

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 21.02.2019, με την εξής σύνθεση: Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη, Πρόεδρος, Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Εισηγητής και Κυριακή Σιδηροπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 24.01.2019 (ημερομηνία καταχώρησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων) Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 100/29.01.2019, του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», που εδρεύει στην..., οδός..., αρ. ..., όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Κατά της αναθέτουσας αρχής, Αντικαρκινικό Νοσοκομείο ..., που εδρεύει στη..., οδός..., αρ....., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Των παρεμβαινόντων οικονομικών φορέων με την επωνυμία: 1. «...», που εδρεύει στον..., οδός..., αρ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα, η οποία κατέθεσε την από 29.01.2019 «Απάντηση στην Προσφυγή της ...» και 2. «...», που εδρεύει στο ... και εκπροσωπείται νόμιμα και η οποία κατέθεσε την από 04.02.2019 Παρέμβασή της.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση του Αποσπάσματος Πρακτικού της υπ' αριθ. 37 συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου του Αντικαρκινικού Νοσοκομείου ... με «Θέμα: έκτακτο 17ο : Έγκριση πρακτικού αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών του ανοικτού διαγωνισμού κάτω των ορίων για την προμήθεια αναλώσιμων υλικών αποστείρωσης προϋπολογισμού έως 150.000,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (123.090,00 €, χωρίς Φ.Π.Α.) με κριτήριο κατακύρωσης την χαμηλότερη τιμή», κατ' αποδοχήν του υπ' αριθ. 21493/09.11.2018 Πρακτικού αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής και

Αριθμός απόφασης: 268 / 2019

τεχνικών προσφορών (εφεξής η «προσβαλλόμενη»), καθώς και κάθε άλλης μεταγενέστερης ή προγενέστερης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος που απορρίφθηκε η προσφορά της για το είδος με α/α 54 και έγιναν δεκτές οι εταιρείες με την επωνυμία «...» για τα είδη με α/α 10, 11, 20, 21, 22, 23, 24, 25 και «...» για τα είδη με α/α 10, 11, 13, 14, 15, 16, 17, 20, 21, 22, 23, 24, 30, 31 και 32, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην Προσφυγή.

Με την Παρέμβασή τους, η 1^η των παρεμβαινόντων, εταιρεία «...» αιτείται την απόρριψη της Προσφυγής κατά το μέρος που ζητείται η απόρριψη της προσφοράς της, δοθέντος ότι αυτή καλύπτει τις απαιτούμενες από τη διακήρυξη προδιαγραφές και η 2^η των παρεμβαινόντων, εταιρεία «...», ομοίως, αιτείται την απόρριψη της Προσφυγής, ως απαράδεκτης και ως αβάσιμης, κατά το μέρος που ζητείται η απόρριψη της προσφοράς της και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης, κατά τα ειδικότερα υποστηριζόμενα στις Παρεμβάσεις αυτές.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την υπ' αριθ. ... διακήρυξη του Αντικαρκινικού Νοσοκομείου ... προκηρύχθηκε η διενέργεια ανοικτού, δημόσιου, κάτω των ορίων, ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου για την «Προμήθεια αναλώσιμου υλικού αποστείρωσης, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, συνολικής εκτιμώμενης, προϋπολογισθείσης αξίας 150.000,00 € συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., η οποία καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.Δ.Η.Σ) την 1^η.12.2017 με ΑΔΑΜ: ... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.) την 1^η.12.2017, όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό α/α....

Αριθμός απόφασης: 268 / 2019

2. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64), ποσού 600,00 € (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό...), το οποίο και υπολογίζεται σε ποσοστό 0,5% επί της προϋπολογιζόμενης δαπάνης της σύμβασης και για τα είδη για τα οποία ασκείται η Προσφυγή, εν προκειμένω για το είδη με α/α 10, 11, 13, 14, 15, 16, 17, 20, 21, 22, 23, 24, 25 30, 31, 32 και 54 και το οποίο συνιστά, κατά τις προαναφερόμενες διατάξεις, το κατώτατο ποσό παραβόλου που υποχρεούται να προσκομίσει ο προσφεύγων σε περίπτωση που η αξία αυτού υπολείπεται του ως άνω κατώτατου ποσού, των 600,00 €, ως εν προκειμένω. Το εν λόγω παράβολο έχει νομίμως υποβληθεί, όπως αποδεικνύεται από το προσκομιζόμενο e-παράβολο αυτόματης δέσμευσης, έχει κατατεθεί μαζί με την Προσφυγή την ίδια ημέρα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, φέρει την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ», έχει εκδοθεί για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών» (Α.Ε.Π.Π.) και έχει πληρωθεί το νόμιμο ποσό, ως αποδεικνύεται από την προσκομιζόμενη απόδειξη πληρωμής αυτού, πληρωμή η οποία εκτελέσθηκε στις 24.01.2019, ήτοι την αυτή ημέρα με την ημέρα κατάθεσης της Προσφυγής. Ετέρωθεν, η μη συμπλήρωση του πεδίου «Πρόσθετα Στοιχεία» του παραβόλου και η εξ' αυτού μη συσχέτιση του με την υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία, ως ο 2^{ος} παρεμβαίνων οικονομικός φορέας ισχυρίζεται, δε συνιστά όρο του παραδεκτού της Προσφυγής και σε καμία περίπτωση δεν δύναται η πλημμέλεια αυτή να άγει σε απαράδεκτη άσκηση του εν λόγω ενδίκου μέσου, αφού στην υπό κρίση περίπτωση το παράβολο αυτό έχει κατατεθεί ομού με την Προδικαστική Προσφυγή στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, γεγονός από το οποίο συνάγεται ότι αφορά την εν λόγω Προσφυγή και σχετίζεται με την υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία, στον ηλεκτρονικό τόπο της οποίας κατατέθηκε. Κατ' ακολουθίαν ο εν λόγω ισχυρισμός του 2^{ου} παρεμβαίνοντος (υπό Β1 της Παρέμβασης) θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

3. Επειδή, καίτοι δεν έχει γίνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 8 παρ. 2 του

Αριθμός απόφασης: 268 / 2019

Π.Δ. 39/2017 για την άσκηση της υπόψη Προδικαστικής Προσφυγής, εντούτοις από την επισκόπηση του περιεχομένου της ασκηθείσας ενώπιον της Α.Ε.Π.Π. Προσφυγής προκύπτει ότι αυτή δεν απόσχει κατά το ουσιώδες μέρος της από τα προδιατυπωμένα πεδία του τυποποιημένου εντύπου, γεγονός που θεραπεύει την έλλειψη χρήσης αυτού, στο μέτρο που η χρήση του τυποποιημένου εντύπου δεν απαιτείται από το Νόμο επί ποινή απαραδέκτου (ΔΕΦΚομοτηνής Ν39/2017, ΑΕΠΠ 47/2018, 97/2017).

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (προμήθεια), της κατά τα ανωτέρω προϋπολογισθείσας δαπάνης του χωρίς Φ.Π.Α. (123.090,00 €), σύμφωνα με τα άρθρα 345 παρ. 1 και 6 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και του χρόνου δημοσίευσης της διακήρυξης στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. (01.12.2017), σύμφωνα με τα άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 - όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν - του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στις διατάξεις του Βιβλίου ΙΙ του Ν. 4412/2016 και συνεπώς υπάγεται στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π. και στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016. Επέκεινα, η υπό κρίση Προσφυγή έχει ψηφιακά υπογραφεί από το νόμιμο εκπρόσωπο αυτής, ως αποδεικνύεται από τον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και το υποβληθέν από την προσφεύγουσα Τ.Ε.Υ.Δ., απορριπτομένου του σχετικού ισχυρισμού (υπό Β2 της Παρέμβασης) του 2^{ου} παρεμβαίνοντος ως αβάσιμου.

5. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, σύμφωνα με την παρ. 1 (α) του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 (γ) του Π.Δ. 39/2017, έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα στις 16.01.2019 και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 24.01.2019, ήτοι εντός της δεκαήμερης, προβλεπόμενης εκ του νόμου, προθεσμίας.

6. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017 ορίζεται ότι: *«1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου 4412/2016 και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή*

Αριθμός απόφασης: 268 / 2019

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 του ανωτέρω νόμου ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής». Περαιτέρω, το άρθρο 367 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της... 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...» και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ. 39/2017.

7. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και με προφανές έννομο συμφέρον, άμεσο, προσωπικό και ενεστώς, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της υπόψη προσβαλλόμενης, δοθέντος ότι στον υπό κρίση διαγωνισμό, η προσφεύγουσα εταιρεία, μετείχε ως υποψήφιος ανάδοχος, υποβάλλοντας νόμιμη προσφορά, η οποία και απορρίφθηκε για το είδος με α/α 54, κατά το στάδιο αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικών προσφορών, αιτούμενη όπως ακυρωθεί η προσβαλλόμενη κατά το μέρος αυτό και γίνει δεκτή η προσφορά της για το είδος αυτό, αφού πληροί τους όρους της διακήρυξης. Ετέρωθεν, στέφεται κατά της προσβαλλόμενης κατά το μέρους που έγιναν δεκτές οι εταιρείες με την επωνυμία «...» για τα είδη με α/α 10, 11, 20, 21, 22, 23, 24, 25 και «...» για τα είδη με α/α 10, 11, 13, 14, 15, 16, 17, 20, 21, 22, 23, 24, 30, 31 και 32, αιτούμενη την απόρριψη αυτών, αφού δεν πληρούνται οι όροι της διακήρυξης και συνεπώς υφίσταται βλάβη των συμφερόντων της, αφού επιτρέπεται, παρά τω Νόμω, ως ισχυρίζεται, η συμμετοχή των προαναφερόμενων εταιρειών στο επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας. Συνεπώς και εκ των ανωτέρω υφίσταται έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας, αφού μειώνεται η πιθανότητα

Αριθμός απόφασης: 268 / 2019

κατακύρωσης στο πρόσωπό της των συμβάσεων για τα είδη αυτά, απορριπτομένου του σχετικού ισχυρισμού (υπό Β3 της Παρέμβασης) του 2^{ου} παρεμβαίνοντος ως αβάσιμου.

8. Επειδή, εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017 παρεμβαίνουν οι οικονομικοί φορείς, εταιρεία «...», 1^{ος} παρεμβαίνων και η εταιρεία «...» 2^{ος} παρεμβαίνων, αφού η εν λόγω Προσφυγή, όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες και έλαβαν γνώση αυτής, σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις, στις 28.01.2019 και οι εν λόγω Παρεμβάσεις ασκήθηκαν στις 29.01.2019 και 04.02.2019 αντίστοιχα, ήτοι εντός της δεκαήμερης νόμιμης προθεσμίας. Το έγγραφο που κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού από τον οικονομικό φορέα με την επωνυμία «...» φέρει τον τίτλο «Απάντηση στην Προσφυγή της ...» και κατ' ορθή ερμηνεία αυτού το παρόν Κλιμάκιο κρίνει ότι αυτό συνιστά Παρέμβαση, ασκηθείσα κατά τη διάταξη του άρθρου 362 παρ. 3 και η οποία παραδεκτώσ ασκείται, καίτοι δεν έχει γίνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017, αφού από την επισκόπηση του περιεχομένου της προκύπτει ότι αυτή δεν απόσχει κατά το ουσιώδες μέρος της από τα προδιατυπωμένα πεδία του τυποποιημένου εντύπου (βλ. *mutatis mutandis* σκ. 3 της παρούσας). Οι παρεμβαίνοντες, δε, έχουν πρόδηλο έννομο συμφέρον να παρέμβουν, αφού επιδιώκουν τη διατήρηση της προσβαλλόμενης πράξης, με την οποία έχουν γίνει αποδεκτές οι προσφορές τους.

9. Επειδή, κατ' ακολουθίαν τόσο η υπό κρίση Προσφυγή, όσο και οι Παρεμβάσεις, είναι τυπικά παραδεκτές και θα πρέπει να εξεταστούν στην ουσία τους.

10. Επειδή, με το υπ' αριθ. πρωτ. 1800/31.01.2019 έγγραφό της, η αναθέτουσα αρχή εκφράζει τις απόψεις της επί της εν λόγω Προσφυγής, αιτούμενη την απόρριψη αυτής, αφού νομίμως με την προσβαλλόμενη

Αριθμός απόφασης: 268 / 2019

απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας για το είδος με α/α 54 και έγιναν αποδεκτές οι προσφορές των εταιρειών «...» για τα είδη με α/α 10, 11, 20, 21, 22, 23, 24, 25 και «...» για τα είδη με α/α 10, 11, 13, 14, 15, 16, 17, 20, 21, 22, 23, 24, 30, 31 και 32.

11. Επειδή, όσον αφορά τον πρώτο λόγο της Προσφυγής (υπό 4), η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι αποκλείστηκε από τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας για το είδος με α/α 54 με την αιτιολογία «Η διακήρυξη αναφέρει συσκευασίες των 100 ή 200 τεμαχίων και η εταιρεία προσφέρει συσκευασία των 250», λόγος που καθιστά την απόρριψη ανυπόστατη, αφού ο αριθμός τεμαχίων της συσκευασίας ουδεμία σχέση έχει με τις ιδιότητες του υλικού και συνεπώς η προσβαλλόμενη θα πρέπει να ακυρωθεί.

12. Επειδή, ο όρος 1.3 «*Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης*» της διακήρυξης ορίζει στο τμήμα με α/α 54 ότι «*Δείκτης ελέγχου διεύθυνσης ατμού για συσκευή P.C.D. ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ: Δείκτης ελέγχου διεύθυνσης ατμού σε σωληνωτά και αυλοειδή εργαλεία. Να είναι αυτοκόλλητος, κατάλληλος για αρχειοθέτηση και για θερμοκρασίες 121°C και 134°C. στα προγράμματα των κλιβάνων του νοσοκομείου. Να συνοδεύεται από τη συσκευή P.C.D. Να δίνεται πίνακας αξιολόγησης του αποτελέσματος του δείκτη με ερμηνεία και αιτιολογία της πιθανής άκυρης διαδικασίας. ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ ΤΩΝ 200 (12X200TEM.=2.400 TEM) ή ΣΥΣΚΕΥΑΣΙΑ ΤΩΝ 100 (24X100TEM.=2400 TEM)*». Περαιτέρω, στον όρο 2.4.3.2. της διακήρυξης ορίζεται ότι «*Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή όπως καταγράφονται στην περιγραφή του είδους/ τεχνικές προδιαγραφές του τμήματος 1.3 «Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης» της Διακήρυξης περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Επίσης θα πρέπει να συμπληρωθεί το ακόλουθο υπόδειγμα*

φύλλου συμμόρφωσης (θα πρέπει να αναρτηθεί σε μορφή αρχείου pdf, ψηφιακά υπογεγραμμένο) ως προς τα είδη προσφοράς, από τους οικονομικούς φορείς βάσει της προσφοράς τους ως ακολούθως [...]».

13. Επειδή, σύμφωνα με την πάγια νομολογία η διακήρυξη του διαγωνισμού συνιστά στο σύνολο της κανονιστική πράξη της αναθέτουσας αρχής, συνακόλουθα και οι όροι της διακήρυξης έχουν κανονιστικό χαρακτήρα, περιλαμβάνουν δηλαδή γενικούς και αφηρημένους κανόνες, η πιστή τήρηση των οποίων ελέγχεται από τα δικαστήρια (βλ. για τη φύση των όρων της διακήρυξης ως κανονιστικών και την εξ αυτού του λόγου δέσμευση της Διοίκησης από το περιεχόμενο των διακηρύξεων Πρ. Παυλόπουλου (1997), Η σύμβαση εκτέλεσης δημοσίου έργου, Άρθρα και Γνωμοδοτήσεις σελ. 81 επ., Σπηλιωτόπουλου Επ., Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου Τόμος Ι (2017) σελ. 179 επ. Κανόνες που ρυθμίζουν το προσυμβατικό στάδιο, ενδεικτικώς ΣΤΕ 2992/1983, 4607/1986, 1127 και 4052/1990, 3306/1991, 1616 και 1619/2008). Εξ αυτής της παραδοχής συνάγεται ότι η διακήρυξη δεσμεύει απολύτως την αναθέτουσα αρχή και τα όργανα που διεξάγουν τον διαγωνισμό παράλληλα όμως, η δεσμευτική ισχύ των όρων της διακήρυξης εκτείνεται και στους διαγωνιζόμενους. Επιπροσθέτως, η αρχή της προσήλωσης των διαγωνιζομένων στους όρους της διακήρυξης κατοχυρώνεται με ιδιαίτερη αυστηρότητα στο ενωσιακό δίκαιο, όπου γίνεται δεκτό ότι κάθε απόκλιση από τις υποχρεωτικές προβλέψεις της διακήρυξης συνιστά παράβαση του ενωσιακού δικαίου και κυρίως της αρχής της ισότητας μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, η οποία αποτελεί και τη βάση των ενωσιακών κανόνων που διέπουν τις δημόσιες συμβάσεις και συνδέεται άμεσα με την αρχή της διαφάνειας, οι οποίες αρχές αμφότερες αποσκοπούν στη διασφάλιση ότι όλοι οι υποψήφιοι έχουν σε όλα τα στάδια της διαδικασίας του διαγωνισμού ίσες ευκαιρίες όταν υποβάλουν τις προσφορές τους (ΔΕΚ C-243/89 “Storebaelt”, Επιτροπή κατά Δανίας, Συλλογή 1993, I σελ. 3353, ΔΕΚ C-87/94, “Wallon Buses”, Επιτροπή κατά Βελγίου, ΔΕΚ C-19/2000, Construction versus County Council of the County of Mayo (2001), Συλλογή I-7725, υπόθεση T-203/96, Embassy Limousine and Services versus Parliament (1998), Συλλογή II-4239,

Αριθμός απόφασης: 268 / 2019

ΔΕΚ C-470/99, *Universale Bau versus EBS* (2002), Συλλογή I-11617, ΔΕΚ C-16/98 Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλογή I-8315, σκ. 103-109 όπου το Δικαστήριο έκρινε ότι η αρχή της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων εφαρμόζεται σε όλες τις φάσεις της διαγωνιστικής διαδικασίας και όχι μόνο κατά το χρονικό σημείο υποβολής των προσφορών). Εξάλλου, σύμφωνα με τη νομολογία των ελληνικών Δικαστηρίων, η διαδικασία των διαγωνισμών είναι αυστηρώς τυπική (αρχή της τυπικότητας), υπό την έννοια ότι οι προσφορές των διαγωνιζομένων πρέπει να τηρούν απολύτως τους υποχρεωτικούς και δεσμευτικούς όρους της διακήρυξης και να βρίσκονται σε συμφωνία με το κανονιστικό περιεχόμενο αυτών, όπερ συνεπάγεται ότι κάθε παράβαση των σχετικών όρων της διακήρυξης έχει σαν επακόλουθο το απαράδεκτο της υπόψη προσφοράς ή/ και την ακυρότητα των πράξεων της αναθέτουσας αρχής, που δεν συνάδουν στις παραπάνω επιταγές/ αρχές.

14. Επειδή, στην υπό κρίση περίπτωση η προσφεύγουσα προσέφερε για το είδος με α/α 54 συσκευασία των 250 τεμαχίων, ενώ ρητά η διακήρυξη απαιτούσε για το είδος αυτός συσκευασία 100 ή 200 τεμαχίων, ως και η ίδια συνομολογεί με την Προσφυγή της. Ως εκ τούτου, νομίμως απερρίφθη η προσφορά της για το είδος αυτό, αφού δεν ήταν σύμφωνη με τον προαναφερόμενο όρο της διακήρυξης, τον οποίο και σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας των διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, όφειλε η αναθέτουσα αρχή να τηρήσει απόλυτα. Ανεπικαίρως, δε, προβάλλει η προσφεύγουσα στο παρόν στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, τον ισχυρισμό ότι δε δύναται εξ αυτού του λόγου να απορρίπτεται η προσφορά της, αφού ο αριθμός τεμαχίων της συσκευασίας δεν έχει σχέση με τις ιδιότητες του υλικού. Και τούτο διότι η προσφεύγουσα με τον ισχυρισμό της αυτόν, κατ' ουσίαν στρέφεται κατά του επίμαχου όρου της διακήρυξης, όπως αυτός ενσωματώθηκε στο κανονιστικό πλαίσιο της διακήρυξης, σύμφωνα, όμως, με τον κανόνα της κατά στάδια προβολής των λόγων προσφυγής και της επίκαιρης και αυτοτελούς προσβολής των βλαπτικών πράξεων όλων των οργάνων του διαγωνισμού, αποκλείεται ο παρεμπόππων έλεγχος της νομιμότητας όρων της διακήρυξης με την ευκαιρία της προσβολής των μεταγενέστερων πράξεων ή παραλείψεων της

Αριθμός απόφασης: 268 / 2019

διαγωνιστικής διαδικασίας με την προδικαστική προσφυγή (ΕΑ ΣΤΕ 305/2011, 65/2012), ως εν προκειμένω, όπου η προσφεύγουσα βάλει κατά όρου της διακήρυξης στο στάδιο, όμως, της αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών. Κατ' ακολουθίαν και σύμφωνα με τα προαναφερόμενα, ο υπόψη ισχυρισμός τυγχάνει απορριπτέος ως απαράδεκτος συνεπεία ελλείψεως εννόμου συμφέροντος.

15. Επειδή, κατ' ακολουθίαν ο λόγος αυτός της υπό κρίση Προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτος, σε κάθε δε περίπτωση ως νόμω και ουσία αβάσιμος.

16. Επειδή, η προσφεύγουσα υποστηρίζει με τον δεύτερο λόγο της Προσφυγής της (υπό 5.1 της Προσφυγής) ότι «στα είδη με α/α 10 και α/α 11 γίνεται αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας ... της οποίας ο ισχυρισμός στην Τεχνική της Προσφορά (αρχείο «ΕΞΤΡΑ ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ Ψ.Υ») σελίδα 2 «ΤΜΗΜΑ 10, 11 *Κατασκευάζονται από τη μία πλευρά από μη υφασμένο μαλακό και υγραπρωθητικό (non woven) βάρους 60+/-2 gm/m²» δεν στοιχειοθετείτε από κανένα κατατεθειμένο έγγραφο του κατασκευαστή ούτε και το φυλλάδιο του κατασκευαστή (αρχείο «BOLSACOVER» στην ηλεκτρονική προσφορά)».

17. Επειδή, ο ανωτέρω λόγος Προσφυγής τυγχάνει αόριστος, αφού ουδεμία αναφορά υφίσταται στο ποιοι όροι της διακήρυξης παραβιάζονται και κατά ποιο τρόπο από την τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα «...» και ήδη 1^{ου} παρεμβαίνοντος, ήτοι ποιες απαιτήσεις έθετε η διακήρυξη, τι τεχνική προσφορά κατέθεσε με την προσφορά του ο 1^{ος} παρεμβαίνων και κατά ποιο τρόπο τα προσφερόμενα είδη δεν κάλυπταν αυτές. Σε κάθε περίπτωση, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι οι τεχνικές προδιαγραφές για τα υπόψη είδη πληρούνται, δοθέντος ότι στο αρχείο «ΠΡΟΣΠΕΚΤΟΥΣ ΓΙΑ ΤΑ ΤΜΗΜΑΤΑ 10, 11» αναφέρεται (σελ.3 αυτού) ότι «Κατασκευάζονται με τη μία πλευρά μη υφασμένη και την άλλη πλευρά από μεμβράνη [...]» και συνεπώς αποδεικνύεται η κρίσιμη προδιαγραφή των ειδών αυτών.

Αριθμός απόφασης: 268 / 2019

18. Επειδή, κατ' ακολουθίαν ο δεύτερος λόγος της Προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αόριστος, σε κάθε περίπτωση ως αβάσιμος.

19. Επειδή, η προσφεύγουσα υποστηρίζει με τον τρίτο λόγο της Προσφυγής της (υπό 5.2 της Προσφυγής) ότι «στα είδη με α/α 13, 14, 15, 16 και 17 γίνεται αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας «...», η οποία στην τεχνική της Προσφορά (αρχείο «ΤΕΧΝΙΚΗ ..._signed») αναφέρει για το είδος Α/Α: 13 - ΡΟΛΛΑ ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΣΗΣ ΕΠΙΠΕΔΑ ΧΩΡΙΣ ΠΙΕΤΑ 100mm x 200m «Ρολλά Αποστείρωσης απλά, χωρίς πιέτα, με τη μία επιφάνεια από χαρτί βάρους περίπου 68 gm/m²..... Προϊόντα του οίκου Anqing Tianrun Paper Packaging Co., Ltd Διάσταση:100mm x200m - Κωδικός Είδους: 01-1495» και αντιστοίχως για τις υπόλοιπες διαστάσεις στα: Α/Α 14 Διάσταση: 200mm x 200m - Κωδικός Είδους: 01-0304 Α/Α15 Διάσταση:250mm x 200m - Κωδικός Είδους: 01-1497 Α/Α 16 Διάσταση:150mm x 200m - Κωδικός Είδους: 01-1496 Α/Α 17 Διάσταση: 300mm x 200m - Κωδικός Είδους: 01-0306 ... Σύμφωνα με το φύλλο συμμόρφωσης που κατέθεσε η εταιρεία ... στη στήλη ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ αναφέρει για το Α/Α: 13 «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ... (σελ. 4), PRPSECTUS ..., ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ CE – ISO, Εμπορικός κωδικός: 01-1495)», για το Α/Α 14 «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ... (σελ. 4,5) PRPSECTUS ... ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ CE – ISO Εμπορικός κωδικός: 01-0304», για το Α/Α15 «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ... (σελ. 5) PRPSECTUS ... ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ CE – ISO Εμπορικός κωδικός: 01-1497», για το Α/Α 16 «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ... (σελ. 5) PRPSECTUS ... ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ CE – ISO Εμπορικός κωδικός: 01-1496», και για το Α/Α 17 ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ... (σελ. 5,6) PRPSECTUS ... ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ CE – ISO Εμπορικός κωδικός: 01-0306» ρόλων και τα τεχνικά τους χαρακτηριστικά δεν γίνεται ταυτοποίηση με τον προσφερόμενο κωδικό είδους (Ο Εμπορικός κωδικός 01-1495, ομοίως και οι υπόλοιποι εμπορικοί κωδικοί, δεν αναγράφεται στην προσφορά σε ποιον εργοστασιακό κωδικό αντιστοιχούν). Η αναφορά στο φυλλάδιο για δυνατότητα ρόλων με βάρος χαρτιού 60 ή 70 g/m² αφενός δεν ταυτοποιείται με συγκεκριμένο κωδικό (κωδικός KMNHR100200 για τους ρόλους των 100mm x 200m για τον οποίο δεν είναι σαφές αν αφορά σε χαρτί βάρους 60 ή 70 g/m²) και αφετέρου δεν συνάδει με τα 68 gm/m² που αναφέρει

Αριθμός απόφασης: 268 / 2019

η εταιρεία ... στην προσφορά της. Η εταιρεία ... δεν έχει υποβάλει στην ηλεκτρονική της προσφορά κάποιο άλλο αρχείο που να ταυτοποιεί τους κωδικούς της Τεχνικής της Προσφοράς με τρόπο σαφή».

20. Επειδή, ο λόγος αυτός της Προσφυγής τυγχάνει παντελώς αόριστος και ουδεμία αναφορά γίνεται στους παραβιασθέντες όρους της διακήρυξης για τα είδη με α/α 13, 14, 15, 16 και 17, καθώς δεν αναφέρεται στο τι οι σχετικοί όροι της διακήρυξης απαιτούσαν και για ποιο λόγο η τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα «...» και ήδη 2^{ου} παρεμβαίνοντος δεν καλύπτει αυτούς. Ειδικότερα και δοθέντος ότι δεν αναγράφεται ο τρόπος με τον οποίο η υποβληθείσα προσφορά παραβιάζει τις τιθέμενες προδιαγραφές, αφού ουδόλως υφίσταται σαφής και εύληπτη αναφορά της παραβίασης, με αναφορά του όρου της διακήρυξης, αναφορά της προσφοράς κα αναφορά, δια συγκρίσεως αυτών, της παραβίασης, ο λόγος αυτός της Προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αόριστος. Σε κάθε περίπτωση και κατά το μέρος που η προσφεύγουσα υποστηρίζει με την Προσφυγή της ότι οι κωδικοί των φυλλαδίων δεν αντιστοιχούν με τους κωδικούς της τεχνικής προσφοράς της εταιρείας «...», αυτός θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος, αφού θα πρέπει να γίνει δεκτός ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι από τη διακήρυξη δεν απαιτείται με ποινή αποκλεισμού η ταύτιση των κωδικών εργοστασίων με τους εμπορικούς κωδικούς, σε περίπτωση που χρησιμοποιούνται διαφορετικοί κωδικοί για τα προϊόντα που διατίθενται στη χώρα μας, και η προσφορά θα πρέπει να γίνει δεκτή εφόσον καλύπτονται οι τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης, ως στην προκείμενη περίπτωση.

21. Επειδή, συνεπώς, ο λόγος αυτός της Προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αόριστος, σε κάθε περίπτωση ως αβάσιμος.

22. Επειδή, με το πρώτο μέρος του τέταρτου λόγου της Προσφυγής της (υπό 5.3.1.) η προσφεύγουσα στρέφεται για τα είδη με α/α 20, 21, 22, 23, 24 κατά της προσβαλλόμενης κατά το μέρος της αποδοχής της προσφορά της εταιρείας «...», για το λόγο ότι «στην Τεχνική της Προσφορά (αρχείο «ΤΕΧΝΙΚΗ ..._signed» στην ηλεκτρονική προσφορά) αναφέρει για το είδος Α/Α 20. «ΡΟΛΑ

Αριθμός απόφασης: 268 / 2019

ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΣΗΣ ΠΛΑΣΜΑΤΟΣ με τη μία επιφάνεια από χαρτί Tyvec βάρους περίπου 73 gm/m².....Προϊόντα του οίκου....., Διάσταση:75m x70m - Κωδικός Είδους: 01-1293 και αντιστοίχως για τις υπόλοιπες διαστάσεις στα: A/A 21. Διάσταση:100mm x70m - Κωδικός Είδους: 01-1303 A/A 22. Διάσταση:150mm x70m - Κωδικός Είδους: 01-1317 A/A 23. Διάσταση: 200mm x70m - Κωδικός Είδους: 01-1331 A/A 24. Διάσταση: 250mm x70m - Κωδικός Είδους: 01-1413. Σύμφωνα με το φύλλο συμμόρφωσης που κατέθεσε η εταιρεία ... στη στήλη ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ αναφέρει για το είδος A/A 20. «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ... (σελ. 6) PRPSECTUS ... ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ CE – ISO Εμπορικός κωδικός: 01-1293)» και αντιστοίχως για το A/A21. «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ... (σελ. 6) PRPSECTUS ... ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ CE – ISO Εμπορικός κωδικός: 01-1303», για το A/A22. «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ... (σελ. 7) PRPSECTUS ... ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ CE – ISO Εμπορικός κωδικός: 01-1317», για το A/A23. «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ... (σελ. 7) PRPSECTUS ... ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ CE – ISO Εμπορικός κωδικός: 01-1331» και για το A/A24 «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ... (σελ. 7,8) PRPSECTUS ... ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ CE – ISO Εμπορικός κωδικός: 01-1413». 5.3.1.2. Στο κατατεθειμένο φυλλάδιο του κατασκευαστή (αρχείο «...» στην ηλεκτρονική προσφορά) στη σελίδα 7 όπου αναφέρονται οι κωδικοί των Ρόλων Πλάσματος και τα τεχνικά τους χαρακτηριστικά δεν γίνεται ταυτοποίηση με τον προσφερόμενο κωδικό είδους. (Ο Εμπορικός κωδικός 01-1293 δεν αναγράφεται στη προσφορά σε ποιον εργοστασιακό κωδικό αντιστοιχεί). Η αναφορά στην Τεχνική Προσφορά της εταιρείας ... για «χαρτί Tyvec βάρους περίπου 73 gm/m²» δεν πιστοποιείται από το φυλλάδιο του κατασκευαστή (αρχείο «...» στην ηλεκτρονική προσφορά), αλλά ούτε και από κάποιο άλλο κατατεθειμένο έγγραφο».

23. Επειδή, με το δεύτερο μέρος του τέταρτου λόγου της Προσφυγής της (υπό 5.3.2.) η προσφεύγουσα στρέφεται για τα είδη με α/α 20, 21, 22, 23, 24 κατά της προσβαλλόμενης κατά το μέρος της αποδοχής της προσφορά της εταιρείας «...», για το λόγο ότι «στην Τεχνική της Προσφορά (αρχείο «ΕΞΤΡΑ ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ Ψ.Υ» στην ηλεκτρονική προσφορά) αναφέρει «ΤΜΗΜΑΤΑ 20, 21, 22, 23, 24, 25 «Ρολά αποστείρωσης κατάλληλα για κλίβανο

Αριθμός απόφασης: 268 / 2019

πλάσματος ($H^2 O^2$), σε διάφορες διαστάσεις του εργοστασίου ... S.L. Ισπανίας..... * βάρος [πλευρά από τυνεκ ($74,6\text{gr}/\text{m}^2$) + διαφανές πλαστικό φιλμ πολλαπλών στρωμάτων $>90\text{ gr}/\text{m}^2$], όπου προσφέρει τους εργοστασιακούς κωδικούς MRT1171, MRT1172 ως και τον κωδικό MRT1177. Στο φύλλο Συμμόρφωσης (αρχείο «ΦΥΛΛΟ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ Ψ.Υ» στην ηλεκτρονική προσφορά) στη στήλη ΑΠΑΝΤΗΣΗ γράφει για το είδος α/α 20 «Παράγραφος 1 - Σελ. 4 έξτρα τεχνικής προσφοράς – Τα προσφερόμενα από την εταιρεία μας είδη είναι $75\text{mm}\times 70\text{m}$ » ενώ στη στήλη ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ γράφει «Καταθέτουμε προσπέκτους εντύπως και ηλεκτρονικά στον φάκελο δικαιολογητικά συμμετοχής/ τεχνική προσφορά. Θα κατατεθεί δείγμα εφόσον ζητηθεί από την επιτροπή κατά την αξιολόγηση του είδους», για τα είδη α/α 21, 22, 23, 24 και 25 αναφέρει τα ίδια διαφοροποιώντας τη διάσταση του υλικού στη στήλη ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ. Στο κατατεθειμένο φυλλάδιο του κατασκευαστή ... (αρχείο «ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ» στην ηλεκτρονική προσφορά) δεν γίνεται καμία αναφορά για τον τύπο του ΤΥΝΕΚ που χρησιμοποιείται στην κατασκευή των ρόλων πλάσματος. Από την εταιρεία «...» στην ηλεκτρονική της προσφορά δεν έχει κατατεθεί κάποιο άλλο έγγραφο του κατασκευαστή που να πιστοποιεί πως ο τύπος ΤΥΝΕΚ που χρησιμοποιείται για την κατασκευή των ρολών αποστείρωσης είναι αυτός των $74,6\text{ g}/\text{m}^2$.

24. Επειδή, ο όρος 1.3 «*Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης*» της διακήρυξης ορίζει στο τμήμα με α/α 20, 21, 22, 23, 24 ότι «*20. ΡΟΛΑ ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΣΗΣ ΠΛΑΣΜΑΤΟΣ «Η μία επιφάνεια να είναι από χαρτί Tyvec βάρους $75\pm 2\text{ gm}/\text{m}^2$ για αντοχή και η άλλη από πλαστικό φιλμ πολλαπλών στρωμάτων, με δείκτες για αποστείρωση σε ΠΛΑΣΜΑ (H_2O_2) . Με πολλαπλή πλαϊνή συρραφή αντοχής, δείκτη κατεύθυνση ανοίγματος και τους δείκτες αποστείρωσης μεταξύ χαρτιού και πλαστικού φιλμ για μεγαλύτερη αξιοπιστία, χωρίς όμως να έρχονται σε επαφή με τα προς αποστείρωση υλικά. Να είναι κατασκευασμένα σύμφωνα με τα EN ISO 11607, EN 868-9 και να φέρουν σήμανση CE. Κατά το άνοιγμα, μετά τον κλιβανισμό, να μην θρυμματίζεται το φιλμ και να μην αφήνουν ρινίσματα. Στη συσκευασία να αναγράφονται οι συνθήκες αποθήκευσης.» Να είναι συμβατά με τον κλίβανο*

Αριθμός απόφασης: 268 / 2019

πλάσματος STERRAD 100S. 75mm X 100m 21. ΡΟΛΑ ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΣΗΣ ΠΛΑΣΜΑΤΟΣ «Η μία επιφάνεια να είναι από χαρτί Tyvec βάρους 75 ± 2 gm/m² για αντοχή και η άλλη από πλαστικό φιλμ πολλαπλών στρωμάτων, με δείκτες για αποστείρωση σε ΠΛΑΣΜΑ (H₂O₂) . Με πολλαπλή πλαϊνή συρραφή αντοχής, δείκτη κατεύθυνση ανοίγματος και τους δείκτες αποστείρωσης μεταξύ χαρτιού και πλαστικού φιλμ για μεγαλύτερη αξιοπιστία, χωρίς όμως να έρχονται σε επαφή με τα προς αποστείρωση υλικά. Να είναι κατασκευασμένα σύμφωνα με τα EN ISO 11607, EN 868-9 και να φέρουν σήμανση CE. Κατά το άνοιγμα, μετά τον κλιβανισμό, να μην θρυμματίζεται το φιλμ και να μην αφήνουν ρινίσματα. Στη συσκευασία να αναγράφονται οι συνθήκες αποθήκευσης.» Να είναι συμβατά με τον κλίβανο πλάσματος STERRAD 100S. 75mm X 100m 22. ΡΟΛΑ ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΣΗΣ ΠΛΑΣΜΑΤΟΣ «Η μία επιφάνεια να είναι από χαρτί Tyvec βάρους 75 ± 2 gm/m² για αντοχή και η άλλη από πλαστικό φιλμ πολλαπλών στρωμάτων, με δείκτες για αποστείρωση σε ΠΛΑΣΜΑ (H₂O₂) . Με πολλαπλή πλαϊνή συρραφή αντοχής, δείκτη κατεύθυνση ανοίγματος και τους δείκτες αποστείρωσης μεταξύ χαρτιού και πλαστικού φιλμ για μεγαλύτερη αξιοπιστία, χωρίς όμως να έρχονται σε επαφή με τα προς αποστείρωση υλικά. Να είναι κατασκευασμένα σύμφωνα με τα EN ISO 11607, EN 868-9 και να φέρουν σήμανση CE. Κατά το άνοιγμα, μετά τον κλιβανισμό, να μην θρυμματίζεται το φιλμ και να μην αφήνουν ρινίσματα. Στη συσκευασία να αναγράφονται οι συνθήκες αποθήκευσης.» Να είναι συμβατά με τον κλίβανο πλάσματος STERRAD 100S. 150mm X 100m 23. ΡΟΛΑ ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΣΗΣ ΠΛΑΣΜΑΤΟΣ «Η μία επιφάνεια να είναι από χαρτί Tyvec βάρους 75 ± 2 gm/m² για αντοχή και η άλλη από πλαστικό φιλμ πολλαπλών στρωμάτων, με δείκτες για αποστείρωση σε ΠΛΑΣΜΑ (H₂O₂). Με πολλαπλή πλαϊνή συρραφή αντοχής, δείκτη κατεύθυνση ανοίγματος και τους δείκτες αποστείρωσης μεταξύ χαρτιού και πλαστικού φιλμ για μεγαλύτερη αξιοπιστία, χωρίς όμως να έρχονται σε επαφή με τα προς αποστείρωση υλικά. Να είναι κατασκευασμένα σύμφωνα με τα EN ISO 11607, EN 868-9 και να φέρουν σήμανση CE. Κατά το άνοιγμα, μετά τον κλιβανισμό, να μην θρυμματίζεται το φιλμ και να μην αφήνουν ρινίσματα. Στη συσκευασία να αναγράφονται οι συνθήκες αποθήκευσης.» Να είναι συμβατά με

Αριθμός απόφασης: 268 / 2019

τον κλίβανο πλάσματος STERRAD 100S. 200mm X 100m 24. ΡΟΛΑ ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΣΗΣ ΠΛΑΣΜΑΤΟΣ «Η μία επιφάνεια να είναι από χαρτί Tyvec βάρους 75 ± 2 gm/m² για αντοχή και η άλλη από πλαστικό φιλμ πολλαπλών στρωμάτων, με δείκτες για αποστείρωση σε ΠΛΑΣΜΑ (H₂O₂) . Με πολλαπλή πλαϊνή συρραφή αντοχής, δείκτη κατεύθυνση ανοίγματος και τους δείκτες αποστείρωσης μεταξύ χαρτιού και πλαστικού φιλμ για μεγαλύτερη αξιοπιστία, χωρίς όμως να έρχονται σε επαφή με τα προς αποστείρωση υλικά. Να είναι κατασκευασμένα σύμφωνα με τα EN ISO 11607, EN 868-9 και να φέρουν σήμανση CE. Κατά το άνοιγμα, μετά τον κλιβανισμό, να μην θρυμματίζεται το φιλμ και να μην αφήνουν ρινίσματα. Στη συσκευασία να αναγράφονται οι συνθήκες αποθήκευσης.» Να είναι συμβατά με τον κλίβανο πλάσματος STERRAD 100S. 250mm X 100m».

25. Επειδή, η προσφεύγουσα υποστηρίζει με το λόγο αυτόν της Προσφυγή της ότι οι κωδικοί των φυλλαδίων δεν αντιστοιχούν με τους κωδικούς της τεχνικής προσφοράς της εταιρείας «...», χωρίς, όμως, να προκύπτει από τους ανωτέρω αναφερόμενους (σκέψη 24) όρους ότι αυτό απαιτείτο με ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη. Ως εκ τούτου, θα πρέπει να γίνει δεκτός ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι η ταύτιση των κωδικών εργοστασίων με τους εμπορικούς κωδικούς, σε περίπτωση που χρησιμοποιούνται διαφορετικοί κωδικοί για τα προϊόντα που διατίθενται στη χώρα μας, δεν συνεπάγεται άνευ ετέρου τον αποκλεισμό της προσφοράς, εφόσον καλύπτονται οι τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης. Στην προκείμενη περίπτωση από την τεχνική προσφορά της εταιρείας με την επωνυμία «...» και το κατατεθειμένο φύλλο συμμόρφωσης αυτής, προκύπτει ότι πληρούνται οι τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης αναφορικά με τη δυνατότητα παραγωγή χαρτιού Tyvec, βάρους, διαστάσεων και χαρακτηριστικών σύμφωνα με τη διακήρυξη, αφού η προαναφερόμενη εταιρεία δηλώνει τη συμμόρφωσή της ως προς αυτά, ενώ περαιτέρω, από τη διακήρυξη δεν προκύπτει απαίτηση περί προσκόμισης τεχνικών φυλλαδίων του κατασκευαστή προς απόδειξη πλήρωσης των υπόψη προδιαγραφών. Αναφορικά με την προσφορά της εταιρείας «...» για τα είδη με α/α 20, 21, 22, 23, 24 προκύπτει από την τεχνική της προσφορά (ΕΞΤΡΑ

Αριθμός απόφασης: 268 / 2019

ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΨΥ) και το προσκομιζόμενο φυλλάδιο τεχνικών χαρακτηριστικών (TECHNICAL DATA SHEET) η κατασκευή των ειδών αυτών από χαρτί τυνec και πλαστικό φιλμ διαφανές, βάρους χαρτιού ρολού πλάσματος 74,6 gr/m² και ως εκ τούτου σύμφωνα με τις προδιαγραφές της διακήρυξης. Περαιτέρω και ως προς τα είδη αυτά με α/α 20, 21, 22, 23, 24 για τα οποία η αναθέτουσα αρχή συνομολογεί ότι έκανε δεκτούς και τους τρεις οικονομικούς φορείς (προσφεύγουσα και τους δύο παρεμβαινόντες), καίτοι δηλώνουν μήκος ρολών χαρτιού 70m και αποδεικνύεται από τη θεώρηση των τεχνικών προσφορών αυτών, ενώ η τεχνική προδιαγραφή της διακήρυξης ορίζει μήκος 100m, αφού η επιτροπή αξιολόγησης του διαγωνισμού συμφώνησε όπως δεχθούν τα προϊόντα αναφορικά με το συγκεκριμένο τεχνικό χαρακτηριστικό, ζήτημα το οποίο δεν τίθεται, εντούτοις, με την υπό κρίση Προσφυγή και κατά τούτο παρέλκει η εξέταση του από την Α.Ε.Π.Π. σύμφωνα με το άρθρο 362 του Ν. 4412/2016 και την αρχή του «*non ultra petita*».

26. Επειδή, ο τέταρτος λόγος της Προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος.

27. Επειδή, με τον πέμπτο λόγο της Προσφυγής η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης, ισχυριζόμενη ότι «για τα είδη με α/α 30, 31 και 32 γίνεται αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας «...», στην τεχνική προσφορά της οποίας (αρχείο «ΤΕΧΝΙΚΗ ..._signed») αναφέρει για το είδος Α/Α 30. «Φύλλα χαρτιού περιτύλιξης πακέτων χειρουργείου NON-WOVEN εναλλασσόμενο. Είναι τύπου NON-WOVEN, υγραπρωθητικό μαλακό με συμπεριφορά υφάσματος με απώλεια μηχανικής μνήμης, και αποτελείται από μίγμα κυτταρινούχων και συνθετικών ινών. Είναι περίπου 48gr/m² με αντοχή σε βιολογικά υγρά και αλκοόλες..... Προϊόντα του οίκου ... Διάσταση: 75cm X 75cm – Κωδικός Είδους: 01-1252» και αντιστοίχως για τις υπόλοιπες διαστάσεις στα: Α/Α 31. Διάσταση: 100cm X 100cm - Κωδικός Είδους: 01-1262 Α/Α 32. Διάσταση: 120cm X 120cm - Κωδικός Είδους: 01-1277. Σύμφωνα με το φύλλο συμμόρφωσης που κατέθεσε η εταιρεία ... στη στήλη ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ αναφέρει για το είδος Α/Α 30. «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ... (σελ. 8) PRPSECTUS

Αριθμός απόφασης: 268 / 2019

... ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ CE – ISO Εμπορικός κωδικός: 01-1245» και αντιστοίχως για το A/A 31. «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ... (σελ. 9) PRPSECTUS ... ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ CE – ISO Εμπορικός κωδικός: 01-1262» και για το A/A 32. «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ... (σελ. 9) PRPSECTUS ... ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ CE – ISO Εμπορικός κωδικός: 01-1277». Στο κατατεθειμένο φυλλάδιο του κατασκευαστή (αρχείο «...» στην ηλεκτρονική προσφορά) στη σελίδες 8 και 9 όπου υπάρχουν τα χαρτιά αποστείρωσης, στη δε σελίδα 8 το χαρτί είναι Crepe, δηλαδή χαρτί από 100% ίνες κυτταρίνης και στη σελίδα 9 τα χαρτιά είναι SMS/SMMS/SMMMS δηλαδή πλήρως συνθετικά από ίνες πολυπροπυλενίου με βάρος ανά τετραγωνικό μέτρο 40/50/60 γραμμάρια. Με βάση τους αναγραφόμενους κωδικούς στο φυλλάδιο δεν μπορεί να γίνει ταυτοποίηση με κάποιο κωδικό είτε στη μία (Crepe) είτε στην άλλη περίπτωση (SMS/SMMS/SMMMS). Επιπροσθέτως στα χαρτιά από ίνες προπυλενίου αναφέρεται ένας κωδικός για κάθε διάσταση, χωρίς να γίνεται σαφές σε ποιο τύπο αφορά. Δηλαδή αφορά σε SMS (τριών στρωμάτων 40/50/60g) σε SMMS (τεσσάρων στρωμάτων 40/50/60g) ή σε SMMMS (πέντε στρωμάτων 40/50/60g); Επίσης δεν αναφέρεται πουθενά αν το χαρτί είναι εναλλασσόμενο. Σε κανένα σημείο του φυλλαδίου, ούτε σε κάποιο άλλο κατατεθειμένο έγγραφο του κατασκευαστικού οίκου δεν υπάρχει χαρτί με τις προδιαγραφές που αναφέρει η εταιρεία ... στην Τεχνική της Προσφορά (αρχείο «ΤΕΧΝΙΚΗ ..._signed» στην ηλεκτρονική προσφορά). Από κανένα κατατεθειμένο έγγραφο της εταιρείας ... δεν γίνεται σαφής ταυτοποίηση των προσφερόμενων κωδικών».

28. Επειδή, ο λόγος αυτός της Προσφυγής τυγχάνει αόριστος, αφού υφίσταται αναφορά της τεχνικής προσφοράς του οικονομικού φορέα «...» και ήδη 2^{ου} παρεμβαίνοντος και του φύλλου συμμόρφωσης προς τα οριζόμενα από τη διακήρυξη, χωρίς όμως να προκύπτει από τον ανωτέρω λόγο της Προσφυγής κατά ποιο μέρος η τεχνική προσφορά της ανωτέρω εταιρείας παραβιάζει του τιθέμενους από τη διακήρυξη όρους ως προς τα είδη αυτά. Με άλλα λόγια, ουδόλως αναφέρεται σαφώς και με εύληπτο τρόπο σε τι συνίσταται η ισχυριζόμενη παραβίαση, με αναφορά του όρου της διακήρυξης, αναφορά της υπόψη προσφοράς ως προς τα σημεία αυτά και αναφορά, δια συγκρίσεως των

Αριθμός απόφασης: 268 / 2019

προηγούμενων δύο, της παραβίασης, ώστε να προκύπτει εναργώς το βάσιμο του ισχυρισμού της Προσφυγής. Σε κάθε περίπτωση και κατά το μέρος που η προσφεύγουσα υποστηρίζει με το λόγο αυτόν της Προσφυγής της ότι οι κωδικοί των φυλλαδίων δεν αντιστοιχούν με τους κωδικούς της τεχνικής προσφοράς της εταιρείας «...», ισχύουν *mutatis mutandis* τα γενόμενα δεκτά στη σκέψη 20 της παρούσας για τον ισχυρισμό αυτόν. Τέλος, από την τεχνική προσφορά του οικονομικού αυτού φορέα και το φύλλο συμμόρφωσής του, προκύπτει ότι το προσφερόμενο χαρτί είναι εναλλασσόμενο, ως η διακήρυξη ορίζει.

29. Επειδή, συνεπώς, ο λόγος αυτός της Προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αόριστος, σε κάθε περίπτωση ως αβάσιμος.

30. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί ως αόριστη, νόμω και ουσία αβάσιμη, σύμφωνα με ό,τι κρίθηκε ανωτέρω.

31. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα, ποσού 600,00 € (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 255846341959 0326 0041), πρέπει να καταπέσει, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προσφυγή.

Δέχεται τις Παρεμβάσεις.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...), ποσού εξακοσίων ευρώ (600,00 €).

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη στις 21 Φεβρουαρίου και εκδόθηκε στις 13 Μαρτίου 2019.

Αριθμός απόφασης: 268 / 2019

Η Πρόεδρος

Νεκταρία–Πηνελόπη Ταμανίδη

Η Γραμματέας

Ευαγγελία Ζαφειράτου