



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

ΑΠΟΦΑΣΗ ΥΠ' ΑΡΙΘΜ. 57/2017

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Το 5^ο Κλιμάκιο της ΑΕΠΠ αποτελείται από τους: Κωνσταντίνο Κορομπέλη, Πρόεδρο, Μαρία Μανδράκη, Εισηγήτρια και Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου Μέλος,

στο πλαίσιο εξέτασης της από 10.08.2017 Προδικαστικής Προσφυγής, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 25/10.08.2017, Ειδικό Αριθμό Κατάθεσης V/5/10.08.2017, της Εταιρείας με την επωνυμία «.....» που εδρεύει στο Χαλάνδρι Αττικής

κατά της Διακήρυξης με αριθμό πρωτ. 12/2017 του ανοικτού, ηλεκτρονικού, μειοδοτικού διαγωνισμού για την προμήθεια ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού (Ψηφιακό Ακτινοδιαγνωστικό Συγκρότημα, CPV: 33111000-1) του, με τη 10ετή συντήρηση αυτού, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 381.451,00 € άνευ ΦΠΑ και με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής,

αφού άκουσε την εισήγηση της Εισηγήτριας,

μελέτησε το σύνολο των εγγράφων του φακέλου,

σκέφτηκε κατά Νόμο και έκανε ομοφώνως δεκτά τα εξής:

1. Επειδή, η εν λόγω προδικαστική προσφυγή παραδεκτώς έχει ασκηθεί ενώπιον της Α.Ε.Π.Π., αφού η τελευταία είναι αρμόδια βάσει συνολικού ποσού της Διακήρυξης του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 1 περ. α) του ΠΔ 39/2017 και του άρθρου 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, όπως επίσης είναι και κατά χρόνο αρμόδια, όπως προκύπτει από τον συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 5 περ. γ), 38 παρ. 7, 61 παρ. 1, 66 παρ. 1, 120, 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016. Η προσφυγή έχει ασκηθεί με 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. Έχει δε καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ. 2 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 363 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 160059312957 1009 0047 από) το οποίο έχει ελεγχθεί και δεσμευτεί από την Υπηρεσία (Βεβαίωση της Αρμόδιας Δ/νσης από 16/08/2017).

2. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017, στα οποία προβλέπεται ότι «1.σε περίπτωση προσφυγής κατά πράξης της αναθέτουσας αρχής, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι: (α) ... (β) ... (γ) δέκα (10) ημέρες από την πλήρη, πραγματική ή τεκμαιρόμενη, γνώση της πράξης που βλάπτει τα συμφέροντα του ενδιαφερόμενου οικονομικού φορέα. Ειδικά για την άσκηση προσφυγής κατά προκήρυξης, η πλήρης γνώση αυτής τεκμαίρεται μετά την πάροδο δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση στο ΚΗΜΔΗΣ».

3. 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 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».

4. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 367 του Ν. 4412/2016 ορίζεται 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.

5. Επειδή, η Α.Ε.Π.Π., σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις, επιλαμβάνεται προδικαστικών προσφυγών που στρέφονται κατά πράξεων ή παραλείψεων αναθετουσών αρχών που εκδίδονται/συντελούνται κατά το στάδιο ανάθεσης των δημοσίων συμβάσεων, όπως αυτές προσβάλλονται ενώπιον της, από κάθε πρόσωπο το οποίο έχει ή είχε έννομο συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση, εξετάζοντας τους προβαλλόμενους πραγματικούς και νομικούς ισχυρισμούς των εμπλεκόμενων μερών και αποφαινεται αιτιολογημένα.

6. Επειδή, με την υπ' αριθ. 12/2017 Διακήρυξη του, προκηρύχτηκε Διεθνής Ανοικτός Ηλεκτρονικός Μειοδοτικός Διαγωνισμός για την προμήθεια ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού (CPV: 33111000-1) του, με τη 10ετή συντήρηση αυτού, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 381.451,00 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής.

7. Επειδή, εν προκειμένω η προσφεύγουσα προτίθεται να συμμετάσχει στο διαγωνισμό με προσφορά της για το υπό προμήθεια είδος, ισχυρίζεται δε ότι βλάπτεται από τους προσβαλλόμενους με την κρινόμενη προσφυγή της όρους. Για το λόγο αυτό στρέφεται κατά όρων της Διακήρυξης που αφορούν τις τεχνικές προδιαγραφές του υπό προμήθεια Ψηφιακού Ακτινοδιαγνωστικού Συγκροτήματος και πιο συγκεκριμένα στρέφεται κατά:

I. της τεχνικής προδιαγραφής στο Παράρτημα Β της εν λόγω διακήρυξης, όπου στο πεδίο (β) ΑΚΤΙΝΟΛΟΓΙΚΗ ΛΥΧΝΙΑ ΜΕ ΑΝΑΡΤΗΣΗ ΟΡΟΦΗΣ, αναφέρεται : «(1) Να διαθέτει τηλεσκοπική ανάρτηση οροφής για την συγκράτηση της ακτινολογικής λυχνίας με δυνατότητα μεγάλης μετακίνησης κατά μήκος $\geq 300\text{cm}$, καθ' ύψος $\geq 150\text{cm}$, και κατά πλάτος $\geq 180\text{cm}$, ώστε να πραγματοποιεί ακτινογραφίες και εκτός της τραπέζης, επί φορείου.». Η προσφεύγουσα διατυπώνει στην προσφυγή της ότι διαθέτει υπερσύγχρονο ψηφιακό σύστημα Digital Diagnost με τηλεσκοπική ανάρτηση οροφής, βραβευμένη για την εργονομία της, με δυνατότητα κίνησης σε τρεις διαστάσεις, με εύρος καθ' ύψους κίνησης από την εστία της ακτινολογικής λυχνίας έως το έδαφος 148 cm. Με δεδομένο ότι η εν λόγω προδιαγραφή, αποκλείει τη συμμετοχή της προσφεύγουσας στη διαγωνιστική διαδικασία, ζητείται η επαναδιατύπωση του ως εξής: «(1) Να διαθέτει τηλεσκοπική ανάρτηση οροφής για την συγκράτηση της ακτινολογικής λυχνίας με δυνατότητα μεγάλης μετακίνησης ..., καθ' ύψος $\geq 148\text{cm}$,επί φορείου» .

II. της τεχνικής προδιαγραφής, στο ίδιο πεδίο ως άνω- (β) ΑΚΤΙΝΟΛΟΓΙΚΗ ΛΥΧΝΙΑ ΜΕ ΑΝΑΡΤΗΣΗ ΟΡΟΦΗΣ-, αιτούμενη την τροποποίηση της παρ. 5, με την οποία ζητείται «να διαθέτει μεγάλη θερμοχωρητικότητα ανόδου $\geq 600\text{KHU}$ για βαριά νοσοκομειακή χρήση». Η προσφεύγουσα, στον δεύτερο λόγο της προσφυγής της, αναφέρει σχετικά ότι αποτελεί μία από τις λίγες κατασκευάστριες εταιρείες ακτινολογικών λυχνιών στον κόσμο, εξοπλίζει τα ακτινολογικά συστήματα με λυχνίες θερμοχωρητικότητας 300kHU και μόνο. Οι συγκεκριμένες ακτινολογικές λυχνίες απάγουν την θερμότητα από την περιστρεφόμενη άνοδο με μέγιστο ρυθμό 105.300HU/min, ο οποίος σε συνδυασμό με την ανωτέρω θερμοχωρητικότητα εξασφαλίζει φορτίο χρήσης για τουλάχιστον 100 ακτινογραφίες την ώρα. Εν προκειμένω, όπως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, η εν λόγω προδιαγραφή αποκλείει αδικαιολόγητα της συμμετοχή της στη διαγωνιστική διαδικασία και ζητά την επαναδιατύπωση της ανωτέρω τεχνικής προδιαγραφής ως εξής: «(5) Να διαθέτει μεγάλη θερμοχωρητικότητα ανόδου $\geq 300\text{kHU}$ για βαριά Νοσοκομειακή χρήση».

III. της τεχνικής προδιαγραφής, στο ίδιο πεδίο ως άνω - (β) ΑΚΤΙΝΟΛΟΓΙΚΗ ΛΥΧΝΙΑ ΜΕ ΑΝΑΡΤΗΣΗ ΟΡΟΦΗΣ- με αριθμ. (12), όπου αναφέρεται: «Να διαθέτει πλήρως αυτοματοποιημένο σύστημα κίνησης της ανάρτησης οροφής με την ηλεκτρομηχανική μετακίνηση για μεγάλη ταχύτητα κινήσεων και ευκολία χρήσης». Η προσφεύγουσα σε αυτό το σημείο ζητά διευκρίνιση, εάν απαιτείται το σύστημα να είναι πλήρως αυτόματα ηλεκτροκίνητο για όλες τις κινήσεις ή για αυτές και μόνο

που προδιαγράφονται στις άλλες ενότητες που αφορούν στις κινήσεις του συστήματος, ήτοι σε σχέση με την ακτινολογική τράπεζα και το όρθιο Bucky.

IV. της τεχνικής προδιαγραφής στο πεδίο (γ) ΟΡΙΖΟΝΤΙΑ ΕΞΕΤΑΣΤΙΚΗ ΑΚΤΙΝΟΔΙΑΓΝΩΣΤΙΚΗ ΤΡΑΠΕΖΑ, όπου αναφέρεται: «(2) Να διαθέτει πλέουσα επιφάνεια από υλικό χαμηλής απορρόφησης ($\leq 0,75$ mmAl) και ηλεκτρομαγνητικά φρένα που να χειρίζονται με ποδοδιακόπτη ειδικά σχεδιασμένο για την αποφυγή άσκοπων ενεργοποιήσεων από τον εξεταζόμενο». Η προσφεύγουσα αναφέρει σχετικά ότι όσο χαμηλότερος είναι ο συντελεστής απορρόφησης μιας εξεταστικής τράπεζας για τις ακτίνες X, τόσο ευνοϊκότερο είναι το αποτέλεσμα στην απεικόνιση. Θα πρέπει, όμως, όπως ισχυρίζεται, η τιμή της να προσδιορίζεται αναφορικά με την τάση έκθεσης σε KV. Συνήθως, η τιμή απορρόφησης ζητείται να χαρακτηριστεί στα 100 KV, καθότι αυτό είναι το χαρακτηριστικό μέγεθος λήψης ακτινογραφιών που συναντάται στην καθημερινή πρακτική –η προσφεύγουσα διαθέτει ακτινολογική τράπεζα που διαθέτει 0,75 mmAl στα 100 KV (ούσα από τις χαμηλότερες στην κατηγορία της). Εν προκειμένω, ζητά την επαναδιατύπωση της εν λόγω τεχνικής προδιαγραφής ως εξής: «(2) Να διαθέτει πλέουσα επιφάνεια από υλικό χαμηλής απορρόφησης ($\leq 0,75$ mmAl στα 100 KV)από τον εξεταζόμενο».

V. της τεχνικής προδιαγραφής στο ίδιο πεδίο -(γ) ΟΡΙΖΟΝΤΙΑ ΕΞΕΤΑΣΤΙΚΗ ΑΚΤΙΝΟΔΙΑΓΝΩΣΤΙΚΗ ΤΡΑΠΕΖΑ- όπου αναφέρεται σχετικά: «(7) Να διαθέτει ενσωματωμένο ψηφιακό ανιχνευτή τελευταίας τεχνολογίας και υψηλής ποιότητας διαγνωστικών εικόνων με τα παρακάτω χαρακτηριστικά: (α)...(β)...(γ)...(δ)...(ε)...(στ)...». Η προσφεύγουσα επικαλείται, ότι διαθέτει πέραν του ενσωματωμένου ψηφιακού ανιχνευτή και ασύρματο ανιχνευτή, ο οποίος επιτρέπει εύκολη μετακίνηση σε φορεία για μη περιπατητικούς ασθενείς καθώς και χρήση του σε πλάγιες ή δύσκολες προβολές. Προτείνεται συνακόλουθα η επαναδιατύπωση της εν λόγω τεχνικής προδιαγραφής ως εξής: «(7) Να διαθέτει ενσωματωμένο ψηφιακό ανιχνευτή ή αντίστοιχο ασύρματο ανιχνευτή τελευταίας τεχνολογίας και υψηλής ποιότητας διαγνωστικών εικόνων. Για τον ψηφιακό σταθερό ανιχνευτή να πληρούνται τα παρακάτω τεχνικά χαρακτηριστικά: (α)...(β)...(γ)...(δ)...(ε)...(στ)...».

VI. της τεχνικής προδιαγραφής στο πεδίο (ε) ΥΠΟΛΟΓΙΣΤΙΚΟ ΣΥΣΤΗΜΑ ΛΗΨΗΣ ΑΠΟΘΗΚΕΥΣΗΣ ΚΑΙ ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΙΑΣ ΨΗΦΙΑΚΗΣ ΕΙΚΟΝΑΣ (ΣΤΑΘΜΟΣ ΕΡΓΑΣΙΑΣ ΧΕΙΡΙΣΤΗ), όπου αναφέρεται: «(1) Να είναι PC based για την εύκολη αναβάθμιση του με λειτουργικό παραθυρικό περιβάλλον της τελευταίας τεχνολογίας Windows, επίπεδη οθόνη HD τουλάχιστον 22'', πληκτρολόγιο για την εισαγωγή στοιχείων ασθενούς και mouse. Να διαθέτει σκληρό δίσκο ≥ 1 TB, μνήμη RAM 16 GB. Επίσης να υπάρχει δυνατότητα εξαγωγής εξετάσεων μέσω USB». Η προσφεύγουσα θεωρεί τον ως άνω αναφερόμενο όρο «φωτογραφικό», επικαλούμενη ότι ένας προμηθευτής έχει το συγκεκριμένο λειτουργικό περιβάλλον. Ζητείται η επαναδιατύπωση της εν λόγω τεχνικής προδιαγραφής ως εξής: «(1) Να είναι PC based για την εύκολη αναβάθμιση του με λειτουργικό παραθυρικό περιβάλλον της

τελευταίας τεχνολογίας, επίπεδη οθόνη HD τουλάχιστον 19'', Να διαθέτει σκληρό δίσκο και μνήμη RAM και να αναφερθούν τα χαρακτηριστικά τους προς αξιολόγηση. Επίσης να υπάρχει δυνατότητα εξαγωγής εξετάσεων μέσω USB».

VII. της τεχνικής προδιαγραφής στο πεδίο (στ) ΣΤΑΘΜΟΣ ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΙΑΣ ΕΙΚΟΝΑΣ ΚΑΙ ΔΙΑΓΝΩΣΗΣ (ΣΤΑΘΜΟΣ ΕΡΓΑΣΙΑΣ ΙΑΤΡΩΝ-ΑΚΤΙΝΟΔΙΑΓΝΩΣΤΩΝ), όπου αναφέρεται: «(3) Να διαθέτει λογισμικό επεξεργασίας & μετρήσεων: Edge Contrast enhancement, Latitude reduction, Noise reduction, Dynamic Windowing/Leveling, Applying Densitometries, Collimation, Flip image V-H, Rotate images, ROI operations, Pan –Zoom, Μετρήσεις αποστάσεων, Παρατηρήσεις, Επιλογή εικόνων με κριτήρια, Ταξινόμηση εικόνων με κριτήρια, Εκτύπωση πολλαπλών εξετάσεων σε ένα φιλμ, Προεπισκόπηση (preview) της εικόνας, Full Screen Mode, πλήρως ελληνική επιφάνεια εργασίας». Η προσφεύγουσα επικαλείται σχετικά ότι η απαίτηση για πλήρως ελληνική επιφάνεια εργασίας δεν μπορεί να είναι πιστοποιημένη από το κατασκευαστικό οίκο του μηχανήματος ούτε και να συνδέεται με την επιφάνεια εργασίας του ψηφιακού ακτινολογικού συστήματος. Ως εκ τούτου, ζητά την επαναδιατύπωση της εν λόγω τεχνικής προδιαγραφής ως εξής: «(3) Να διαθέτει λογισμικό επεξεργασίας & μετρήσεων: Edge Contrast enhancement,..... Full Screen Mode, κατά προτίμηση πλήρως ελληνική επιφάνεια εργασίας».

VIII. της τεχνικής προδιαγραφής στο πεδίο (η) ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ, όπου αναφέρεται: «(1) Ο προμηθευτής αναλαμβάνει πλήρως την απεγκατάσταση του υφιστάμενου ακτινολογικού μηχανήματος και τις εργασίες εγκατάστασης του καινούργιου στο Πιο συγκεκριμένα, στις υποχρεώσεις του αναδόχου περιλαμβάνονται όλες οι εργασίες απεγκατάστασης και ασφαλούς καταστροφής του υφιστάμενου ακτινολογικού μηχανήματος καθώς και οι εργασίες που θα προκύψουν από την απεγκατάσταση του, ώστε ο διατιθέμενος χώρος να υποδεχτεί το καινούργιο. Επίσης ο υποψήφιος ανάδοχος θα αναλάβει και οφείλει να συνυπολογίσει το κόστος της πλήρους διαμόρφωσης των χώρων (συμπεριλαμβανομένης και της περαιτέρω ακτινοθωράκισης αν χρειάζεται) σύμφωνα και με τα ιδιαίτερα χαρακτηριστικά και απαιτήσεις του ψηφιακού ακτινολογικού μηχανήματος που θα προσφέρει. Ο προμηθευτής αναλαμβάνει να εξετάσει τη στατική επάρκεια του χώρου στον οποίο θα τοποθετηθεί το μηχάνημα και με ευθύνη του να προβεί σε εργασίες στατικής ενίσχυσης όπου απαιτούνται. Να εξετάσει σε συνεννόηση με το εργαστήριο την επάρκεια σε κλιματισμό και να τοποθετήσει πρόσθετη κλιματιστική μονάδα αν απαιτείται, να πραγματοποιήσει όλες τις απαραίτητες οικοδομικές, φωτισμού, μηχανολογικές και ηλεκτρολογικές εργασίες του χώρου όπου απαιτούνται για τη βέλτιστη λειτουργία του μηχανήματος. Οι εργασίες αυτές θα πραγματοποιηθούν με τη σύμφωνη γνώμη της Τεχνικής Υπηρεσίας του Οι συμμετέχοντες θα μπορούν να λάβουν επιτόπια γνώση του διατιθέμενου χώρου για την εκτίμηση του κόστους αυτού και τον γενικότερο σχεδιασμό της τοποθέτησης του προσφερόμενου ψηφιακού ακτινολογικού μηχανήματος». Η προσφεύγουσα επικαλείται ότι, με τον τρόπο που

είναι διατυπωμένη η εν λόγω απαίτηση, δεν είναι σαφής η έννοια του όρου «ασφαλής καταστροφή», γι' αυτό και ζητά να καταστεί σαφές ότι ο ανάδοχος θα αναλάβει την αποξήλωση του εν λόγω μηχανήματος με ασφαλή τρόπο, εφόσον οι υπηρεσίες του νοσοκομείου ετοιμάσουν όλα τα σχετικά έντυπα για να παραλάβει η ανακύκλωση το αποξηλωμένο μηχάνημα και ορίσουν επιπρόσθετα αποθηκευτικό χώρο εντός του νοσοκομείου για να παραμείνει το σύστημα, μέχρι να ολοκληρωθεί η διαδικασία παραλαβής του.

ΙΧ. της τεχνικής προδιαγραφής, στο ίδιο ως άνω πεδίο -(η) ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ- όπου αναφέρεται : «.....Να εξετάσει σε συνεννόηση με το εργαστήριο την επάρκεια σε κλιματισμόπραγματοποιήσει όλες τις απαραίτητες οικοδομικές, φωτισμού, μηχανολογικές και ηλεκτρολογικές εργασίες του χώρου όπου απαιτούνται για τη βέλτιστη λειτουργία του μηχανήματος....», η προσφεύγουσα επικαλείται ότι δεν προσδιορίζονται συγκεκριμένες εργασίες τροποποίησης του χώρου (π.χ. αλλαγή δαπέδου, ψευδοροφή, φωτιστικά κλπ), με αποτέλεσμα η σχετική απαίτηση να είναι ασαφής. Ζητείται συνακόλουθα να προσδιοριστούν οι εν λόγω εργασίες ή άλλως να οριστούν ως κατ' επιλογήν εργασίες.

αιτούμενη την επαναδιατύπωση και επαναπροσδιορισμό των ανωτέρω όρων και τεχνικών προδιαγραφών κατά τρόπο που να επιτρέπουν την απρόσκοπτη συμμετοχή της και την ανάπτυξη υγιούς επί ίσοις όροις ανταγωνισμού.

8. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή (.....) με το υπ' αριθμ. Φ.603.1/22/ 284676 /Σ. 3125/17.08.2017 έγγραφο της διατυπώνει τις απόψεις της επί της εν λόγω προσφυγής. Ειδικότερα, αναφέρει σχετικά:

I. Επί του (α) λόγου προσφυγής της προσφεύγουσας εταιρείας: *Η απόκλιση των 2 εκ. δεν έχει ουσιαστική συνεισφορά στο κλινικό έργο των εξετάσεων καθότι δεν περιορίζει καμία ακτινολογική εξέταση, οπότε γίνεται αποδεκτή η αίτηση της προσφεύγουσας για τροποποίηση της εν λόγω τεχνικής προδιαγραφής.*

II. Επί του (β) λόγου προσφυγής της προσφεύγουσας εταιρείας: *Η εν λόγω απαίτηση θερμοχωρητικότητας της λυχνίας $\geq 600\text{kHU}$ προκύπτει ως απόρροια των ειδικών συνθηκών λειτουργίας του Το είναι το μοναδικό νοσηλευτικό ίδρυμα τριτοβάθμιας περίθαλψηςεν γένει στην Ηπειρωτική Ελλάδα και ειδικότεραόπου και συγκεντρώνεται ο μεγαλύτερος αριθμός των δικαιούχων του, λόγω της κατανομής των μονάδων που υπηρετεί το εν ενεργεία προσωπικό, των αποστράτων του και των μελών των οικογενειών αμφοτέρων. Ο εξυπηρετούμενος πληθυσμός ανέρχεται σε περίπου 310.000 άτομα, Λόγω αυτής της ιδιαιτερότητας και της αποκλειστικής εξυπηρέτησης των εν ενεργεία, καθώς δεν έχουν δικαίωμα εξέτασης σε άλλα δημόσια νοσοκομεία, της μεγάλης πλειοψηφίας των αποστράτων και των μελών αμφοτέρων, το εφημερεύει καθημερινά, όλο το 24ωρο και τις 365 ημέρες του έτους σε αντίθεση με τα άλλα δημόσια νοσοκομεία που έχουν κυλιόμενο σύστημα εφημεριών ανά 4*

ημέρες. Επιπλέον το εξυπηρετεί τις ανάγκες κατάταξης των με τις ακτινογραφίες κατάταξης και τους αντίστοιχους που εκπληρώνουν τη θητεία τους με ακτινογραφία απόλυσης. Καθ' όλη τη διάρκεια του έτους, το εν ενεργεία προσωπικό στο πλαίσιο περιοδικού υγειονομικού ελέγχου υποβάλλεται και σε ακτινολογικό έλεγχο αναλόγως ειδικότητας και θέσης με αποτέλεσμα επιπλέον απαιτήσεις και επιβάρυνση της λειτουργίας του συγκεκριμένου ψηφιακού ακτινολογικού μηχανήματος. Το εν λόγω μηχάνημα είναι το μοναδικό και θα αναλάβει την διεκπεραίωση όλων των ανωτέρω υποχρεώσεων. Οι υψηλές απαιτήσεις και η μοναδικότητα του μηχανήματος θέτουν το πλαίσιο της βαριάς νοσοκομειακής χρήσης και απαραίτητα της απρόσκοπτης λειτουργίας του. Αναγνωρίζεται η καταξιωμένη παρουσία της προσφεύγουσας εταιρίας στο χώρο της ιατρικής απεικόνισης και ο τρόπος λειτουργίας της προσφερόμενης λυχνίας, ωστόσο περιλαμβάνει χαμηλή θερμοχωρητικότητα σε συνδυασμό με θερμοαπαγωγή. Το σύστημα δηλαδή περιλαμβάνει δύο τομείς που ενδέχεται να παρατηρηθεί αστοχία και άρα βλάβη με αποτέλεσμα την αναστολή λειτουργίας του μοναδικού μηχανήματος ακτινογράφησης του Εν αντιθέσει η ζητούμενη λυχνία μεγάλης θερμοχωρητικότητας έχει ένα μοναδικό παθητικό τρόπο αντιμετώπισης της υπερθέρμανσής της και άρα λιγότερους τομείς πιθανής αστοχίας. Τα ανωτέρω θέτουν το πλαίσιο της συγκεκριμένης απαίτησης των προδιαγραφών και ως εκ τούτου προτείνεται να μην τροποποιηθεί η εν λόγω τεχνική προδιαγραφή και να απορριφθεί η προσφυγή κατά του συγκεκριμένου όρου.

III. Επί του (γ) λόγου προσφυγής της προσφεύγουσας εταιρείας: Γίνεται αποδεκτό το αίτημα της προσφεύγουσας για διευκρίνιση του εν λόγω όρου. Ειδικότερα διευκρινίζεται ότι απαιτείται το σύστημα να είναι πλήρως αυτόματα ηλεκτροκίνητο όσον αφορά το συντονισμό / συγχρονισμό της ακτινολογικής λυχνίας σε σχέση με όλες τις κινήσεις της ακτινολογικής τράπεζας και του όρθιου Bucky ώστε να διατηρείται σταθερή η εστιακή απόσταση (SID). Τα υπόλοιπα κινούμενα τμήματα του συστήματος δεν απαιτείται να διαθέτουν αυτόματο ηλεκτροκίνητο μηχανισμό κίνησης, αλλά την παρεχόμενη από την εκάστοτε εταιρία υποβοήθηση στην κίνηση τους για ευκολία στη χρήση, με σκοπό να μην καταπονούνται οι χειριστές του μηχανήματος καθώς και οι εξεταζόμενοι. Έχουν ήδη αναληφθεί ενέργειες από την αναθέτουσα αρχή έκδοσης Ανακοίνωσης – Διευκρίνησης του εν λόγω όρου, η οποία πρόκειται αναρτηθεί στον ηλεκτρονικό χώρο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, το συντομότερο δυνατό.

IV. Επί του (δ) λόγου προσφυγής της προσφεύγουσας εταιρείας: Η απόκλιση κατά 0,05 mAl μεταξύ των προδιαγραφών και του παρεχόμενου εξοπλισμού δεν είναι στατιστικά σημαντική, οπότε γίνεται αποδεκτή η αίτηση της προσφεύγουσας για τροποποίηση της εν λόγω τεχνικής προδιαγραφής.

V. Επί του (ε) λόγου προσφυγής της προσφεύγουσας εταιρείας: Είναι επαρκής η διατύπωση ως έχει, καθώς καλύπτονται οι απαιτούμενες ανάγκες. Δεν είναι σημασίας για την αναθέτουσα αρχή και το, εάν ο ψηφιακός ανιχνευτής

είναι ασύρματος ή όχι. Και ο ενσύρματος, αλλά και ο ασύρματος ανιχνευτής είναι αποδεκτοί, εφόσον είναι ψηφιακοί με τα ζητούμενα χαρακτηριστικά. Γι' αυτό και δεν αναγράφηκε στον εν λόγω όρο η λέξη «ενσύρματος» ή «ασύρματος». Για την αποσαφήνιση πάντως του όλου ζητήματος, αναφέρεται ότι έχουν ήδη αναληφθεί ενέργειες από την αναθέτουσα αρχή έκδοσης Ανακοίνωσης – Διευκρίνησης του εν λόγω όρου, η οποία πρόκειται να αναρτηθεί στον ηλεκτρονικό χώρο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, το συντομότερο δυνατό. Ως εκ τούτου, από την συγκεκριμένη διατύπωση του όρου είναι αποδεκτός ο ασύρματος ψηφιακός ανιχνευτής, δηλαδή δεν υφίσταται λόγος προσφυγής εναντίον του και επομένως προτείνεται η απόρριψη της προσφυγής κατά του συγκεκριμένου όρου, η οποία ζητά την αναδιατύπωση της συγκεκριμένης παραγράφου για προσθήκη στις προδιαγραφές ασύρματος ανιχνευτή και η μη επαναδιατύπωση του εν λόγω όρου.

VI. Επί του (στ) λόγου προσφυγής της προσφεύγουσας εταιρείας: Δεν «φωτογραφίζεται» κανένας συγκεκριμένος προμηθευτής. Το περιβάλλον Windows είναι το ευρύτερα διαδεδομένο λειτουργικό του πλανήτη και ως εκ τούτου είναι πιο γνώριμο στη χρήση του από τους περισσότερους. Όσον αφορά τη διάμετρο της οθόνης, απαντώντας παράλληλα και σε αίτημα διευκρίνισης της εταιρίας «.....», γίνεται αποδεκτή η αίτηση τροποποίησης της ζητούμενης διάστασης από τουλάχιστον 22" σε $\geq 19"$, καθώς δεν επηρεάζει το κλινικό αποτέλεσμα και έτσι καλύπτεται το μεγαλύτερο εύρος των διατιθέμενων στην αγορά οθονών για αυτή τη χρήση. Όσον αφορά τα υπόλοιπα χαρακτηριστικά του υπολογιστικού συστήματος οι απαιτήσεις των προδιαγραφών αποσκοπούν στην ταχεία διεκπεραίωση και δυνατότητα αποθήκευσης του μεγάλου αριθμού εξετάσεων που διενεργούνται. Επιπλέον το σύστημα πρέπει να είναι ικανό να λειτουργήσει αξιόπιστα για μεγάλο χρονικό διάστημα και να καλύπτει τις ανωτέρω ανάγκες σε βάθος χρόνου (τουλάχιστον 10 ετών), καθώς και σε τυχόν μελλοντικές αναβαθμίσεις του λογισμικού του. Δεν είναι δυνατή επαναδιατύπωση του όρου με τη φράση «...και να αναφερθούν προς αξιολόγηση.», καθώς ως κριτήριο κατακύρωσης έχει καθοριστεί η πλέον συμφέρουσα από οικονομική προσφορά αποκλειστικά βάσει της τιμής. Γι' αυτό και τα χαρακτηριστικά έχουν καθοριστεί με τη μεγαλύτερη δυνατή ακρίβεια. Τυχόν επαναδιατύπωση του όρου, απαλείφοντας τα συγκεκριμένα ελάχιστα βασικά χαρακτηριστικά ενός υπολογιστικού συστήματος, θα σήμαινε ασαφή διατύπωση όρου, γεγονός για το οποίο η προσφεύγουσα ενίσταται ότι συμβαίνει σε κάποια σημεία της τεχνικής προδιαγραφής. Επίσης, η διατύπωση με ασαφή και γενικό τρόπο, χωρίς τον προσδιορισμό συγκεκριμένων χαρακτηριστικών και δυνατοτήτων (των ελάχιστων δυνατών) θα δημιουργούσε αθέμιτο ανταγωνισμό μεταξύ των υποψηφίων αναδόχων, καθώς κάποιος υποψήφιος θα προσέφερε τα χαμηλότερα δυνατά χαρακτηριστικά της αγοράς, εξασφαλίζοντας έτσι τη χαμηλότερη τιμή και άρα την ανάδειξή του ως ανάδοχο. Πρόκειται, κατά την άποψη της αναθέτουσας αρχής, για μία προσπάθεια (πιθανώς ακουσίως) χειραγώγησης του διαγωνισμού και νόθευσης του ανταγωνισμού, στα όρια της σύγκρουσης

συμφερόντων, επηρεάζοντας τους όρους των τεχνικών προδιαγραφών, ώστε να καταστούν ευνοϊκότεροι για την προσφεύγουσα. Κάτι τέτοιο, έχει ήδη κριθεί από τα δικαστήρια ότι συνιστά παραβίαση της αρχής της ίσης μεταχειρίσεως των υποψηφίων και της αρχής της παροχής ίσων ευκαιριών στους διαγωνιζόμενους (βλέπε και Κατευθυντήρια Οδηγία ΕΑΑΔΗΣΥ Νο 20, ΑΔΑ: ΩΡΞ3ΟΞΤΒ-9Ρ5, σελ. 15 «Παραδείγματα από τη νομολογία») και κάτι τέτοιο δεν μπορεί να γίνει αποδεκτό από την αναθέτουσα αρχή. Ως εκ τούτου, η αναθέτουσα αρχή αποδέχεται εν μέρει την προσφυγή για επαναδιατύπωση του συγκεκριμένου τεχνικού όρου, μόνο στο τμήμα που αυτή αφορά το λειτουργικό και την διάσταση της οθόνης, ενώ προτείνει την εν μέρει απόρριψή της στο τμήμα που αυτή αφορά αίτημα για απαλοιφή των συγκεκριμένων ελάχιστων χαρακτηριστικών του υπολογιστικού συστήματος.

VII. Επί του (ζ) λόγου προσφυγής της προσφεύγουσας εταιρείας: Δεν υφίσταται πρόθεση διακινδύνευσης της ασφάλειας των προσωπικών δεδομένων μέσω χρήσης μη εγκεκριμένων προγραμμάτων. Παρά το γεγονός ότι στην αγορά υπάρχουν εταιρίες που προσφέρουν τη δυνατότητα πλήρους ελληνικής επιφάνειας εργασίας, και είναι αποκλειστικό δικαίωμα της αναθέτουσας να προσδιορίσει και να ζητεί αυτό που ακριβώς επιθυμεί με βάση τις ανάγκες της, δεν είναι σκοπός ο περιορισμός των συμμετεχόντων για ήσσονος σημασίας θέματα, οπότε γίνεται αποδεκτό το αίτημα για επαναδιατύπωση του συγκεκριμένου όρου. Δεν είναι όμως δυνατό να διατυπωθεί όπως η προσφεύγουσα επιθυμεί καθώς δεν είναι αποδεκτό από την αναθέτουσα αρχή και το νοσοκομείο να διαθέτει επιφάνεια εργασίας σε οποιαδήποτε γλώσσα, π.χ. Ιαπωνική.

VIII. Επί του (η) λόγου προσφυγής της προσφεύγουσας εταιρείας: Κατά το συνήθη τρόπο, θα εξασφαλιστούν τα σχετικά έντυπα για να παραλάβει η ανακύκλωση το αποξηλωμένο μηχάνημα και θα οριστεί αποθηκευτικός χώρος για να παραμείνει το σύστημα μέχρι να ολοκληρωθεί η διαδικασία παραλαβής του. Για την αποσαφήνιση του ζητήματος, αναφέρεται ότι έχουν ήδη αναληφθεί ενέργειες από την αναθέτουσα αρχή έκδοσης Ανακοίνωσης – Διευκρίνησης του εν λόγω όρου, η οποία πρόκειται αναρτηθεί στον ηλεκτρονικό χώρο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, το συντομότερο δυνατό.

IX. Επί του (θ) λόγου προσφυγής της προσφεύγουσας εταιρείας: Λαμβάνοντας υπόψη το αίτημα για αποφυγή σύγχυσης των εταιριών που ήδη έχουν πραγματοποιήσει επιτόπια επίσκεψη στους χώρους του, σύμφωνα με τους όρους του διαγωνισμού, σεβόμενοι την κατάρτιση του προϋπολογισμού της προσφοράς τους αλλά και τις ανάγκες του χώρου, η αναθέτουσα αρχή αποδέχεται το αίτημα της προσφεύγουσας για διευκρίνηση του όρου. Οι κατ' ελάχιστο απαιτούμενες εργασίες / ενέργειες που πρέπει οπωσδήποτε να εκτελεστούν από τον ανάδοχο είναι: (α) Αντικατάσταση της ψευδοροφής με νέα ορυκτής ίνας με πλάκες διαστάσεων 60x60εκ. όπως και του χώρου αναμονής και κατά συνέπεια των απαραίτητων, για επαρκή φωτισμό, φωτιστικών της σωμάτων με νέα τεχνολογίας LED χαμηλής κατανάλωσης και υψηλής απόδοσης επίσης διαστάσεων 60x60εκ.

όπως και του χώρου αναμονής για λόγους ομοιομορφίας. (β) Αντικατάσταση του δαπέδου, λόγω σημαντικής φθοράς κατόπιν 20 ετών εντατικής χρήσης, με κατάλληλο για νοσοκομειακή χρήση όπως και στους υπόλοιπους ανακαινισμένους χώρους του εργαστηρίου. (γ) Ανανέωση της βαφής των τοίχων του χώρου. (δ) Τοποθέτηση νέας θύρας εισόδου, λόγω σημαντικής φθοράς της υπάρχουσας, στο χώρο εξέτασης κατάλληλα θωρακισμένης για ακτινοπροστασία σε χώρους όπου τοποθετούνται μηχανήματα ιοντιζουσών ακτινοβολιών επίσης ομοιόμορφης με λουπές του εργαστηρίου. (ε) Επισημαίνεται η υποχρέωση από την ανάδοχο εταιρεία ελέγχου της επάρκειας της στατικότητας του πατώματος, της ηλεκτρικής εγκατάστασης και της ακτινοπροστασίας και των αναλόγων τυχών εργασιών που απαιτούνται για την υποδοχή του μηχανήματος της. (ζ) Ο χώρος διατίθεται για αυτοψία στους ενδιαφερόμενους ενώ απαιτείται οποιαδήποτε βλάβη προκληθεί στο χώρο εξαιτίας των εργασιών να αποκατασταθεί χωρίς επιβάρυνση του Για την αποσαφήνιση του ζητήματος, αναφέρεται ότι έχουν ήδη αναληφθεί ενέργειες από την αναθέτουσα αρχή έκδοσης Ανακοίνωσης – Διευκρίνισης του εν λόγω όρου, η οποία πρόκειται αναρτηθεί στον ηλεκτρονικό χώρο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, το συντομότερο δυνατό.

9. Επειδή, όπως προκύπτει από τα ως άνω αναφερόμενα, η Αναθέτουσα Αρχή έκρινε ως μη κρίσιμη ή ήσσονος σημασίας την τροποποίηση επί των τεχνικών προδιαγραφών (α), (γ), (δ), (ζ), (η), (θ) και συναινούσε σε τροποποίηση αυτών, καθώς επίσης και της μερικής τροποποίησης της τεχνικής προδιαγραφής (στ) αναφορικά με τη διάμετρο της οθόνης.

10. Επειδή, για τους ως άνω (γ), (ε), (η) και (θ) λόγους προσφυγής, η Αναθέτουσα Αρχή, με το υπ' αριθμ. Φ.603.1/22/284676/Σ. 3125/17.08.2017 έγγραφο της, όπου διατυπώνει τις απόψεις της επί της εν λόγω προσφυγής, δεσμεύεται ότι έχουν ήδη αναληφθεί ενέργειες για την έκδοση σχετικής Ανακοίνωσης-Διευκρίνισης, που θα αναρτηθεί στο ΕΣΗΔΗΣ, κάτι το οποίο ωστόσο μέχρι σήμερα δεν έχει υλοποιηθεί.

11. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή, με το υπ' αριθμ. Φ.603.1/22/284722/Σ. 3171/28.08.2017 έγγραφο της με θέμα «Ανάκληση και τροποποίηση των τεχνικών προδιαγραφών του ανοικτού μειοδοτικού διαγωνισμού προμήθειας ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού (ψηφιακό ακτινοδιαγνωστικό συγκρότημα), μαζί με 10ετή συντήρηση του, εκτιμώμενης αξίας τριακοσίων ογδόντα μία χιλιάδων τετρακοσίων πενήντα ενός ευρώ (381.451,00€) μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων», όπως αυτό αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ στις 14/09/2017, προβαίνει στην τροποποίηση των όρων που αφορούν στους (α), (δ), (στ) και (ζ) λόγους προσφυγής.

12. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω και αναφορικά με τους όρους (α), (δ), (στ) και (ζ) η υπόψη εξεταζόμενη Προδικαστική Προσφυγή είναι άνευ αντικειμένου ως προς τους όρους (α), (δ) και (ζ) μετά την τροποποίηση αυτών και μερικώς και ως

προς τον όρο (στ) και κατά το βαθμό της μερικής τροποποίησης αυτού κατά τα προαναφερόμενα, αφού οι προσβαλλόμενοι όροι τροποποιήθηκαν και έπαψαν να ισχύουν κατά τρόπο που έθιγαν την αρχή *favor participationis* κατά τους ισχυρισμούς της Προσφεύγουσας.

13. Επειδή, επέκεινα, σύμφωνα με το άρθρο 18 παρ. 1 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».

14. Επειδή, περαιτέρω, το άρθρο 53 παρ. 2 περ. ια' του ίδιου Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «... Τα έγγραφα της σύμβασης, πλην της προκήρυξης σύμβασης του άρθρου 63 και της προκαταρκτικής προκήρυξης του άρθρου 62 σε περίπτωση που χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού, περιέχουν ιδίως: ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης...».

15. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 54 παρ. 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 ...».

16. Επειδή, οι κανονιστικές ρυθμίσεις, όπως οι θεσπιζόμενοι με την διακήρυξη διαγωνισμού όροι, δεν χρήζουν, ως εκ της φύσεώς τους, αιτιολογίας (βλ. Επ. Αν. ΣΤΕ 918/2003, 876/2004), 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 από ποσοτική και ποιοτική άποψη, ενώ θα πρέπει να θεωρείται ότι απαραδέκτως αμφισβητείται από τον προτιθέμενο να μετάσχει στο διαγωνισμό η σκοπιμότητα της θεσπίσεως επί μέρους όρων και τεχνικών προδιαγραφών (βλ. Επ. Αν. ΣΤΕ 434/2008). Και τούτο διότι όταν ο προτιθέμενος να μετάσχει στο διαγωνισμό επικαλείται λόγους με τους οποίους επιχειρεί, υπό την μορφή γενικής

αμφισβήτησης της νομιμότητας συγκεκριμένων όρων της διακήρυξης, να προσδιορίσει, κατά τις δικές τους δυνατότητες, τα προς προμήθεια είδη και να καθορίσει, βάση δικών του εκτιμήσεων, τα κριτήρια για την ανάδειξη του αναδόχου, αυτοί οι λόγοι είναι απορριπτέοι ως απαράδεκτοι (βλ. Επ. Αν. ΣΤΕ 307/2007). Εξάλλου, η θέσπιση συγκεκριμένων προδιαγραφών συνεπάγεται αδυναμία συμμετοχής εκείνων, των οποίων τα προϊόντα δεν πληρούν τις προδιαγραφές αυτές, χωρίς αυτό να σημαίνει το δίχως άλλο ότι παραβιάζονται τοιουτοτρόπως οι κανόνες του ανταγωνισμού, δεδομένου ότι εκ φύσεως οι προδιαγραφές περιορίζουν τον κύκλο των δυνάμενων να συμμετάσχουν στο διαγωνισμό προσώπων.

17. Επειδή, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της τεχνικής προδιαγραφής (β), Ακτινολογική λυχνία με ανάρτηση οροφής και ειδικότερα της παρ. 5, με την οποία ζητείται «να διαθέτει μεγάλη θερμοχωρητικότητα ανόδου ≥ 600 KHU για βαριά νοσοκομειακή χρήση». Εντούτοις και σύμφωνα με τα προαναφερόμενα η εν λόγω απαίτηση θερμοχωρητικότητας της λυχνίας ≥ 600 KHU αιτιολογείται επαρκώς και εναργώς από την Αναθέτουσα Αρχή, η οποία επιχειρηματολογώντας επί της αναγκαιότητας του όρου αυτού αναφέρει ότι είναι απόρροια των ειδικών συνθηκών λειτουργίας του, αφού το είναι το μοναδικό νοσηλευτικό ίδρυμα τριτοβάθμιας περίθαλψης του εν γένει στην Ηπειρωτική Ελλάδα και ειδικότερα όπου και συγκεντρώνεται ο μεγαλύτερος αριθμός των δικαιούχων του, λόγω της κατανομής των μονάδων που υπηρετεί το εν ενεργεία προσωπικό, των αποστράτων του και των μελών των οικογενειών αμφοτέρων, ότι ο εξυπηρετούμενος πληθυσμός ανέρχεται σε περίπου 310.000 άτομα, με την πλειοψηφία τους στ....., ότι λόγω αυτής της ιδιαιτερότητας και της αποκλειστικής εξυπηρέτησης των εν ενεργεία, καθώς δεν έχουν δικαίωμα εξέτασης σε άλλα δημόσια νοσοκομεία, της μεγάλης πλειοψηφίας των αποστράτων και των μελών αμφοτέρων, τοεφημερεύει καθημερινά, όλο το 24ωρο και τις 365 ημέρες του έτους σε αντίθεση με τα άλλα δημόσια νοσοκομεία που έχουν κυλιόμενο σύστημα εφημεριών ανά 4 ημέρες, ότι επιπλέον το εξυπηρετεί τις ανάγκες κατάταξης των με τις ακτινογραφίες κατάταξης και τους αντίστοιχους που εκπληρώνουν τη θητεία τους με ακτινογραφία απόλυσης, ότι καθ' όλη τη διάρκεια του έτους, το εν ενεργεία προσωπικό στο πλαίσιο περιοδικού υγειονομικού ελέγχου υποβάλλεται και σε ακτινολογικό έλεγχο αναλόγως ειδικότητας και θέσης με αποτέλεσμα επιπλέον απαιτήσεις και επιβάρυνση της λειτουργίας του συγκεκριμένου ψηφιακού ακτινολογικού μηχανήματος, ότι το εν λόγω μηχάνημα είναι το μοναδικό και θα αναλάβει την διεκπεραίωση όλων των ανωτέρω υποχρεώσεων και ότι οι υψηλές απαιτήσεις και η μοναδικότητα του μηχανήματος θέτουν το πλαίσιο της βαριάς νοσοκομειακής χρήσης και απαραίτητα της απρόσκοπτης λειτουργίας του.

18. Επειδή, εξάλλου, η προσφεύγουσα όσον αφορά τις (γ), (ε), (η) και (θ) τεχνικές προδιαγραφές επικαλείται ασάφεια που έχει ως αποτέλεσμα τον αδικαιολόγητο περιορισμό του ανταγωνισμού, ενώ όπως έχει ήδη προαναφερθεί, η Αναθέτουσα Αρχή παρόλο που είχε επιδείξει πρόθεση να προβεί σε σχετική Ανακοίνωση – Διευκρίνιση των, μέχρι σήμερα δεν το έχει κάνει.

19. Επειδή, επιπρόσθετα, η εν λόγω διακήρυξη έχει ως κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την τιμή (χαμηλότερη τιμή) και όπως είναι παγίως δεκτό η διακήρυξη πρέπει να ορίζει ρητά και με σαφήνεια το επιλεγέν από την αναθέτουσα αρχή κριτήριο ανάθεσης (χαμηλότερη τιμή ή πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά) και συνακόλουθα τα κριτήρια που λαμβάνονται υπόψη στην πλέον συμφέρουσα προσφορά και να μη δημιουργεί σύγχυση στους ενδιαφερόμενους ως προς αυτό. Σε περίπτωση που κριτήριο ανάθεσης ορίζεται η χαμηλότερη τιμή, δεν θα πρέπει να παρεισφύρουν στη διακήρυξη όροι που θέτουν άλλες παραμέτρους πλην της χαμηλότερης τιμής. Παρόμοιες πρακτικές δημιουργούν τουλάχιστον εύλογη σύγχυση ως προς το εφαρμοστέο κριτήριο ανάθεσης (Πρβ. σχετική νομολογία Δ.Ε.Ε. (ΔΕΚ απόφαση της 10-12-2009, στην υπόθεση C-299/08, Ευρωπαϊκή Επιτροπή κατά Γαλλικής Δημοκρατίας, σκέψεις 41 – 42, ΔΕΚ απόφαση στην υπόθεση C-368/10, σκέψη 56, ΔΕΚ απόφαση της 14-10-2004, υπόθεση C-340/02, Επιτροπή των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων κατά Γαλλικής Δημοκρατίας, σκέψεις 34 έως 36, ΔΕΚ απόφαση στην υπόθεση C-299/08). Στην προκειμένη περίπτωση, ενώ η διακήρυξη ορίζει ως κριτήριο ανάθεσης τη χαμηλότερη τιμή, συγκεκριμένοι όροι της σχετικά με την ποιότητα του ζητούμενου είδους, τη συμφωνία της προσφοράς προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης, εικάζεται πως το κριτήριο ανάθεσης συγχέεται με την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά ή εν πάση περιπτώσει, δεν προκύπτει κατά τρόπο σαφή, εάν καταλείπεται στην αναθέτουσα αρχή η ευχέρεια να συνεκτιμήσει, προκειμένου να προβεί στην κατακύρωση, εκτός της τιμής των υπό προμήθεια ειδών, και τα λοιπά αναγραφόμενα στοιχεία, και, πάντως, με ποιόν τρόπο θα τα σταθμίσει (βλ. σχετικά ΚΟ 11 της ΕΑΑΔΗΣΥ «Κριτήρια ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων»). Κάποιοι από αυτούς τους όρους απαιτούν διευκρίνιση, όπως και η ίδια η προσφεύγουσα ισχυρίζεται και κάποιοι άλλοι από τους προσβαλλόμενους απαιτούν επιπρόσθετες ποιοτικές παραμέτρους του ζητούμενου είδους, που ενδεχομένως δεν συμβαδίζουν με το επιλεγέν κριτήριο ανάθεσης –χαμηλότερη τιμή- καθώς τα κριτήρια ανάθεσης και ιδίως αυτό της χαμηλότερης τιμής, δεν παρέχουν στην αναθέτουσα αρχή απεριόριστη ελευθερία επιλογής, αντιθέτως θα πρέπει να διασφαλίζουν τη δυνατότητα πραγματικού και δίκαιου ανταγωνισμού (και να συνοδεύονται από ρυθμίσεις στη διακήρυξη που να επιτρέπουν την ουσιαστική εξακρίβωση των πληροφοριών που παρέχουν οι προσφέροντες, προκειμένου να αξιολογείται ο βαθμός ανταπόκρισής τους στα κριτήρια ανάθεσης).

20. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, οι υπόψη όροι (ε) και (η) των τεχνικών προδιαγραφών της Διακήρυξης είναι αρκούντως σαφείς, σε αντίθεση με τους υπόψη όρους (γ) και (θ) για τους οποίους οι ισχυρισμοί κατά της ακύρωσης των, γίνονται δεκτοί ως βάσιμοι.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή της εταιρείας «.....».

Ακυρώνει τους ως άνω δύο (2) όρους της αναφερόμενης διακήρυξης, όπως αυτοί προσβάλλονται με τους υπ' αριθμ. (γ) και (θ) λόγους της προσφυγής,

Απορρίπτει τους υπ' αριθμ. (α), (β), (δ), (ε), (στ), (ζ) και (η) λόγους προσφυγής που αφορούν στους λοιπούς προσβαλλόμενους όρους της διακήρυξης.

Διατάσσει την επιστροφή του προσκομισθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη στις 15 Σεπτεμβρίου 2017 και δημοσιεύθηκε στις 3 Οκτωβρίου 2017.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης

Βασιλική Κ. Μπάκου