίστοιχο εργαστήριο. □ Η εγγύηση για τον εξοπλισμό, για όλο το χρονικό διάστημα ισχύος της σύμβασης και των τυχόν παρατάσεων αυτής. □ Το κόστος των προληπτικών συντηρήσεων που θα απαιτηθεί να πραγματοποιηθούν στον συνοδό εξοπλισμό τόσο κατά τη διάρκεια της σύμβασης όσο και των τυχόν παρατάσεων αυτής. □ • Η αναβάθμιση του λογισμικού του εξοπλισμού και η σύνδεσή του με το εκάστοτε πληροφοριακό σύστημα του Εργαστηρίου για όλη τη διάρκεια της σύμβασης. Τα μηχανήματα θα συνοδεύονται υποχρεωτικά από σύστημα διαχείρισης αποτελεσμάτων που θα συνδεθεί με το κεντρικό σύστημα διαχείρισης εργαστηριακών δεδομένων του Νοσοκομείου (LIS). Το ανωτέρω σύστημα θα παρέχει την δυνατότητα παραλαβής συγκεντρωτικών αποτελεσμάτων και σε μηνιαία βάση για το

Αριθμός απόφασης: 1037 / 2021

πραγματικό έλεγχο του κόστους ανά εξέταση. □ Οι επανορθωτικές επεμβάσεις και τα ανταλλακτικά που τυχόν απαιτηθούν για την αποκατάσταση της λειτουργίας του συνοδού εξοπλισμού τόσο κατά τη διάρκεια της σύμβασης όσο και των τυχόν παρατάσεων αυτής. □ Η εκπαίδευση (τόσο επί της λειτουργίας, όσο και επί των δυνατοτήτων αποτελεσματικότερης και επωφελέστερης εκμετάλλευσης και ανάπτυξης της απόδοσής του μηχανήματος, ποιοτικής και ποσοτικής) στους υπαλλήλους του Νοσοκομείου που θα κάνουν χρήση του προσφερόμενου μηχανήματος (ιατρούς— χειριστές), μετά την εγκατάσταση αυτού. □ Όλα τα επιπρόσθετα υλικά όπως υλικά βαθμονόμησης και ελέγχου (controls calibratoires) και λοιπά αναλώσιμα θα είναι δωρεάν. Για κανένα άλλο λόγο δεν επιβαρύνεται η τιμή από άλλες τυχόν αιτιάσεις του προμηθευτή. Προς τούτο οι συμμετέχοντες θα πρέπει να καταθέτουν μέσα στον φάκελο της οικονομικής τους προσφοράς Υπεύθυνη Δήλωση του Ν.1599/1986, του νόμιμου εκπροσώπου της εταιρείας, ψηφιακά υπογεγραμμένη, στην οποία θα δηλώνεται ότι όλα τα παραπάνω θα παρέχονται στο Νοσοκομείο δωρεάν. Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την παράδοση του υλικού στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης. Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ. Επισημαίνεται ότι το εκάστοτε ποσοστό Φ.Π.Α. επί τοις εκατό, της ανωτέρω τιμής θα υπολογίζεται αυτόματα από το σύστημα. Οι προσφερόμενες τιμές είναι σταθερές καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και δεν αναπροσαρμόζονται. Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: α) δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή που καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα, β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη της παρ. 4 του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή στο κεφάλαιο του Παραρτήματος της παρούσας διακήρυξης. □ Οτι με ποινή απόρριψης, οι τιμές στις οικονομικές προσφορές των προμηθευτών θα πρέπει να προσφέρονται στη μονάδα μέτρησης όπως ζητούνται από τη Δ/ξη. □ ότι το εκάστοτε ποσοστό

Αριθμός απόφασης: 1037 / 2021

Φ.Π.Α. επί τοις εκατό, της ανωτέρω τιμής θα υπολογίζεται αυτόματα από το σύστημα. □ V. Γίνονται δεκτές προσφορές για μία ή περισσότερες ομάδες (ανά αναλυτή) εξετάσεων του Παραρτήματος ΣΤ' στο σύνολο όμως τόσο των προβλεπόμενων υποχρεωτικών εξετάσεων ανά ομάδα όσο και της προκηρυχθείσας ποσότητας αυτών. Για τις εξετάσεις στο χέρι οι προμηθευτές μπορούν να προσφέρουν κατ'είδος. □ Σημειώνονται τα ακόλουθα : □ Η σύγκριση των προσφορών θα γίνεται στη συνολική τιμή της οικονομικής προσφοράς ανά ομάδα χωρίς Φ.Π.Α. . □ Επισημαίνεται ότι η συνολική προσφερόμενη τιμή της οικονομικής προσφοράς δεν θα πρέπει να ξεπερνά την προϋπολογισθείσα δαπάνη ανά ομάδα (ανά αναλυτή), επίσης δεν θα πρέπει να ξεπερνιέται και η επί μέρους προϋπολογισθείσα δαπάνη για κάθε ένα από τα είδη κάθε ομάδας της διακήρυξης. □ Εάν στο διαγωνισμό οι προσφερόμενες τιμές είναι υπερβολικά χαμηλές, θα εξετάζονται λεπτομερώς οι προσφορές πριν την έκδοση απόφασης κατακύρωσης. Για τον σκοπό αυτό, θα ζητηθούν από τον προσφέροντα να παρασχεθούν εγγράφως οι αναγκαίες διευκρινίσεις σχετικά με τον οικονομικό χαρακτήρα της διαδικασίας κατασκευής ή τις τεχνικές λύσεις που έχουν επιλεγεί ή τις εξαιρετικά ευνοϊκές συνθήκες που διαθέτει ο προσφέρων για την προμήθεια των ειδών ή την πρωτοτυπία των προτεινομένων προμηθειών, τις οποίες επαληθεύει πριν την απόρριψη της προσφοράς, σύμφωνα και με τα οριζόμενα στα αρ. 88-89 του Ν. 4412/2016. Η Υπηρεσία διατηρεί το δικαίωμα να ζητήσει από τους συμμετέχοντες στοιχεία απαραίτητα για την τεκμηρίωση των προσφερόμενων τιμών, οι δε προμηθευτές υποχρεούνται να παρέχουν αυτά». Ακολούθως, στο Παράρτημα ΙΙΙ – Τεχνικές Προδιαγραφές ορίζονται αναφορικά με όλες τις ενότητες τα εξής : «Α. Οι τιμές όλων των εξετάσεων θα πρέπει να είναι οι τελικές, στις οποίες θα συμπεριλαμβάνονται εκτός από τα ειδικά αντιδραστήρια της εξέτασης και όλα τα παρελκόμενα αντιδραστήρια-αναλώσιμα (π.χ. ρυθμιστικά διαλύματα, διαλύματα καθαρισμού, αντιδραστήρια βαθμονόμησης και ελέγχου, λυτικά κυτταρομετρίας, ενδοκυττάρειες χρώσεις, ισοτυπικά controls, σωληνάρια, calibrationbeads, κυψελίδες εξετάσεων αναλυτών κλπ). Β. Όλα τα απαραίτητα αντιδραστήρια-αναλώσιμα για την διενέργεια της κάθε εξέτασης θα παραγγέλλονται με διαφορετικό κωδικό.

Αριθμός απόφασης: 1037 / 2021

Επιπλέον, όπου απαιτείται καμπύλη βαθμονόμηση και έλεγχος αυτής (μέτρηση *calibrators* και *controls*) τα αντιδραστήρια για να εκτελεστούν αυτές οι αντιδράσεις/μετρήσεις παρέχονται δωρεάν και επιπλέον των απαιτούμενων από τον διαγωνισμό ποσοτήτων για εκτέλεση εξετάσεων. Το εργαστήριο εκτελεί τις βαθμονομήσεις και τον έλεγχο αυτών με βάση την ορθή πρακτική που ορίζει ο κατασκευαστής και οι διαδικασίες εσωτερικού και εξωτερικού ποιοτικού ελέγχου του εργαστηρίου. Οι εταιρείες θα πρέπει να αναφέρουν ρητώς τη συμμόρφωση τους με τον όρο αυτό καθώς και το ποσοστό δωρεάν αντιδραστηρίων, που θα προσφέρουν ανά εξέταση, ως ποσοστό των παρεχόμενων εξετάσεων (10% τουλάχιστον). C. Έγγραφη δήλωση του προμηθευτή ότι εγγυάται την καλή λειτουργία του συστήματος». Στο ίδιο Παράρτημα, ειδικά για τις εξετάσεις της Ενότητας Β προβλέπεται ότι : «γ. Στην τελική τιμή ανά εξέταση πρέπει να περιλαμβάνονται: αναλώσιμα, *standards*, *controls*, αντιδραστήρια και πιθανές αραιώσεις του αναλυτή και ο αριθμός θέσεων που καταναλίσκονται για βαθμονόμηση και έλεγχο έτσι ώστε αυτή να είναι η πραγματική τιμή της εξέτασης εναρμονισμένη με τα στατιστικά στοιχεία του εργαστηρίου μας. Σε αντίθετη περίπτωση, η εταιρεία θα πρέπει να αναφέρει ρητώς την προσφορά αντιδραστηρίων για βαθμονόμηση και έλεγχο (*controls*, *calibrators*), σύμφωνα με τα αναφερόμενα στις γενικές προδιαγραφές. ΕΞΕΤΑΣΕΙΣ Η εταιρεία θα πρέπει να προσδιορίσει πλην των απαραίτητων στοιχείων που αναγράφονται στον πίνακα, και τον αριθμό των επιτελούμενων εξετάσεων ανά συσκευασία, όπως επίσης και τη διάρκεια ζωής όλων των αντιδραστηρίων που απαιτούνται για την εκτέλεση κάθε εξέτασης. Απαραίτητη προϋπόθεση για την αξιολόγηση είναι η προσφορά των 31 από τις 34 ζητούμενες διαφορετικές εξετάσεις».

11. Επειδή, ως κατά πάγια νομολογία γίνεται δεκτό, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003 κλπ), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιαστών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες

Αριθμός απόφασης: 1037 / 2021

εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της Διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής, αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.10.2001, Υπόθεση C-19/00 Siac Construction Ltd, σκέψεις 34 και 44, ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54 κλπ).

12. Επειδή, άλλωστε, η διαδικασία διενέργειας δημοσίων διαγωνισμών διέπεται από την αρχή της τυπικότητας (ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007), η οποία εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακήρυξης, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό. Ο όλος μηχανισμός υποβολής και ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής διέπεται από την ως άνω αρχή της τυπικότητας, δηλαδή της διαφανούς και αυστηρής διαδικασίας του διαγωνισμού, κατά την οποία η νομιμότητα συμμετοχής προϋποθέτει την εκπλήρωση τυπικών προϋποθέσεων, οι οποίες πρέπει να συντρέχουν, καθώς επίσης και να αποδεικνύονται κατά τον χρόνο και εντός των αποκλειστικών προθεσμιών που ορίζονται στην Διακήρυξη.

13. Επειδή, εκ των όρων της διακήρυξης προκύπτει ότι καθιερώνεται σύστημα διαγωνισμού με προσφορά τιμής ανά εργαστηριακή εξέταση, η οποία διαμορφώνεται από τον κατ'ελάχιστον απαιτούμενο αριθμό εξετάσεων, και εν προκειμένω, από τον ελάχιστο αριθμό εξετάσεων των κωδικών εξετάσεων που αποτελούν το Τμήμα Β, συνυπολογίζοντας τους παράγοντες που συνθέτουν το

Αριθμός απόφασης: 1037 / 2021

κόστος της προμήθειας, όπως είναι τα ειδικά αντιδραστήρια της εξέτασης και όλα τα παρελκόμενα αντιδραστήρια –αναλώσιμα, τα οποία, ούτως ή άλλως παρέχονται δωρεάν. Εν προκειμένω, κατόπιν εξέτασης της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας «...» για το Τμήμα Β, διαπιστώνεται ότι για τα είδη με κωδικούς ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ... και ... η εν λόγω εταιρεία στις στήλες «ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ ΑΠΑΙΤ. ΣΥΣΚ. ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ ΓΙΑ ΤΟ ΣΥΝΟΛΟ ΤΩΝ ΑΙΤΟΥΜΕΝΩΝ ΕΞΕΤΑΣΕΩΝ» και «ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ ΑΠΑΙΤ. ΣΥΣΚ. ΜΕ ΦΠΑ ΓΙΑ ΤΟ ΣΥΝΟΛΟ ΤΩΝ ΑΙΤΟΥΜΕΝΩΝ ΕΞΕΤΑΣΕΩΝ» προσέφερε μηδενική τιμή. Όμως, ως γίνεται δεκτό από την νομολογία, τούτο δεν στοιχειοθετεί πλημμέλεια της προσφοράς της, η οποία δύναται να οδηγήσει στην απόρριψη αυτής ως απαράδεκτης, διότι, κρίσιμο κατά την διακήρυξη μέγεθος αναδεικνύεται η ανά εργαστηριακή εξέταση τιμή προσφοράς, και όχι η τιμή ανά συσκευασία, η οποία αποτελεί μεν βάση υπολογισμού της κρίσιμης εν προκειμένω τιμής ανά εξέταση, αλλά όχι στοιχείο σύγκρισης των προσφορών (ΔΕφΘεσ/νίκης 78/2021), γενομένου δεκτού του ισχυρισμού της παρεμβαίνουσας και απορριπτόμενου του οικείου λόγου προσφυγής.

14. Επειδή, ως εκ τούτου, η υπόψη Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και να γίνει δεκτή η οικεία Παρέμβαση.

15. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα, ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., ποσού 600,00 πρέπει να καταπέσει.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου ποσού 600,00 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 19 Μαΐου 2021 και εκδόθηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη στις 8 Ιουνίου 2021.

Αριθμός απόφασης: 1037 / 2021

Ο Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

Νικόλαος Σαββίδης

Μιχαήλ Σοφιανός