

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ)

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 22/03/2023 με την εξής σύνθεση: Γαρυφαλλιά Σκιάνη, Πρόεδρος, Μιχαήλ Οικονόμου-Εισηγητής και Μαρία Βύρρα, Μέλη.

Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 192/14.02.2023 της προσφεύγουσας εταιρείας, με την επωνυμία ..», νομίμως εκπροσωπούμενης (εφ' εξής «προσφεύγουσα»).

Κατά του «Γενικού Νοσοκομείου ...» (εφ' εξής «αναθέτουσα Αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την οικεία προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται ν' ακυρωθεί το πρακτικό Ελέγχου και Αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών του Δημόσιου Ανοικτού Διεθνούς Διαγωνισμού ... της Πράξης «Προμήθεια Ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού του Γ.Ν. ...», που αφορά στο Τμήμα 12 Υποέργο 12 "Αναπνευστήρες" (τεμ. 2) και συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ: ... και δυνάμει του οποίου απορρίφθηκε η προσφορά της, ν' ακυρωθεί το απόσπασμα πρακτικών της 3^{ης} Τακτικής Συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού Νοσοκομείου ... της 27.01.2023, ΘΕΜΑ 14^ο: «Εισήγηση έγκρισης πρακτικού Ελέγχου και Αξιολόγησης Δικαιολογητικών συμμετοχής - και τεχνικών προσφορών του Δημόσιου Ανοικτού Διεθνούς Διαγωνισμού ..., με το οποίο εγκρίθηκε το ως άνω αναφερόμενο πρακτικό Ελέγχου και Αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής - και τεχνικών και προσφορών του εν λόγω διαγωνισμού, να γίνει δεκτή η προσφορά της και η συνέχιση του σταδίου της οικονομικής αξιολόγησης του εν λόγω διαγωνισμού, για το είδος με α/α 12 «Αναπνευστήρες», με τη συμμετοχή και της οικονομικής προσφοράς της.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφθηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, στις 06/05/2022 αναρτήθηκε στην πλατφόρμα ΕΣΗΔΗΣ, από την αναθέτουσα Αρχή, η υπ. αριθμ. ... διακήρυξη Δημόσιου Ανοικτού Διεθνούς Διαγωνισμού της Πράξης «Προμήθεια Ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού του Γ. Ν.

...» με Κωδικό ΟΠΣ ... στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα Κεντρική Μακεδονία 2014-2020» με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής. Στο πλαίσιο του υπ' όψη διαγωνισμού και σύμφωνα με τη Διακήρυξη, η προσφεύγουσα υπέβαλε προσφορά στις 09-06-2022 για το ζητούμενο είδος με α/α 12 «Αναπνευστήρες». Προσφορά για το ανωτέρω είδος υπέβαλε και η εταιρεία «...». Στις 15-11-2022 η προσφεύγουσα έλαβε πρόσκληση από τον φορέα (Γ.Ν. ...), μέσω της πλατφόρμας Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., για παροχή διευκρινίσεων/συμπληρώσεων (αρ. πρωτ. 17900 και 17702/15-11-22) για τα κάτωθι αναφερόμενα στο σώμα της πρόσκλησης: *«Λαμβάνοντας υπόψη το ανωτέρω σχετικό και προκειμένου να ολοκληρωθεί ο έλεγχος των δικαιολογητικών των τεχνικών προσφορών του Δημόσιου Ανοιχτού Διεθνούς Διαγωνισμού ... της Πράξης «Προμήθεια Ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού του Γ. Ν. ...» με Κωδικό ΟΠΣ ... στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα Κεντρική Μακεδονία 2014-2020» που αφορά στο Τμήμα 12 Υποέργο 12 "Αναπνευστήρες (τεμάχια 2)" και συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ ..., παρακαλείσθε να υποβάλετε ηλεκτρονικά, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του Συστήματος; έγγραφο με τις απαντήσεις-διευκρινήσεις σας σχετικά με τα παρακάτω: Όπως ορίζεται στην παράγραφο 13 των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης ζητείται η πίεση εισπνοής να βρίσκεται μεταξύ συγκεκριμένης στην προδιαγραφή τιμής. Από την προσφορά προκύπτει αναντιστοιχία μεταξύ των τιμών που αναφέρονται στην τεχνική προσφορά σελ. 6 και το φυλλάδιο 2 σελ. 1 των τεχνικών χαρακτηριστικών του προσφερόμενου συστήματος. Παρακαλούμε όπως διευκρινίσετε. Σύμφωνα με την παράγραφο 24 των γενικών όρων στις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης, πρέπει να υπάρχει η δυνατότητα κλειδώματος των ρυθμίσεων. Στο προσφερόμενο σύστημα όπως προκύπτει από το εγχειρίδιο χειριστή σελ. 4-3, σελ 4-21, δεν είναι δυνατόν να εκτιμηθεί επαρκώς η κάλυψη της ανωτέρω απαίτησης. Παρακαλούμε όπως διευκρινίσετε. Σύμφωνα με την παράγραφο 26 των τεχνικών προδιαγραφών της Διακήρυξης, το σύστημα πρέπει να πληροί τον κανονισμό CAN/05A-022.2 No 60601-1, δεν τεκμηριώνεται επαρκώς από την παραπομπή στο έντυπο δήλωση συμμόρφωσης αναπνευστήρα του προσφερόμενου συστήματος. Παρακαλούμε όπως διευκρινίσετε. Δεν είναι δυνατόν να εκτιμηθούν επαρκώς οι παράγραφοι 13 και 19 των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης λόγω της παραπομπής*

τους στο φυλλάδιο 3 του προσφερόμενου συστήματος όπου παρατηρείται λανθασμένη παραπομπή ως προς την εικόνα του μοντέλου του αναπνευστήρα. Παρακαλούμε όπως διευκρινίσετε». Η προσφεύγουσα παρείχε στις 18/11/2022, μέσω της πλατφόρμας Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., τις απαραίτητες διευκρινίσεις στον φορέα (Γ.Ν. ...) για όλα τα παραπάνω αναφερόμενα τμήματα των τεχνικών προδιαγραφών. Στο απαντητικό κείμενο ανεφέροντο συγκεκριμένως τα κατωτέρω: «Παροχή διευκρινήσεων/συμπληρώσεων που αφορούν τον ηλεκτρονικό άνω των ορίων δημόσιου διαγωνισμού που αφορά στο Τμήμα 12 Υποέργο 12 «ΑΝΑΠΝΕΥΣΤΗΡΕΣ» (τεμάχια 2) και συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ: ..., του Δημόσιου Ανοιχτού Διεθνούς Διαγωνισμού ... της Πράξης "Προμήθεια Ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού του Γ.Ν. ..." με Κωδικό ΟΠΣ ... στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα Κεντρική Μακεδονία 2014-2020. Όσο αφορά την πρώτη παρατήρηση : «Όπως ορίζεται στην παράγραφο 13 των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης ζητείται η πίεση εισπνοής να βρίσκεται μεταξύ συγκεκριμένης στην προδιαγραφή τιμής. Από την προσφορά προκύπτει α\αντιστοιχία μεταξύ των τιμών που αναφέρονται στην τεχνική προσφορά σελ. 6 και το φυλλάδιο 2 σελ. 1 των τεχνικών χαρακτηριστικών του προσφερόμενου συστήματος. Παρακαλούμε όπως διευκρινίσετε». Στο φυλλάδιο 2 σελ.1 όπου και γίνεται η παραπομπή προς τεκμηρίωση της προδιαγραφής 13, αναφέρεται ότι η πίεση εισπνοής είναι μεταξύ των τιμών 1 και 80, καλύπτοντας την απαίτηση (η τιμή «0» είναι προφανές ότι δεν είναι δυνατόν να υπάρξει ως ρύθμιση μέγιστης εισπνοής). Όσο αφορά την αναγραφή στην τεχνική προσφορά σελ. 6, σε εύρος 5-80, γράφτηκε εκ παραδρομής η τιμή «5» αντί της ορθής «1» σύμφωνα και με το τεχνικό φυλλάδιο 2 το οποίο υπερισχύει. Κατά συνέπεια θεωρούμε ότι η προδιαγραφή 13 πληρούται στο σύνολό της. Όσο αφορά την δεύτερη παρατήρηση : «Σύμφωνα με την παράγραφο 24 των γενικών όρων στις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης, πρέπει να υπάρχει η δυνατότητα κλειδώματος των ρυθμίσεων. Στο προσφερόμενο σύστημα όπως προκύπτει από το εγχειρίδιο χειριστή σελ, δεν είναι δυνατόν να εκτιμηθεί επαρκώς η κάλυψη της ανωτέρω απαίτησης. Παρακαλούμε όπως διευκρινίσετε». Καθώς όλες οι ρυθμίσεις στον προσφερόμενο αναπνευστήρα SV300 πραγματοποιούνται μέσω της οθόνης αφής, με την επιλογή του πλήκτρου «κλείδωμα», κλειδώνει η οθόνη και δεν είναι δυνατό ο χειριστής να προβεί σε οποιοσδήποτε ρυθμίσεις μέχρις ότου πατηθεί το ίδιο πλήκτρο για να ξεκλειδώσει

η οθόνη. Τα παραπάνω τεκμηριώνονται επαρκώς με τις παραπομπές στο εγχειρίδιο χειριστή σελ. 4-3, σελ 4-21. Κατά συνέπεια θεωρούμε ότι η προδιαγραφή 24 πληρούται στο σύνολό της. Όσο αφορά την τρίτη παρατήρηση : «Σύμφωνα με την παράγραφο 26 των τεχνικών προδιαγραφών της Διακήρυξης, το σύστημα πρέπει να πληροί τον κανονισμό CAN/CSA-C22.2 No 60601-1, δεν τεκμηριώνετε επαρκώς από την παραπομπή στο έντυπο δήλωση συμμόρφωσης αναπνευστήρα του προσφερόμενου συστήματος. Παρακαλούμε όπως διευκρινίσετε». Ο προσφερόμενος αναπνευστήρας SV300, όπως σαφώς αναφέρεται στο έντυπο δήλωση συμμόρφωσης αναπνευστήρα (σελίδες 2 & 4), πληροί τα πρότυπα No 60601-1:2006, No 60601-1-2:2007, No 60601-1-8:2007, No 60601-1-6:2010. Η αναγραφή «CAN/CSA-C22.2» είναι ονομασία του ίδιου προτύπου 60601-1 για τον Καναδά και όχι για χώρες της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Κατά συνέπεια θεωρούμε ότι η προδιαγραφή 26 πληρούται στο σύνολό της. Όσο αφορά την τέταρτη παρατήρηση : «Δεν είναι δυνατόν να εκτιμηθούν επαρκώς οι παράγραφοι 13 και 19 των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης λόγω της παραπομπής τους στο φυλλάδιο 3 του προσφερόμενου συστήματος όπου παρατηρείται λανθασμένη παραπομπή ως προς την εικόνα του μοντέλου του αναπνευστήρα. Παρακαλούμε όπως διευκρινίσετε». Η αναφορά στο μοντέλο SV600 έχει γίνει εκ παραδρομής αντί του ορθού 5V300. Σε κάθε περίπτωση η εικόνα του φυλλαδίου 3, η οποία έχει παρθεί με τη λειτουργία «screen capture», είναι ίδια σε όλα τα μοντέλα της σειράς SV (SV300, SV600, SV800) των αναπνευστήρων του οίκου MIND RAY. Αυτό μπορεί να πιστοποιηθεί και με επιτόπου επίδειξη του αναπνευστήρα, αν η επιτροπή αξιολόγησης το ζητήσει. Κατά συνέπεια θεωρούμε ότι οι προδιαγραφές 13 & 19 τεκμηριώνονται επαρκώς. Θεωρούμε, με τα παραπάνω καλύπτονται πλήρως οι διευκρινήσεις που ζητήθηκαν και σε κάθε περίπτωση μπορούμε να προβούμε σε επίδειξη του αναπνευστήρα εφόσον κριθεί απαραίτητο από την επιτροπή αξιολόγησης». Εν συνεχεία, στις 07-02-2023 κοινοποιήθηκε μέσω της πλατφόρμας ΕΣΗΔΗΣ, ότι η προσφορά της προσφεύγουσας απορρίπτεται στο στάδιο της τεχνικής αξιολόγησης με το αιτιολογικό, ότι «Η Επιτροπή όσον αφορά στην προσφορά του οικονομικού φορέα: ... Κ. ... Ε.Π.Ε, όπου προσφέρεται αναπνευστήρας, μοντέλο SV/-300, του κατασκευαστικού οίκου MINDRAY/Κίνας, διαπιστώνει ότι: Η προσφορά δεν καλύπτει με τα συνημμένα δικαιολογητικά την ακόλουθη τεχνική προδιαγραφή: Σύμφωνα με την

παράγραφο 24 των γενικών όρων στις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης, πρέπει να υπάρχει η δυνατότητα κλειδώματος των ρυθμίσεων. Στο προσφερόμενο σύστημα όπως προκύπτει από το εγχειρίδιο χειριστή σελ. 4-3, σελ 4-21, δεν καλύπτεται η ανωτέρω απαίτηση. Ζητήθηκαν διευκρινήσεις με το υπ' αριθ. πρωτ. 17902/15-11-2022 έγγραφο του Νοσοκομείο και από την απαντητική επιστολή με ημερομηνία 18-11-2022 της προσφέρουσας εταιρείας δεν τεκμηριώθηκε επαρκώς η κάλυψη της ανωτέρας τεχνικής προδιαγραφής. Συνεπώς η προσφορά δεν καλύπτει τις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης».

2. Επειδή, ο ένδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016 (Α' 147) και η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV αυτού, περί έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

3. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί νόμιμο επαράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 363 του ν. 4412/2016 και άρθρο 5 του ΠΔ 39/2017, με κωδικό ..., αξίας 600,00 € με την ένδειξη αυτόματης δέσμευσης [βλ. εκτύπωση από την ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ όπου αναφέρεται ως κατάσταση παραβόλου «δεσμευμένο» και φέρεται ως «αυτόματης δέσμευσης»].

4. Επειδή, η προσφεύγουσα υποστηρίζει σχετικώς, ότι «Το ζητούμενο της προδιαγραφής, όπως σαφώς είναι διατυπωμένο στη διακήρυξη, αναφέρει επί λέξει: «Να υπάρχει δυνατότητα κλειδώματος των ρυθμίσεων ώστε να αποφεύγεται ο κίνδυνος της κατά λάθος απορρύθμισής τους», η απάντηση της εταιρίας μας στο φύλλο συμμόρφωσης αναφέρει επί λέξει: «Ο αναπνευστήρας SV/-300 διαθέτει λειτουργία «κλειδώματος» της οθόνης αφής μέσω ενός πλήκτρου στην πρόσοψη, έτσι ώστε να αποφεύγεται ο κίνδυνος της ακούσιας απορρύθμισης των παραμέτρων και να διευκολύνεται ο καθαρισμός». Καθώς όλες οι ρυθμίσεις στον προσφερόμενο αναπνευστήρα SV-300 πραγματοποιούνται μέσω της οθόνης αφής, με την επιλογή του πλήκτρου «κλείδωμα», κλειδώνει η οθόνη και δεν είναι δυνατό ο χειριστής να προβεί σε οποιοσδήποτε ρυθμίσεις μέχρις ότου πατηθεί το ίδιο πλήκτρο για να ξεκλειδώσει η οθόνη. Τα παραπάνω τεκμηριώνονται επαρκώς με τις παραπομπές στο εγχειρίδιο χειριστή. Με δεδομένο ότι με κλειδωμένη την οθόνη αφής, δεν είναι δυνατή η πραγματοποίηση ρυθμίσεων - άρα οι ρυθμίσεις είναι κλειδωμένες - η απαίτηση της προδιαγραφής «Να υπάρχει δυνατότητα κλειδώματος των

ρυθμίσεων ώστε να αποφεύγεται ο κίνδυνος της κατά λάθος απορρύθμισής τους» πληρούται στο έπακρο».

6. Επειδή, η αναθέτουσα Αρχή, με τις από 22/02/2023 απόψεις της επί της προσφυγής, υπεραμύνεται της νομιμότητας της προσβαλλόμενης.

7. Επειδή, κατόπιν της επισκόπησης του φακέλλου, λεκτέα τα κάτωθι. Σύμφωνα με το φύλλο συμμόρφωσης, το απαντητικό διευκρινιστικό/συμπληρωματικό κείμενο και τις σχετικές παραπομπές του Εγχειρίδιου Χειριστή του αναπνευστήρα SV-300, καθίσταται σαφές, ότι ο αναπνευστήρας δεν διαθέτει δυνατότητα κλειδώματος των ρυθμίσεων αλλά λειτουργία κλειδώματος της οθόνης για διευκόλυνση, κατά τον καθαρισμό. Το πλήκτρο «κλείδωμα», στο οποίο αναφέρεται η προσφεύγουσα εταιρεία, διατίθεται σε όλους του αναπνευστήρες, που διαθέτουν οθόνη λειτουργίας αφής, και αποσκοπεί στην αποφυγή ακούσιου πατήματος πολλών πλήκτρων της οθόνης αφής, κατά τον καθαρισμό της με κάποιο μαλακό υλικό/πανί και καθαριστικό παράγοντα, ενέργεια που μπορεί να προκαλέσει απορρύθμιση των λειτουργιών του αναπνευστήρα, επηρεάζοντας την εύρυθμη λειτουργία του. Επίσης, στην σελίδα 4-21 του εγχειριδίου χρήσης, αναφέρεται ότι: *«κατά την περίοδο που η οθόνη είναι κλειδωμένη, η οθόνη αφής, το κουμπί χειρισμού και άλλα πλήκτρα είναι απενεργοποιημένα»*. Αυτό συνεπάγεται, ότι με το πάτημα «κλείδωμα» της οθόνης, το ιατρονοσηλευτικό προσωπικό δεν έχει πρόσβαση στις λειτουργίες του αναπνευστήρα, διότι το κλείδωμα της οθόνης αυτομάτως συνεπάγεται το κλείδωμα του αναπνευστήρα και την αδυναμία εκτέλεσης εντολών. Τούτο, διότι, κατά την κλινική πράξη, αμέσως μετά τον καθαρισμό, η οθόνη ξεκλειδώνεται ώστε ο αναπνευστήρας να καθίσταται και πάλι στη διάθεση των ιατρών και να υπάρχει πρόσβαση στις λειτουργίες του αναπνευστήρα. Συνεπώς, όταν λοιπόν ο χρήστης εισέρχεται στο μενού μιας λειτουργίας και περιηγείται στις επιμέρους ρυθμίσεις της λειτουργίας, θα πρέπει οι ρυθμίσεις να είναι κλειδωμένες και να υπόκεινται σε αλλαγές κατόπιν ξεκλειδώματος. Συνελόντι ειπείν, το απαιτούμενο της επίμαχης προδιαγραφής είναι το κλείδωμα των ρυθμίσεων του αναπνευστήρα και όχι το κλείδωμα της οθόνης, καθώς το κλείδωμα των ρυθμίσεων συνεπάγεται το κλείδωμα ολόκληρης της συσκευής του αναπνευστήρα. Άρα, η λειτουργία κλειδώματος της οθόνης, που διαθέτει ο αναπνευστήρας SV-300 που προσέφερε η προσφεύγουσα εταιρεία, δεν αποκλείει την, κατά λάθος, απορρύθμιση των

ρυθμίσεων του αναπνευστήρα, που είναι το ζητούμενο της τεχνικής προδιαγραφής, παρά μόνον διευκολύνει τη διαδικασία του καθαρισμού της. Μετά το πέρας του καθαρισμού και το ξεκλείδωμα της οθόνης, η ελεύθερη περιήγηση στα μενού και τις λειτουργίες του αναπνευστήρα επαναφέρει τον κίνδυνο της απορρύθμισης από λάθος χειρισμό, κατ' αποδοχή του συγκεκριμένου ισχυρισμού της αναθέτουσας Αρχής.

8. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, το κρινόμενο αίτημα της προσφυγής πρέπει ν' απορριφθεί και να καταπέσει το παράβολο της προσφεύγουσας.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει το αίτημα που περιλαμβάνεται στην ως άνω προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου της προσφεύγουσας.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 22/03/2023 και εκδόθηκε στις 29/03/2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

ΓΑΡΥΦΑΛΛΙΑ ΣΚΙΑΝΗ

ΗΛΕΚΤΡΑ ΝΙΚΟΛΑΚΟΠΟΥΛΟΥ