

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

Η

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

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 13 Νοεμβρίου 2019 με την εξής σύνθεση: Γερασιμούλα- Μαρία Δρακονταειδή, Πρόεδρος, Ειρήνη Αψοκάρδου-Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα Μέλη.

Για να εξετάσει την από 4-10-2019 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1258/15.10.2019 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...ΑΕ.» (εφεξής «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στο ..., επί της οδού ... και ..., ΤΚ ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του Πανεπιστημίου ...- Διεύθυνση Οικονομικού, Τμήμα Προμηθειών (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και

της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...Α.Ε.» (εφεξής «παρεμβαίνουσα»), με έδρα τη ..., οδός ..., αρ. ..., ΤΚ ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η με αριθμ. 1/23-09-2019 απόφαση της Συγκλήτου της αναθέτουσας αρχής, η οποία αποφάσισε την έγκριση του με αριθμ. 45696 από 19/9/2019 πρακτικού της Επιτροπής Διενεργείας του διαγωνισμού, με το οποίο έγινε δεκτή για το είδος 12.2 η προσφορά της παρεμβαίνουσας καθώς και να απορριφθεί η προσφορά της παρεμβαίνουσας για το είδος 12.2.

Με την παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της ως άνω προσφυγής και τη διατήρηση του κύρους της προσβαλλόμενης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ειρήνη Αψοκάρδου
Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1.Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί e-παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ύψους 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., το από 3-10-2019 αποδεικτικό τραπεζικής συναλλαγής της Εθνικής Τράπεζας της Ελλάδος για την πληρωμή του εν λόγω παραβόλου και εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»). Το ποσό του παραβόλου υπολογίζεται με βάση την προϋπολογισθείσα δαπάνη του είδους 12.2 Φασματοφωτόμετρο ορατού / υπεριώδους (UV-Vis), ήτοι 6.451,61€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2.Επειδή η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αριθμ. πρωτ. .../... Διακήρυξη προκήρυξε ηλεκτρονικό διεθνή ανοικτό διαγωνισμό με αντικείμενο «Προμήθεια Εξοπλισμού Εργαστηρίων των Τμημάτων των Σχολών του Πανεπιστημίου ...», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει τιμής, εκτιμώμενης αξίας 858.861,29 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

3. Επειδή η προκήρυξη της ως άνω σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 29-05-2019 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης ενώ το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 29-05-2019 (Α.Δ.Α.Μ. ...) καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ

4. Επειδή ο διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθ. 345 του ν. 4412/2016.

5.Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 4-10-2019 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

κοινοποιήθηκε στους προσφέροντες μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού την 1-10-2019, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την αναθέτουσα αρχή στις 15-10-2019 με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή η προσφεύγουσα ως προσφέρουσα του εν θέματι διαγωνισμού της οποίας η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της επίμαχης απόφασης, ως προς το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, δοθέντος του ότι για το επίμαχο είδος με α/α 12.2 για το οποίο έχει ασκηθεί η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχουν υποβάλει προσφορά η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα, ερειδόμενο στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς της (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣΤΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

7. Επειδή στις 9-10-2019 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς όλους τους συμμετέχοντες δια μέσω της του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

8.Επειδή με την με αρ.1575/2019 Πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

9. Επειδή την 1η-11-2019 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε τις απόψεις της στην ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. β της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, επί της υπό εξέταση προσφυγής.

10. Επειδή η παρεμβαίνουσα κατέθεσε εμπροθέσμως στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού την από 16-10-2019 με αρ. ΓΑΚ ΑΕΠΠ ΠΑΡ.

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

1038/2019 παρέμβαση δοθέντος ότι έλαβε γνώση στις 9-10-2019 της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016 και με προφανές έννομο συμφέρον αιτείται τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης με την οποία και κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά της και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος για το είδος με α/α 12.2.

11. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η υπό εξέταση προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

12. Επειδή στην επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, για το είδος με α/α 12.2 Φασματοφωτόμετρο ορατού/υπεριώδους (UV-Vis), έλαβαν μέρος δύο οικονομικοί φορείς, ήτοι η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα οι οποίες κατέθεσαν τις υπ' αριθμόν συστήματος 139875 και 139532 προσφορές τους αντίστοιχα.

Με το από 19-09-2019 υπ'αριθμ. πρωτ. 45696, 1ο Πρακτικό η Επιτροπή Διαγωνισμού αφού αξιολόγησε αμφότερες τις υποβληθείσες προσφορές ως παραδεκτές, γνωμοδότησε την ανάδειξη της παρεμβαίνουσας προσωρινής αναδόχου για το επίμαχο είδος με α/α 12.2 ως προσωρινής μειοδότης. Με την προσβαλλόμενη εγκρίθηκε το ως άνω Πρακτικό.

13. Επειδή η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, ειδικότερα, στην προσφυγή της ότι: « [...] Α. ΕΣΦΑΛΜΕΝΗ ΚΡΙΣΗ ΓΙΑ ΤΗΝ ΑΠΟΔΟΧΗ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ «...Α.Ε.»

Η προσφορά της Εταιρείας ...Α.Ε. για το είδος α/α 12.2. εσφαλμένως έγινε αποδεκτή, καθόσον δεν πληροί τα ακόλουθα δύο βασικά τεχνικά χαρακτηριστικά της διακήρυξης:

Προσφερόμενο όργανο της Εταιρείας ...Α.Ε.: UV-1900 οίκου Shimadzu

- Ζητούμενη τεχνική προδιαγραφή διακήρυξης αρ. 2 :

«Να διαθέτει λυχνία ξένου με εγγύηση χρόνου ζωής τουλάχιστον 3 ετών».

- Απάντηση προσφοράς ...Α.Ε (Φύλλο Συμμόρφωσης):

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

«Διαθέτει λυχνίες δευτερίου (D2) και αλογόνου με αυτόματη εναλλαγή, με εγγύηση καλής λειτουργίας δέκα ετών.

Οι λυχνίες προσφέρουν υψηλή σταθερότητα σε σύγκριση με τα φασματοφωτόμετρα που διαθέτουν λυχνία ξένου, ως αποτέλεσμα το διαχεόμενο φως του προσφερομένου φασματοφωτομέτρου είναι:

Μικρότερο από 0.5% T στα 198 nm (KCl) & μικρότερο από 0.02% Τα στα 220 nm

Ενώ αντίθετα το διαχεόμενο φως σε φασματοφωτόμετρα με λυχνία ξένου είναι:

Μικρότερο από 1% T στα 198 nm (KCl) & μικρότερο από 0.05% Τα στα 220 nm»

Επομένως το προσφερόμενο όργανο της Εταιρείας ... Α.Ε δεν καλύπτει την απαίτηση του διαγωνισμού «να διαθέτει λυχνία ξένου». Η λυχνία ξένου που συνοδεύει τα φασματοφωτόμετρα οίκου Agilent Technologies αποδεδειγμένα παρέχει υψηλότερη ενέργεια, εξασφαλίζει αξιόπιστες μετρήσεις με ακρίβεια και επαναληψιμότητα ακόμα και με ανοικτό το κάλυμμα του χώρου δείγματος και ταυτόχρονα δεν επηρεάζει φωτοευαίσθητα δείγματα, είναι δε από όλες τις απόψεις τεχνικά ανώτερη από τις λυχνίες δευτερίου και αλογόνου.

Η παραπάνω αναφερόμενη σύγκριση λυχνιών που αναγράφεται στο φύλλο συμμόρφωσης της προσφοράς της ... Α.Ε. είναι παντελώς εσφαλμένη όπως αποδεικνύουμε παρακάτω και σκοπό έχει τον αποπροσανατολισμό της Επιτροπής Διαγωνισμού από το γεγονός ότι είναι ΕΚΤΟΣ ΤΗΣ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΗΣ ΑΡ. 2 ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ που ζητά λυχνία ξένου.

Για την τάξη αναφέρουμε ότι οι τιμές για το διαχεόμενο φως που αφορούν φασματοφωτόμετρα με λυχνία ξένου είναι εμφανώς καλύτερες από τις αναφερόμενες στην προσφορά της εταιρείας ...Α.Ε. Ενδεικτικά αναφέρουμε για το φασματοφωτόμετρο Cary 60 οίκου Agilent Technologies (το οποίο προσφέρθηκε από την Εταιρεία μας στον παραπάνω διαγωνισμό για το είδος 12.2) το διαχεόμενο φως είναι

μικρότερο από 0,187%T στα 198 nm, πολύ καλύτερο από αυτό του

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

φασματοφωτομέτρου με λυχνίες δευτερίου/αλογόνου που προσφέρει η εταιρεία ...Α.Ε (0,5%)

μικρότερο από 0,018 %T στα 220 nm, οριακά καλύτερο από αυτό του φασματοφωτομέτρου με λυχνίες δευτερίου/αλογόνου που προσφέρει η εταιρεία ... Α.Ε (0,02%)

και μικρότερο από 0,008 %T στα 370nm, πολύ καλύτερο από αυτό του φασματοφωτομέτρου με λυχνίες δευτερίου/αλογόνου που προσφέρει η εταιρεία ...Α.Ε (0,02%)

- Ζητούμενη τεχνική προδιαγραφή διακήρυξης αρ. 3:

«Να έχει ικανότητα αξιόπιστων μετρήσεων ακόμα και με ανοικτό το κάλυμμα του χώρου δειγμάτων»

-Απάντηση προσφοράς ...Α.Ε (Φύλλο Συμμόρφωσης):

«Έχει ικανότητα αξιόπιστων μετρήσεων με κλειστό το κάλυμμα του χώρου δειγμάτων σύμφωνα με τα τρέχοντα Διεθνή πρότυπα, τα οποία περιγράφουν τις διαδικασίες Ορθής Εργαστηριακής Πρακτικής, συμπεριλαμβανομένων των ορθών αποτελεσμάτων μετά από στατιστική επεξεργασία, στην οποία εμπλέκονται οι όροι ακρίβεια και επαναληψιμότητα.

Τα αποτελέσματα με «ανοικτό καπάκι», τεχνολογία χαμηλής στάθμης οργάνων, δεν μπορούν να αξιολογηθούν γιατί δεν διασφαλίζουν σταθερές και επαναλήψιμες συνθήκες.

Η πιστοποίηση των ορθών αποτελεσμάτων τα οποία παράγονται από το συγκεκριμένο όργανο το οποίο προσφέρει η εταιρεία ...Α.Ε., προκύπτει και από το μεγάλο εύρος των πιστοποιημένων εργαστηρίων από το ΕΣΥΔ, τα οποία χρησιμοποιούν αυτή την τεχνολογία, σε αντίθεση με την τεχνική της λάμπας ξένου η οποία θεωρείται «παλαιά και ξεπερασμένη» από τους επάϊοντες». Το προσφερόμενο όργανο της Εταιρείας ...Α.Ε δεν καλύπτει την απαίτηση του διαγωνισμού «Να έχει ικανότητα αξιόπιστων μετρήσεων ακόμα και με ανοικτό το κάλυμμα του χώρου δειγμάτων». Κάνει μετρήσεις μόνο με κλειστό το κάλυμμα του χώρου δειγμάτων.

Επιπλέον η αναφορά στην προσφορά της εταιρείας ...Α.Ε. όπου χαρακτηρίζει εσφαλμένα τα όργανα που έχουν ικανότητα αξιόπιστων

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

μετρήσεων και με ανοικτό κάλυμμα ως «τεχνολογία χαμηλής στάθμης» παρά το γεγονός ότι επιτυγχάνουν αξιόπιστες μετρήσεις, με ακρίβεια και επαναληψιμότητα, με ανοικτό κάλυμμα του χώρου δείγματος για απαιτητικές αναλύσεις όπως ενζυμικές αντιδράσεις, έχει και πάλι σκοπό τον αποπροσανατολισμό της Επιτροπής Διαγωνισμού από το γεγονός ότι το προσφερόμενο φασματοφωτόμετρο UV-1900 δεν καλύπτει την σχετική προδιαγραφή της διακήρυξης.

Παράλληλα ο ισχυρισμός της εταιρείας ...Α.Ε. ότι η λυχνία ξένου θεωρείται «παλαιά και ξεπερασμένη» δεν ευσταθεί διότι κατασκευαστικοί οίκοι υψηλής τεχνολογίας επενδύουν στην σχεδίαση με λυχνία ξένου και παρουσιάζουν νέα μοντέλα όπως το μοντέλο Cary 3500 του οίκου Agilent Technologies του οποίου η έναρξη παραγωγής πραγματοποιήθηκε το 2018.

Πέραν από τους ανακριβείς ισχυρισμούς στην αιτιολόγηση της απόκλισης της προσφοράς της εταιρείας ...Α.Ε. από τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης, παραμένει το γεγονός ότι το προσφερόμενο σύστημα ΔΕΝ καλύπτει τις δύο πιο πάνω τεχνικές προδιαγραφές (αρ. 2 και αρ. 3) που βάσει του νόμου είναι και अपαράβατοι όροι, οπότε η μη συμμόρφωση σε οποιαδήποτε προδιαγραφή της διακήρυξης σημαίνει και την αυτόματη απόρριψη της προσφοράς [...].».

14. Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει αυτολεξεί τα κάτωθι: «[...]Η προσφορά της εταιρείας ...Α.Ε. δεν καλύπτει δύο βασικές τεχνικές προδιαγραφές οι οποίοι είναι μέρος της διακήρυξης και επομένως είναι απαράβατοι όροι.

Οι δύο τεχνικές προδιαγραφές (σελ. 80 της διακήρυξης, τεχνικές προδιαγραφές αρ. 2 και αρ.3) είναι:

- Να διαθέτει λυχνία ξένου με εγγύηση χρόνου ζωής τουλάχιστον 3 ετών
- Να έχει ικανότητα αξιόπιστων μετρήσεων ακόμα και με ανοικτό το κάλυμμα του χώρου δειγμάτων

Η λυχνία ξένου αποτελεί απαίτηση του διαγωνισμού διότι διαθέτει τον μεγαλύτερο πραγματικό χρόνο ζωής, παρέχει την πιο υψηλή ενέργεια και παράλληλα εξασφαλίζει ότι δεν καταστρέφονται φωτοευαίσθητα δείγματα.

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

Επίσης στον εν λόγω διαγωνισμό προσφέρθηκε και άλλο όργανο με λυχνία ξένου και υψηλές προδιαγραφές με πολύ πρόσφατο χρόνο έναρξης παραγωγής. Με βάση τη διεθνή εμπειρία δεν υπάρχει η συσχέτιση που αναφέρεται στην προσφορά της εταιρείας ...Α.Ε. η οποία κατηγοριοποιεί τα φασματοφωτόμετρα με βάση τη λυχνία.

Η ικανότητα αξιόπιστων μετρήσεων με ανοικτό το κάλυμμα αποτελεί επίσης απαίτηση του διαγωνισμού διότι θα καλύψει μελλοντικές πραγματικές ανάγκες με προσθήκη αντιδραστηρίων στη διάρκεια των μετρήσεων. Παράλληλα δεν ευσταθεί ο ισχυρισμός της εταιρείας ...Α.Ε. ότι η παραπάνω απαίτηση αφορά όργανα χαμηλής στάθμης.

Το προσφερόμενο όργανο της εταιρείας ...Α.Ε. είναι εγκατεστημένο, εν γνώσει μας, σε πιστοποιημένο εργαστήριο κατά EN17025 από τον ΕΣΥΔ (Εθνικός Οργανισμός Φαρμάκων).

Οι παραπάνω προδιαγραφές χρειάζονται για εκπλήρωση συγκεκριμένων ερευνητικών έργων.

Οι λόγοι που βασίζεται η παρέμβαση της εταιρείας ...Α.Ε. δεν απαντούν στο ερώτημα ότι η προσφορά της δεν καλύπτει τις παραπάνω απαιτήσεις».

15.Επειδή η παρεμβαίνουσα στην παρέμβασή της ισχυρίζεται αυτολεξεί τα κάτωθι: « [...] Η Εταιρεία μας «...Α.Ε.», συμμετείχε στη διαγωνιστική διαδικασία, πέραν των λοιπών τμημάτων, και για το τμήμα 12.2 της ως άνω με αριθμό 25380/28.5.2019.

1. Η προσφεύγουσα ...Α.Ε. ισχυρίζεται ότι το προσφερόμενο όργανο της εταιρείας ...Α.Ε. δεν καλύπτει την απαίτηση του Διαγωνισμού «να διαθέτει λυχνία ξένου» χωρίς να αναφέρει ότι η εταιρεία μας προσφέρει τη βέλτιστη τεχνολογία με τριπλάσιο χρόνο εγγύησης από τον ζητούμενο. Δεν προσκομίζει κανένα νέο στοιχείο που να αποδεικνύει ότι η κρίση της επιτροπής αξιολόγησης ήταν εσφαλμένη.

2. Η εταιρεία μας ...Α.Ε προσφέρει το Φασματοφωτόμετρο UV-1900 κατασκευαστικού οίκου Shimadzu. Το συγκεκριμένο φασματοφωτόμετρο μετράει ήδη μία εγκατεστημένη βάση τριάντα πέντε (35) φασματοφωτομέτρων

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

όπως προκύπτει από τον κατάλογο πελατών που υποβάλλουμε σε χρονικό διάστημα των τελευταίων δεκαέξι (16) μηνών.

3. Η εταιρεία μας ...Α.Ε έχει εγκαταστήσει εκατόν είκοσι οκτώ φασματοφωτόμετρα (128), μοντέλο UV-1800, με το ίδιο οπτικό σύστημα σε χρονικό διάστημα των τελευταίων πέντε (5) ετών.

4. Η προσφεύγουσα ...Α.Ε δεν έχει εγκαταστήσει ενδεχομένως κανένα φασματοφωτόμετρο όπως το προσφερόμενο και δεν εμφανίζει κατάλογο πελατών, έγγραφο το οποίο είθισται να το παρουσιάζουν όλες οι εταιρείες σε ανάλογους Διαγωνισμούς.

5. Τα φασματοφωτόμετρα που έχει προμηθεύσει η εταιρεία ...Α.Ε. είναι εγκατεστημένα σε Δημόσια και Ιδιωτικά Διαπιστευμένα εργαστήρια κατά EN 17025, σε μεγάλες και μικρομεσαίες εταιρείες τροφίμων και ποτών, σε Ερευνητικά Ιδρύματα εγνωσμένης αξίας και σε Πανεπιστήμια στα οποία περιλαμβάνεται και το Πανεπιστήμιο Δυτικής Αττικής.

6. Η προσφεύγουσα ...Α.Ε. δεν έχει εγκαταστήσει κανένα φασματοφωτόμετρο όπως το προσφερόμενο σε διαπιστευμένο εργαστήριο.

7. Η προσφεύγουσα ...Α.Ε. προσφέρει φασματοφωτόμετρο παλαιάς τεχνολογίας, τεχνολογίας 2011, το οποίο προκύπτει από το τεχνικό φυλλάδιο 1, σελίδα 3, που καταθέτει η προσφεύγουσα.

8. Το προσφερόμενο φασματοφωτόμετρο από την εταιρεία μας ... Α.Ε. είναι ανώτερης τεχνολογικά κατηγορίας, με εύρος σχισμής 1 nm, σε αντίθεση με το φασματοφωτόμετρο που προσφέρει η προσφεύγουσα ... Α.Ε. το οποίο έχει εύρος σχισμής 1,5 nm.

9. Όπως προκύπτει από το έγγραφο ΒΕΒΑΙΩΣΗ AGILENT που καταθέτει η προσφεύγουσα ...Α.Ε., έχει συμβόλαιο συνεργασίας με τον κατασκευαστικό οίκο έως την 31η Δεκεμβρίου 2019 [...].».

16. Επειδή στο άρθρο 18 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης.

Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων.

Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων [...].».

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 σύμβασης ...περιέχουν ιδίως : [......]ε) ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικειμένου της σύμβασης. Επίσης οποιαδήποτε δικαιώματα προαίρεσης για συμπληρωματικές ή νέες συμβάσεις και, εφόσον είναι γνωστό, το προσωρινό χρονοδιάγραμμα για την άσκηση των δικαιωμάτων αυτών, καθώς και τον αριθμό των παρατάσεων για την άσκησή τους, [...] ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης, [...] ιε) το κριτήριο ανάθεσης, τη διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87 [...] ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς [...].».

18. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 54 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περίπτωση 1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α' παρατίθενται στα έγγραφα της

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών.

Τα χαρακτηριστικά αυτά μπορεί επίσης να αναφέρονται στη συγκεκριμένη διαδικασία ή μέθοδο παραγωγής ή παροχής των ζητούμενων έργων, αγαθών ή υπηρεσιών ή σε ειδική διαδικασία άλλου σταδίου του κύκλου ζωής τους, ακόμη και αν οι παράγοντες αυτοί δεν αποτελούν μέρος της υλικής τους υπόστασης, υπό την προϋπόθεση ότι συνδέονται με το αντικείμενο της σύμβασης και είναι ανάλογα με την αξία και τους σκοπούς της.

Οι τεχνικές προδιαγραφές μπορούν επίσης να καθορίζουν αν απαιτείται μεταβίβαση δικαιωμάτων διανοητικής ιδιοκτησίας.

Για όλες τις συμβάσεις που προορίζονται για χρήση από φυσικά πρόσωπα είτε πρόκειται για το ευρύ κοινό είτε για το προσωπικό της αναθέτουσας αρχής, οι τεχνικές προδιαγραφές, καταρτίζονται με τρόπο ώστε να λαμβάνουν υπόψη κριτήρια προσβασιμότητας για άτομα με αναπηρίες ή το σχεδιασμό για όλους τους χρήστες.

Αν έχουν υιοθετηθεί υποχρεωτικές απαιτήσεις προσβασιμότητας δυνάμει νομοθετικής πράξης της Ένωσης, οι τεχνικές προδιαγραφές, όσον αφορά τα κριτήρια προσβασιμότητας για άτομα με αναπηρίες ή τον σχεδιασμό για όλους τους χρήστες, καθορίζονται με παραπομπή στις εν λόγω απαιτήσεις.

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,

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

β) με παραπομπή σε τεχνικές προδιαγραφές και, με σειρά προτεραιότητας, σε εθνικά πρότυπα που αποτελούν μεταφορά ευρωπαϊκών πρότυπων, σε ευρωπαϊκές τεχνικές εγκρίσεις, σε κοινές τεχνικές προδιαγραφές, σε διεθνή πρότυπα, σε άλλα τεχνικά συστήματα αναφοράς που έχουν θεσπιστεί από ευρωπαϊκούς οργανισμούς τυποποίησης ή -όταν αυτά δεν υπάρχουν- σε εθνικά πρότυπα, σε εθνικές τεχνικές εγκρίσεις ή σε εθνικές τεχνικές προδιαγραφές στον τομέα του σχεδιασμού, του υπολογισμού και της εκτέλεσης των έργων και της χρησιμοποίησης των αγαθών, κάθε παραπομπή συνοδεύεται από τον όρο ή «ισοδύναμο»,

γ) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις κατά τα οριζόμενα στην περίπτωση α', με παραπομπή, ως τεκμήριο συμβατότητας προς τις εν λόγω επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β',

δ) με παραπομπή στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β' για ορισμένα χαρακτηριστικά και με παραπομπή στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις που αναφέρονται στην περίπτωση α' για ορισμένα άλλα χαρακτηριστικά.

4. Οι τεχνικές προδιαγραφές, εκτός εάν δικαιολογείται από το αντικείμενο της σύμβασης, δεν περιέχουν μνεία συγκεκριμένης κατασκευής ή προέλευσης ή ιδιαίτερης μεθόδου κατασκευής που να χαρακτηρίζει τα προϊόντα ή τις υπηρεσίες που παρέχονται από έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα ούτε εμπορικού σήματος, διπλώματος ευρεσιτεχνίας, τύπων ή συγκεκριμένης καταγωγής ή παραγωγής που θα είχε ως αποτέλεσμα να ευνοούνται ή να αποκλείονται ορισμένες επιχειρήσεις ή ορισμένα προϊόντα. Η εν λόγω μνεία επιτρέπεται, κατ' εξαίρεση, όταν δεν είναι δυνατόν να γίνει επαρκώς προσδιορισμένη και κατανοητή περιγραφή του αντικειμένου της σύμβασης κατ' εφαρμογή της παρ. 3. Η εν λόγω μνεία συνοδεύεται από τον όρο «ή ισοδύναμο».

5. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα παραπομπής στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β' της παρ. 3, δεν απορρίπτει προσφορά με την αιτιολογία ότι τα προσφερόμενα έργα, αγαθά

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

ή οι υπηρεσίες δεν πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές στις οποίες έχει παραπέμψει, εφόσον ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, συμπεριλαμβανομένων των αποδεικτικών μέσων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι οι λύσεις που προτείνει πληρούν κατά ισοδύναμο τρόπο τις απαιτήσεις που καθορίζονται από τις τεχνικές προδιαγραφές.

6. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα που αναφέρεται στην περίπτωση α' της παρ. 3 για τη διατύπωση των τεχνικών προδιαγραφών με αναφορά στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις, δεν απορρίπτει προσφορά έργων, αγαθών ή υπηρεσιών που πληρούν ένα εθνικό πρότυπο το οποίο αποτελεί μεταφορά ευρωπαϊκού προτύπου, μία ευρωπαϊκή τεχνική έγκριση, μία κοινή τεχνική προδιαγραφή, ένα διεθνές πρότυπο ή ένα τεχνικό πλαίσιο αναφοράς που έχει εκπονηθεί από έναν ευρωπαϊκό οργανισμό τυποποίησης, εφόσον οι εν λόγω προδιαγραφές καλύπτουν τις επιδόσεις ή τις λειτουργικές απαιτήσεις που ορίζει.

Ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, συμπεριλαμβανομένων και εκείνων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι το έργο, η αγαθό ή η υπηρεσία που πληροί το πρότυπο ανταποκρίνεται στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις τις οποίες έχει ορίσει η αναθέτουσα αρχή.

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

19. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 91 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «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 απαραίτατων 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

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102.

γ) Για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με το άρθρο 102.

δ) Η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, αν τέτοια δεν επιτρέπεται ή, αν επιτρέπεται, δεν πληροί τις ελάχιστες απαιτήσεις των εγγράφων της σύμβασης.

ε) Η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλει δύο ή περισσότερες προσφορές εκτός αν επιτρέπεται η υποβολή εναλλακτικής προσφοράς. Ο περιορισμός αυτός ισχύει, υπό τους όρους της περίπτωσης γ' της παραγράφου 4 του άρθρου 73 και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων.

στ) Προσφορά υπό αίρεση.

ζ) Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου, μελέτης ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών στις περιπτώσεις α' και β' της παρ. 2 του άρθρου 95.

η) Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών ή γενικών υπηρεσιών, προσφορά η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής, χωρίς αυτό να προβλέπεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή, εφόσον στα έγγραφα της σύμβασης προβλέπεται η κατάθεση δειγμάτων, η μη προσήκουσα κατάθεση τους [...].».

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

21. Επειδή στο άρθρο 346 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».

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

2. Η άσκηση της προδικαστικής προσφυγής αποτελεί προϋπόθεση για την άσκηση των ένδικων βοηθημάτων του Τίτλου 3 κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων των αναθετουσών αρχών.

3. Δεν επιτρέπεται η άσκηση άλλης διοικητικής προσφυγής κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων της αναθέτουσας αρχής κατά τη διαδικασία της ανάθεσης δημόσιων συμβάσεων εκτός από την προδικαστική προσφυγή της παραγράφου 1».

23. Επειδή σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης ορίζεται ότι: «[...] 1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης

Αντικείμενο της σύμβασης είναι η «Προμήθεια Εξοπλισμού Εργαστηρίων των Τμημάτων των Σχολών του Πανεπιστημίου Δυτικής Αττικής»

Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) : 38000000-5: Εξοπλισμός εργαστηριακός, οπτικός και ακριβείας (εκτός από γυαλιά)

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 1.064.988,00 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: 858.861,29 € ΦΠΑ : 206.126,71 €).

Η διάρκεια της σύμβασης θα είναι για χρονικό διάστημα από την υπογραφή της σύμβασης μέχρι την οριστική παράδοση των υπό προμήθεια ειδών, η οποία θα πρέπει να έχει ολοκληρωθεί εντός ενενήντα (90) ημερολογιακών ημερών.

Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της παρούσας διακήρυξης.

Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει της τιμής [...] 2.3 Κριτήρια Ανάθεσης:

2.3.1 Κριτήριο ανάθεσης

Κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής [...]

2.4.3.2 Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στα Παραρτήματα Ι και ΙΙ 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 υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα [...] 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών

Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:

α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών) , 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

(Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης) της παρούσας, β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης, γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας και το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, δ) η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, ε) η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλλει δύο ή περισσότερες προσφορές. Ο περιορισμός αυτός ισχύει, υπό τους όρους της παραγράφου 2.2.3.4 περ.γ της παρούσας (περ. γ΄ της παρ. 4 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016) και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων, ζ) η οποία είναι υπό αίρεση, η) η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής, θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης [...]

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης ΜΕΡΟΣ Α - ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ [...]

12. Χημείας, Ανάλυσης & Σχεδιασμού Διεργασιών Επεξεργασίας Τροφίμων

ΥΠΕΥΘΥΝΟΣ: ... [...]

α/α	12.2
Όνομασία εξοπλισμού	Φασματοφωτόμετρο ορατού / υπεριώδους (UV-Vis)

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

<p>Τεχνικές Προδιαγραφές</p>	<p>Να διαθέτει οπτικό σύστημα με δύο ανιχνευτές Να διαθέτει λυχνία ξένου με εγγύηση χρόνου ζωής τουλάχιστον 3 ετών Να έχει ικανότητα αξιόπιστων μετρήσεων ακόμα και με ανοικτό το κάλυμμα του χώρου δειγμάτων Η περιοχή μηκών κύματος τουλάχιστον από 190 έως 1100 nm Να έχει εύρος σχισμής ίσο ή μικρότερο από 1,5 nm Με ακρίβεια μήκους κύματος ίση ή καλύτερη (μικρότερη) από + 0,5 nm Με επαναληψιμότητα μήκους κύματος ίση ή καλύτερη (μικρότερη) από + 0,1 nm Με λυχνία αερίου ξένου ίσο ή καλύτερο (λιγότερο) από: 0,05 %T σε μήκη κύματος περίπου 220 nm και 370 nm Η περιοχή απορροφήσεων (Abs) τουλάχιστον +/- 4 Abs Με φωτομετρική σταθερότητα ίση ή καλύτερη από 0,0004 Abs / ώρα Με φωτομετρική επαναληψιμότητα: μέγιστη απόκλιση σε 0,5 Abs ίση ή μικρότερη από 0,003 Abs και μέγιστη απόκλιση σε 1 Abs ίση ή μικρότερη από 0,004 Abs Με υψηλή ταχύτητα σαρώσεων έως τουλάχιστον 24.000 nm /min Ο μέγιστος ρυθμός λήψης δεδομένων ίσος η μεγαλύτερος από 80 σημεία / sec Να διαθέτει ευρεία περιοχή εξαρτημάτων για τοποθέτηση μέσα στον χώρο δείγματος και εκτός του χώρου δείγματος, συνδεδεμένα με οπτικές ίνες Να συνοδεύεται από υποδοχέα τετράγωνων κυψελίδων οπτικής διαδρομής έως 100mm Να έχει την ικανότητα υποδοχής εξαρτήματος με οπτικές ίνες (probe) για μέτρηση υγρών δειγμάτων με μεταβαλλόμενη οπτική διαδρομή Να συνοδεύεται από λογισμικό για τον πλήρη έλεγχο και επεξεργασία δεδομένων και φασμάτων Να συνοδεύεται από κατάλληλο ηλεκτρονικό υπολογιστή σύγχρονης τεχνολογίας Να συνοδεύεται από τα απαραίτητα εγχειρίδια χρήσης Το προσφερόμενο όργανο να είναι πρόσφατης τεχνολογίας και να μην έχει σταματήσει η παραγωγή του Να συνοδεύεται από εγγύηση καλής λειτουργίας τουλάχιστον δύο (2) ετών Να συνοδεύεται από τα απαραίτητα εγχειρίδια χρήσης Ο προμηθευτής να είναι διαπιστευμένος κατά ISO 17025 για φασματοφωτόμετρα ορατού-υπεριώδους Να βεβαιώνεται εγγράφως από τον κατασκευαστικό οίκο ή τον εξουσιοδοτημένο αντιπρόσωπο η διάθεση ανταλλακτικών του είδους για μία επταετία (7ετία) τουλάχιστον. Ο προμηθευτής να διαθέτει μόνιμα οργανωμένο τμήμα τεχνικής υποστήριξης και service, καθώς και κατάλληλα εκπαιδευμένο προσωπικό, με πιστοποιητικό εκπαίδευσης από τον κατασκευαστικό οίκο για τη συντήρηση/επισκευή του προσφερόμενου είδους. Να γίνει εκπαίδευση του προσωπικού στη χρήση και λειτουργία του είδους.</p>
----------------------------------	---

[...] ΜΕΡΟΣ Β- ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ

ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ [...]

Α/Α	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	ΤΕΜΑΧΙΑ	ΤΙΜΗ/ΤΕΜΑΧΙΟ	ΣΥΝΟΛΟ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ	ΣΥΝΟΛΟ ΜΕ ΦΠΑ
-----	-----------	---------	--------------	------------------	---------------

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

12	Χημείας, Ανάλυσης & Σχεδιασμού Διεργασιών Επεξεργασίας Τροφίμων			32.258,06	40.000,00
12.1	Αυτόματος αναλυτής χημικών παραμέτρων σε εδώδιμα λίπη και ελαία, αυγά, γαλακτοκομικά προϊόντα και προϊόντα ντομάτας (FoodLabTouch)	1	22.983,87	22.983,87	28.500,00
12.2	Φασματοφωτόμετρο ορατού / υπεριώδους (UV-Vis)	1	6.451,61	6.451,61	8.000,00
12.3	Σύστημα φωτογράφισης με διερχόμενο - προσπίπτοντα φωτισμό για συστήματα μικροσκοπίας	1	2.822,58	2.822,58	3.500,00

[...]

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II – Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων

«ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ»

I. ΤΕΧΝΙΚΟΙ ΟΡΟΙ

1. Οι κατασκευαστές των προϊόντων θα πρέπει να είναι πιστοποιημένοι κατά ISO9001:2015 (ή ισοδύναμο). Το σχετικό πιστοποιητικό θα πρέπει να περιλαμβάνεται στο φάκελο τεχνικής προσφοράς (δεκτό και επικυρωμένο αντίγραφο).

2. Όπου αυτό ζητείται, τα προσφερόμενα προϊόντα hardware θα πρέπει να διαθέτουν πιστοποίηση CE Mark καθώς και πιστοποίηση CE, TUV ή FCC Class A για ηλεκτρομαγνητικές παρεμβολές. Τα σχετικά πιστοποιητικά θα πρέπει να περιλαμβάνονται στο φάκελο τεχνικής προσφοράς (δεκτά και επικυρωμένα αντίγραφα).

3. Όλα τα απαραίτητα έγγραφα της εγγύησης θα πρέπει να είναι συμπληρωμένα και σφραγισμένα (όπου απαιτείται) από τον προμηθευτή. Γενικά, όλες οι ενέργειες που απαιτούνται προκειμένου η εγγύηση του κατασκευαστή να καταστεί έγκυρη και σε ισχύ, αποτελούν ευθύνη του προμηθευτή και θα πρέπει να εκτελεστούν από αυτόν.

4. Κατά το διάστημα της εγγύησης ο ανάδοχος υποχρεούται στην παροχή δωρεάν προληπτικής και επανορθωτικής συντήρησης στο χώρο εγκατάστασης του εξοπλισμού, χωρίς χρέωση ανταλλακτικών. Επίσης κατά το διάστημα της εγγύησης ο υποψήφιος ανάδοχος υποχρεούται να παρέχει

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

τηλεφωνική υποστήριξη για το διάστημα της εγγύησης σε ερωτήσεις του προσωπικού που αφορούν τον τρόπο χρήσης και τις λειτουργίες, καθώς και για την επίλυση τεχνικών προβλημάτων.

5. Εκτός εάν ορίζεται διαφορετικά για κάποιο είδος/κατηγορία ειδών στις αναλυτικές τεχνικές προδιαγραφές, ο ανάδοχος θα υποχρεούται να ανταποκρίνεται τηλεφωνικά σε κλήσεις βλάβης εντός της ίδιας εργάσιμης ημέρας από την ειδοποίηση, προκειμένου να διαγνώσει τη βλάβη και να προσδιορίσει τις ενέργειες που προτίθεται να πραγματοποιήσει για την αποκατάσταση.

6. Εάν απαιτείται επιτόπια επέμβαση, ο ανάδοχος υποχρεούται να μεταβεί στο χώρο του ΠΑ.Δ.Α. εντός της επόμενης εργάσιμης ημέρας από την ειδοποίηση, προκειμένου να επισκευάσει επί τόπου και αυθημερόν τον εξοπλισμό.

7. Σε εξαιρετικές περιπτώσεις και μόνο σε περίπτωση που η βλάβη αποδεδειγμένα δεν είναι δυνατόν να αποκατασταθεί επί τόπου, είναι δυνατόν, με τη σύμφωνη γνώμη του ΠΑ.Δ.Α., να πραγματοποιηθεί μεταφορά στο εργαστήριο του αναδόχου. Η μεταφορά αυτή θα πραγματοποιείται με αποκλειστική ευθύνη, φροντίδα και έξοδα του αναδόχου. Στην περίπτωση αυτή, ο ανάδοχος υποχρεούται να παρέχει, χωρίς χρέωση, εξοπλισμό αντικατάστασης μέχρι την αποκατάσταση της βλάβης, παρεμφερών προδιαγραφών με τον ελαττωματικό. Η αποκατάσταση της βλάβης δεν θα πρέπει να υπερβεί τις 10 εργάσιμες ημέρες από τη δήλωσή της και μόνο σε εξαιρετικές περιπτώσεις.

8. Όλες οι παραπάνω παροχές θα πρέπει να αναφέρονται αναλυτικά στην τεχνική προσφορά του αναδόχου. Ο υποψήφιος ανάδοχος θα πρέπει επίσης στην τεχνική του προσφορά να αναφέρει τυχόν επιπρόσθετες παροχές υποστήριξης που προσφέρει, οι οποίες και θα αξιολογηθούν ανάλογα με τη βαρύτητά τους.

9. Σε περίπτωση που παρουσιαστεί βλάβη του εξοπλισμού, εντός των πρώτων 30 ημερών από την παραλαβή του και με την προϋπόθεση ότι αυτή δεν προκλήθηκε από κακόβουλη ενέργεια, από αμέλεια προσωπικού του

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

ΠΑ.Δ.Α., από φυσική καταστροφή (πλημμύρα, κεραυνό, φωτιά, σεισμό κ.λ.π.), παρά οφείλεται σε κατασκευαστικό σφάλμα, ατέλεια, αμέλεια του προμηθευτή ή παρεμφερείς λόγους, ο Ανάδοχος υποχρεούται στην άμεση αντικατάσταση του είδους με νέο, αντί της επισκευής του.

10. Προσφορές που δεν είναι σύμφωνες με τα παραπάνω οριζόμενα απορρίπτονται.

II. ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ

1. Για τη διευκόλυνση της διαδικασίας αξιολόγησης, οι υποψήφιοι παρακαλούνται ώστε οι αναφορές να περιλαμβάνουν τον κωδικό είδους ώστε να αποφεύγονται παρανοήσεις.

2. Τα *Prospectus*, που ζητούνται από τη Διακήρυξη, θα πρέπει να είναι τα πρωτότυπα του κατασκευαστικού οίκου. Σε αντίθετη περίπτωση θα πρέπει τα κατατιθέμενα *Prospectus* να συνοδεύονται από υπεύθυνη δήλωση νομίμως θεωρημένη για το γνήσιο της υπογραφής του προσφέροντος, στην οποία θα δηλώνεται ότι τα αναγραφόμενα σε αυτά στοιχεία ταυτίζονται με τα στοιχεία του *Prospectus* του κατασκευαστικού οίκου.

3. Ο προμηθευτής υποχρεούται να εγγυηθεί την καλή λειτουργία του υπό προμήθεια είδους για τουλάχιστον δύο (2) έτη από την παραλαβή του, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις τεχνικές προδιαγραφές των ειδών. Κατά τη διάρκεια ισχύος της εγγύησης, η αναθέτουσα αρχή δεν θα ευθύνεται για οποιαδήποτε βλάβη του υπό προμήθεια είδους προερχόμενη από την συνήθη και ορθή χρήση του και δεν θα επιβαρύνεται με κανένα ποσόν για εργατικά, ανταλλακτικά, υλικά και λοιπά έξοδα αποκατάστασης της βλάβης εκτός των αναλώσιμων υλικών. Εκεί που απαιτείται, περιλαμβάνεται στην πλήρη εγγύηση και η υποχρέωση του προμηθευτή και για προληπτικό έλεγχο συντήρησης, σε τακτικά χρονικά διαστήματα, ώστε το υπό προμήθεια είδος να είναι σε κατάσταση καλής λειτουργίας και ετοιμότητας.

4. Η εγγύηση θα παρέχεται στο χώρο εγκατάστασης του μηχανήματος, σε εργάσιμες ημέρες και ώρες για το ΠΑ.Δ.Α.. Ο ανάδοχος υποχρεούται να ανταποκρίνεται στις κλήσεις βλάβης και αιτήματα τεχνικής υποστήριξης ΠΑ.Δ.Α..

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

5. Οι εγγυήσεις των υπό προμήθεια ειδών θα πρέπει να ενεργοποιηθούν από τον ανάδοχο, άμεσα μόλις ολοκληρωθεί η διαδικασία παραλαβής. Στην περίπτωση που οι εγγυήσεις παρέχονται ως επεκτάσεις, με τη μορφή *Service Packs, Warranty Extensions* ή άλλης αντίστοιχης μορφής υπηρεσίας, ο ανάδοχος υποχρεούται να φροντίσει ώστε οι εγγυήσεις να ενεργοποιηθούν για το σύνολο του ζητούμενου από τη διακήρυξη διαστήματος. Τυχόν δηλώσεις σειριακών αριθμών ή άλλες διαδικασίες που απαιτεί ο κατασκευαστής θα πρέπει να πραγματοποιηθούν από τον ανάδοχο. Προς επιβεβαίωση της ενεργοποίησης της ισχύος των εγγυήσεων, η αρμόδια επιτροπή παραλαβής δύναται να ζητήσει από τον ανάδοχο ως προαπαιτούμενο για την έκδοση του πρακτικού παραλαβής να προσκομίσει κατάλογο του κατασκευαστή στον οποίο να αναφέρεται η διάρκεια της εγγύησης αναλυτικά, ανά τεμάχιο και *serial number*.

6. Ο ανάδοχος υποχρεούται στην παράδοση του εξοπλισμού στο χώρο που θα υποδείξει η Υπηρεσία και σύμφωνα με τις διαδικασίες που αυτή θα ορίσει, διαφορετικά δεν θα γίνει η παραλαβή.

7. Προσφορές που δεν είναι σύμφωνες με τα παραπάνω οριζόμενα απορρίπτονται [...].».

24. 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 συνολολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

25. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 25

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

και απόφαση *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 27).

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

27. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, *Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta*, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, *Επιτροπή κατά Δανίας*, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, *SIAC Construction*, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, *Μηχανική*, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, *MT Højgaard και Züblin*, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*,

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, *Universale-Bau*, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

28. Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) 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 διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

29. Επειδή οι αρχές της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας που διέπουν τους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν να καθορίζονται σαφώς στην διακήρυξη οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής στον διαγωνισμό καθώς και τα κριτήρια ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης (βλ. ΕΣ 133/2008, Πράξη, Τμ. VI) με στόχο την επίτευξη πλήρους διαφάνειας και προστασίας του ανταγωνισμού (βλ. ΕΣ 2263/2011, 2016/2010, Τμ. VI).

30. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή κρίνει τις προσφορές επί ίσοις όροις και με προσήλωση στην λεκτική αποτύπωση των όρων της κανονιστικής πράξης στα πλαίσια της αρχής της τυπικότητας, απορρίπτοντας κατά δέσμια αρμοδιότητα προσφορά που παραβιάζει απaráβατους όρους της διακήρυξης.

31. Επειδή έχει κριθεί από τη νομολογία ότι στις δημόσιες συμβάσεις ισχύει ο κανόνας της, κατά στάδια, προβολής των λόγων, ήτοι λόγοι που αφορούν σε προγενέστερο στάδιο δεν μπορούν να προβληθούν σε μεταγενέστερο, αλλά θα πρέπει να προβάλλονται επικαίρως (ΕΑ ΣΤΕ

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

207/2002, 295/2003, 602/2003, 884/2003, 69/2005, 1032/2005, 245/2011 κ.ά.). Η αρχή αυτή, της επίκαιρης και αυτοτελούς προσβολής των βλαπτικών πράξεων όλων των οργάνων του διαγωνισμού εντάσσεται στους αρνητικούς όρους του εννόμου συμφέροντος, αποκλείοντας τον παρεμπόμποντα έλεγχο της νομιμότητας των λόγων αυτών με την ευκαιρία της προσβολής των μεταγενέστερων πράξεων ή παραλείψεων της διαγωνιστικής διαδικασίας με την προδικαστική προσφυγή (ΕΑ ΣτΕ 305/2011, 65/2012).

32. Επειδή λόγοι που αφορούν τους όρους της διακήρυξης του διαγωνισμού προβάλλονται ανεπικαίρως στο παρόν στάδιο κι επομένως απαραδέκτως (βλ. ΣτΕ 2770/2013, 5690/1996, 964/1998 Ολομ., 966/1998 Ολομ., 1415/2000 Ολομ., 3602/2005 επταμ., 702/2008, 1794/2008, 1667/2011 Ολομ., 3952/2011, 2137/2012, πρβλ. και ΔΕΚ, απόφαση της 12.2.2002, *Universale-Bau AG*, C-470/99, σκέψεις 65 έως 79, καθώς και απόφαση της 27.2.2003, *Santex SpA*, C-327/00 , σκέψεις 32 έως 66).

33.Επειδή, όπως έχει κριθεί (ΣτΕ 1667/2011 Ολομ.), με την ανεπιφύλακτη συμμετοχή τους στο διαγωνισμό για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης, οι διαγωνιζόμενοι αποδέχονται πλήρως τη νομιμότητα των όρων της διακήρυξης, με βάση τους οποίους διενεργείται ο διαγωνισμός και διαμορφώνονται οι υποβαλλόμενες προσφορές. Ως εκ τούτου, και για λόγους ασφάλειας του δικαίου, δεν είναι επιτρεπτή η εκ μέρους τους παρεμπόμπουσα, εκ των υστέρων, αμφισβήτηση του κύρους των όρων της διακήρυξης, την οποία δεν έχουν προσβάλει ευθέως εντός της προθεσμίας για την άσκηση της αιτήσεως ακυρώσεως, με την ευκαιρία της προσβολής των μεταγενέστερων πράξεων της διαγωνιστικής διαδικασίας (ΣτΕ 964/1998 Ολομ., 966/1998 Ολομ., 1415/2000 Ολομ., 3602/2005 επταμ., 702/2008, 1794/2008 και άλλες, πρβλ. και ΔΕΚ, απόφαση της 12.2.2002, *Universale-Bau AG*, C-470/99, σκέψεις 65 έως 79, καθώς και απόφαση της 27.2.2003, *Santex SpA*, C-327/00, σκέψεις 32 έως 66).

34. Επειδή δέσμια αρμοδιότητα υπάρχει όταν το διοικητικό όργανο, εφόσον διαπιστώσει ότι συντρέχουν οι προβλεπόμενες από τους κανόνες δικαίου πραγματικές ή νομικές προϋποθέσεις για την εφαρμογή τους, είναι

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

υποχρεωμένο να εκδώσει διοικητική πράξη που περιέχει ορισμένη ατομική ρύθμιση, την οποία προκαθορίζουν οι κανόνες αυτοί (βλ. Επαμεινώνδα Π. Σπηλιωτόπουλο, *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*, Τόμος 1, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, 15η έκδ., αριθμ. 148, σελ. 138). Στην περίπτωση της δέσμιας αρμοδιότητας, ο κανόνας δικαίου υποδεικνύει στη Διοίκηση κατά τρόπο επιτακτικό τη συμπεριφορά που πρέπει να υιοθετήσει και δεν της αφήνει περιθώρια εκτίμησης (βλ. ΣΤΕ 286/2012) περιέχοντας πλήρες και λεπτομερές πραγματικό και τις σαφείς και συγκεκριμένες έννομες συνέπειες που αυτό επιφέρει (βλ. ΣΤΕ 4720/2012).

35. Επειδή οι όροι των τεχνικών προδιαγραφών είναι απαράβατοι και η απόκλιση των προσφορών από αυτές συνεπάγεται τον αποκλεισμό τους, εκτός εάν ορισμένες προδιαγραφές είναι σύμφωνα με τη διακήρυξη προαιρετικές (ΣΤΕ ΕΑ 192/2012, 291/2011, ΕΣ Τμ. Μείζ.-Επταμ. 2446/2012, Γνωμ. ΝΣΚ 521/2011).

36. Επειδή, εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «*με ποινή αποκλεισμού...*», «*με ποινή απαραδέκτου....*», «*οι συμμετέχοντες πρέπει...*» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002).

37. Επειδή σε συνέχεια των ως άνω σύμφωνα με το Ελεγκτικό Συνέδριο λόγω της εφαρμοζόμενης στους δημόσιους διαγωνισμούς αρχής της τυπικότητας, είχε κριθεί κατά το προγενέστερο θεσμικό καθεστώς ότι όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους με εξαίρεση εκείνες για τις οποίες προκύπτει το αντίθετο, με συνέπεια, ελλείψει αντίθετης ρητής διάταξης, τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαραδέκτο αυτών (Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ΄ Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009), πολλώ, δε, μάλλον όταν υφίσταται ρητή πρόβλεψη ότι συγκεκριμένος όρος τίθεται επί ποινή αποκλεισμού. Περαιτέρω, οι τεχνικές προδιαγραφές συνιστούν στο σύνολο τους, απαράβατους όρους της διακήρυξης πλην εάν

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

ορίζεται ότι είναι προαιρετικές ή ότι είναι αποδεκτή η πλήρωση μέρους μόνο αυτών (ΔΕΦΑΘ αναστ. 230/2012).

38. Επειδή σύμφωνα με τον πρώτο λόγο της υπό εξέταση προσφυγής η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας δεν έπρεπε να γίνει δεκτή διότι το προσφερόμενο από αυτήν είδος δεν πληροί την τεχνική προδιαγραφή σύμφωνα με την οποία πρέπει να διαθέτει λυχνία ξένου.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει ότι η λυχνία ξένου αποτελεί απαίτηση του διαγωνισμού διότι διαθέτει τον μεγαλύτερο πραγματικό χρόνο ζωής, παρέχει την πιο υψηλή ενέργεια και παράλληλα εξασφαλίζει ότι δεν καταστρέφονται φωτοευαίσθητα δείγματα και ότι με βάση τη διεθνή εμπειρία δεν υπάρχει η συσχέτιση που αναφέρεται στην προσφορά της παρεμβαίνουσας η οποία κατηγοριοποιεί τα φασματοφωτόμετρα με βάση τη λυχνία.

Εξάλλου, η παρεμβαίνουσα στην παρέμβασή της υποστηρίζει ότι η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι δεν καλύπτει την ως άνω απαίτηση του διαγωνισμού χωρίς να αναφέρει ότι προσφέρει τη βέλτιστη τεχνολογία με τριπλάσιο χρόνο εγγύησης από τον ζητούμενο και δεν προσκομίζει κανένα νέο στοιχείο που να αποδεικνύει ότι η κρίση της επιτροπής αξιολόγησης ήταν εσφαλμένη.

39. Επειδή σύμφωνα με τη Διακήρυξη, στο Μέρος Α του Παραρτήματος Ι, για το είδος με α/α 12.2 Φασματοφωτόμετρο ορατού / υπεριώδους (UV-Vis), απαιτείται ρητώς ως τεχνική προδιαγραφή, μεταξύ άλλων, το εν λόγω είδος να διαθέτει λυχνία ξένου με εγγύηση χρόνου ζωής τουλάχιστον 3 ετών. Στο δε άρθρο 2.4.3.2 της Διακήρυξης προβλέπεται ρητώς ότι η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στα Παραρτήματα Ι και ΙΙ της παρούσας Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται, ενώ σύμφωνα με το άρθρο 2.4.6 η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά η οποία παρουσιάζει αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

της σύμβασης. Επομένως, ως ρητώς και σαφώς προκύπτει από τους όρους της Διακήρυξης, η μη πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών επιφέρει τον υποχρεωτικό αποκλεισμό του διαγωνιζόμενου.

40. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η παρεμβαίνουσα στο φύλλο συμμόρφωσης που έχει υποβάλει αναφέρει ότι το προσφερόμενο από αυτή είδος διαθέτει λυχνίες δευτερίου (D2) και αλογόνου με αυτόματη εναλλαγή, με εγγύηση λειτουργίας δέκα ετών, οι οποίες προσφέρουν υψηλή σταθερότητα σε σύγκριση με τα φασματοφωτόμετρα που διαθέτουν λυχνία ξένου, ενώ παραπέμπει στην Προδ.12.2.2 ΤΕΧΝΙΚΟ ΦΥΛΛΑΔΙΟ 2 Specification Sheet Shimadzu UV-1900 (Παρ. Hardware Specifications, Light Source) και στη ΔΗΛΩΣΗ ΑΠΟΔΟΧΗΣ ΟΡΩΝ. Στο μεν ΤΕΧΝΙΚΟ ΦΥΛΛΑΔΙΟ 2 αναφέρεται επίσης ρητώς ότι το προσφερόμενο από αυτή είδος διαθέτει λυχνίες δευτερίου (D2) και αλογόνου. Στη δε ΔΗΛΩΣΗ ΟΡΩΝ η παρεμβαίνουσα αναφέρει ότι αποδέχεται πλήρως και ανεπιφυλάκτως όλους τους όρους της διακήρυξης και των τεχνικών προδιαγραφών, ενώ επαναλαμβάνει ρητώς ότι το προσφερόμενο από αυτήν είδος διαθέτει λυχνίες δευτερίου (D2) και αλογόνου με αυτόματη εναλλαγή, με εγγύηση λειτουργίας δέκα ετών.

41. Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα, το προσφερόμενο από την παρεμβαίνουσα είδος δεν πληροί την τεχνική προδιαγραφή της λυχνίας ξένου, ως βασίμως υποστηρίζει η προσφεύγουσα, παραδέχεται η αναθέτουσα αρχή και δεν αμφισβητεί ούτε η ίδια η παρεμβαίνουσα. Περαιτέρω, οι ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας ότι το προσφερόμενο από αυτήν είδος διαθέτει τη βέλτιστη τεχνολογία προβάλλονται αλυσιτελώς καθώς τούτο δεν αίρει το γεγονός ότι το προσφερόμενο από αυτήν είδος δεν πληροί την επίμαχη τεχνική προδιαγραφή που έχει τεθεί επί ποινή απόρριψης της προσφοράς των συμμετεχόντων. Σε κάθε δε περίπτωση, σύμφωνα με τις σκ. 31-33, βάλλουν εμμέσως και ανεπιδικάως κατά των όρων της Διακήρυξης τους οποίους έχει ανεπιφύλακτα αποδεχθεί η παρεμβαίνουσα με τη συμμετοχή της. Ομοίως, αλυσιτελώς προβάλλονται και οι οικείοι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

τεχνικής ανωτερότητας της λυχνίας ξένου σε σχέση με τις λυχνίες δευτερίου και αλογόνου καθώς η Διακήρυξη απαιτεί, σε κάθε περίπτωση, ρητώς και σαφώς, λυχνία ξένου. Επομένως, η αναθέτουσα αρχή όφειλε κατά δέσμια αρμοδιότητα και σύμφωνα με τις αρχές της τυπικότητας, της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας να απορρίψει την προσφορά της παρεμβαίνουσας. Ως εκ τούτου, ο πρώτος λόγος της προσφυγής γίνεται δεκτός ως βάσιμος.

42. Επειδή με τον δεύτερο λόγο της υπό εξέταση προσφυγής η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι το προσφερόμενο από την παρεμβαίνουσα είδος δεν πληροί την τεχνική προδιαγραφή σύμφωνα με την οποία το όργανο πρέπει να έχει ικανότητα αξιόπιστων μετρήσεων ακόμα και με ανοικτό το κάλυμμα του χώρου δειγμάτων, καθώς από την προσφορά της προκύπτει ότι αυτό κάνει μετρήσεις μόνο με κλειστό το κάλυμμα του χώρου δειγμάτων.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει ότι η ικανότητα αξιόπιστων μετρήσεων με ανοικτό το κάλυμμα αποτελεί επίσης απαίτηση του διαγωνισμού διότι θα καλύψει μελλοντικές πραγματικές ανάγκες με προσθήκη αντιδραστηρίων στη διάρκεια των μετρήσεων και ότι δεν ευσταθεί ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι η παραπάνω απαίτηση αφορά όργανα χαμηλής στάθμης.

Εξάλλου, στην παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι προσφέρει φασματοφωτόμετρο ανώτερης τεχνολογικά κατηγορίας με εύρος σχισμής 1nm σε αντίθεση με την προσφεύγουσα της οποίας το φασματοφωτόμετρο έχει εύρος σχισμής 1,5nm. Επιπλέον, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι η προσφεύγουσα δεν έχει ενδεχομένως εγκαταστήσει κανένα φασματοφωτόμετρο όπως το προσφερόμενο και δεν εμφανίζει κατάλογο πελατών, ως είθισται να παρουσιάζουν οι εταιρείες σε ανάλογους διαγωνισμούς σε αντίθεση με την ίδια που έχει εγκαταστήσει τριανταπέντε φασματοφωτόμετρα σε χρονικό διάστημα των τελευταίων πέντε ετών, όπως προκύπτει από τον κατάλογο πελατών της που έχει προσκομίσει, ότι τα φασματοφωτόμετρα είναι εγκατεστημένα από αυτήν σε δημόσια και ιδιωτικά διαπιστευμένα κατά EN17025 εργαστήρια, σε εταιρείες, ερευνητικά ιδρύματα και Πανεπιστήμια, ως η αναθέτουσα αρχή και ότι η προσφεύγουσα προσφέρει

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

φασματοφωτόμετρο τεχνολογίας 2011 ενώ το έγγραφο ΒΕΒΑΙΩΣΗ AGILENT της προσφοράς της έχει συμβόλαιο συνεργασίας με τον κατασκευαστικό οίκο έως την 31^η Δεκεμβρίου 2019.

43. Επειδή σύμφωνα με την επίμαχη Διακήρυξη, στο Μέρος Α του Παραρτήματος Ι, για το είδος με α/α 12.2 Φασματοφωτόμετρο ορατού / υπεριώδους (UV-Vis), απαιτείται ρητώς ως τεχνική προδιαγραφή, μεταξύ άλλων, το εν λόγω είδος να έχει ικανότητα αξιόπιστων μετρήσεων ακόμα και με ανοικτό το κάλυμμα του χώρου δειγμάτων. Από το συνδυασμό δε των άρθρων 2.4.3.2 και 2.4.6 , σύμφωνα και με τα διαλαμβανόμενα υπό σκ. 39, ρητώς και σαφώς προκύπτει από τους όρους της Διακήρυξης ότι η μη πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών επιφέρει τον υποχρεωτικό αποκλεισμό του διαγωνιζόμενου.

44. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η παρεμβαίνουσα στο φύλλο συμμόρφωσης που έχει υποβάλει αναφέρει ότι το προσφερόμενο από αυτή είδος αναφέρεται επί λέξει ότι: *«Έχει ικανότητα αξιόπιστων μετρήσεων με κλειστό το κάλυμμα του χώρου δειγμάτων σύμφωνα με τα τρέχοντα Διεθνή πρότυπα, τα οποία περιγράφουν τις διαδικασίες Ορθής Εργαστηριακής Πρακτικής, συμπεριλαμβανομένων των ορθών αποτελεσμάτων μετά από στατιστική επεξεργασία, στην οποία εμπλέκονται οι όροι ακρίβεια και επαναληψιμότητα. Τα αποτελέσματα με "ανοιχτό καπάκι", τεχνολογία χαμηλής στάθμης οργάνων, δεν μπορούν να αξιολογηθούν γιατί δεν διασφαλίζουν σταθερές και επαναλήψιμες συνθήκες. Η πιστοποίηση των ορθών αποτελεσμάτων τα οποία παράγονται από το συγκεκριμένο όργανο το οποίο προσφέρει η εταιρεία ...Α.Ε., προκύπτει και από το πολύ μεγάλο εύρος των πιστοποιημένων εργαστηρίων από το ΕΣΥΔ, τα οποία χρησιμοποιούν αυτή την τεχνολογία, σε αντίθεση με την τεχνική της λάμπας ξένου η οποία θεωρείται "παλαιά και ξεπερασμένη" από τους επαΐοντες»*. Στη δε Παραπομπή της στο φύλλο συμμόρφωσης αναφέρει την Προδ.12.2.3 στο ΤΕΧΝΙΚΟ ΦΥΛΛΑΔΙΟ 1 Prospectus Shimadzu UV-VIS Spectrophotometer, UV-1900, ΣΥΜΠΛΗΡΩΜΑΤΙΚΑ ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ και ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ΠΕΛΑΤΩΝ. Ομοίως, στα αρχεία αυτά προσδιορίζεται ο τύπος και το μοντέλο

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

του προσφερόμενου από την παρεμβαίνουσα είδους.

45. Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα, το προσφερόμενο από την παρεμβαίνουσα είδος δεν πληροί την τεχνική προδιαγραφή της ικανότητας αξιόπιστων μετρήσεων ακόμα και με ανοικτό το κάλυμμα του χώρου δειγμάτων, ως βασίμως υποστηρίζει η προσφεύγουσα, παραδέχεται η αναθέτουσα αρχή και δεν αμφισβητεί ούτε η ίδια η παρεμβαίνουσα. Περαιτέρω, οι ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας ότι το προσφερόμενο από αυτήν είδος διαθέτει τη βέλτιστη τεχνολογία προβάλλονται αλυσιτελώς καθώς τούτο δεν αίρει το γεγονός ότι το προσφερόμενο από αυτήν είδος δεν πληροί την επίμαχη τεχνική προδιαγραφή που έχει τεθεί επί ποινή απόρριψης της προσφοράς των συμμετεχόντων. Σε κάθε δε περίπτωση, σύμφωνα με τις σκ. 31-33, βάλλουν εμμέσως και ανεπιβαίμως κατά των όρων της Διακήρυξης τους οποίους έχει ανεπιφύλακτα αποδεχθεί η παρεμβαίνουσα με τη συμμετοχή της. Ομοίως, αλυσιτελώς προβάλλονται και οι ισχυρισμοί της διάρκειας του συμβολαίου συνεργασίας της προσφεύγουσας καθώς και το ότι η προσφεύγουσα, σε αντίθεση με την ίδια, δεν έχει εγκαταστήσει φασματοφωτόμετρα και δεν εμφανίζει κατάλογο πελατών καθώς η Διακήρυξη απαιτεί, σε κάθε περίπτωση, ρητώς και σαφώς, ικανότητα αξιόπιστων μετρήσεων ακόμα και με ανοικτό το κάλυμμα του χώρου δειγμάτων. Επομένως, η αναθέτουσα αρχή όφειλε κατά δέσμια αρμοδιότητα και σύμφωνα με τις αρχές της τυπικότητας, της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας να απορρίψει την προσφορά της παρεμβαίνουσας. Ως εκ τούτου, ο δεύτερος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

46. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

47. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

48. Επειδή η παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί.

49. Επειδή, ύστερα από τη σκέψη 47, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ.5 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός απόφασης: 1339 / 2019

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 1/23-09-2019 απόφαση της Συγκλήτου της αναθέτουσας αρχής, κατά τα προβλεπόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του παραβόλου ποσού εξακοσίων (600) ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 13 Νοεμβρίου 2019 και εκδόθηκε στις 3 Δεκεμβρίου 2019 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος
ΓΕΡΑΣΙΜΟΥΛΑ-ΜΑΡΙΑ
ΔΡΑΚΟΝΤΑΕΙΔΗ**

**Η Γραμματέας
ΒΙΚΤΩΡΙΑ ΠΙΣΜΙΡΗ**