

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 1 Δεκεμβρίου 2020 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Οικονόμου, Πρόεδρος, Ευαγγελία Μιχολίτση και Άννα Χριστοδουλάκου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 26.10.2020 προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Α.Ε.Π.Π. 1546/26.10.2020 της προσφεύγουσας με την επωνυμία «****, όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του Γενικού ***** (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται και

Της παρεμβαίνουσας με την επωνυμία «****, όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. **** απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος αυτής με το οποίο έγινε αποδεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας για το τμήμα 1 του διαγωνισμού.

Με την παρέμβαση, η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της προδικαστικής προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια, Άννα Χριστοδουλάκου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την υπ' αριθμ. **** Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής, προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την προμήθεια αντιδραστηρίων και αναλωσίμων υλικών με ταυτόχρονη παραχώρηση συνοδού εξοπλισμού προς κάλυψη των αναγκών του Εργαστηρίου Βιοπαθολογίας

του*****, προϋπολογισμού 194.130,36€ μη συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης και Φ.Π.Α., με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής. Σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της διακήρυξης, η σύμβαση υποδιαιρείται σε πέντε (5) τμήματα, μεταξύ των οποίων το τμήμα 1 «Εξετάσεις που εκτελούνται από ορμονολογικό αναλυτή», ενώ προσφορές υποβάλλονται ανά τμήμα και ο μέγιστος αριθμός των τμημάτων που μπορεί να ανατεθεί σε έναν προσφέροντα είναι το σύνολο των τμημάτων. Προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 15.07.2020. Η Διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 15.07.2020 με ΑΔΑΜ: *****, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) (Συστημικός Αριθμός ***** για τα λοιπά τμήματα).

2. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί παράβολο (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό *****, εξοφληθέν και δεσμευμένο, όπως προκύπτει από την εκτύπωση της σχετικής σελίδας της Γ.Γ.Π.Σ.), ύψους 1.050,00€. Εντούτοις, το προσήκον παράβολο, κατά τις διατάξεις του άρθρου 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, υπολογίζεται με βάση τον προϋπολογισμό του τμήματος της σύμβασης στο οποίο αφορά η προσφυγή, χωρίς ΦΠΑ. Όπως, δε, έχει κριθεί, ως βάση για τον υπολογισμό του ποσού του παραβόλου λαμβάνεται υπόψη η προϋπολογισθείσα δαπάνη σύμβασης στην ανάθεση της οποίας αποβλέπει πράγματι η διαγωνιστική διαδικασία και όχι η δαπάνη που αντιστοιχεί σε ενδεχόμενη άσκηση δικαιώματος προαίρεσης (πρβλ. ΕΑ 319/2019, 182/2019, 159/2019, 124/2018, 187/2017, 10/2017). Εν προκειμένω, ο προϋπολογισμός μη συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης και Φ.Π.Α. του τμήματος 1, στο οποίο αφορά η υπό εξέταση προσφυγή, ανέρχεται στο ποσό των 139.648,36€. Συνεπώς το αναλογούν απαιτούμενο παράβολο ανέρχεται στο ποσό των 698,24€ (139.648,36€ x 0,50%). Ήτοι, η προσφεύγουσα κατέβαλε το

ποσό των 351,76€ επιπλέον του νομίμως απαιτούμενου παραβόλου, το οποίο πρέπει, σε κάθε περίπτωση, να της επιστραφεί (πρβλ ΕΑ ΣΤΕ 184/2017).

3. Επειδή, η υπό εξέταση προσφυγή, ενόψει του αντικειμένου του διαγωνισμού, της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2017, καθώς και του χρόνου δημοσίευσης της Διακήρυξης, σύμφωνα με τα άρθρα 5 περ. β), 61 παρ. 1, 376 και 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και στην καθ' ύλην και κατά χρόνο αρμοδιότητα της Α.Ε.Π.Π.

4. Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή έχει κατατεθεί νομίμως και εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 περ. α) του Ν. 4412/2016, το άρθρο 4 παρ. 1 περ. α) και το άρθρο 8 παρ. 3 του Π.Δ. 39/2017, καθώς η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 14.10.2020, οπότε και έλαβε γνώση αυτής η προσφεύγουσα, όπως άλλωστε και η ίδια δηλώνει και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 26.10.2020, ημέρα Δευτέρα, κοινοποιήθηκε, δε, στην Α.Ε.Π.Π. από την προσφεύγουσα, με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου αυθημερόν.

5. Επειδή, η υπό εξέταση παρέμβαση έχει ασκηθεί νομίμως και εμπροθέσμως, δια καταθέσεως στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 05.11.2020, δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς την παρεμβαίνουσα μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2017, στις 26.10.2020. Η ως άνω παρέμβαση κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στην προσφεύγουσα στις 05.11.2020. Περαιτέρω, η παρέμβαση ασκείται μετ' εννόμου συμφέροντος, επιδιώκοντας τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης, με την οποία η παρεμβαίνουσα αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος του τμήματος 1 του διαγωνισμού.

6. Επειδή, με το υπ' αριθμ. 407/2020 έγγραφό της, που διαβιβάστηκε τόσο στην Α.Ε.Π.Π. όσο και στους διαγωνιζόμενους μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 05.11.2020, η αναθέτουσα αρχή υπέβαλε τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

7. Επειδή, όπως προαναφέρθηκε, με την υπ' αριθμ. **** Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής, προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την προμήθεια αντιδραστηρίων και αναλωσίμων υλικών με ταυτόχρονη παραχώρηση συνοδού εξοπλισμού προς κάλυψη των αναγκών του ***** Στο τμήμα 1 του διαγωνισμού συμμετείχαν, υποβάλλοντας προσφορές, η προσφεύγουσα (προσφορά με α/α συστήματος ****) και η παρεμβαίνουσα (προσφορά με α/α συστήματος *****). Μετά την αποσφράγιση των φακέλων «δικαιολογητικά συμμετοχής – τεχνική προσφορά» των διαγωνιζόμενων, η Επιτροπή Διαγωνισμού - αφού διαπίστωσε τις εμπροθέσμως υποβληθείσες προσφορές ανά τμήμα συντάσσοντας σχετικά το υπ' αριθμ. 1 Πρακτικό και έλεγξε τα δικαιολογητικά συμμετοχής των διαγωνιζομένων, τα οποία βρήκε πλήρη συντάσσοντας σχετικά το υπ' αριθμ. 2 Πρακτικό – με το υπ' αριθμ. 3 Πρακτικό προέβη στην αναζήτηση των ακόλουθων, μεταξύ άλλων, διευκρινίσεων από την προσφεύγουσα για το τμήμα 1 του διαγωνισμού: «1. Στην προσφορά της η εταιρεία και για τις ζητούμενες εξετάσεις ***** προσφέρει μόνο 2 συσκευασίες αντιδραστηρίων, επιπλέον του ζητούμενου αριθμού εξετάσεων από τη Διακήρυξη, που απαιτούνται για την βαθμονόμηση και τον ποιοτικό έλεγχο. Πως προκύπτει ο υπολογισμός τους προκειμένου να πραγματοποιηθεί ο ζητούμενος αριθμός εξετάσεων; 2. Για την εξέταση TG προσφέρει μόνο 1 συσκευασία αντιδραστηρίων, επιπλέον του ζητούμενου αριθμού εξετάσεων από τη Διακήρυξη, που απαιτούνται για την βαθμονόμηση και τον ποιοτικό έλεγχο. Πως προκύπτει ο υπολογισμός τους προκειμένου να πραγματοποιηθεί ο ζητούμενος αριθμός εξετάσεων;». Η προσφεύγουσα ανταποκρίθηκε με την από 27.08.2020 επιστολή της, απαντώντας στα ως άνω ερωτήματα ως ακολούθως: «Ζητήματα προς διευκρίνιση Νο 1, Νο 2. Εκ παραδρομής αναγράφηκε εσφαλμένος αριθμός προσφερόμενων συσκευασιών αντιδραστηρίων για ποιοτικό έλεγχο και βαθμονόμηση, επιπλέον των

προσφερόμενων για τη διενέργεια των ζητούμενων εξετάσεων. Ο ορθός αριθμός των συσκευασιών αναγράφεται στην οικονομική μας προσφορά, ήτοι στο κρίσιμο έγγραφο για την ανεύρεση της τιμής ανά εξέταση, του μόνο συγκριτικού στοιχείου των προσφορών των διαγωνιζομένων. Συνεπώς, προς απάντηση του αιτήματος διευκρινίσεων που μας αποστείλατε, κατ' εφαρμογή του άρθρ. 102 ν. 4412/2016, διορθώνουμε παραδεκτώς το εκ παραδρομής πρόδηλο σφάλμα στην αναγραφή των επιπλέον συσκευασιών, στον ορθό αριθμό οκτώ (8), όπως ακριβώς αποτυπώνεται και στην οικονομική μας προσφορά. Σε κάθε περίπτωση, ουδέν απολύτως πρόβλημα ανακύπτει με την προσφορά της εταιρίας μας εν γένει, καθόσον, κατ' αποδοχή και σε συμμόρφωση με τον υπ' αριθμ. 2.2.4 όρο της διακήρυξης (σελ. 28), η εταιρία μας έχει υποβάλει την από 27.07.2020 υπεύθυνη δήλωση, δια της οποίας δεσμεύεται ότι θα καθ' όλο το χρονικό διάστημα εκτέλεσης της σύμβασης θα προμηθεύσει το ***** με οποιαδήποτε επιπλέον ποσότητα ή συσκευασία οποιουδήποτε υλικού, αναλωσίμου ή αντιδραστηρίου απαιτηθεί για τη διενέργεια των ζητούμενων εξετάσεων, του ποιοτικού ελέγχου και της βαθμονόμησης.». Ακολουθως, η Επιτροπή Διαγωνισμού, με το υπ' αριθμ. 4 Πρακτικό εισηγήθηκε –για το τμήμα 1- αφενός την αποδοχή της τεχνικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας ως πληρούσας τους όρους της διακήρυξης και αφετέρου την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας για τέσσερις λόγους, μεταξύ των οποίων και ο αφορών στα προαναφερθέντα ερωτήματα, σχετικά με τα οποία διατύπωσε την ακόλουθη αιτιολογία: «-Η προσφορά της εταιρείας ***** δεν είναι αποδεκτή διότι δεν πληροί τους όρους και τις προδιαγραφές της διακήρυξης. Σημειώνουμε ότι με το 17-8-20 πρακτικό (No3), είχαν ζητηθεί διευκρινίσεις από την εταιρεία **** οι οποίες δόθηκαν με το από 27-8-20 διευκρινιστικό έγγραφο το οποίο επισυνάπτεται. Αναλυτικά αναφέρουμε: 1. Στα ερωτήματα 1 & 2 του πρακτικού διευκρινίσεων, ο υποψήφιος ανάδοχος ερωτάται για τον τρόπο υπολογισμού των επιπλέον συσκευασιών αντιδραστηρίων που απαιτούνται, επιπλέον του ζητούμενου αριθμού εξετάσεων από τη Διακήρυξη, για την βαθμονόμηση και τον ποιοτικό έλεγχο των εξετάσεων [*****. Συγκεκριμένα στην τεχνική προσφορά του, στον ΠΙΝΑΚΑ 3 ο οποίος αποτελεί τον ΠΙΝΑΚΑ 3 - ΑΝΑΛΥΤΙΚΟ

ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΕΤΗΣΙΟ ΚΟΣΤΟΣ ΟΜΑΔΑΣ ΕΞΕΤΑΣΕΩΝ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ του Παραρτήματος ΙΙΙ της διακήρυξης (Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς) χωρίς τιμές, αναγράφονται τα παρακάτω

Α/Α	ΕΙΔΟΣ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΕΞΕΤΑΣΕΩΝ	ΕΤΗΣΙΟΣ ΑΡΙΘΜΟΣ ΠΑΣΕΩΝ	Προσφερόμενο είδος	ΕΤΗΣΙΟΣ ΑΡΙΘΜΟΣ ΣΥΣΚΕΥΣΙΩΝ	ΕΠΙΠΛΕΟΝ ΑΡΙΘΜΟΣ ΣΥΣΚΕΥΣΙΩΝ ΓΙΑ ΠΟΙΟΤΙΚΟ ΕΛΕΓΧΟ ΚΑΙ ΒΑΘΜΟΝΟΜΗΣΗ
6	*****	800	*****	8	2
20	*****	600	*****	6	2
21	*****	600	*****	6	2
25	*****	700	*****	7	2
27	*****	800	*****	8	2
28	*****		*****	3	1

Επισημαίνεται πως με την κάθε συσκευασία πραγματοποιούνται 100 τεστ. Σύμφωνα με την διακήρυξη (σελ. 50 και 57) «Στους ανωτέρω πίνακες (1, 2, 3) θα φαίνονται οι απαιτούμενες ποσότητες των αντιδραστηρίων, calibrators, controls καθώς και των λοιπών αναλωσίμων υλικών που απαιτούνται για την πραγματοποίηση των εξετάσεων, πλακιδίων, επιχρισμάτων και δειγμάτων του ***** που δηλώνονται στην παρούσα διακήρυξη. Οι ποσότητες που θα προκύπτουν θα είναι στρογγυλοποιημένες στην πλησιέστερη μονάδα των συσκευασιών, των απαιτούμενων υλικών προς τα άνω (αντιδραστήρια, calibrators, controls, αναλώσιμα κλπ). Για τον υπολογισμό της απαιτούμενης ποσότητας των συσκευασιών θα πρέπει να ληφθούν υπόψη ο αριθμός εξετάσεων, πλακιδίων, επιχρισμάτων και δειγμάτων που δηλώνονται από το ***** , οι απαιτήσεις του κατασκευαστικού οίκου (προγραμματισμένες

αντικαταστάσεις αναλωσίμων), η σταθερότητα (διάρκεια) των αντιδραστηρίων και αναλωσίμων καθώς επίσης και των εξετάσεων που θα χρειάζονται για καθημερινό ποιοτικό έλεγχο (και οι οποίες δεν συμπεριλαμβάνονται στον αριθμό εξετάσεων του πίνακα)». Με το διευκρινιστικά ερωτήματα 1 & 2 προσπαθήσαμε να διευκρινίσουμε πως υπολογίστηκε ο επιπλέον αριθμός των αντιδραστηρίων για καθημερινό ποιοτικό έλεγχο για τις παραπάνω εξετάσεις, καθότι οι επιπλέον 1 ή 2 συσκευασίες (100 ή 200 τεστ) δεν φαίνεται επαρκούν για καθημερινό ποιοτικό έλεγχο (οι εργάσιμες ημέρες για το 2020 ήταν περίπου 252). Στην απάντηση του ο προσφέρων αναφέρει ότι: [ΠΑΡΑΤΙΘΕΤΑΙ Η ΑΠΑΝΤΗΣΗ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΕΥΓΟΥΣΑΣ, ΩΣ ΑΝΩΤΕΡΩ]. Αφενός θεωρούμε ότι δεν απαντά στο ερώτημα για τον τρόπο υπολογισμού των επιπλέον συσκευασιών αντιδραστηρίων που απαιτούνται, επιπλέον του ζητούμενου αριθμού εξετάσεων από τη Διακήρυξη, για την βαθμονόμηση και τον ποιοτικό έλεγχο των εξετάσεων. Αφετέρου με βάση το άρθρο 102 του 4412/16 θεωρούμε ότι η λανθασμένη αναγραφή των επιπλέον συσκευασιών αντιδραστηρίων που απαιτούνται για τον ποιοτικό έλεγχο στον ΠΙΝΑΚΑ 3 της τεχνικής, δεν μπορεί να θεωρηθεί ως πρόδηλο τυπικά σφάλμα που επιδέχονται διόρθωσης ή συμπλήρωσης καθότι αποτελεί ουσιαστικό σημείο της προσφοράς. Η δε παραπομπή στην οικονομική προσφορά, όπου κατά δήλωση του προσφέροντα, αναγράφονται διαφορετικές ποσότητες συσκευασιών αντιδραστηρίων που απαιτούνται για τον ποιοτικό έλεγχο, δηλαδή η διαφοροποίηση της οικονομικής προσφοράς από την τεχνική δεν μπορεί να γίνει εκ προοιμίου αποδεκτή δεδομένου ότι η αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών αποτελεί αυτόνομο μεταγενέστερο στάδιο του διαγωνισμού. Τέλος θεωρούμε ότι η υπεύθυνη δήλωση η οποία σύμφωνα με τον προσφέροντα έχει υποβληθεί στον φάκελο οικονομικής προσφοράς (ο οποίος δεν έχει ακόμη αποσφραγιστεί), με την οποία δεσμεύεται ότι καθ' όλο το χρονικό διάστημα εκτέλεσης της σύμβασης θα προμηθεύσει το ***** με οποιαδήποτε επιπλέον ποσότητα ή συσκευασία οποιουδήποτε υλικού, αναλωσίμου ή αντιδραστηρίου απαιτηθεί για τη διενέργεια των ζητούμενων εξετάσεων, του ποιοτικού ελέγχου και της βαθμονόμησης δεν θεραπεύει τον εξ αρχής ανεπαρκή δηλούμενο αριθμό των επιπλέον συσκευασιών αντιδραστηρίων αλλά αποκλίνει

που δεν δύναται να υπολογιστούν με ακρίβεια στην παρούσα φάση.». Εν συνεχεία, με το υπ' αριθμ. 5 Πρακτικό της η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε –για το τμήμα 1- την αποδοχή της οικονομικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας και την ανάδειξη αυτής ως προσωρινής αναδόχου για το επίμαχο τμήμα. Τα ως άνω Πρακτικά της Επιτροπής Διαγωνισμού εγκρίθηκαν υπ' αριθμ. ***** απόφαση της αναθέτουσας αρχής. Κατά της ως άνω απόφασης, κατά το μέρος αυτής με το οποίο έγινε αποδεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας για το τμήμα 1 του διαγωνισμού, ασκήθηκε η υπό εξέταση προσφυγή.

8. Επειδή, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι «I. Προοίμιο. Προσβάλλουμε την υπ' αριθμ. ***** απόφαση του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής που έχει καταχωρηθεί στο υπ' αριθμ. 15ο Πρακτικό της από 08.10.2020 τακτικής συνεδρίασης του ΔΣ (Θέμα 17ο), δυνάμει της οποίας εγκρίθηκαν τα πρακτικά αξιολόγησης των προσφορών του ένδικου διαγωνισμού, διότι εσφαλμένα κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά της ανταγωνίστριας εταιρίας ***** που υποβλήθηκε για το Τμήμα 1 (92873-Εξετάσεις που εκτελούνται από ορμονολογικό αναλυτή), για τους λόγους που εκτίθενται αναλυτικά στη συνέχεια. Στο ίδιο τμήμα της άνω διαγωνιστικής διαδικασίας συμμετείχε και η εταιρία μας, υποβάλλοντας εμπρόθεσμα και νομότυπα την προσφορά της, πλην όμως απορρίφθηκε ως τεχνικά μη αποδεκτή, μεταξύ άλλων για το λόγο ότι οι προσφερόμενες ποσότητες αντιδραστηρίων δεν επαρκούσαν για τον ποιοτικό έλεγχο των εξετάσεων, πλέον του ζητούμενου αριθμού εξετάσεων. Κατ' εφαρμογή της αρχής του ενιαίου μέτρου κρίσης, με τον ακόλουθο λόγο ακύρωσης προβάλλουμε ότι αντίστοιχη πλημμέλεια (συνακόλουθα δε και παραβίαση των οικείων όρων της διακήρυξης) εντοπίζεται και στην προσφορά της *****, οπότε θεμελιώνεται το απαιτούμενο στο πρόσωπο της εταιρίας μας έννομο συμφέρον για την άσκηση της παρούσας προσφυγής. II. Εσφαλμένη αποδοχή της προσφοράς της εταιρίας *****.

Στη σελ. 57 της διακήρυξης, ζητούνται τα ακόλουθα: «...Για τον υπολογισμό της απαιτούμενης ποσότητας των συσκευασιών θα πρέπει να ληφθούν υπόψη ο αριθμός εξετάσεων, πλακιδίων, επιχρισμάτων και δειγμάτων που δηλώνονται από το ***** , οι

απαιτήσεις του κατασκευαστικού οίκου (προγραμματισμένες αντικαταστάσεις αναλωσίμων), η σταθερότητα (διάρκεια) των αντιδραστηρίων και αναλωσίμων καθώς επίσης και των εξετάσεων που θα χρειάζονται για καθημερινό ποιοτικό έλεγχο (και οι οποίες δεν συμπεριλαμβάνονται στον αριθμό εξετάσεων του πίνακα)...». Στα εσώκλειστα φυλλάδια των προσφερόμενων από την άνω ανταγωνίστρια εταιρία αντιδραστηρίων, αναφέρεται ότι θα πρέπει να γίνεται μέτρηση όλων των επιπέδων προτύπου ελέγχου μία φορά κάθε 24 ώρες για κάθε ημέρα χρήσης (βλ. ενδ. σελ. 5): [ΠΑΡΑΤΙΘΕΤΑΙ ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ ΦΥΛΛΑΔΙΟΥ ΥΠΟΒΛΗΘΕΝΤΟΣ ΑΠΟ ΤΗΝ ΠΑΡΕΜΒΑΙΝΟΥΣΑ, ΣΤΟ ΟΠΟΙΟ, ΜΕΤΑΞΥ ΑΛΛΩΝ, ΑΝΑΓΡΑΦΕΤΑΙ ΤΟ ΕΞΗΣ: «Διαδικασίες ελέγχου ποιότητας. Ο συνιστώμενος έλεγχος αποτελεσμάτων για την εξέταση ***** περιλαμβάνει, μονή μέτρηση όλων των επιπέδων προτύπων ελέγχου μία φορά κάθε 24 ώρες για κάθε ημέρα χρήσης. Ακολουθείτε τις διαδικασίες του εργαστηρίου σας, εάν αυτές επιβάλλουν πιο συχνή χρήση των προτύπων ελέγχου για την επιβεβαίωση και τον έλεγχο των αποτελεσμάτων. Βεβαιωθείτε ότι οι τιμές των προτύπων ελέγχου για την εξέταση βρίσκονται εντός του εύρους τιμών συγκέντρωσης που ορίζεται στο συνοδευτικό φυλλάδιο.».]. Περαιτέρω, για όλα τα προσφερόμενα αντιδραστήρια, από τα ίδια εσώκλειστα φυλλάδια, ευθέως προκύπτει ότι τα επίπεδα ελέγχου είναι τρία (χαμηλό, μεσαίο και υψηλό επίπεδο) (βλ. ενδ. σελ. 328): [ΠΑΡΑΤΙΘΕΤΑΙ ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ ΦΥΛΛΑΔΙΟΥ ΥΠΟΒΛΗΘΕΝΤΟΣ ΑΠΟ ΤΗΝ ΠΑΡΕΜΒΑΙΝΟΥΣΑ, ΣΤΟ ΟΠΟΙΟ, ΜΕΤΑΞΥ ΑΛΛΩΝ, ΑΝΑΓΡΑΦΕΤΑΙ ΤΟ ΕΞΗΣ: «ΠΕΡΙΕΧΟΜΕΝΑ. 3 φιαλίδια (6 ml έκαστο) προτύπων ελέγχου *****. Τα πρότυπα ελέγχου χαμηλού, μεσαίου και υψηλού επιπέδου περιέχουν T₄ παρασκευασμένη σε ανθρώπινο ορό.».]. Από την επισκόπηση του υποβληθέντος πίνακα εκ μέρους της άνω αντανωνίστριας εταιρίας ***** προκύπτει ότι οι προσφερόμενες συσκευασίες δεν επαρκούν για τη διενέργεια των απαραίτητων καθημερινών ποιοτικών ελέγχων, πλέον των ζητούμενων εξετάσεων, όπως ρητά απαιτείται από τη διακήρυξη:

Α/Α	ΕΞΕΤΑΣΗ	ΕΤΗΣΙΟΙ ΑΡΙΘΜΟΣ ΕΞΕΤΑΣΕΩΝ	ΕΤΗΣΙΟΣ ΑΡΙΘ, ΣΥΣΚ.	ΕΠΙΠΛΕΟΝ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΕΣ ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΕΣ ΓΙΑ CONTROLS CALIBRATION	ΑΡΙΘΜΟΙ ΕΠΙΠΕΔΩΝ ΠΟΙΟΤΙΚΟΥ	ΗΜΕΡΕΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΕΙΑΣ ΑΝΟΞΟΛΟΓΙΚΟΥ ΑΝΑΛΥΤΗ ΑΝΑ ΕΤΟΣ	ΑΠΑΙΤΟΥΜΕΝΕΣ ΕΠΙΠΛΕΟΝ ΕΞΕΤΑΣΕΙΣ ΓΙΑ CONTROLS ΜΟΝΟ	ΑΠΑΙΤΟΥΜΕΝΕΣ ΕΠΙΠΛΕΟΝ ΙΥΙΚΕΥΑΙΕΣ ΑΠΟ ΤΗΝ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗ

Αριθμός Απόφασης: 1617/2020

1	T3	1200	18	6 (100 tests)	3	365	1.095	11
2	T4	1200	18	6 (100 tests)	3	365	1.095	11
3	TSH	4000	46	6 (100 tests)	3	365	1.095	11
4	FT3	800	14	6 (100 tests)	3	365	1.095	11
5	FT 4	1400	20	6 (100 tests)	3	365	1.095	11
6	β HCG	800	14	6 (100 tests)	3	365	1.095	11
7	PRG	200	7	5 (100 tests)	3	365	1.095	11
8	PRL	200	7	5 (100 tests)	3	365	1.095	11
9	TESTO	200	7	5 (100 tests)	3	365	1.095	11
10	ΟΙΓΤΡΑΔ.	200	7	5 (100 tests)	3	365	1.095	11
11	FSH	200	7	5 (100 tests)	3	365	1.095	11
12	UH	200	7	5 (100 tests)	3	365	1.095	11
13	CEA	1800	24	6 (100 tests)	3	365	1.095	11
14	AFP	1200	18	6 (100 tests)	3	365	1.095	11
15	CA19-9	1800	24	6 (100 tests)	3	365	1.095	11
16	CA15-3	1100	17	6 (100 tests)	3	365	1.095	11
17	CA 125	1100	17	6 (100 tests)	3	365	1.095	11
18	P5A	1500	21	6 (100 tests)	3	365	1.095	11
19	FPSA	200	7	5 (100 tests)	3	365	1.095	11
20	ATI-TPO	600	12	6 (100 tests)	3	365	1.095	11
21	ANTI-TG	600	12	6 (100 tests)	3	365	1.095	11
22	FER.	3500	41	6 (100 tests)	3	365	1.095	11
23	Θ12	3000	36	6 (100 tests)*	3	365	1.095	11
24	ΦΥΛ. ΟΞΥ	1800	24	6 (100 tests):	3	365	1.095	11
25	PTH (ΠΑΡΑΘΟΡΜΟΝΗ)	700	13	6 (100 tests):	3	365	1.095	11
26	ΤΡΟΠΟΝΙΝΗ	3500	41	6 (100 tests):	3	365	1.095	11
27	Βιταμίνη D	800	15	7 (100 tests)^	3	365	1.095	11
28	TG (ΘΥΡΕΟΣΦΑΙΡΙΝΗ)	300	9	6 (100 tests):	3	365	1.095	11

Στον ανωτέρω πίνακα αναφέρονται οι επιπλέον προσφερόμενες συσκευασίες εκ μέρους της *****, κάθε μία εκ των οποίων αντιστοιχεί σε 100 tests. Συνεπώς, για να μπορέσουν να πραγματοποιηθούν τα 1.095 tests ποιοτικού ελέγχου τριών επιπέδων καθημερινά (3 επίπεδα ελέγχου Χ 365 ημέρες) απαιτούνται 11 συσκευασίες των 100 tests. Όλως επικουρικώς, σημειώνουμε το εξής. Στην

προσβαλλόμενη απόφαση, καθ' ο μέρος απορρίπτεται η προσφορά της εταιρίας μας, αναφέρεται ότι οι προσφερόμενες εκ μέρους μας ποσότητες δεν επαρκούν για τη διενέργεια ποιοτικών ελέγχων, λαμβάνοντας ως βάση αναφοράς τη λειτουργία του ***** για 252 ημέρες το έτος 2020: «...οι επιπλέον 1 ή 2 συσκευασίες (100 ή 200 τεστ) δεν φαίνεται επαρκούν για καθημερινό ποιοτικό έλεγχο (οι εργάσιμες ημέρες για το 2020 ήταν περίπου 252)...». Με άλλα λόγια, ακόμη και τις 252 ημέρες να λάβουμε ως βάση αναφοράς, τότε και πάλι οι προσφερόμενες από την ***** συσκευασίες δεν επαρκούν για τη διενέργεια των απαιτούμενων ποιοτικών ελέγχων, όπως εμφανίζεται αναλυτικά στον ακόλουθο πίνακα (3 επίπεδα ελέγχου Χ 252 ημέρες = 756 εξετάσεις, οι οποίες απαιτούν 8 συσκευασίες των 100 tests). [ΠΑΡΑΤΙΘΕΤΑΙ ΠΙΝΑΚΑΣ] Τούτων δοθέντων, εν όψει του ότι η εταιρία μας αποκλείστηκε από τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας, μεταξύ άλλων, για του ίδιου ακριβώς λόγο, θα πρέπει κατ' εφαρμογή της αρχής του ενιαίου μέτρου κρίσης να απορριφθεί και η προσφορά της άνω ανταγωνίστριας εταιρίας *****, ως μη πληρούσα τον ίδιο επίμαχο όρο της διακήρυξης.»

9. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της προβάλλει, ότι «[...] Στην διακήρυξη ***** (σελ. 57) ζητείται : «Για τον υπολογισμό της απαιτούμενης ποσότητας των συσκευασιών θα πρέπει να ληφθούν υπόψη ο αριθμός εξετάσεων, πλακιδίων, επιχρισμάτων και δειγμάτων που δηλώνονται από το *****, οι απαιτήσεις του κατασκευαστικού οίκου (προγραμματισμένες αντικαταστάσεις αναλωσίμων), η σταθερότητα (διάρκεια) των αντιδραστηρίων και αναλωσίμων καθώς επίσης και των εξετάσεων που θα χρειάζονται για καθημερινό ποιοτικό έλεγχο (και οι οποίες δεν συμπεριλαμβάνονται στον αριθμό εξετάσεων του πίνακα)». Δεδομένου ότι στην διακήρυξη, δεν διευκρινίζεται ο αριθμός των επιπέδων των καθημερινών ποιοτικών ελέγχων, για τον υπολογισμό του ελάχιστου αριθμού επιπλέον προσφερόμενων αντιδραστηρίων θεωρήθηκε ως βάση - ενιαίο μέτρο κρίσης - η δυνατότητα διεξαγωγής τουλάχιστον ενός επιπέδου ποιοτικού ελέγχου για τις εργάσιμες ημέρες ενός έτους (περίπου 252) δηλαδή επιπλέον 252 τεστ. Με βάση το παραπάνω

ελάχιστο όριο, οι προσφερόμενες ποσότητες της εταιρείας **** δεν φαινόταν να επαρκούν για ορισμένες εξετάσεις (*****) όπως φαίνεται στον παρακάτω πίνακα:

A/ A	ΕΙΔΟΣ ΕΞΕΤΑΣΗΣ	ΕΤΗΣΙΟΣ ΑΡΙΘΜΟΣ ΕΞΕΤΑΣΕΩΝ	Προσφερόμενο είδος	ΕΤΗΣΙΟΣ ΑΡΙΘΜΟΣ ΣΥΣΚΕΥΣΙΩΝ	ΕΠΙΠΛΕΟΝ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΟΣ ΑΡΙΘΜΟΣ ΣΥΣΚΕΥΣΙΩΝ ΓΙΑ ΠΟΙΟΤΙΚΟ ΕΛΕΓΧΟ ΚΑΙ ΒΑΘΜΟΝΟΜΗΣΗ
6	BHCG	800	*****	8	2 (200 τεστ)
20	Anti-TPO	600	*****	6	2 (200 τεστ)
21	Anti-TG	600	*****	6	2 (200 τεστ)
25	PTH (Παραθ ορμόνη)	700	*****	7	2 (200 τεστ)
27	Βιταμίνη D	800	*****	8	2 (200 τεστ)
28	TG (Θυρεο σφαιρίν η')	300	*****	3	1 (100 τεστ)

Για τον λόγο αυτό ζητήθηκαν διευκρινίσεις οι οποίες δεν κρίθηκαν επαρκείς όπως ακριβώς αναφέρεται στο από 10-9-20 πρακτικό μας (No4). Επιπλέον η ίδια η εταιρεία αποδέχεται τον λανθασμένο υπολογισμό επιπλέον αντιδραστηρίων αναγράφοντας: «Εκ παραδρομής αναγράφηκε εσφαλμένος αριθμός προσφερόμενων συσκευασιών αντιδραστηρίων για ποιοτικό έλεγχο και βαθμονόμηση, επιπλέον των προσφερόμενων για τη διενέργεια των ζητούμενων εξετάσεων». Αντιθέτως, στην προσφορά της εταιρείας *****, οι επιπλέον προσφερόμενες ποσότητες αντιδραστηρίων για τον καθημερινό ποιοτικό έλεγχο, επαρκούν και μάλιστα για έλεγχο δύο επιπέδων. Πιο συγκεκριμένα: Για τις εξετάσεις με ζητούμενο αριθμό τεστ ετησίως μεγαλύτερο από 252 πρόσφερε 6 επιπλέον συσκευασίες ετησίως, ήτοι 600 επιπλέον τεστ, υπερκαλύπτοντας το ζητούμενο της απαίτησης του εργαστηρίου, δηλαδή για κάθε ημέρα εισαγωγής της εξέτασης (για αυτές τις εξετάσεις και κάθε εργάσιμη ημέρα) να πραγματοποιούνται τουλάχιστον 2 επίπεδα ποιοτικού ελέγχου (ελάχιστος αριθμός εξετάσεων ποιοτικού ελέγχου $252 \times 2 = 504$ επιπλέον εξετάσεις). Για τις εξετάσεις με ζητούμενο αριθμό 200 τεστ ετησίως προσέφερε 5 επιπλέον συσκευασίες ετησίως, ήτοι 500 επιπλέον τεστ, υπερκαλύπτοντας το ζητούμενο της απαίτησης του εργαστηρίου, δηλαδή για κάθε ημέρα εισαγωγής της ζητούμενης εξέτασης να πραγματοποιούνται τουλάχιστον 2 επίπεδα ποιοτικού ελέγχου (ελάχιστος αριθμός εξετάσεων ποιοτικού ελέγχου $200 \times 2 = 400$ επιπλέον

εξετάσεις). Επιπλέον δε, η στρογγυλοποίηση των συσκευασιών προς τα πάνω αφήνει το περιθώριο και περισσότερων των 80 εξετάσεων ανά εξέταση για κάθε ενδεχόμενη χρήση εάν κριθεί απαραίτητο από το επιστημονικό προσωπικό του εργαστηρίου. Επιπροσθέτως, η εταιρεία ***** στην προσφυγή της επικαλείται τις οδηγίες των εσώκλειστων φυλλαδίων της εταιρείας ***** και χαρακτηρίζει υποχρεωτική την διεξαγωγή καθημερινού ποιοτικού ελέγχου τριών 3ών επιπέδων. Στα εσώκλειστα φυλλάδια της εταιρείας ***** αναφέρεται: «Ο συνιστώμενος έλεγχος αποτελεσμάτων για την εξέταση περιλαμβάνει μονή μέτρηση όλων των επιπέδων προτύπων ελέγχου μία φορά κάθε 24 ώρες για κάθε ημέρα χρήσης.» Υπογραμμίζουμε ότι ο έλεγχος των αποτελεσμάτων με μονή μέτρηση όλων των επιπέδων ελέγχου συνίσταται και δεν απαιτείται από την κατασκευάστρια εταιρεία. Επομένως ο υπολογισμός δύο επιπέδων ελέγχου στην προσφορά της εταιρείας ***** δεν αντιτίθεται των εσωκλειστων των εξετάσεων και σίγουρα δεν αντιτίθεται στους όρους της διακήρυξης. Τέλος επισημαίνουμε ότι υπήρχαν και μία σειρά επιπλέον λόγων, όπως περιγράφονται στο Πρακτικό της τεχνικής αξιολόγησης, που μας οδήγησαν στην απόρριψη της προσφοράς της εταιρείας ***** και στην οποία απόφαση παραμένουμε.»

10. Επειδή, η παρεμβαίνουσα, προβάλλει ότι «1. Στον επίδικο Διαγωνισμό η Αναθέτουσα Αρχή εφήρμοσε ορθά τους όρους της Διακήρυξης και του νόμου και απέρριψε την προσφορά της εταιρείας ***** για μια σειρά λόγων που καθιστούσαν την προσφορά της απαράδεκτη, ενώ έκανε δεκτή τη δική μας προσφορά που ήταν απολύτως σύμφωνη με τη Διακήρυξη και το νόμο. Είναι χαρακτηριστικό ότι η **** με την προδικαστική της προσφυγή συνομολογεί ρητά την ορθότητα της προσβαλλόμενης απόφασης σχετικά με την απόρριψη της δικής της προσφοράς, αφού δεν προβάλλει κανέναν λόγο για την ακύρωση της απόφασης ως προς τη δική της προσφορά. Η **** σε μία [...] προσπάθεια να ακυρώσει το Διαγωνισμό, ασκεί την προδικαστική της προσφυγή επικαλούμενη το ενιαίο μέτρο κρίσης και την ισότιμη μεταχείριση των διαγωνιζομένων, τα οποία ωστόσο ουδόλως έχουν θιγεί από το *****, αλλά αντιθέτως η προσβαλλόμενη απόφαση είναι απολύτως σύμφωνη με τις ως άνω αρχές. 2. Ειδικότερα, η ***** ισχυρίζεται ότι η προσφορά της εταιρείας μας έπρεπε να είχε απορριφθεί, επειδή

δήθεν δεν προσφέραμε τον ζητούμενο από τη Διακήρυξη αριθμό υλικών ποιοτικού ελέγχου (controls). Η **** προβαίνει σε μια στρεβλή ερμηνεία τόσο των όρων της Διακήρυξης, όσο και των όρων που περιλαμβάνονται στα εσώκλειστα των υλικών ποιοτικού ελέγχου που προσφέρουμε και παραθέτει στην προσφυγή της δύο αυθαίρετους πίνακες, οι οποίοι στηριζόμενοι σε αυθαίρετες παραδοχές καταλήγουν σε αυθαίρετους και εσφαλμένους υπολογισμούς. Οι εσφαλμένες παραδοχές της ***** είναι οι ακόλουθες: - ότι τα εσώκλειστα των υλικών ποιοτικού ελέγχου που προσφέρουμε δήθεν επιβάλλουν στα εργαστήρια τη διενέργεια τριών επιπέδων ελέγχου κάθε ημέρα λειτουργίας του εργαστηρίου. - ότι οι ημέρες λειτουργίας του εργαστηρίου, κατά τις οποίες διενεργούνται οι εξετάσεις είναι 365 (Πίνακας σελ. 6), άλλως 252. 3. Πιο συγκεκριμένα, ο σκοπός χρήσης των υλικών ποιοτικού ελέγχου (αντιδραστήρια ποιοτικού ελέγχου = controls), όπως προσδιορίζεται και στα εσώκλειστα φυλλάδια των προσφερόμενων υλικών της εταιρείας μας (βλ. ενδ. στο ***** (Εσώκλειστο Controls) Σχετ. 1), είναι η χρησιμοποίησή τους για την επιβεβαίωση ότι ο αναλυτής λειτουργεί ορθά και με ακρίβεια κατά την εκτέλεση των εξετάσεων. 4. Για όλες τις ζητούμενες από το διαγωνισμό εξετάσεις τα αποτελέσματα πρέπει να κινούνται μέσα σε ένα εύρος φυσιολογικών τιμών, που οριοθετείται από τη χαμηλότερη αποδεκτή τιμή έως την υψηλότερη αποδεκτή τιμή. Η διαγνωστική αξία των προτύπων ελέγχου ποιότητας της εξέτασης είναι να ελέγχεται η ορθότητα και ακρίβεια της ανάλυσης ως προς το εύρος αναφοράς της κατώτερης και υψηλότερης τιμής της εξέτασης (βλ. ενδ. στο ***** (Εσώκλειστο Αντιδραστήριου) Σχετ. 2). Με τον τρόπο αυτό διασφαλίζεται η ακρίβεια του παθολογικού αποτελέσματος έναντι των φυσιολογικών ορίων, δηλαδή της πολύ χαμηλής τιμής ή της πολύ υψηλής. 5. Παρόλα αυτά ο κατασκευαστής δίνει τις συγκεντρώσεις όλων των ενδεχόμενων επιπέδων ελέγχου, δηλαδή τόσο του χαμηλού (Low - L), του μεσαίου (Medium - M) και του υψηλού (High - H), που μπορούν να χρησιμοποιηθούν ως προκαθορισμένο εύρος τιμών (βλ. ενδ. στο ***** (Εσώκλειστο Controls) Σχετ. 3). Στο ανωτέρω εσώκλειστο φυλλάδιο ***** (σελ 1, 3η παράγραφος) ορίζεται με σαφήνεια ότι κάθε εργαστήριο θα πρέπει να ορίσει το δικό του εύρος τιμών συγκέντρωσης των υλικών ποιοτικού ελέγχου,

καθώς επίσης στο εσώκλειστο φυλλάδιο του αντιδραστηρίου ***** (σελ. 5, κεφ. Αναμενόμενες Τιμές) συνιστάται στο κάθε εργαστήριο να καθορίζει το δικό του εύρος φυσιολογικών τιμών, το οποίο μπορεί να είναι μοναδικό για τον πληθυσμό που εμπίπτει στο ενδιαφέρον του, ανάλογα με παράγοντες γεωγραφικούς, ατομικούς (ασθενής), διατροφικούς ή περιβαλλοντικούς. 6. Για τους ανωτέρους λόγους στο εσώκλειστο φυλλάδιο των αντιδραστηρίων στο κεφάλαιο Διαδικασίες ελέγχου ποιότητας (βλ. ενδ. στο ***** (Εσώκλειστο Αντιδραστηρίου) Σχετ. 4) συνίσταται ο έλεγχος των αποτελεσμάτων με μονή μέτρηση κάθε προτύπου ελέγχου μία φορά κάθε 24 ώρες για κάθε ημέρα χρήσης και σε καμία περίπτωση δεν απαιτείται υποχρεωτικά ούτε επιβάλλεται ο έλεγχος όλων των επιπέδων (προτύπων) του ποιοτικού ελέγχου των εξετάσεων, αφού κατά κύριο λόγο αυτό αποφασίζεται από το επιστημονικό προσωπικό του κάθε εργαστηρίου. 7. Αν το ***** επιθυμούσε να γίνεται έλεγχος τριών επιπέδων ελέγχου στις εξετάσεις, τότε η Διακήρυξη θα το προέβλεπε ως υποχρεωτική απαίτηση, όπως το προβλέπουν άλλες Διακηρύξεις άλλων διαγωνισμών, στους οποίους έχει συμμετέχει η εταιρία μας (Βλ. ενδ. στη Διακ. Αρ. ***** Σχετ. 5), γεγονός το οποίο δεν έπραξε. Επομένως, είναι σαφές από τα ανωτέρω ότι ούτε από τα εσώκλειστα των αντιδραστηρίων μας, αλλά ούτε και από τη Διακήρυξη απαιτείται να γίνεται σε καθημερινή βάση ποιοτικός έλεγχος τριών επιπέδων και κατά συνέπεια δεν υπάρχει κανένας βάσιμος λόγος για απόρριψη της προσφοράς μας. Όπως παγίως δε γίνεται δεκτό από την Αρχή σας, η Αναθέτουσα αρχή δεν μπορεί νομίμως να απορρίψει προσφορά που, σε κάθε περίπτωση, ανταποκρίνεται στις απαιτήσεις της διακήρυξης, στηριζόμενη σε λόγους, οι οποίοι δεν προβλέπονται στην εν λόγω διακήρυξη και προβάλλονται μετά την υποβολή της προσφοράς αυτής (ΣτΕ ΕΑ 179/2009, 61/2011, υποθ. C-6/05 ΔΕΚ, αποφ. Της 14.6.2007). 8. Η εταιρεία μας ακολουθώντας το γράμμα της διακήρυξης σύμφωνα με την οποία θα έπρεπε «Για τον υπολογισμό της απαιτούμενης ποσότητας των συσκευασιών θα πρέπει να ληφθούν υπόψη ο αριθμός εξετάσεων, πλακιδίων, επιχρισμάτων και δειγμάτων που δηλώνονται από το *****», οι απαιτήσεις του κατασκευαστικού οίκου (προγραμματισμένες αντικαταστάσεις αναλωσίμων), η σταθερότητα (διάρκεια) των αντιδραστηρίων και αναλωσίμων καθώς επίσης και των

εξετάσεων που θα χρειάζονται για καθημερινό ποιοτικό έλεγχο (και οι οποίες δεν συμπεριλαμβάνονται στον αριθμό εξετάσεων του πίνακα), υπολόγισε την προσφορά της λαμβάνοντας υπόψη τον αριθμό των εξετάσεων που θα διενεργηθούν ετησίως, όπως αυτές δόθηκαν από τη Διακήρυξη του διαγωνισμού, τις εργάσιμες ημέρες του έτους και την κατανάλωση των εξετάσεων για τον ποιοτικό έλεγχο των εξετάσεων για δύο επίπεδα ελέγχου, ώστε να διασφαλίζεται το εύρος μέτρησης φυσιολογικού ή μη φυσιολογικού αποτελέσματος κάθε φορά που πραγματοποιείται η κάθε εξέταση. Η μέτρηση ποιων επιπέδων ελέγχου θα χρησιμοποιηθούν (Low, Medium ή High) δεν προσδιορίζεται στην προσφορά μας καθώς είναι στην κρίση του εργαστηρίου. 9. Για τις εξετάσεις με ζητούμενο αριθμό μεγαλύτερο ή ίσο των εργασίμων ημερών ετησίως η εταιρία μας υπολόγισε ότι απαιτούνται δύο επίπεδα ελέγχου επί κάθε ημέρα χρήσης, δηλαδή 260 εργάσιμες ημέρες που έχει κάθε έτος $\times 2$ επίπεδα ελέγχου ανά ημέρα = 520 εξετάσεις αντιδραστηρίου για διεξαγωγή ποιοτικού ελέγχου. Κάθε συσκευασία αντιδραστηρίου περιλαμβάνει 100 εξετάσεις και επομένως η εταιρία μας όφειλε να προσφέρει $520 : 100 = 5,2$ συσκευασίες. Η εταιρία μας αντιθέτως προσέφερε 6 συσκευασίες ($\times 100$) = 600 εξετάσεις αντιδραστηρίου για διεξαγωγή ποιοτικού ελέγχου, στρογγυλοποιώντας προς τα άνω στην πλησιέστερη ακέραιη μονάδα σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης (σελ. 57) «Οι ποσότητες που θα προκύπτουν θα είναι στρογγυλοποιημένες στην πλησιέστερη μονάδα των συσκευασιών, των απαιτούμενων υλικών προς τα άνω (αντιδραστήρια, calibrators, controls, αναλώσιμα κλπ)», αφήνοντας έτσι και το περιθώριο 80 επιπλέον εξετάσεων προς το εργαστήριο για κάθε άλλη χρήση επιπλέον ποιοτικού ελέγχου. Για τις εξετάσεις με ζητούμενο αριθμό 200 ετησίως η εταιρία μας υπολόγισε δύο επίπεδα ελέγχου επί κάθε ημέρα χρήσης, δηλαδή 200 ημέρες διενέργειας των εξετάσεων ανά έτος $\times 2$ επίπεδα ελέγχου ανά ημέρα = 400 εξετάσεις αντιδραστηρίου για διεξαγωγή ποιοτικού ελέγχου. Κάθε συσκευασία αντιδραστηρίου περιλαμβάνει 100 εξετάσεις και επομένως η εταιρία μας όφειλε να προσφέρει $400 : 100 = 4$ συσκευασίες. Η εταιρία μας αντιθέτως προσέφερε 5 συσκευασίες ($\times 100$) = 500 εξετάσεις αντιδραστηρίου για διεξαγωγή ποιοτικού

ελέγχου, στρογγυλοποιώντας κατά μία ολόκληρη μονάδα, αφήνοντας ομοίως το περιθώριο 100 επιπλέον εξετάσεων προς το εργαστήριο για κάθε άλλη χρήση επιπλέον ποιοτικού ελέγχου. 10. Αναλυτικά παρουσιάζουμε τον πίνακα των προσφερόμενων συσκευασιών αντιδραστηρίων για τη διεξαγωγή των ζητούμενων εξετάσεων καθώς και των συσκευασιών αντιδραστηρίων για τη διεξαγωγή του ποιοτικού ελέγχου. Η κάθε συσκευασία αντιδραστηρίου περιέχει 100 εξετάσεις. [ΠΑΡΑΤΙΘΕΤΑΙ ΠΙΝΑΚΑΣ] Από τα ανωτέρω αποδεικνύεται ότι η εταιρία μας υπερκάλυψε τις απαιτήσεις της Διακήρυξής για τα αντιδραστήρια ποιοτικού ελέγχου προσφέροντας στο ***** αριθμό αντιδραστηρίων μεγαλύτερο του απαιτούμενου. 11. Αντίθετα με τη λογική και το σκεπτικό της εταιρείας μας, ο υπολογισμός της εταιρείας **** ήταν εντελώς αυθαίρετος και λανθασμένος, καθώς η ***** στην πραγματικότητα δεν ακολούθησε κανέναν τρόπο υπολογισμού. Για τις ζητούμενες εξετάσεις **** ετησίως, προσέφερε 2 συσκευασίες αντιδραστηρίων $X 100$ αντιδραστήρια η κάθεμία = 200 επιπλέον εξετάσεις αντιδραστηρίου για τη διεξαγωγή του ποιοτικού ελέγχου, το οποίο είναι παντελώς αυθαίρετο λαμβάνοντας υπόψη τις εργάσιμες ημέρες ετησίως, που είναι 260. Κατά τον τρόπο αυτό η **** δεν καλύπτει ούτε καν τη χρήση του ενός επιπέδου ελέγχου ποιότητας ημερησίως. Για τις ζητούμενες εξετάσεις TG-300 ετησίως, ***** προσέφερε μόνο 1 συσκευασία αντιδραστηρίων = 100 εξετάσεις αντιδραστηρίων ποιοτικού ελέγχου, το οποίο είναι παντελώς αυθαίρετο λαμβάνοντας υπόψη τις εργάσιμες ημέρες ετησίως, που είναι 260. Κατά τον τρόπο αυτό η **** δεν καλύπτει ούτε καν τη χρήση του ενός επιπέδου ελέγχου ποιότητας ημερησίως. 12. Αναλυτικά: [ΠΑΡΑΤΙΘΕΤΑΙ ΠΙΝΑΚΑΣ] 13. Τις ανωτέρω παραλείψεις της και τον εσφαλμένο αριθμό συσκευασιών παραδέχθηκε η **** και στις απαντήσεις της στις διευκρινιστικές ερωτήσεις της Αναθέτουσας Αρχής που περιλαμβάνονται στην προσβαλλόμενη πράξη. 14. Ενόψει των ανωτέρω, δεν προκαλεί έκπληξη το γεγονός ότι η ***** με την προδικαστική της προσφυγή δεν προσέβαλε την απόφαση για την απόρριψη της δικής της προσφοράς, αλλά προσπαθεί να αποκλείσει την εταιρία μας, επικαλούμενη παντελώς προσχηματικά την αρχή του ενιαίου μέτρου κρίσης, ενώ δεν συντρέχει τέτοια περίπτωση. 15. Η πραγματικότητα είναι ότι στην προκειμένη

περίπτωση η τεχνική προσφορά της ***** απορρίφθηκε, διότι ήταν παντελώς αυθαίρετη και αόριστη, καθώς δεν προέκυπτε ο υπολογισμός του απαιτούμενου αριθμού συσκευασιών αντιδραστηρίων ποιοτικού ελέγχου από τον πίνακα της τεχνικής της προσφοράς. Η ***** με τις διευκρινίσεις της αποδέχθηκε τα ανωτέρω, καθώς και ότι ο προσφερόμενος αριθμός συσκευασιών ήταν παντελώς εσφαλμένος. 16. Αντιθέτως, η τεχνική προσφορά της εταιρίας μας ήταν πλήρως ορισμένη και τεκμηριωμένη, ο αριθμός δε των αντιδραστηρίων ποιοτικού ελέγχου που προσφέραμε υπερκαλύπτει της απαιτήσεις της Διακήρυξης και του ***** . Για το λόγο αυτό η τεχνική μας προσφορά έγινε αποδεκτή νομίμως και σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης και επομένως καμία παραβίαση του ενιαίου μέτρου κρίσης δεν συντρέχει.».

11. Επειδή, στο ΜΕΡΟΣ Α του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης περιλαμβάνεται πίνακας στον οποίο αναφέρονται για το τμήμα 1 του διαγωνισμού τα είδη των εξετάσεων και ο αριθμός κάθε εξέτασης ανά έτος (σελ. 46 και 47 διακήρυξης). Μεταξύ δε αυτών περιλαμβάνονται:

A/A	ΕΙΔΟΣ ΕΞΕΤΑΣΗΣ	ΑΡΙΘΜΟΣ ΕΞΕΤΑΣΕΩΝ ΑΝΑ ΕΤΟΣ
6	BHCG	800
20	Anti-TPO	600
21	Anti-TG	600
25	PTH (Παραθορμόνη)	700
27	Βιταμίνη D	800
28	TG (θυρεοσφαιρίνη)	300

Επίσης, στο ίδιο Παράρτημα της διακήρυξης, ορίζεται ότι «Στους ανωτέρω πίνακες (1, 2, 3) θα φαίνονται οι απαιτούμενες ποσότητες των αντιδραστηρίων, *calibrators, controls* καθώς και των λοιπών αναλωσίμων υλικών που απαιτούνται για την πραγματοποίηση των εξετάσεων, πλακιδίων, επιχρισμάτων και δειγμάτων του ***** που δηλώνονται στην παρούσα διακήρυξη. Οι ποσότητες που θα προκύπτουν θα είναι στρογγυλοποιημένες στην πλησιέστερη μονάδα των συσκευασιών, των απαιτούμενων υλικών προς τα άνω (αντιδραστήρια,

*calibrators, controls, αναλώσιμα κλπ). Για τον υπολογισμό της απαιτούμενης ποσότητας των συσκευασιών θα πρέπει να ληφθούν υπόψη ο αριθμός εξετάσεων, πλακιδίων, επιχρισμάτων και δειγμάτων που δηλώνονται από το *****, οι απαιτήσεις του κατασκευαστικού οίκου (προγραμματισμένες αντικαταστάσεις αναλωσίμων), η σταθερότητα (διάρκεια) των αντιδραστηρίων και αναλωσίμων καθώς επίσης και των εξετάσεων που θα χρειάζονται για καθημερινό ποιοτικό έλεγχο (και οι οποίες δεν συμπεριλαμβάνονται στον αριθμό εξετάσεων του πίνακα)» (σελ. 57 διακήρυξης).*

12. Επειδή, διαγωνιζόμενος, ο οποίος νομίμως αποκλείεται από διαγωνισμό, δεν έχει, κατ' αρχήν, έννομο συμφέρον να αμφισβητήσει τη νομιμότητα της συμμετοχής άλλου διαγωνιζομένου, δοθέντος ότι με τον αποκλεισμό του καθίσταται, ως προς τον διαγωνισμό αυτό, τρίτος. Κατ' εξαίρεση όμως, και προς διασφάλιση της αρχής του ενιαίου μέτρου κρίσεως, ο εν λόγω διαγωνιζόμενος με έννομο συμφέρον προβάλλει ισχυρισμούς αναφερόμενους αποκλειστικώς στην αποδοχή της συμμετοχής άλλου διαγωνιζομένου, παρά τη συνδρομή λόγου αποκλεισμού ίδιου με εκείνον που απετέλεσε την αιτιολογία αποκλεισμού του (ΕΑ 43, 302, 736/2007, 406, 569/2008).

13. Επειδή, στοιχειοθετείται εφαρμογή του ενιαίου μέτρου κρίσης, εφόσον προβάλλει παραδεκτώς η προσφεύγουσα ότι προσφορά έτερου συμμετέχοντος έγινε δεκτή παρόλο που παρουσίαζε τα αυτά ακριβώς προβλήματα με την προσφορά της ίδιας: για παράδειγμα, έγινε δεκτή τεχνική προσφορά παρόλο που εμφανίζει την ίδια απόκλιση από τις προδιαγραφές της διακήρυξης, εξ αιτίας της οποίας απορρίφθηκε η δική της τεχνική προσφορά (ΣτΕ 1265/2011, ΕΑ 352/2011, 1156/2010, 246/2009, 569, 932/2008, 43, 717, 1319/2007, 1051/2006, 351, 508/2004). Κρίσιμο, περαιτέρω, είναι εάν χώρησε διαφορετική εκτίμηση των αυτών πλημμελειών των προσφορών και όχι αν διαφορετικές πλημμέλειες αφορούν στο ίδιο, εν γένει, ζήτημα (ΕΑ 274/2012). Σε κάθε περίπτωση, ο σχετικός λόγος πρέπει να είναι ο ίδιος και όχι ανάλογος ή παρόμοιος (βλ. ΕΑ ΣτΕ 311, 1132/2009).

14. Επειδή, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας έγινε αποδεκτή κατά παράβαση του ενιαίου μέτρου κρίσης. Εξάλλου, η προσφεύγουσα δεν θα μπορούσε να επιδιώξει την απόρριψη της προσφοράς της παρεμβαίνουσας για άλλο λόγο πέραν της παράβασης του ενιαίου μέτρου κρίσης, καθώς, δεδομένου ότι δεν αμφισβητεί με την προσφυγή τον αποκλεισμό της, έχει καταστεί οριστικώς τρίτη ως προς το διαγωνισμό.

15. Επειδή, από τους προπαρατεθέντες όρους της διακήρυξης προκύπτει ότι αυτή απαιτεί για τον υπολογισμό της απαιτούμενης ποσότητας των συσκευασιών να ληφθεί υπόψη, μεταξύ άλλων, ο αριθμός των εξετάσεων που θα χρειάζονται για καθημερινό ποιοτικό έλεγχο (και οι οποίες δεν συμπεριλαμβάνονται στον αριθμό εξετάσεων που αναγράφονται στον πίνακα του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης), αλλά δεν απαιτεί συγκεκριμένο αριθμό επιπέδων των καθημερινών ποιοτικών ελέγχων, κατά τα βασίμως προβαλλόμενα από την αναθέτουσα αρχή. Τούτο, δε, ουδόλως αναιρείται από τα αναφερόμενα στα υποβληθέντα από την παρεμβαίνουσα τεχνικά φυλλάδια, στα οποία αναφέρεται ως «συνιστώμενος» ο ποιοτικός έλεγχος τριών επιπέδων ημερησίως. Συνεπώς, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας σύμφωνα με τους οποίους οι επιπλέον προσφερόμενες από την παρεμβαίνουσα συσκευασίες έπρεπε να καλύπτουν τη διεξαγωγή τριών επιπέδων ποιοτικού ελέγχου είναι αβάσιμοι και απορριπτέοι.

16. Επειδή, όπως προκύπτει από την προσβαλλόμενη, καθώς και τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής, κατά την αξιολόγηση των προσφορών, για τον υπολογισμό του αριθμού των επιπλέον απαιτούμενων συσκευασιών για τον καθημερινό ποιοτικό έλεγχο, θεωρήθηκε ως επαρκής η δυνατότητα διεξαγωγής ενός επιπέδου ποιοτικού ελέγχου. Εξάλλου και η προσφεύγουσα με αυτόν τον τρόπο αντελήφθη την επίμαχη απαίτηση της διακήρυξης, όπως προκύπτει από τις παρασχεθείσες από αυτήν διευκρινίσεις, στις οποίες αναφέρει ότι ο ορθός αριθμός των επιπλέον απαιτούμενων συσκευασιών είναι οκτώ (8) (των 100 τεστ η κάθε συσκευασία), σε εξετάσεις, μεταξύ άλλων, ο ετήσιος αριθμός των οποίων είναι 800.

17. Επειδή, η προσφορά της προσφεύγουσας, όπως άλλωστε ουδόλως αμφισβητεί, δεν πληρούσε, για τις εξετάσεις επί των οποίων της ζητήθηκαν διευκρινίσεις, την ως άνω απαίτηση της διακήρυξης περί προσφοράς επιπλέον συσκευασιών που να αρκούν για τη διεξαγωγή ενός επιπέδου ποιοτικού ελέγχου ημερησίως. Αντίθετα, η προσφορά της παρεμβαίνουσας, όπως βασίμως προβάλλουν η αναθέτουσα αρχή και η παρεμβαίνουσα, πληρούσε την ως άνω απαίτηση της διακήρυξης. Συνακόλουθα, η προσφορά της παρεμβαίνουσας δεν έφερε την πλημμέλεια εξαιτίας της οποίας απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας, οι περί του αντιθέτου, δε, ισχυρισμοί της τελευταίας είναι αβάσιμοι και απορριπτέοι.

18. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη και δη ως ασκηθείσα άνευ εννόμου συμφέροντος και να γίνει δεκτή η ασκηθείσα παρέμβαση.

19. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το ποσό των 698,24€ εκ του καταβληθέντος από την προσφεύγουσα παραβόλου (κωδικός *****), κατά τις διατάξεις του άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στη σκ. 2 της παρούσας.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή ως απαράδεκτη.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση ποσού 698,24€ εκ του καταβληθέντος από την προσφεύγουσα παραβόλου (κωδικός *****).

Κρίθηκε και αποφασίστηκε την 1 Δεκεμβρίου 2020 και εκδόθηκε στις 10 Δεκεμβρίου 2020 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

Μιχαήλ Οικονόμου

Μαρία Κατσαρού