

**Η**

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

**2<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 19 Δεκεμβρίου 2017 με την εξής σύνθεση: Νικόλαο Σαββίδη Πρόεδρο, Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη – Εισηγήτρια και Γερασιμούλα – Μαρία Δρακονταειδή Μέλος.

Για να εξετάσει την από 01-12-2017 με Γεν. Αριθ. Κατ. ΑΕΠΠ 303/01-12-2017 και Ειδ. Αριθ. Κατ. ΙΙ/47/01-12-2017 Προδικαστική Προσφυγή της προσφεύγουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της Αναθέτουσας Αρχής με την επωνυμία «ΓΕΝΙΚΟ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟ ΔΡΑΜΑΣ» και, κατόπιν ορθής επισκόπησης της προδικαστικής προσφυγής, α) Κατά της 23/2017 Διακήρυξης του ν.π.δ.δ. με την επωνυμία Γενικό Νοσοκομείο Δράμας δυνάμει της οποίας προκηρύχθηκε Ανοικτός Δημόσιος Ηλεκτρονικός Διαγωνισμός κάτω των ορίων του άρθρου 5 του ν. 4412/2016, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής, «για την προμήθεια αναλώσιμου οφθαλμολογικού υλικού» (CPV: 33122000-1) για ένα έτος και με δικαίωμα της Αναθέτουσας Αρχής, αφενός, παράτασης της διάρκειας της σύμβασης για περαιτέρω έξι μήνες και, αφετέρου, αύξησης της ποσότητας των υπό προμήθεια ειδών έως ποσού που αντιστοιχεί στο 30% της αξίας της σύμβασης και συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 48638 και β) Κατά των όρων αυτής με τους οποίους τίθενται οι κάτωθι τεχνικές προδιαγραφές, ήτοι: 1. ως προς τον συνοδό εξοπλισμό – Σύστημα Χειρουργικής Καταρράκτη (βλ. Μέρος Β΄ της Διακήρυξης, σελ. 40-41) και 2. ως προς τα είδη Αναλώσιμου Οφθαλμολογικού Υλικού με α/α ένα (1) «Πακέτο για επεμβάσεις καταρράκτη (...)\», α/α τρία (3) «ιξωδοελαστικό διάλυμα υαλουρονικού νατρίου περιεκτικότητας 2% (...)\», α/α τέσσερα (4) «ιξωδοελαστικό διάλυμα υαλουρονικού νατρίου περιεκτικότητας 1,2% (...)\», α/α

## Αριθμός απόφασης: 226 /2017

οκτώ (8) «οφθαλμολογικό μαχαιρίδιο φακοθρυψίας (τύπου Xstar) (...)», α/α εννέα (9) «μαχαιρίδιο φακοθρυψίας-λόγχη μιας χρήσης (...)», α/α δέκα (10) «πρόσθιος βιτρεοφάγος 800 κοπών/λεπτό συμβατός με το μηχάνημα φακοθρυψίας που θα προσφερθεί ως συνοδός εξοπλισμός», α/α έντεκα (11) «κασέτα φακοθρυψίας (...)», α/α δώδεκα (12) «sleeve προστατευτικό κάλυμμα (...)» και α/α δεκατρία (13) «ισότονο αλατούχο διάλυμα για διεγχειρητική πλύση (...)», όπως αναλυτικά προσδιορίζονται στην επίδικη Διακήρυξη.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....» νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητεί να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη υπ' αριθ. 23/2017 Διακήρυξη Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού Ανοικτής Διαδικασίας του Γενικού Νοσοκομείου Δράμας στο σύνολό της, ούτως ώστε να είναι δυνατή η επαναπροκήρυξή του με νόμιμους όρους και τεχνικές προδιαγραφές.

Με την Παρέμβαση της η παρεμβαίνουσα εταιρεία με την επωνυμία «.....» επιδιώκει όπως απορριφθεί η κρινόμενη προσφυγή της προσφεύγουσας εταιρείας και διατηρηθεί η ισχύς της με αριθμό 23/2017 Διακήρυξης του Γενικού Νοσοκομείου Δράμας δυνάμει της οποίας προκηρύχθηκε Ανοικτός Δημόσιος Ηλεκτρονικός Διαγωνισμός με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής, «για την προμήθεια αναλώσιμου οφθαλμολογικού υλικού» (CPV: 33122000-1) για ένα έτος και με δικαίωμα της Αναθέτουσας Αρχής, αφενός, παράτασης της διάρκειας της σύμβασης για περαιτέρω έξι μήνες και, αφετέρου, αύξησης της ποσότητας των υπό προμήθεια ειδών έως ποσού που αντιστοιχεί στο 30% της αξίας της σύμβασης και συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 48638.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη.

Αφού άκουσε την εισηγήτρια και

μελέτησε το σύνολο των εγγράφων του φακέλου,

σκέφτηκε κατά νόμο και έκανε ομοφώνως δεκτά τα εξής:

1. Επειδή, για την άσκηση της ανωτέρω Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει προσκομιστεί, ελεγχθεί και δεσμευτεί δυνάμει της με αρ. 928/28-11-2017 Βεβαίωσης ελέγχου και δέσμευσης ηλεκτρονικού παραβόλου της ΑΕΠΠ, το ηλεκτρονικό παράβολο υπέρ Ελληνικού Δημοσίου με κωδικό 175549069958 0122 0042, το οποίο πληρώθηκε εμπρόθεσμα την 22-11-2017, ποσού ευρώ εξακοσίων, σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α΄ 147) και 5 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της ΑΕΠΠ» (ΦΕΚ Α΄ 64).

2. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε με την χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και της παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016.

3. Επειδή με την με αριθμό Διακήρυξη 23/2017 προκηρύχθηκε από το Γενικό Νοσοκομείο Δράμας Ανοικτός Δημόσιος Ηλεκτρονικός Διαγωνισμός κάτω των ορίων του άρθρου 5 του ν. 4412/2016, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής, «για την προμήθεια αναλώσιμου οφθαλμολογικού υλικού» (CPV: 33122000-1) για ένα έτος και με δικαίωμα της Αναθέτουσας Αρχής, αφενός, παράτασης της διάρκειας της σύμβασης για περαιτέρω έξι μήνες και, αφετέρου, αύξησης της ποσότητας των υπό προμήθεια ειδών έως ποσού που αντιστοιχεί στο 30% της αξίας της σύμβασης και συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 48638 και με αρχική καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 04-12-2017.

4. Επειδή ο επίδικος διαγωνισμός από την νομική του φύση, το αντικείμενό του, την προϋπολογισθείσα αξία της σύμβασης, τον χρόνο εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης, εμπίπτει στις διατάξεις των άρθρων του Βιβλίου ΙV του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, και επειδή η κρινόμενη προσφυγή είναι εμπρόθεσμη δεδομένου ότι η πλησόμενη διακήρυξη γνωστοποιήθηκε με ανάρτηση στο ΚΗΜΔΗΣ την 08-11-2017 και η κρινόμενη προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα την 01-12-2017.

5. Επειδή στον επίδικο διαγωνισμό δεν υπέβαλε προσφορά η προσφεύγουσα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού με συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 48638, πλην όμως αυτή δραστηριοποιείται κατά κύριο επάγγελμα στον τομέα της εμπορίας ιατροτεχνολογικών μηχανημάτων και αναλωσίμων προϊόντων οφθαλμολογίας, καθώς και παροχής συναφών υπηρεσιών (συντήρηση-επισκευών του εν λόγω ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού κ.λπ) και, στο πλαίσιο αυτό προμηθεύει με τα προϊόντα που εμπορεύεται, τόσο τον ιδιωτικό όσο και τον δημόσιο τομέα στην Ελλάδα και ιδίως δημόσια νοσοκομεία και ενδιαφέρεται έντονα να συμμετάσχει στον Διαγωνισμό και να διεκδικήσει την ανάθεση της σύμβασης ως προς το σύνολο των υπό προμήθεια ειδών, θεμελιώνοντας με τον τρόπο αυτό το έννομο συμφέρον της στην άσκηση της παρούσης. Περαιτέρω, οι τιθέμενες τεχνικές προδιαγραφές εμπόδισαν την προσφεύγουσα να προετοιμάσει καταλλήλως σύμφωνα με τη Διακήρυξη και να υποβάλει την προσφορά της, την απέκλεισαν από την συμμετοχή της στον Διαγωνισμό και σε κάθε περίπτωση κατέστησαν ουσιωδώς δυσχερές τη συμμετοχή της στον Διαγωνισμό, προκαλώντας της κατά τούτο άμεση, ειδική και ενεστώσα βλάβη και βλάπτοντας τα έννομα συμφέροντά της.

6. Επειδή, με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα προβάλλει ότι: **1.** Η τεχνική προδιαγραφή-όρος του συνοδού εξοπλισμού Σύστημα Χειρουργικής Καταρράκτη, όπως περιγράφεται στο ΜΕΡΟΣ Β – ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ – ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ της επίδικης Διακήρυξης, παράγραφος Β. ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ, υπό αριθμητικό στοιχείο τέσσερα (4) «Με ασύρματο ποδοχειριστήριο τεχνολογίας Bluetooth τεσσάρων περιφερικών διακοπών» είναι φωτογραφικός υπέρ του μηχανήματος ..... της εταιρείας ....., το οποίο εμπορεύεται στην Ελλάδα η εταιρεία ....., μειώνοντας έτσι αδικαιολόγητα τη δυνατότητα συμμετοχής στο διαγωνισμό άλλων εταιρειών, μεταξύ των οποίων και της προσφεύγουσας, η οποία διαθέτει Σύστημα Χειρουργικής Καταρράκτη με τεχνολογία ασύρματης επικοινωνίας ZigBee, η οποία είναι ικανή να εξυπηρετήσει εξίσου την ανάγκη ασύρματης επικοινωνίας. Επομένως, εξαιτίας των ανωτέρω παραβιάζεται η αρχή της ίσης μεταχείρισης καθώς κι εκείνη του ελεύθερου ανταγωνισμού. **2.** Η τεχνική

προδιαγραφή-όρος του συνοδού εξοπλισμού Σύστημα Χειρουργικής Καταρράκτη, όπως περιγράφεται στο ΜΕΡΟΣ Β – ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ – ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ της επίδικης Διακήρυξης, παράγραφος Β. ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ, υπό αριθμητικό στοιχείο έξι (6) «Με πρόσθιο υαλοειδοφάγο τύπου γκιλοτίνας μεγίστου αριθμού 800 κοπών ανά λεπτό» είναι φωτογραφικός υπέρ του μηχανήματος ..... της εταιρείας ....., το οποίο εμπορεύεται στην Ελλάδα η εταιρεία ....., μειώνοντας έτσι αδικαιολόγητα τη δυνατότητα συμμετοχής στο διαγωνισμό άλλων εταιρειών, μεταξύ των οποίων και της προσφεύγουσας, η οποία διαθέτει Σύστημα Χειρουργικής Καταρράκτη με μεγαλύτερο μέγιστο και προσαρμοζόμενο αριθμό κοπών ανά λεπτό. Επομένως, εξαιτίας των ανωτέρω παραβιάζεται η αρχή της ίσης μεταχείρισης καθώς κι εκείνη του ελεύθερου ανταγωνισμού. **3.** Η τεχνική προδιαγραφή-όρος του συνοδού εξοπλισμού Σύστημα Χειρουργικής Καταρράκτη, όπως περιγράφεται στο ΜΕΡΟΣ Β – ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ – ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ της επίδικης Διακήρυξης, παράγραφος Β. ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ, υπό αριθμητικό στοιχείο πέντε (5) «Με στυλεό φακοθρυψίας ο οποίος να λειτουργεί σε όσο το δυνατόν χαμηλότερη ιδιοσυχνότητα» είναι αόριστη και ασαφής, καθόσον δεν προσδιορίζεται με αυτή ποιος είναι ο επαρκώς χαμηλός βαθμός ιδιοσυχνότητας που θα πρέπει να διαθέτει ο στυλεός φακοθρυψίας του συνοδού εξοπλισμού ή σε σχέση με ποιο μέγεθος θα πρέπει η ιδιοσυχνότητα του στυλεού να είναι χαμηλότερη, προκειμένου να διαπιστώνεται με αντικειμενικούς και όχι υποκειμενικούς όρους η πλήρωση της εν λόγω απαιτήσεως της Διακήρυξης. Επομένως, εξαιτίας των ανωτέρω παραβιάζεται η αρχή της ίσης μεταχείρισης καθώς κι εκείνη του ελεύθερου ανταγωνισμού. **4.** Η τεχνική προδιαγραφή-όρος του αναλώσιμου οφθαλμολογικού εξοπλισμού, όπως περιγράφεται στο ΜΕΡΟΣ Β – Τεχνική περιγραφή Προμήθειας, υπό αριθμητικό στοιχείο ένα (1) «ΠΑΚΕΤΟ ΓΙΑ ΕΠΕΜΒΑΣΕΙΣ ΚΑΤΑΡΡΑΚΤΗ το οποίο να περιλαμβάνει: Ένα οφθαλμολογικό πεδίο 101.5 x 127cm, με σάκο περισυλλογής υγρών 250ml, με ειδική αυτοκόλλητη ταινία και περιοχή χάραξης\_9x11,5cm, 2 σύριγγες 5ml, 1 κάνουλα υδροδιαχωρισμού 25G, 1 κυστεοτόμο 25G, 1 βελόνα οπισθοβόλβιας αναισθησίας 25G, 1 κάνουλα προσθίου θαλάμου 27G, 1 sinskey hook, 10

γάζες, 5 τριγωνάκια, 2 χειροπετσέτες, 2 ποδιές No Xlarge, 1 ζεύγος γάντια No 7 powder free, 1 ζεύγος γάντια No 7,5 powder free, 1 κάλυμμα τραπεζιδίου, 1 bss 19ml.», στο μέτρο που προσδιορίζεται και η χωρητικότητα του σάκου περισυλλογής υγρών του προσφερόμενου με το πακέτο επεμβάσεων καταρράκτη οφθαλμολογικό πεδίο σε αποκλειστικά 250 ml, καθώς και το εύρος της περιοχής χάραξης σε αποκλειστικά 9x11,5 cm, είναι φωτογραφικός υπέρ του προϊόντος “Visidrape Embossed Plastic Incise Drape with Fluid Collection Bag” (κωδικός εργοστασίου 581071) του οίκου ....., το οποίο προϊόν εμπορεύεται στην εγχώρια αγορά η εταιρεία «.....», μειώνοντας έτσι αδικαιολόγητα τη δυνατότητα συμμετοχής στο διαγωνισμό άλλων εταιρειών, μεταξύ των οποίων και της προσφεύγουσας, η οποία διαθέτει προϊόντα με σάκο περισυλλογής υγρών μεγαλύτερης χωρητικότητας και, αφετέρου, μεγαλύτερης περιοχής χάραξης. Επομένως, εξαιτίας των ανωτέρω παραβιάζεται η αρχή της ίσης μεταχείρισης καθώς κι εκείνη του ελεύθερου ανταγωνισμού. **5.** Η τεχνική προδιαγραφή-όρος του αναλώσιμου οφθαλμολογικού εξοπλισμού, όπως περιγράφεται στο ΜΕΡΟΣ Β – Τεχνική περιγραφή Προμήθειας, υπό αριθμητικό στοιχείο τρία (3) «Ιξωδοελαστικό διάλυμα υαλουρονικού νατρίου περιεκτικότητας 2%,με Μοριακό Βάρος 3.2 έως 3.5 εκ.Daltons,ωσμομοριακότητα 280-330 mOsmol ,ιξώδες 400.000mPas,σε συσκευασία των 0,9ml.», είναι φωτογραφικός υπέρ του προϊόντος “EYEFILL® S.C.” του οίκου ....., το οποίο προϊόν εμπορεύεται στην εγχώρια αγορά η εταιρεία «.....», μειώνοντας έτσι αδικαιολόγητα τη δυνατότητα συμμετοχής στο διαγωνισμό άλλων εταιρειών, μεταξύ των οποίων και της προσφεύγουσας, η οποία διαθέτει το αντίστοιχο προϊόν PROVISC, με περιεκτικότητα υαλουρονικού νατρίου 1,7%, ωσμομοριακότητα 260 - 370 mOsmol, ιξώδες 40.000 – 110.000 mPas, ενώ διατίθεται σε συσκευασία του 1ml. Επομένως, εξαιτίας των ανωτέρω παραβιάζεται η αρχή της ίσης μεταχείρισης καθώς κι εκείνη του ελεύθερου ανταγωνισμού. **6.** Η τεχνική προδιαγραφή-όρος του αναλώσιμου οφθαλμολογικού εξοπλισμού, όπως περιγράφεται στο ΜΕΡΟΣ Β – Τεχνική περιγραφή Προμήθειας, υπό αριθμητικό στοιχείο τέσσερα (4) «Ιξωδοελαστικό διάλυμα υαλουρονικού νατρίου

περιεκτικότητας 1,2%, με Μοριακό Βάρος 1 έως 2.9 εκ. Daltons, ωσμωμοριακότητα 320 mOsmol, ιξώδες 40.500+/-6.000 mPas, σε συσκευασία των 0,8ml», είναι φωτογραφικός υπέρ του προϊόντος “AMVISC®” του οίκου ....., το οποίο προϊόν εμπορεύεται στην εγχώρια αγορά η εταιρεία «.....», μειώνοντας έτσι αδικαιολόγητα τη δυνατότητα συμμετοχής στο διαγωνισμό άλλων εταιρειών, μεταξύ των οποίων και της προσφεύγουσας, η οποία διαθέτει το αντίστοιχο προϊόν PROVISC, με περιεκτικότητα υαλουρονικού νατρίου 1%, μοριακό βάρος 2,5 εκ. Daltons, ωσμωμοριακότητα 310 ±50 mOsmol, ιξώδες 25.000 mPas τουλάχιστον, ενώ διατίθεται σε συσκευασία των 0,55 & 0,85ml. Επομένως, εξαιτίας των ανωτέρω παραβιάζεται η αρχή της ίσης μεταχείρισης καθώς κι εκείνη του ελεύθερου ανταγωνισμού. **7.** Η τεχνική προδιαγραφή-όρος του αναλώσιμου οφθαλμολογικού εξοπλισμού, όπως περιγράφεται στο ΜΕΡΟΣ Β – Τεχνική περιγραφή Προμήθειας, υπό αριθμητικό στοιχείο οκτώ (8) «Οφθαλμολογικό μαχαιρίδιο φακοθρυψίας (τύπου Xstar) κύριας τομής, μιας χρήσης, αποστειρωμένο 2,75mm με ματ τελείωμα. Σε πλαστική συσκευασία με ειδική εγκοπή στο μέσο της για εύκολη αφαίρεση και επανατοποθέτηση του μαχαιριδίου.», είναι φωτογραφικός υπέρ του προϊόντος “Beaver Xstar® Safety Slit Knives” με κωδικό 3782227 του οίκου “Biever Visitec”, το οποίο προϊόν ομοίως εμπορεύεται στην Ελλάδα η εταιρεία «.....», μειώνοντας έτσι αδικαιολόγητα τη δυνατότητα συμμετοχής στο διαγωνισμό άλλων εταιρειών, μεταξύ των οποίων και της προσφεύγουσας, η οποία διαθέτει αντίστοιχο προϊόν, με σήμανση CE. Επομένως, εξαιτίας των ανωτέρω παραβιάζεται η αρχή της ίσης μεταχείρισης καθώς κι εκείνη του ελεύθερου ανταγωνισμού καθώς και η Οδηγία 93/42/ΕΟΚ. **8.** Η τεχνική προδιαγραφή-όρος του αναλώσιμου οφθαλμολογικού εξοπλισμού, όπως περιγράφεται στο ΜΕΡΟΣ Β – Τεχνική περιγραφή Προμήθειας, υπό αριθμητικό στοιχείο δέκα (10) «Πρόσθιος βιτρεοφάγος 800κοπών/λεπτό συμβατός με το μήχανημα φακοθρυψίας που θα προσφερθεί ως συνοδός εξοπλισμός.», είναι φωτογραφικός υπέρ του μηχανήματος ..... της εταιρείας ....., το οποίο εμπορεύεται στην Ελλάδα η εταιρεία ....., μειώνοντας έτσι αδικαιολόγητα τη δυνατότητα

συμμετοχής στο διαγωνισμό άλλων εταιρειών, μεταξύ των οποίων και της προσφεύγουσας, η οποία διαθέτει πρόσθιους βιτρεοφάγους, οι οποίοι έχουν τη δυνατότητα να λειτουργούν με εύρος από 0-4.000 κοπές/λεπτό και οι οποίοι παρέχουν τη δυνατότητα στον χειρουργό να προσαρμόσει το επιζητούμενο πλήθος κοπών στις εκάστοτε συνθήκες και ανάγκες του ασθενούς και του περιστατικού (είτε σε πλήθος 800 κοπών είτε σε άλλο). Επομένως, εξαιτίας των ανωτέρω παραβιάζεται η αρχή της ίσης μεταχείρισης καθώς κι εκείνη του ελεύθερου ανταγωνισμού. **9.** Η τεχνική προδιαγραφή-όρος του αναλώσιμου οφθαλμολογικού εξοπλισμού, όπως περιγράφεται στο ΜΕΡΟΣ Β – Τεχνική περιγραφή Προμήθειας, υπό αριθμητικό στοιχείο έντεκα (11) «Κασέτα Φακοθρυψίας που να περιλαμβάνει tip φακοθρυψίας για τομές  $\geq 1.8$  mm, κάλυμμα τραπεζιδίου, κάλυμμα οθόνης και κάλυμμα τηλεχειριστηρίου, συμβατή με ο συνοδό εξοπλισμό.», είναι φωτογραφικός υπέρ των προϊόντων της εταιρείας ....., το οποίο εμπορεύεται στην Ελλάδα η εταιρεία ....., μειώνοντας έτσι αδικαιολόγητα τη δυνατότητα συμμετοχής στο διαγωνισμό άλλων εταιρειών, μεταξύ των οποίων και της προσφεύγουσας, η οποία διαθέτει αντίστοιχο ζητούμενο με τη Διακήρυξη προϊόν (κάλυμμα οθόνης), πλην όμως σε ξεχωριστή – επίσης αποστειρωμένη – συσκευασία και όχι στην ίδια συσκευασία με την κασέτα. Επιπλέον, ο όρος κατά τον οποίο απαιτείται η κασέτα φακοθρυψίας να περιλαμβάνει και tip φακοθρυψίας για τομές  $\geq 1.8$ mm, δεν συνάδει με τις επιστημονικές διαπιστώσεις και ανάγκες κατά την εκτέλεση χειρουργικών επεμβάσεων. Επομένως, εξαιτίας των ανωτέρω παραβιάζεται η αρχή της ίσης μεταχείρισης καθώς κι εκείνη του ελεύθερου ανταγωνισμού. **10.** Η τεχνική προδιαγραφή-όρος του αναλώσιμου οφθαλμολογικού εξοπλισμού, όπως περιγράφεται στο ΜΕΡΟΣ Β – Τεχνική περιγραφή Προμήθειας, υπό αριθμητικό στοιχείο δώδεκα (12) «Sleeve προστατευτικό κάλυμμα για το Tip φακοθρυψίας συμβατό με το συνοδό εξοπλισμό.», είναι φωτογραφικός υπέρ των προϊόντων της εταιρείας ....., τα οποία εμπορεύεται στην Ελλάδα η εταιρεία ....., μειώνοντας έτσι αδικαιολόγητα τη δυνατότητα συμμετοχής στο διαγωνισμό άλλων εταιρειών, μεταξύ των οποίων και της προσφεύγουσας, η οποία διαθέτει αντίστοιχο ζητούμενο με τη Διακήρυξη προϊόν (κάλυμμα

οθόνης), πλην όμως σε ξεχωριστή – επίσης αποστειρωμένη – συσκευασία και όχι στην ίδια συσκευασία με την κασέτα. Επομένως, εξαιτίας των ανωτέρω παραβιάζεται η αρχή της ίσης μεταχείρισης καθώς κι εκείνη του ελεύθερου ανταγωνισμού.

7. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 18 του Ν. 4412/2016 «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 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.»

8. Επειδή, περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 54 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περίπτωση 1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α` παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών. Τα χαρακτηριστικά αυτά μπορεί επίσης να αναφέρονται στη συγκεκριμένη διαδικασία ή μέθοδο παραγωγής ή παροχής των ζητούμενων έργων, αγαθών ή 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 καθαρίζουν 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 σχεδιάσμά 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 σχεδιάσμά 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, 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 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. 8. Ειδικά για τις συμβάσεις έργων, με απόφαση του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων μπορούν να εγκρίνονται προδιαγραφές και κανονισμοί που αναφέρονται στον τρόπο κατασκευής των έργων και στην ποιότητα, στον τρόπο σύνθεσης και επεξεργασίας, στη χρήση και στον έλεγχο των υλικών κατασκευής των έργων. Με την απόφαση αυτή μπορεί να ορίζεται αν οι θεσπιζόμενες προδιαγραφές είναι υποχρεωτικές σε κάθε περίπτωση ή ισχύουν προαιρετικά ή ισχύουν ως ελάχιστα όρια. 9. Ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών, κατά την κατάρτιση των τεχνικών προδιαγραφών οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν υπόψη τις ενιαίες προδιαγραφές που εκπονούνται από τις ΕΚΑΑ των περιπτώσεων β` και γ` της παραγράφου 1 του άρθρου 41 και αναρτώνται στο ΕΣΗΛΗΣ. Στις περιπτώσεις διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης η οποία διενεργείται από ΚΑΑ, οι τεχνικές προδιαγραφές καθορίζονται είτε από την αναθέτουσα αρχή είτε από την ΚΑΑ. Αν έχουν καθοριστεί από την αναθέτουσα αρχή, ελέγχονται, τροποποιούνται, όπου απαιτείται, και εγκρίνονται από την ΚΑΑ.»*

9. Επειδή, κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων και, όπως απηχεί πάγια επί του ζητήματος νομολογία, η Διοίκηση είναι, κατ` αρχήν, ελεύθερη να διαμορφώνει κατά την κρίση της τους όρους της διακηρύξεως ως προς τα προς προμήθεια είδη, καθορίζοντας τα ειδικότερα τεχνικά χαρακτηριστικά τους και τις ανάγκες της υπηρεσίας, η δε θέσπιση με τη διακήρυξη των προδιαγραφών που η αναθέτουσα αρχή κρίνει πρόσφορες ή αναγκαίες, για την καλύτερη εξυπηρέτηση των αναγκών της, δεν παραβιάζει τους κανόνες του ανταγωνισμού εκ μόνου του λόγου ότι συνεπάγεται αδυναμία συμμετοχής στο διαγωνισμό ή καθιστά ουσιαδώς δυσχερή τη συμμετοχή σε αυτόν των προμηθευτών, των οποίων τα προϊόντα δεν πληρούν τις προδιαγραφές αυτές, δεδομένου ότι από τη φύση τους οι προδιαγραφές περιορίζουν τον κύκλο των δυναμένων να συμμετάσχουν στο διαγωνισμό προσώπων, η δε σκοπιμότητα της θεσπίσεως τους, απαραδέκτως αμφισβητείται από τον προτιθέμενο να μετάσχει στο διαγωνισμό (ΣΤΕ 3719/2011, Ε.Α. ΣΤΕ 1140/2010,303/2007, 977/2006).

10. Επειδή, στην υπό κρίση διακήρυξη περιλαμβάνεται Μέρος Β', με τίτλο «Αντικείμενο - Περιγραφή», όπου προβλέπονται οι ακόλουθες τεχνικές προδιαγραφές: «**Β. ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ: Η Εταιρεία που θα προσφέρει τα παρακάτω Αναλώσιμα Υλικά, έχει την υποχρέωση να φέρει συνοδό εξοπλισμό Σύστημα Χειρουργικής Καταρράκτη, το οποίο θα φέρει τα εξής Τεχνικά Χαρακτηριστικά:** Τεχνική Περιγραφή Συνοδού Εξοπλισμού: 1. Σύστημα χειρουργικής οφθαλμού κατάλληλο για φακοθρυψία, πρόσθια υαλοειδεκτομή και διαθερμία. 2. Με αντλία τύπου Venturi ή περισταλτική που διαθέτει ρύθμιση της απόκρισής της. 3. Δυνατότητα ταυτόχρονου γραμμικού ελέγχου του κενού (vacuum) και του υπερήχου (ultrasound). 7. Με απεριόριστο αριθμό μνημών για τους χειρουργούς. 8. Με υποδοχή usb stick για όλες τις πιθανές αναβαθμίσεις λογισμικού. 9. Με διπολική διαθερμία. 10. Με ενσωματωμένο ηλεκτρικό άξονα ορού. 11. Με δυνατότητα αποθήκευσης μνημών ανάλογα με την σκληρότητα του καταρράκτη. 12. Με δυνατότητα προγραμματισμού της αντίθετης ροής στο σωληνίσκο της αναρρόφησης (reflux). 13. Με ασύρματο φωτιζόμενο τηλεχειριστήριο, πολλαπλών λειτουργιών. Το προσφερόμενο μηχάνημα «Σύστημα Χειρουργικής Καταρράκτη»: 1. Να συνοδεύεται από ένα Στυλεό Φακοθρυψίας. 2. Η Εταιρεία οφείλει να αναλάβει πλήρως την εγκατάσταση και τον προγραμματισμό του συστήματος. 3. Πιστοποιημένος αντιπρόσωπος της Εταιρείας, από τον αντίστοιχο κατασκευαστικό οίκο, δεσμεύεται να αναλάβει την πλήρη και άρτια εκπαίδευση του προσωπικού (ιατρικού και νοσηλευτικού). 4. Η Εταιρεία αναλαμβάνει το κόστος συντήρησης και πιθανής επισκευής του συστήματος, καθ'όλη τη διάρκεια της τρέχουσας Σύμβασης. **Τεχνική Περιγραφή Προμήθειας: ΑΝΑΛΩΣΙΜΟ ΟΦΘΑΛΜΟΛΟΓΙΚΟ ΥΛΙΚΟ. Α/Α 1. ΠΑΚΕΤΟ ΓΙΑ ΕΠΕΜΒΑΣΕΙΣ ΚΑΤΑΡΡΑΚΤΗ** το οποίο να περιλαμβάνει: Ένα οφθαλμολογικό πεδίο 101.5 x127cm, με σάκο περισυλλογής υγρών 250ml, με ειδική αυτοκόλλητη ταινία και περιοχή χάραξης 9x11,5cm, 2 σύριγγες 5ml, 1 κάνουλα υδροδιαχωρισμού 25G, 1 κυστεοτόμο 25G, 1 βελόνα οπισθοβόλβιας αναισθησίας 25G, 1 κάνουλα προσθίου θαλάμου 27G, 1 sinskey hook, 10 γάζες, 5 τριγωνάκια, 2 χειροπετσέτες, 2 ποδιές No Xlarge, 1 ζεύγος γάντια No 7 powder free, 1 ζεύγος γάντια No 7,5 powder free, 1 κάλυμμα τραπεζιδίου, 1 bss

19ml. A/A 2. ΠΑΚΕΤΟ ΓΙΑ ΕΠΕΜΒΑΣΕΙΣ ΚΑΤΑΡΡΑΚΤΗ το οποίο να περιλαμβάνει: Ένα οφθαλμολογικό πεδίο 100.5 x120cm, 2 σύριγγες 5ml, 1 κάνουλα υδροδιαχωρισμού 25G, 1 κυστεοτόμο 25G, 1 βελόνα οπισθοβόλβιας αναισθησίας 25G, 1 κάνουλα προσθίου θαλάμου 27G, 1 sinskey hook, 10 γάζες 5X5cm, 5 γάζες 10X10cm, 10 τριγωνάκια, 2 χειροπετσέτες, 2 ποδιές No Xlarge, 1 ζεύγος γάντια No 7 powder free, 1 ζεύγος γάντια No 7,5 powder free, 1 κάλυμμα τραπεζιδίου 140X140cm, 1 μαχαιρίδιο 1,8 mm, 1 λόγχη 20G. A/A 3. Ιξωδοελαστικό διάλυμα υαλουρονικού νατρίου περιεκτικότητας 2%,με Μοριακό Βάρος 3.2 έως 3.5 εκ.Daltons,ωσμομοριακότητα 280-330 mOsmol ,ιξώδες 400.000mPas,σε συσκευασία των 0,9ml. A/A 4. Ιξωδοελαστικό διάλυμα υαλουρονικού νατρίου περιεκτικότητας 1,2%,με Μοριακό Βάρος 1 έως 2.9 εκ.Daltons,ωσμομοριακότητα 320 mOsmol ,ιξώδες 40.500+/-6.000\_mPas,σε συσκευασία των 0,8ml. A/A 5. Σέτ δύο στείρων ιξωδοελαστικών ουσιών αποτελούμενο από : 1.Ιξωδοελαστικό διάλυμα υαλουρονικού νατρίου 1% σε συσκευασία τουλάχιστον 0,55ml, 2.Ιξωδοελαστικό διάλυμα θειϊκής χονδροϊτίνης 4% και υαλουρονικό νάτριο 3% σε συσκευασία τουλάχιστον 0,50ml. A/A 6. Ιξωδοελαστικό διάλυμα υαλουρονικού νατρίου περιεκτικότητας 1,0%,με Μοριακό Βάρος 2.4 έως 3,0 εκ.Daltons, ωσμομοριακότητα 310 mOsmol ,ιξώδες 39.000-60.000 mPas . A/A 7. Ιξωδοελαστικό διάλυμα που να περιέχει 0,3% Υαλουρονικό Νάτριο και 2% λιδοκαΐνη υδροχλωρική. A/A 8. Οφθαλμολογικό μαχαιρίδιο φακοθρυψίας (τύπου Xstar) κύριας τομής, μιας χρήσης, αποστειρωμένο 2,75mm με ματ τελείωμα. Σε πλαστική συσκευασία με ειδική εγκοπή στο μέσο της για εύκολη αφαίρεση και επανατοποθέτηση του μαχαιριδίου. A/A 9. Μαχαιρίδιο φακοθρυψίας-Λόγχη μιας χρήσης, για οφθαλμολογικές επεμβάσεις 20 gauge με συνολικό μήκος από την άκρη του εως το στυλεό 31,8mm +/-5%. A/A. 10. Πρόσθιος βιτρεοφάγος 800κοπών/λεπτό συμβατός με το μήχανημα φακοθρυψίας που θα προσφερθεί ως συνοδός εξοπλισμός. A/A 11. Κασέτα Φακοθρυψίας που να περιλαμβάνει tip φακοθρυψίας για τομές  $\geq 1.8$  mm,κάλυμμα τραπεζιδίου, κάλυμμα οθόνης και κάλυμμα τηλεχειριστηρίου, συμβατή με ο συνοδό εξοπλισμό. A/A 12. Sleeve προστατευτικό κάλυμμα για το Tip φακοθρυψίας συμβατό με το συνοδό

εξοπλισμό. Α/Α 13. Ισότονο αλατούχο διάλυμα για διεγχειρητική πλύση και έκπλυση προσθίου θαλάμου και κερατοειδούς, πλύσεις δακρυικών οδών και υαλοειδεκτομές, αποστειρωμένο και με παρόμοια σύνθεση του υδατοειδούς υγρού. Με ωσμωμοριακότητα 300mOsm/kg και 7,2PH. Σε σκληρή πλαστική συσκευασία των 500ml.» Γίνεται μνεία ότι η επίδικη Διακήρυξη δίνει το δικαίωμα στους υποψήφιους οικονομικούς φορείς να καταθέτουν προσφορά για μεμονωμένα υλικά και όχι για το σύνολο των αναλωσίμων (είδος και ποσότητες).

11. Επειδή, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας ότι οι πληττόμενοι όροι των προς προμήθεια προϊόντων, αποτελούν φωτογραφική περιγραφή των προϊόντων των σχετικά κατονομαζόμενων εταιρειών κρίνεται απορριπτέος, καταρχήν, ως αναπόδεικτος για τον εξής λόγο: όπως έχει σχετικά κριθεί, εκ μόνου του γεγονότος ότι γίνεται αναφορά σε ζητούμενες από τη διακήρυξη προδιαγραφές σε φυλλάδιο εταιρείας, δεν μπορεί να συναχθεί ότι με τη διακήρυξη φωτογραφίζονται τα προϊόντα της (ΣΤΕ 429/2010). Περαιτέρω, οι ανωτέρω ισχυρισμοί δεν κρίνεται ότι μπορεί να γίνουν δεκτοί, δεδομένου ότι το γεγονός της ταύτισης των πληττόμενων προδιαγραφών με προϊόντα της ως άνω εκάστης εταιρείας, δεν αρκεί για να θεωρηθεί ότι αυτές είναι φωτογραφικές (πρβλ. Ε.Α. ΣΤΕ 676/2011, 1140, 1024, 1025, 836/2010, ΔΕΦΑΘ 296/2013, ΕΑ 1025, 836/2010, 829, 201/2007). Έτι περαιτέρω, στην προκειμένη περίπτωση η προσφεύγουσα ουδεμία άλλη απόδειξη, πέραν της επισύναψης στη προσφυγή της φυλλαδίων με προϊόντα της επικαλούμενης ως φωτογραφιζόμενης με τη διακήρυξη εταιρείας, επικαλείται προς απόδειξη της πραγματικής βάσης των ισχυρισμών της. Επιπροσθέτως, η προσφεύγουσα ουδόλως επικαλείται στην προσφυγή της ούτε αναλύει τα αναγραφόμενα στα εν λόγω φυλλάδια, τα οποία απλώς επισύναψε σε αυτήν χωρίς συγκεκριμένη αναφορά και ανάλυση σε σχέση με αυτά στο κείμενο της προσφυγής της. Περαιτέρω, με δεδομένο ότι η επίσημη γλώσσα είναι η Ελληνική, όλα τα προσκομιζόμενα φυλλάδια κρίνονται ως απαράδεκτα και δεν λαμβάνονται υπόψη καθώς είναι ξενόγλωσσα και δεν έχει προσκομιστεί η επίσημη μετάφρασή τους.

12. Επειδή, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας, κατά το μέρος αυτών, που αναφέρονται στις επιμέρους απαιτήσεις της διακήρυξης για την προμήθεια προϊόντων δικών της προδιαγραφών αντί των τιθέμενων τοιαύτων είναι απαράδεκτοι καθόσον με αυτόν τον τρόπο η προσφεύγουσα αμφισβητεί τη σκοπιμότητα της επιλογής από την αναθέτουσα αρχή των εν λόγω όρων και προσπαθεί να καθορίσει τα τεχνικά χαρακτηριστικά των προς προμήθεια προϊόντων, με βάση της δικές της επαγγελματικές ανάγκες και με δικά της κριτήρια διαφορετικά από εκείνα που η ως άνω αρχή, κατ' εκτίμηση των αναγκών της υπηρεσίας, προσδιόρισε ως αναγκαία (βλ. ΔΕΦΑΘ 226/2013, 296/2013). Έχει σχετικά κριθεί ότι λόγοι αίτησης ασφαλιστικών μέτρων, με τους οποίους ο προτιθέμενος να μετάσχει στο διαγωνισμό επιχειρεί, υπό τη μορφή της αμφισβήτησης της νομιμότητας συγκεκριμένων όρων της διακήρυξης, να προδιαγράψει αυτός, κατά τις επαγγελματικές του ανάγκες και δυνατότητες, τα προς προμήθεια είδη, είναι απορριπτέοι ως απαράδεκτοι (πρβλ. Ε.Α. 1025/2010, 670/2009, 438/2008, 977/2006 κ.ά.).

13. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, επιδιώκει την βέλτιστη αντιμετώπιση των αναγκών της χειρουργικής κλινικής του νοσοκομείου με την αποτελεσματικότερη και ασφαλή διαχείριση των σύγχρονων απαιτήσεων χειρουργικής αντιμετώπισης διαφόρων περιστατικών οφθαλμολογίας και για τον λόγο αυτό έχει συμπεριλάβει στις τεχνικές προδιαγραφές της επίδικης διακήρυξης τους πληττόμενους όρους (βλ. απόφαση του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής στην συνεδρίαση με αριθμ. 29 της 26<sup>ης</sup>/10/2017 και σχόλια σχετικής διαβούλευσης). Η επιλογή αυτή της αναθέτουσας αρχής είναι νομίμως και επαρκώς αιτιολογημένη, καθ' όσον κατά την ανέλεγκτη ακυρωτικώς τεχνική κρίση της διοίκησης, μόνον οι συγκεκριμένες προδιαγραφές εξυπηρετούν αποτελεσματικά τις προεκτεθείσες ανάγκες της χειρουργικής κλινικής του καθ' ου νοσοκομείου και, επομένως, νομίμως περιορίζεται ο κύκλος των διαγωνιζομένων επιχειρήσεων ως αναγκαία συνέπεια της επιλογής αυτής, ακόμα και αν οι επιλεγείσες κατηγορίες αναλώσιμου οφθαλμολογικού υλικού και συνοδού εξοπλισμού προσφέρεται τη δεδομένη χρονική στιγμή από μία μόνον εταιρία (1105/2010 ΣΤΕ).

14. Επειδή, περαιτέρω, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί παραβίασης της αρχής της ίσης μεταχείρισης και της ελευθερίας του ανταγωνισμού ώστε να καθίσταται αδύνατη η συμμετοχή στον επίδικο ανταγωνισμό της ίδιας, αλλά και άλλων εταιριών που δραστηριοποιούνται στο χώρο δεν κρίνεται ως βάσιμος διότι, καταρχήν, η συμπερίληψη στη διακήρυξη προδιαγραφών αναγκαίων κατά την αιτιολογημένη εκτίμηση της υπηρεσίας, όπως προκύπτει από την απόφαση του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής στην συνεδρίαση με αριθμ. 29 της 26<sup>ης</sup>/10/2017, τις οποίες, όμως, είναι ενδεχόμενο να μην πληρούν τα προϊόντα ορισμένων προμηθευτών, μπορεί μεν να συνεπάγεται την αδυναμία συμμετοχής τους στο διαγωνισμό, δεν παραβιάζει, όμως, αυτή και μόνη, άνευ ετέρου, τους κανόνες του ανταγωνισμού, δεδομένου ότι από την φύση τους οι προδιαγραφές περιορίζουν τον κύκλο των δυναμένων να συμμετάσχουν στο διαγωνισμό προσώπων (πρβ. ΕΑ 1047, 303/2007). Η Διοίκηση, κατά την ανέλεγκτη κρίση της, έχει ευρεία διακριτική ευχέρεια ως προς την επιλογή των πληττόμενων από την αιτούσα τεχνικών προδιαγραφών και ως προς τη σκοπιμότητα των εν λόγω επιλογών της.

15. Επειδή, δυνάμει του από 18-12-2017 με αριθμό πρωτοκόλλου 15567 εγγράφου της Αναθέτουσας Αρχής, για το οποίο (έγγραφο) τηρήθηκαν όλες οι νόμιμες διατυπώσεις στο πρόγραμμα ΔΙΑΥΓΕΙΑ και στο ΕΣΗΔΗΣ, αφενός παρατάθηκε η ηλεκτρονική κατάθεση/υποβολή προσφορών έως την 08.01.2017 και ορίστηκε νέα ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών για την Τετάρτη 10.01.2018, αφετέρου τροποποιήθηκε στο ΜΕΡΟΣ Β' ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ - ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ Τεχνικές Προδιαγραφές ΑΝΑΛΩΣΙΜΟΥ ΟΦΘΑΜΟΛΟΓΙΚΟΥ ΥΛΙΚΟΥ της επίδικης Διακήρυξης η κρινόμενη δια της παρούσης προσφυγής προδιαγραφή Νο 8 ως ακολούθως: *«Οφθαλμολογικό μαχαιρίδιο φακοθρυψίας (τύπου Xstar ή ισοδύναμο) κύριας τομής, μιας χρήσης, αποστειρωμένο 2,75mm με ματ τελείωμα. Σε πλαστική συσκευασία για εύκολη αφαίρεση και επανατοποθέτηση του μαχαιριδίου ή ισοδύναμο»*, επομένως παρέλκει η εξέταση του σχετικού ισχυρισμού της προσφεύγουσας ότι *«Η τεχνική προδιαγραφή-όρος του αναλώσιμου οφθαλμολογικού εξοπλισμού, όπως περιγράφεται στο ΜΕΡΟΣ Β – Τεχνική περιγραφή Προμήθειας, υπό αριθμητικό*

στοιχείο οκτώ (8) «Οφθαλμολογικό μαχαιρίδιο φακοθρυψίας (τύπου Xstar) κύριας τομής, μιας χρήσης, αποστειρωμένο 2,75mm με ματ τελείωμα. Σε πλαστική συσκευασία με ειδική εγκοπή στο μέσο της για εύκολη αφαίρεση και επανατοποθέτηση του μαχαιριδίου.», είναι φωτογραφικός υπέρ του προϊόντος “Beaver Xstar® Safety Slit Knives” με κωδικό 3782227 του οίκου “Biever Visitec”, το οποίο προϊόν ομοίως εμπορεύεται στην Ελλάδα η εταιρεία «.....», μειώνοντας έτσι αδικαιολόγητα τη δυνατότητα συμμετοχής στο διαγωνισμό άλλων εταιρειών, μεταξύ των οποίων και της προσφεύγουσας, η οποία διαθέτει αντίστοιχο προϊόν, με σήμανση CE. Επομένως, εξαιτίας των ανωτέρω παραβιάζεται η αρχή της ίσης μεταχείρισης καθώς κι εκείνη του ελεύθερου ανταγωνισμού καθώς και η Οδηγία 93/42/ΕΟΚ.».

16. Επειδή, κατ’ ακολουθίαν, πρέπει να απορριφθεί η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή.

17. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το κατατεθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου ποσού ευρώ εξακοσίων (600,00€).

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη την 19-12-2017 και καταχωρήθηκε στο βιβλίο αποφάσεων της ΑΕΠΠ την 21-12-2017.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Νικόλαος Σαββίδης

Ανθούλα Νικολαΐδου