

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 18 Σεπτεμβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος – Εισηγήτρια.

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 10/7/2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1039/10-7-2023 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «**** ΕΠΕ» που εδρεύει στο ****, **** και ****, και εκπροσωπείται νόμιμα.

ΚΑΤΑ

-Του ΠΑΝΕΠΙΣΤΗΜΙΑΚΟΥ ΓΕΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ **** εδρεύει στη ****, οδός ****, και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά, καθ' ερμηνεία του εγγράφου, την ακύρωση: α) της απόφασης του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής που περιέχεται στο απόσπασμα πρακτικών της ****/01-06-2023 τακτικής συνεδρίασης με θέμα 4ο: «Επικύρωση του από 11.5.2023 Πρακτικού Αποσφράγισης, και Τεχνικής Αξιολόγησης και του από 26.5.2023 Πρακτικού Οικονομικής Αξιολόγησης της Επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης του ηλεκτρονικού (****) ανοικτού διαγωνισμού άνω των ορίων της 18ης.4.2023, με αριθμό Διακήρυξης ****/2023, για προμήθεια του είδους “Πλέγματα Κοιλιοκήλης” (cρν-33140000-3 ιατρικά αναλώσιμα), ετήσιου προϋπολογισμού δαπάνης 119.215,16€ συμπεριλαμβανομένου του αναλογούντος ΦΠΑ (ΚΑΕ 1311), με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής, διάρκειας δύο (2) ετών με μονομερές δικαίωμα παράτασης ενός (1) έτους καθώς και δικαίωμα προαίρεσης για επαύξηση της υπηρεσίας κατά 20% σε περιπτώσεις έκτακτων και απρόβλεπτων αναγκών, σε εφαρμογή του Πίνακα Προγραμματισμού Προμηθειών και Παροχής Υπηρεσιών διαχειριστικού έτους 2023 του ΠΓΝ ****

για την κάλυψη των αναγκών του Νοσοκομείου» και **β)** της απόφασης του ίδιου οργάνου που περιέχεται στο απόσπασμα πρακτικών της 20ης/28.06.2023 τακτικής συνεδρίασης με Θέμα 11ο: «Επικύρωση του από 20.6.2023 Πρακτικού Δικαιολογητικών Κατακύρωσης της Επιτροπής αποσφράγισης και αξιολόγησης του Ηλεκτρονικού (****) ανοικτού διαγωνισμού της 18ης.4.2023 με αριθμό Διακήρυξης ***/2023, για προμήθεια του είδους “Πλέγματα Κοιλιοκήλης” (cpv-33140000-3 ιατρικά αναλώσιμα), ετήσιου προϋπολογισμού δαπάνης 119.215,16€ συμπεριλαμβανομένου του αναλογούντος ΦΠΑ (ΚΑΕ 1311), με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής, διάρκειας δύο (2) ετών με μονομερές δικαίωμα παράτασης ενός (1) έτους καθώς και δικαίωμα προαίρεσης για επαύξηση της υπηρεσίας κατά 20% σε περιπτώσεις έκτακτων και απρόβλεπτων αναγκών, σε εφαρμογή του Πίνακα Προγραμματισμού Προμηθειών και Παροχής Υπηρεσιών διαχειριστικού έτους 2023 του ΠΓΝ **** για την κάλυψη των αναγκών του Νοσοκομείου», κατά το μέρος τους που έγινε δεκτή για το είδος με α/α 42 η προσφορά της **** ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ με ΑΦΜ 094501826.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα.

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο.

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017, παράβολο ποσού 600,00 ευρώ με βάση την εκτιμώμενη αξία ποσού 4.950,00 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ, για το τμήμα της σύμβασης που αποτελεί το αντικείμενο της προδικαστικής προσφυγής (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου:****).
2. Με τη Διακήρυξη με αριθμό ***/2023 η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης για την προμήθεια πλεγμάτων κοιλιοκήλης (CPV 33141000-3), εκτιμώμενης αξίας 443.100,59 ευρώ συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης, χωρίς ΦΠΑ. Το αντικείμενο της σύμβασης συνίσταται στην προμήθεια 55 ειδών και υποδιαιρείται σε ισάριθμα τμήματα, με δικαίωμα των οικονομικών φορέων να

Αριθμός απόφασης: 1362/2023

υποβάλουν προσφορά ανά είδος, για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας κάθε είδους.

Στα υπό προμήθεια είδη περιλαμβάνεται, αποτελώντας και διακριτό τμήμα, το είδος με α/α 42:

– Πλέγμα ενδοπεριτοναϊκής τοποθέτησης, αυτοεκπτυσσόμενο με σχηματική μνήμη τριών διαστάσεων, διπλής όψεως, από δύο υλικά, στην εσωτερική πλευρά, μονήρους πλέξης. Άριστης βιοσυμβατότητας και μεγάλης διαπερατότητας για αποκατάσταση κοίλης – κοιλιοκήλης. Διαστάσεις: 15x20 cm, εκτιμώμενης αξίας 4950,00 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ.

Προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 30/3/2023. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 13/3/2023 (ΑΔΑΜ: ****) και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α ****. Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 13η/4/2022.

3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν υποβάλλοντας προσφορά για το είδος με α/α 42 η προσφεύγουσα και ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «**** ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» με ΑΦΜ 094501826. Με το πρακτικό της με ημερομηνία 18/4/2023 η Επιτροπή Διαγωνισμού έλεγξε τα δικαιολογητικά συμμετοχής και τις τεχνικές προσφορές, έκρινε αποδεκτές τις προσφορές αμφοτέρων των οικονομικών φορέων. Με το πρακτικό της με ημερομηνία 16/4/2023 η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε την ανάδειξη της μειοδότης **** ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ως προσωρινής αναδόχου για το παραπάνω είδος. Με την πρώτη προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής επικυρώθηκαν τα παραπάνω πρακτικά και ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος ο παραπάνω οικονομικός φορέας. Με τη δεύτερη προσβαλλόμενη απόφαση επικυρώθηκε το πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού για τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης και κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού για το επίμαχο είδος με α/α 42 στον προσωρινό ανάδοχο που ταυτοποιείται από το αναγραφόμενο στην κατακυρωτική απόφαση ΑΦΜ του, παρά την εσφαλμένη αναγραφή της επωνυμίας, σε συνδυασμό ότι, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, στον διαγωνισμό δεν συμμετείχε οικονομικός φορέας με την επωνυμία «Β**** Δ**** Η**** Α.Ε.». Οι

προσβαλλόμενες πράξεις κοινοποιήθηκαν στους διαγωνιζόμενους στις 30/6/2023.

4. Ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης (προμήθεια), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της, χωρίς ΦΠΑ, του χρόνου έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης, καθώς επίσης και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, υπάγεται στις διατάξεις του ν. 4412/2016. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ είναι αρμόδια για την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής, για την άσκηση της οποίας έχουν τηρηθεί οι προϋποθέσεις παραδεκτού, μεταξύ των οποίων και το εμπρόθεσμο.

5. Η προσφεύγουσα, ως προσφέρουσα που συμμετέχει παραδεκτά στον διαγωνισμό ασκεί την προδικαστική προσφυγή με έννομο συμφέρον προβάλλοντας λόγο απόρριψης της προσφοράς της οριστικής αναδόχου.

6. Η αναθέτουσα αρχή στις 10/7/2023 κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή στους συμμετέχοντες, μεταξύ των οποίων και ο θιγόμενος οικονομικός φορέας. Υπέβαλε δε απόψεις με τυπικό περιεχόμενο εκπρόθεσμο στις 26/7/2023, ήτοι μετά την πάροδο της αποκλειστικής προθεσμίας του άρθρου 365 παρ. 1 περ. β' ν. 4412/2016.

7. Η Διακήρυξη, η οποία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους διαγωνιζόμενους (βλ. ΣτΕ 1217/2018, σκ. 5, 2434/2017, σκ. 5, 1086/2015, σκ. 5, 4901/2014, σκ. 8, ΕΑ ΣτΕ 352/2016, 53/2011 κ.α.), ορίζει στις κρίσιμες για την επίλυση της κρινόμενης διαφοράς διατάξεις τα εξής: «2.4.3.2 Τεχνική προσφορά. Η τεχνική προσφορά υποβάλλεται ηλεκτρονικά και συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στη συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σε μορφή pdf, το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον προσφεύγοντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο pdf. Εφόσον οι τεχνικές προδιαγραφές δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει ψηφιακά υπογεγραμμένα και τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία. Η τεχνική προσφορά θα

πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. ... Θα συμπληρωθούν και τα εξής αρχεία (επιπλέον αυτών που παράγονται από το ΕΣΗΔΗΣ): 1. Τεχνική προσφορά από εταιρεία: Ελεύθερα διαμορφωμένη από την εταιρεία. Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να απαντάει σε όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο ‘Απαιτήσεις – Τεχνικές Προδιαγραφές’ του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. ... ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ. ... 42 – Πλέγμα ενδοπεριτοναϊκής τοποθέτησης, αυτοεκπτυσσόμενο με σχηματική μνήμη τριών διαστάσεων, διπλής όψεως, από δύο υλικά, στην εσωτερική πλευρά, μονήρους πλέξης. Άριστης βιοσυμβατότητας και μεγάλης διαπερατότητας για αποκατάσταση κοίλης – κοιλιοκήλης. Διαστάσεις: 15x20 cm».

8. Περαιτέρω, με έγγραφο διευκρινίσεων της αναθέτουσας αρχής με αριθμό πρωτ. ***/22-3-2023, το οποίο αναρτήθηκε στην αρχική σελίδα του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 23/3/2023, αποσαφηνίστηκε ότι «στη στήλη ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΕΙΔΟΥΣ του κειμένου των τελικών Τεχνικών Προδιαγραφών αποτυπώνονται οι κατ’ ελάχιστον απαιτήσεις για κάθε ζητούμενο είδος».

9. Με τον μόνο λόγο της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης κατά το μέρος της που έγινε δεκτή η προσφορά της αναδόχου για το είδος με α/α 42, διότι, κατά τους ισχυρισμούς της, το προσφερθέν από την οριστική ανάδοχο προϊόν δεν πληροί τις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης. Συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι «δεν υπάρχει υλικό PVDF στην σύνθεση του, όπως ορίζεται από την διακήρυξη για το ζητούμενο είδος για τον Α/Α 42, συνεπώς δεν υπάρχει συμμόρφωση του προσφερόμενου είδους της εταιρείας ... με τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης, θέτοντας το προσφερόμενο αυτό προϊόν, εκτός τεχνικών προδιαγραφών».

10. Ο μόνος λόγος της προδικαστικής προσφυγής είναι απορριπτέος ως αβάσιμος, διότι δεν βρίσκει έρεισμα στη Διακήρυξη. Ειδικότερα, από το

προπαρατεθέν περιεχόμενο των τεχνικών προδιαγραφών της Διακήρυξης για το είδος με α/α 42 δεν προκύπτει απαίτηση να υπάρχει στη σύνθεσή του το υλικό PVDF, όπως αβάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα. Από δε τον συνδυασμό του προπαρατεθέντος άρθρου 2.4.3.2 της Διακήρυξης και της διευκρίνισης με ημερομηνία 22/3/2023 προκύπτει ότι τα ελάχιστα απαιτούμενα τεχνικά χαρακτηριστικά των προσφερόμενων ειδών ορίζονται στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης και, επομένως, δεν μπορεί να απορριφθεί προϊόν, για τον λόγο ότι δεν διαθέτει ιδιότητα που δεν απαιτείται από τις τεχνικές προδιαγραφές του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, όπως, στην προκείμενη περίπτωση, η σύνθεση των πλεγμάτων από υλικό PVDF.

11. Επειδή, κατόπιν των παραπάνω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και να διαταχθεί η κατάπτωση του καταβληθέντος από την προσφεύγουσα παραβόλου.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 18 Σεπτεμβρίου 2023 και εκδόθηκε στις 2 Οκτωβρίου 2023, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ