

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 08-05-2023 με την εξής σύνθεση Ιωάννης Λαμπρόπουλος, Πρόεδρος, Αγγελική Πουλοπούλου, Εισηγήτρια και Βικτωρία Πισμύρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 31-03-2023 προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης 444/31.03.2023 του Οικονομικού φορέα με την επωνυμία «Γ. Χ. Π... ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στην ..., οδός .. αρ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ΓΕΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ ... (εφεξής η «Αναθέτουσα Αρχή»), που εδρεύει στο ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της ως άνω προσδικαστικής προσφυγής άσκησαν παρέμβαση α) ο οικονομικός φορέας «C & P ... Ο.Ε.» («εφεξής πρώτη παρέμβαση») και β) ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «C... Ε.Ε.» («εφεξής δεύτερη παρέμβαση»), όπως νομίμως εκπροσωπούνται.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση των υπ' αρ. ../15-3-2023 και ...1-02-2023 αποφάσεων του ΔΣ του ΓΕΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ «...», καθ' ο μέρος έγιναν αποδεκτές α) για το είδος με Α/Α 64 η προσφορά της εταιρείας C & P ... Ο.Ε. και β) για τα είδη Α/Α 69 και 70 η προσφορά της εταιρείας C...Ε.Ε., οι οποίες και αναδείχθηκαν ανάδοχοι για τα ως άνω είδη αντίστοιχα.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, με την υπ' αρ. .../2021 διακήρυξη προκηρύχθηκε από την Αναθέτουσα Αρχή δημόσιος ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός, για την επιλογή αναδόχου, για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ Επιδέσμων (Επιδεσμικό Υλικό Διάφορο)», προϋπολογισμού χωρίς ΦΠΑ € 196.774,19 (αξία τμημάτων για τα οποία ασκείται η προσφυγή χωρίς ΦΠΑ € 9.040,00), με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, ο οποίος αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό αριθμό

3. Επειδή, ο διαγωνισμός που προκήρυξε η Αναθέτουσα Αρχή, ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016.

4. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ασκείται παραδεκτώς μόνον κατά της .../5/15-3-2023 απόφασης του ΔΣ της Αναθέτουσας Αρχής, που αποτελεί την τελική κατακυρωτική πράξη του επίμαχου διαγωνισμού, απαραδέκτως δε αυτοτελώς κατά της .../1-02-2023 απόφασης του ίδιου οργάνου, η οποία έχει ενσωματωθεί στην ως άνω παραδεκτώς προσβαλλόμενη απόφασή του. Ως προς την παραδεκτώς προσαλλόμενη απόφαση, η προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στις 31-3-2023 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στις 21-3-2023, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του

π.δ. 39/2017 και εν γένει παραδεκτώς, δοθέντος ότι η προσφεύγουσα υπέβαλε αποδεκτή προσφορά για τα επίμαχα είδη, και επιδιώκει να της ανατεθεί η σύμβαση σε περίπτωση ευδοκίμησης της προσφυγής της.

5. Επειδή εμπροθέσμως, κατ' άρ. 365 παρ. 1 ν. 4412/2016, και δη στις 12-4-2023, η Αναθέτουσα Αρχή διαβίβασε στην ΕΑΔΗΣΥ τις απόψεις της επί της προδικαστικής προσφυγής (τις κοινοποίησε το πρώτον στις 12-4-2023 με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου σε όλα τα μέρη, λόγω δυσλειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ, και ακολούθως μέσω ανάρτησής τους στο portal του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού).

6. Επειδή, περαιτέρω, κατά της προσφυγής, υπέβαλαν παρεμβάσεις εμπροθέσμως, μετ' εννόμου συμφέροντος και εν γένει παραδεκτώς α) η ανάδοχος για το είδος 64 «C & P ... Ο.Ε.» στις 4.4.2023, (πρώτη παρέμβαση), β) η ανάδοχος για τα είδη 69 και 70 «C... Ε.Ε» στις 4.4.2023 (δεύτερη παρέμβαση), αιτούμενες την απόρριψη της προσφυγής, καθ' ο μέρος στρέφεται κατά της προσφοράς τους.

7. Επειδή, η προσφεύγουσα συμμετείχε στον ανωτέρω διαγωνισμό του Γενικού Νοσοκομείου «...» καταθέτοντας προσφορά για τα είδη με τους εξής α/α 60, 63, 64, 66, 67, 68, 69, 70, 72, 73, 75 και 76. Εξ αυτών, η προσφορά της κρίθηκε εντός τεχνικών προδιαγραφών για τα είδη α/α 63, 64, 69, 70, 75 και 76, καθώς πληρούσε τις απαιτήσεις της διακήρυξης, ωστόσο δεν της κατακυρώθηκαν τα είδη με α/α 64, 69 και 70, αφού το είδος με α/α 64 κατακυρώθηκε στην εταιρία C & P ... Ο.Ε και τα είδη με α/α 69 και 70 κατακυρώθηκαν στην εταιρία C... Ε.Ε.

8. Επειδή στη Διακήρυξη του εν θέματι διαγωνισμού και, ειδικότερα, στον Πίνακα Ειδών Διαγωνισμού, όσο και στο Παράρτημα ΙΙ, για το είδος α/α 64 ζητούνται τα εξής: «*ΕΠΟΥΛΩΤΙΚΟ ΣΠΡΕΥ ΜΕ ΒΑΣΗ ΤΟ ΥΑΛΟΥΡΟΝΙΚΟ [περιγραφή] Σπρέυ για τη φροντίδα ελκών και τραυμάτων 100% απορροφήσιμο ίππειο κολλαγόνο, για την ανάπτυξη επιθηλίου ιστού και επούλωση ελκών μικρού βάθους συσκευασία 70 - 80 ml*», ενώ για τα είδη με α/α 69 και 70 ζητούνται τα εξής: «*69 ΕΠΙΘΕΜΑ ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΜΕΝΟ*

ΑΦΡΩΔΕΣ ΠΟΛΥΟΥΡΕΘΑΝΗΣ, ΑΥΤΟΚΟΛΛΗΤΟ ΔΙΑΣΤΑΣΕΙΣ: 13CM X 13CM ΠΕΡΙΠΟΥ [περιγραφή] Αφρώδες επίθεμα αποστειρωμένο τριών στρωμάτων αυτοκόλλητο με κολλητικό σιλικόνης στο περιμετρικό κολλητικό, που επιτρέπει την κόλληση και επανακόλληση του επιθέματος, με επιπλέον εσωτερικό απορροφητικό στρώμα και με υδροκολλοειδή μόρια στην επιφάνεια επαφής για αύξηση ινοβλαστών και ανώδυνη και ατραυματική αφαίρεση. Διαστάσεις: 13cm X 13cm περίπου [...] 70 ΕΠΙΘΕΜΑ ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΜΕΝΟ ΑΦΡΩΔΕΣ ΠΟΛΥΟΥΡΕΘΑΝΗΣ, ΑΥΤΟΚΟΛΛΗΤΟ ΔΙΑΣΤΑΣΕΙΣ: 15CM X 20 CM ΠΕΡΙΠΟΥ [περιγραφή] Αφρώδες επίθεμα αποστειρωμένο τριών στρωμάτων αυτοκόλλητο με κολλητικό σιλικόνης στο περιμετρικό κολλητικό, που επιτρέπει την κόλληση και επανακόλληση του επιθέματος, με επιπλέον εσωτερικό απορροφητικό στρώμα και με υδροκολλοειδή μόρια στην επιφάνεια επαφής για αύξηση ινοβλαστών και ανώδυνη και ατραυματική αφαίρεση. Διαστάσεις: [...] Και 15 cm X 20 cm περίπου». Περαιτέρω, η Διακήρυξη αυτή ορίζει στο άρθρο 2.2.6 «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» ότι: «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να συμμορφώνονται με τις απαιτήσεις της διακήρυξης όπως αυτές προσδιορίζονται στο Παράρτημα II «Τεχνικές Προδιαγραφές», στο άρθρο 2.4.1 «Γενικοί όροι υποβολής προσφορών» ότι «Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα II της Διακήρυξης για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας της προμήθειας ανά είδος /μήμα.» και στο άρθρο 2.4.3.2 «Τεχνική προσφορά» ότι «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 II 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».

9. Επειδή, κατά τα παγίως γινόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν

(ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζομένους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (ΣΤΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών.

10. Επειδή ο τρόπος συντάξεως των προσφορών στο πλαίσιο των δημοσίων διαγωνισμών διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, η οποία αποσκοπεί στην εξασφάλιση αφενός της τηρήσεως των αρχών του ανταγωνισμού, της διαφάνειας και του ίσου μέτρου κρίσεως αφετέρου της ανάγκης ευχερούς συγκρίσεως των προσφορών μεταξύ τους καθώς και στην αποφυγή του κινδύνου αλλοιώσεως αυτών (ΣΤΕ127/2015, 1971/2013, 194/2011, 804/2010, 3084/2008, 1895/2007, 3769/2003, ΕΑ 860, 689/2011, 1008/2009, 817/2008). Επίσης, όπως προαναφέρθηκε, σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία και θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες.

11. Επειδή η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της, όπως τον αναπτύσσει με το από 7-4-2023 εμπροθέσμως υποβληθέν Υπόμνημά της (το από 20-4-2023 Υπόμνημά έχει υποβληθεί επτά ημέρες μετά την κοινοποίηση των απόψεων της Αναθέτουσας Αρχής και, συνεπώς,

δεν δύναται να ληφθεί υπόψη), προβάλλει τα εξής: Στο είδος 64 ζητείται Σπρέυ για τη φροντίδα ελκών και τραυμάτων 100% απορροφήσιμο ίππειο κολλαγόνο, για την ανάπλαση επιθηλίου ιστού και επούλωση ελκών μικρού βάθους συσκευασία 70 - 80 ml. Το «απορροφήσιμο ίππειο κολλαγόνο» και δη σε ποσοστό 100% ζητείται από την διακήρυξη ως ουσιώδες, αλλά και απαραίτητο μοναδικό υλικό της προδιαγραφής. Εντούτοις, το προσφερθέν από την εταιρεία C & P ... Ο.Ε. προϊόν με την ονομασία F.. Powder Spray 125ml, δεν περιέχει το αναγκαίο απορροφήσιμο ίππειο κολλαγόνο, αλλά, όμως αντιθέτως, περιέχει μόνον «εκχυλίσματα CentellaAsiatica* & Urtica Dioica & Υαλουρονικό οξύ», όπως ακριβώς αναφέρεται στην επίσημη ιστοσελίδα της. Περαιτέρω προβάλλει ότι ούτε και στην τεχνική της προσφορά η ως άνω εταιρεία και πρώτη παρεμβαίνουσα κάνει αναφορά σχετικά με το ζητούμενο ίππειο κολλαγόνο, ενώ αναφέρει μόνο το εξής: *«Σπρέυ για την φροντίδα ελκών και τραυμάτων 100% απορροφήσιμο, για την ανάπλαση επιθηλίου ιστού και επούλωση ελκών μικρού βάθους»*. Συνεπώς, κατά την προσφεύγουσα, το προσφερθέν από την πρώτη παρεμβαίνουσα υλικό στο είδος 64 της διακηρύξεως, δεν περιέχει ίππειο κολλαγόνο, επομένως, δεν πληροί βασικό όρο της διακηρύξεως, και έπρεπε να είχε απορριφθεί.

12. Επειδή η πρώτη παρεμβαίνουσα προβάλλει ότι το υλικό που προσέφερε είναι ακριβώς αυτό που ζητά η διακήρυξη ήτοι, ΕΠΟΥΛΩΤΙΚΟ ΣΠΡΕΥ ΜΕ ΒΑΣΗ ΤΟ ΥΑΛΟΥΡΟΝΙΚΟ ΟΞΥ. Υποστηρίζει δε ότι *«οι τεχνικές προδιαγραφές οι οποίες αναφέρουν «...Σπρέυ για τη φροντίδα ελκών και τραυμάτων 100% απορροφήσιμο ίππειο κολλαγόνο, για την ανάπλαση επιθηλίου ιστού και επούλωση ελκών μικρού βάθους συσκευασία 70 - 80 ml...», έχουν τεθεί στην ουσία προς παραβίαση του ανταγωνισμού και συνιστούν πλήρη διαστρέβλωση των όρων διεξαγωγής αυτού, διότι στην ουσία έχουν τεθεί σε αντίθεση των επιθυμιών του Νοσοκομείου»*. Το προϊόν, δηλαδή, που αφορά η προμήθεια είναι κατά την πρώτη παρεμβαίνουσα το ΕΠΟΥΛΩΤΙΚΟ ΣΠΡΕΥ ΜΕ ΒΑΣΗ ΤΟ ΥΑΛΟΥΡΟΝΙΚΟ ΟΞΥ, ενώ στις τεχνικές προδιαγραφές περιγράφεται άλλο υλικό, από αυτό που ζητείται. Αντί του ΥΑΛΟΥΡΟΝΙΚΟ ΟΞΕΩΣ ζητείται ίππειο κολλαγόνο, *«το οποίο είναι διαφορετικό υλικό και συνιστά άνευ ουσίας εξειδίκευση»*.

13. Επειδή η Αναθέτουσα Αρχή προβάλλει ότι ορθώς έγινε δεκτή η προσφορά της πρώτης παρεμβαίνουσας.

14. Επειδή εν προκειμένω, από τη μελέτη του φακέλου και τους όρους της διακήρυξης, προκύπτει ότι οι τεχνικές προδιαγραφές, οι οποίες τίθενται, ακριβώς, προκειμένου να εξειδικεύσουν τις ιδιότητες του ζητούμενου είδους και αποκτούν δεσμευτικό περιεχόμενο, απαιτούσαν το ζητούμενο Σπρέυ για τη φροντίδα ελκών και τραυμάτων να είναι 100% από απορροφήσιμο ίππειο κολλαγόνο. Η πρώτη παρεμβαίνουσα ωστόσο, κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης, προσέφερε προϊόν που δεν πληροί την προδιαγραφή αυτή, όπως, άλλωστε, συνομολογεί και η ίδια, υποστηρίζοντας ότι οι ανωτέρω τεχνικές προδιαγραφές έχουν τεθεί προς παραβίαση του ανταγωνισμού και συνιστούν πλήρη διαστρέβλωση των όρων διεξαγωγής αυτού, βάλλοντας ούτως ανεπικαίρως και απαραδέκτως κατά των όρων της διακήρυξης. Συνεπώς, βασίμως προβάλλεται ο σχετικός λόγος, αφού η προσφορά της πρώτης παρεμβαίνουσας για το είδος 64 έπρεπε να είχε απορριφθεί, ως μη πληρούσα ρητή και απαράβατη τεχνική προδιαγραφή της διακήρυξης.

15. Επειδή με το δεύτερο λόγο της προσφυγής, όπως τον αναπτύσσει με το από 7-4-2023 υπόμνημά της, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η προσφορά της εταιρείας C... E.E για τα είδη A/A 69 και 70 δεν συμφωνεί με τις προδιαγραφές της διακήρυξης, διότι, ενώ για αμφότερα τα ανωτέρω είδη ζητούνται αφρώδη επιθέματα με σιλικόνη στο περιμετρικό κολλητικό, με επιπλέον απορροφητικό στρώμα και υδροκολλοειδή μόρια στην επιφάνεια επαφής, η εταιρεία C... EE έχει προσφέρει στο είδος 69 το επίθεμα Fibrosol Foam Gentle 12,5x12,5 και στο είδος 70 το επίθεμα F... Foam Gentle 15x20, τα οποία, σύμφωνα με την προσφορά της, διαθέτουν: *«κολλητικό σιλικόνης υπάρχει ως περίγραμμα που περιβάλλει το απορροφητικό στρώμα για αποφυγή των διαρροών καθώς και διάτρητο στρώμα σιλικόνης που το καλύπτει για ατραυματική αφαίρεση του επιθέματος»*. Υποστηρίζει, δηλαδή, η προσφεύγουσα ότι τα προσφερόμενα επιθέματα της εταιρείας C... EE δεν φέρουν υδροκολλοειδή μόρια στην επιφάνεια επαφής, όπως ζητείται, αλλά μόνον σιλικόνη ως περίγραμμα, που σημαίνει ότι είναι εκτός προδιαγραφών, διότι από τα δυο ζητούμενα (περίγραμμα σιλικόνης και εσωτερικό

απορροφητικό στρώμα με υδροκολλοειδή μόρια) φέρουν μόνον το περίγραμμα σιλικόνης και δεν φέρουν «εσωτερικό απορροφητικό στρώμα με υδροκολλοειδή μόρια» αλλά, αντί αυτού, το μη ζητούμενο «διάτρητο στρώμα σιλικόνης». Σε κάθε περίπτωση δε υποστηρίζει με το υπόμνημά της, ότι το εσωτερικό απορροφητικό στρώμα με υδροκολλοειδή μόρια πρέπει να έρχεται σε άμεση επαφή με το τραύμα («...στην επιφάνεια επαφής...»), χωρίς να εμφιλοχωρεί ο,τιδήποτε άλλο, και, ιδίως, οποιοδήποτε αδρανές υλικό, το οποίο, οπωσδήποτε, μειώνει την ευεργετική επίδραση του ενεργού (υδροκολλοειδούς) υλικού. Επομένως, ακόμη και αν το προσφερόμενο υλικό, διαθέτει υδροκολλοειδές υλικό, εντούτοις είναι κατασκευασμένο έτσι, ώστε αυτό να μην έρχεται σε άμεση επαφή με το τραύμα, οπότε κείται εκτός των προδιαγραφών της διακηρύξεως. Στην προκειμένη περίπτωση, κατά τα προβαλλόμενα από την προσφεύγουσα, το υλικό F..., όπως, ακριβώς, αναφέρει η προσφορά της εταιρείας C... ΕΕ, φέρει «διάτρητο στρώμα σιλικόνης που καλύπτει το απορροφητικό στρώμα», δηλαδή, το υλικό αυτό, δεν έρχεται σε άμεση επαφή με το τραύμα, διότι μεσολαβεί το «διάτρητο στρώμα σιλικόνης», δηλαδή ένα αδρανές υλικό, οπότε τα υδροκολλοειδή μόρια δεν έρχονται σε άμεση επαφή με το τραύμα.

16. Επειδή η Αναθέτουσα Αρχή προβάλλει, ως προς τα είδη α/α 69 και 70, ότι, εφόσον τα προσφερθέντα από την εταιρεία C... ΕΕ είδη με την εμπορική ονομασία «F...» διαθέτουν, σύμφωνα με το σχετικό prospectus, υδροκολλοειδές στρώμα, καλώς εξετιμήθησαν ως εντός προδιαγραφών.

17. Επειδή η δεύτερη παρεμβαίνουσα προβάλλει ότι η καρβοξυμεθυλοκυτταρίνη (από την οποία είναι κατασκευασμένο το υλικό F... Foam Gentle) είναι «το βασικό συστατικό των υδροκολλοειδών προϊόντων», συνεπώς το προϊόν της είναι σύμφωνο με τις τεχνικές προδιαγραφές.

18. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου και τους όρους της διακήρυξης προκύπτει, όπως ορθώς υποστηρίζει η προσφεύγουσα, ότι ζητούνται αφρώδη επιθέματα με σιλικόνη στο περιμετρικό κολλητικό, με επιπλέον απορροφητικό στρώμα και υδροκολλοειδή μόρια στην επιφάνεια επαφής, ωστόσο η διακήρυξη δεν απαγορεύει την ύπαρξη ενδιάμεσου

διάτρητου στρώματος, το οποίο, ως διάτρητο (δηλαδή με ωπές), κατά τα διδάγματα της κοινής πείρας, επιτρέπει την άμεση επαφή με το υλικό που βρίσκεται πίσω από αυτό, ήτοι εν προκειμένω τα υδροκολλοειδή μόρια. Συνεπώς, αφού το προσφερθέν από τη δεύτερη παρεμβαίνουσα υλικό F.. Foam Gentle είναι κατασκευασμένο, μεταξύ άλλων, από καρβοξυμεθυλοκυτταρίνη, γεγονός που δεν αμφισβητείται από την προσφεύγουσα, και, άρα, διαθέτει υδροκολλοειδή μόρια (το οποίο επίσης δεν αμφισβητείται από την προσφεύγουσα), ενώ, μεταξύ του δέρματος και των μορίων αυτών, μεσολαβεί μόνο διάτρητο στρώμα σιλικόνης, το οποίο αυτονόητα επιτρέπει την επαφή του υδροκολλοειδούς υλικού με το δέρμα, μέσω των οπών, προκύπτει ότι τα προσφερθέντα από την παρεμβαίνουσα αυτή υλικά, για τα είδη 69 και 70, κείνται εντός προδιαγραφών και ο σχετικός λόγος θα πρέπει να απορριφθεί ως αβασίμως προβαλλόμενος.

19. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή, να απορριφθεί η πρώτη παρέμβαση, να ακυρωθεί κατά το αντίστοιχο μέρος της η προσβαλλόμενη πράξη, να γίνει δε δεκτή η δεύτερη παρέμβαση και να επιστραφεί το παράβολο που ο προσφεύγων κατέβαλε για την άσκηση της προσφυγής του.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή κατά τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό.

Απορρίπτει την πρώτη παρέμβαση.

Δέχεται την δεύτερη παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αρ. .../15-3-2023 απόφαση του ΔΣ του ΓΕΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ «...», καθώς και την ενσωματωθείσα σε αυτήν ...1-02-2023 απόφασή του, κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά της πρώτης παρεμβαίνουσας εταιρίας «C & P ... Ο.Ε.», για το είδος με α/α 64.

Διατάσσει την επιστροφή του παραβόλου που κατέβαλε η προσφεύγουσα.

Αριθμός Απόφασης: 795/ 2023

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 8-5-2023 και εκδόθηκε στις 29-5-2023
στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο Πρόεδρος
Ιωάννης Λαμπρόπουλος**

**Η γραμματέας
Φωτεινή Μαραντίδου**