

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 12 Ιουνίου 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 4/5/2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 645/5-5-2023 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στην ..., οδός ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

ΚΑΤΑ

-Του ... που εδρεύει στη ..., οδός ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

-Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την «...», που εδρεύει στην ..., Λεωφ. ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της απόφασης του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής που περιέχεται στο απόσπασμα πρακτικών της 10ης/20.04.2023 τακτικής συνεδρίασης με Θέμα 7ο: «Επικύρωση του από 27.03.2023 Συμπληρωματικού Πρακτικού Τεχνικής – Οικονομικής Αξιολόγησης και του από 10.04.2023 Πρακτικού Δικαιολογητικών Κατακύρωσης της Επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης του ηλεκτρονικού (...) ανοικτού διαγωνισμού άνω των ορίων της 18/01/2023 με αριθμό Διακήρυξης .../2022, για την ... (cpv-... ...), συνολικού ετήσιου προϋπολογισμού δαπάνης 892.499,06€ χωρίς ΦΠΑ και 946.049,00€ συμπεριλαμβανομένου του αναλογούντος ΦΠΑ, (ΚΑΕ 1359), με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, διάρκειας δύο (2) ετών συν ενός (1) έτους μονομερούς δικαιώματος παράτασης καθώς και δικαιώματος προαίρεσης επαύξησης της προμήθειας κατά 20% σε περιπτώσεις έκτακτων και απρόβλεπτων αναγκών,

σε εφαρμογή του ΠΠ 2022», κατά το μέρος που έκανε δεκτή την τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας για το Τμήμα 4 του διαγωνισμού.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού 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 22.641,51 ευρώ του τμήματος της σύμβασης που αποτελεί αντικείμενο της προδικαστικής προσφυγής (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ...).
2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό .../2022 προκηρύχθηκε ανοικτός διεθνής ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης ... (CPV), συνολικής εκτιμώμενης αξίας 3.748.496,04 ευρώ, συμπεριλαμβανομένων των δικαιωμάτων προαίρεσης, χωρίς ΦΠΑ. Το αντικείμενο της σύμβασης υποδιαιρείται σε δέκα (10) τμήματα, μεταξύ των οποίων το τμήμα Δ' ΑΥΤΟΜΑΤΟ ΣΥΣΤΗΜΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ ΤΗΣ Τ.Κ.Ε. εκτιμώμενης αξίας 22.641,51 ευρώ, με δικαίωμα των οικονομικών φορέων να υποβάλουν προσφορά για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας της προμήθειας ανά είδος. Προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 22/11/2022 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 25/11/2022 (ΑΔΑΜ: ...) και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε με τη Διακήρυξη αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 11η/1/2023.
3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν υποβάλλοντας προσφορά για το Τμήμα Δ' η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα. Αμφότερες οι προσφορές κρίθηκαν παραδεκτές και, με την προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, με την οποία ολοκληρώθηκε ο διαγωνισμός και στην οποία ενσωματώνονται όλες οι προηγούμενες αποσπαστές διοικητικές πράξεις, αναδείχθηκε η παρεμβαίνουσα οριστική ανάδοχος της σύμβασης και της κατακυρώθηκε το

αποτέλεσμα του διαγωνισμού για το επίμαχο τμήμα. Η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε μέσω της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού στις 24/4/2023.

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, προβάλλει με έννομο συμφέρον λόγους αποκλεισμού της προσφοράς της αναδόχου.

6. Η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή στον θιγόμενο οικονομικό φορέα στις 5/5/2023, υπέβαλε, όμως, απόψεις στις 22/5/2023, μετά την πάροδο της δεκαπενθήμερης αποκλειστικής προθεσμίας του άρθρου 365 παρ. 1 περ. β' και παρ. 8 ν. 4412/2016 από την κατάθεση της προδικαστικής προσφυγής, η οποία έληξε στις 19/5/2022.

7. Η παρεμβαίνουσα κατέθεσε την παρέμβασή της, νόμιμα και εμπρόθεσμα, καθώς επίσης και με έννομο συμφέρον με αίτημα τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής.

8. Το συμπληρωματικό υπόμνημα της προσφεύγουσας που κατατέθηκε εντός της πενθήμερης προθεσμίας του άρθρου 365 παρ. 1 περ. γ' ν. 4412/2016 λαμβάνεται υπόψη κατά το μέρος του που αντικρούει την παρέμβαση, για την τήρηση της εφαρμοστέας στη διαδικασία ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ αρχής της αντιμωλίας (ΕΑ ΣΤΕ 51/2021, ΔΕφΠειρ 43/2022 κ.α.).

9. Η Διακήρυξη, η οποία συνιστά 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 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 προσφέροντα. 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 τεχνικές 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. Σε περίπτωση που με την προσφορά υποβάλλονται στοιχεία και πληροφορίες εμπιστευτικού χαρακτήρα, η γνωστοποίηση των οποίων στους συνδιαγωνιζόμενους θα έθιγε τα έννομα συμφέροντά τους, τότε ο υποψήφιος ανάδοχος οφείλει να θέτει σχετική σήμανση με χρήση του σχετικού πεδίου του συστήματος και να ενημερώνει την αρμόδια Επιτροπή κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού. Σε αντίθετη περίπτωση θα δύναται να λαμβάνουν γνώση αυτών των πληροφοριών οι συνδιαγωνιζόμενοι. Η έννοια της πληροφορίας εμπιστευτικού χαρακτήρα αφορά μόνο στην προστασία του απορρήτου που καλύπτει τεχνικά ή εμπορικά ζητήματα της επιχείρησης του ενδιαφερομένου. 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. 2. Θα συμπληρωθεί για κάθε ζητούμενο αναλυτή αρχείο Excel "Τεχνική Προσφορά" με την παρακάτω μορφή: ... Α/Α Αντιδραστήριο ή Αναλώσιμο και μμ* Κωδικός Ποσότητα** (σε μμ) ...* Μαζί με την περιγραφή του Αντιδραστηρίου - Αναλώσιμου να δοθεί και η μονάδα μέτρησής (μμ) του (π.χ. kit, φιαλίδιο 5ml κλπ) ** Η ποσότητα θα αντιστοιχεί σε ακέραιο αριθμό μονάδων (kit, φιαλιδίων κλπ) που θα απαιτηθούν για τη διενέργεια του συνόλου των ζητούμενων εξετάσεων. Η Επιτροπή διενέργειας

μπορεί να ζητήσει διευκρινήσεις για τη συμπλήρωση του παραπάνω Πίνακα και οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να ανταποκριθούν εντός τριών εργάσιμων ημερών από την επομένη του σχετικού μηνύματος που θα λάβουν μέσω ΕΣΗΔΗΣ. Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν. ... 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά η οποία: α) Δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλου «δικαιολογητικά συμμετοχής-τεχνική προσφορά»), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου «οικονομική προσφορά»/τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), 2.4.5. (Χρόνος ισχύος των προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2. (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης) της παρούσας, β) Περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας διακήρυξης, γ) Δεν συνοδεύεται από τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας και το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, ... ζ) Παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης...».

10. Περαιτέρω, σύμφωνα με το Παράρτημα Ι της Διακήρυξης, οι τεχνικές προδιαγραφές για το επίμαχο είδος του Τμήματος Δ' ορίζονται ως εξής: «Δ ΑΥΤΟΜΑΤΟ ΣΥΣΤΗΜΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ ΤΗΣ Τ.Κ.Ε. Προβλεπόμενος αριθμός εξετάσεων: 30.000/έτος. (ο αριθμός αφορά και τους 3 αναλυτές) Προϋπολογισμός : 12.000 με ΦΠΑ. ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΣΩΛΗΝΑΡΙΩΝ Τ.Κ.Ε . 1) Τα σωληνάρια θα πρέπει να είναι υψηλής αντοχής υλικό έτσι ώστε να ελαχιστοποιείται ο κίνδυνος μόλυνσης του χειριστή κατά την χρήση τους. 2) Να

είναι σωληνάρια κενού ώστε η λήψη του δείγματος να γίνεται χωρίς το άνοιγμα της κυβέτας (κλειστό σύστημα). 3) Ο απαιτούμενος όγκος δείγματος να είναι ο ελάχιστος (1,3 ml ή μικρότερος) 4) Τα σωληνάρια να περιλαμβάνουν αντιπηκτικό κιτρικού νατρίου. Η συμφωνία με τις παραπάνω αναφερόμενες τεχνικές περιγραφές θα πρέπει να αποδεικνύονται με αναφορά σε επίσημα εγχειρίδια χρήσης. ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΣΥΝΟΔΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ Τ.Κ.Ε. (3 όμοιοι αναλυτές, 2 αναλυτές για το κεντρικό εργαστήριο και 1 αναλυτή για το εφημερείο) • Το σύστημα μέτρησης της ταχύτητας καθίζησης ερυθρών (ΤΚΕ) θα πρέπει να εξασφαλίζει ασφάλεια, ευκολία στη χρήση, αξιοπιστία και ταχύτητα λήψης των αποτελεσμάτων της ΤΚΕ. • Θα πρέπει να είναι πλήρως αυτοματοποιημένο (η ανάδευση των δειγμάτων θα πρέπει να γίνεται σε αναδευτήρα ενσωματωμένο στο μηχάνημα). • Θα πρέπει να γίνεται αυτόματος προσδιορισμός κάθε σωληναρίου με λανθασμένη ποσότητα δείγματος. • Το σύστημα θα πρέπει να πραγματοποιεί αυτόματη ομογενή μίξη των δειγμάτων, δίχως προβλήματα σχηματισμού πηγμάτων. • Τα αποτελέσματα θα πρέπει να είναι πολύ ακριβή και απαλλαγμένα από την επίδραση της ενδεχόμενης παρουσίας λιπιδίων και χολερυθρίνης στο δείγμα. • Τα αποτελέσματα να είναι σε πλήρη ευθυγράμμιση με αυτά της μεθόδου αναφοράς Westergreen (η μέθοδος να είναι τελικού σημείου - όχι μαθηματικός υπολογισμός). • Να υπάρχει η δυνατότητα (προαιρετικά) αυτόματης θερμοκρασιακής αναπροσαρμογής αποτελεσμάτων (διόρθωση κατά Manley). • Να υπάρχει η δυνατότητα παρακολούθησης της κινητικής της ΤΚΕ κάθε δείγματος. • Οι προσφερόμενοι αναλυτές να είναι τουλάχιστον 20 θέσεων ο καθένας • Να υπάρχει εκτενής βιβλιογραφία (διεθνής και ελληνική). Κατάθεση της βιβλιογραφίας είναι απαραίτητη για την αξιολόγηση των προσφορών. • Να παρέχεται εσωτερικός ποιοτικός έλεγχος. • Επιπλέον, να υπάρχει εξωτερικός ποιοτικός έλεγχος ο οποίος θα επιβαρύνει την προμηθεύτρια εταιρεία και θα διενεργείται από ανεξάρτητο διαπιστευμένο φορέα ποιότητας. • Ο αναλυτής να έχει τη δυνατότητα να συνδεθεί με το LIS του Νοσοκομείου και ο προμηθευτής θα επιβαρυνθεί με το κόστος αυτού. Η συμφωνία με τις παραπάνω αναφερόμενες τεχνικές περιγραφές θα πρέπει να αποδεικνύονται με αναφορά σε επίσημα εγχειρίδια χρήσης».

11. Με τον μόνο λόγο της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η παρεμβαίνουσα έπρεπε να αποκλειστεί από τον διαγωνισμό,

διότι η τεχνική της προσφορά δεν περιέχει όλα τα απαιτούμενα στοιχεία, σύμφωνα με τις οικείες διατάξεις της Διακήρυξης, ερμηνευόμενες, κατά τους ισχυρισμούς της, σε συνδυασμό με τις οικείες διατάξεις του, επίσης εφαρμοστέου άρθρου 7 ν. 2955/2001. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η παρεμβαίνουσα δεν προσκόμισε, με το φάκελο της τεχνικής προσφοράς της επίσημα εγχειρίδια χρήσης των σωληναρίων μέτρησης της Τ.Κ.Ε. και των αναλωσίμων «ESR CONTROL» που προσέφερε για τη διενέργεια του ζητούμενου εσωτερικού ποιοτικού ελέγχου. Κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, λόγω της παραπάνω παράλειψης της παρεμβαίνουσας, δεν είναι δυνατόν να διακριβωθεί εάν οι προσφερθείσες τέσσερις (4) συσκευασίες αναλωσίμων εσωτερικού ποιοτικού ελέγχου επαρκούν για τη διενέργειά του καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης. Επιπρόσθετα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι λόγω της μη προσκόμισης επίσημων εγχειριδίων του προγράμματος του φορέα εξωτερικού ποιοτικού ελέγχου που δεν κατονομάζεται συγκεκριμένα, δεν προκύπτει από την τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας, ούτε η δυνατότητά του να διενεργεί εξωτερικό ποιοτικό έλεγχο όσον αφορά την συγκεκριμένη εξέταση.

12. Από τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 2.4.3.2 της Διακήρυξης σε συνδυασμό με τους όρους του Παραρτήματος Ι προκύπτει ότι οι οικονομικοί φορείς ήταν υποχρεωμένοι, για το παραδεκτό της τεχνικής προσφοράς τους, να προσκομίσουν στον οικείο υποφάκελο: α) τεχνική προσφορά ελεύθερα διαμορφωμένη από τους ίδιους με περιγραφή του τρόπου κάλυψης των τεχνικών προδιαγραφών και αντίστοιχη αναφορά σε επίσημα εγχειρίδια χρήσης, και β) αρχείο Excel τεχνικής προσφοράς σύμφωνα με το υπόδειγμα του παραπάνω άρθρου της Διακήρυξης. Από κανέναν, όμως, όρο της Διακήρυξης δεν προκύπτει ρητή υποχρέωση προσκόμισης επίσημων εγχειριδίων χρήσης, και μάλιστα επί ποινή απόρριψης της τεχνικής προσφοράς, απορριπτομένου του αντίθετου ισχυρισμού της προσφεύγουσας.

13. Εξάλλου, η προσφεύγουσα επικαλείται αλυσιτελώς το άρθρο 7 ν. 2955/2001. Και τούτο, διότι οι διατάξεις του, όπως αυτές ίσχυαν κατά τον χρόνο δημοσίευσης της Διακήρυξης, μετά την τροποποίησή τους με το άρθρο 22 παρ.1 περ.2 ν. 3868/2010, δεν επιβάλλουν καμία συγκεκριμένη υποχρέωση στις αναθέτουσες αρχές και στους οικονομικούς φορείς, παρά μόνο προσδιορίζουν το δυνητικό περιεχόμενο των προσφορών ορίζοντας ότι

«στην προσφερόμενη από τον προμηθευτή τιμή μονάδας δύναται να συμπεριλαμβάνεται: ... (ε) ο απαιτούμενος εσωτερικός και εξωτερικός έλεγχος της καλής λειτουργίας των μηχανημάτων, ... (ζ) το σύνολο των απαιτούμενων ανταλλακτικών, αναλώσιμων υλικών ή αντιδραστηρίων».

14. Η προσφεύγουσα επικαλείται και αναπαράγει στην προδικαστική προσφυγή καταργηθείσα, κατόπιν της θέσπισης του άρθρου 22 παρ.1 περ.2 ν. 3868/2010, εκδοχή των επίμαχων διατάξεων, σύμφωνα με την οποία οι προσφέροντες είχαν υποχρέωση να συμπεριλαμβάνουν στην προσφορά τους τα στοιχεία του άρθρου 7 ν. 2955/2001. Κατά συνέπεια, ούτε από τις επικαλούμενες από την προσφεύγουσα νομοθετικές διατάξεις, ούτε από ρητή διάταξη της Διακήρυξης προκύπτει στην προκείμενη περίπτωση υποχρέωση να συμπεριλαμβάνονται στις προσφορές τα παραπάνω στοιχεία.

15. Στην προκείμενη περίπτωση, όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού, η παρεμβαίνουσα προσέφερε για τις εξετάσεις του Τμήματος Δ της Διακήρυξης το αυτόματο σύστημα μέτρησης της Τ.Κ.Ε. ... του οίκου ... με τα αναλώσιμα σωληνάρια ... του ίδιου οίκου, καθώς επίσης και τα αναλώσιμα ελέγχου ποιότητας «ESR CONTROL». Με τον φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς η προσφεύγουσα υπέβαλε τα εξής:

Α) Την τεχνική προσφορά (αρχείο «Τεχνική Προσφορά»), η οποία έχει συνταχθεί από την ίδια, όπως προβλέπεται από τις προπαρατεθείσες διατάξεις της Διακήρυξης, και στην οποία περιγράφεται ο τρόπος κάλυψης των τεχνικών προδιαγραφών με παραπομπές στο επίσημο εγχειρίδιο χρήσης της συσκευής και στα οικεία τεχνικά φυλλάδια. Επίσης, στην προσφορά δηλώνεται η ύπαρξη φορέα εξωτερικού ελέγχου.

Β) Συμπληρωμένο πίνακα τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με το υπόδειγμα του άρθρου 2.4.3.2 της Διακήρυξης.

Γ) Επίσημα τεχνικά φυλλάδια του κατασκευαστικού οίκου για τη συσκευή (αρχείο «BROCHURE Α») και τα αναλώσιμα (αρχείο «BROCHURE Β»), από τα οποία προκύπτει η κάλυψη των τεχνικών προδιαγραφών των αναλωσίμων (υλικό υψηλής αντοχής, σωληνάρια κενού, όγκος δείγματος, αντιπηκτικό κιτρικού νατρίου), η οποία, άλλωστε, δεν αμφισβητείται από την προσφεύγουσα,

Δ) Επίσημο εγχειρίδιο χρήσης της συσκευής με τα αντίστοιχα αναλώσιμα (αρχείο «... OPERATION MANUAL.pdf»), στο οποίο αναφέρονται οδηγίες και για τη χρήση των αναλωσίμων με τη ρητή αναφορά ότι τα αναλώσιμα του κατασκευαστικού οίκου ... είναι ειδικά σχεδιασμένα για χρήση με το προσφερόμενο σύστημα και δεν μπορούν να υποκατασταθούν από οποιοδήποτε άλλο υλικό ('The ... cuvettes are especially designed for use with ... and cannot be substituted with any other type of material'). Στο εγχειρίδιο χρήσης περιέχονται, επίσης, οδηγίες για τη διαχείριση των αναλωσίμων κατά τη διενέργεια των εξετάσεων, καθώς επίσης και για τη διενέργεια του εσωτερικού ελέγχου με τα αναλώσιμα «ESR CONTROL» (βλ. ενδεικτικά 3.7 QUALITY CONTROL SET-UP, σελ. 30, ενεργοποίηση ελέγχου ποιότητας, σελ. 33 κ.α.).

16. Με τα παραπάνω δεδομένα και ενόψει όσων έγιναν δεκτά παραπάνω (βλ. σκέψεις 12-13), από την τεχνική προσφορά της προσφεύγουσας δεν ελλείπουν επί ποινή αποκλεισμού απαιτούμενα στοιχεία. Ειδικότερα, απορριπτέος είναι ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι στην τεχνική προσφορά της προσφεύγουσας δεν περιέχονται τα απαιτούμενα εγχειρίδια χρήσης των αναλωσίμων «ESR CONTROL», προκειμένου να «διακριβωθεί εάν οι προσφερθείσες τέσσερις (4) συσκευασίες αυτές επαρκούν για τη διενέργεια του ζητούμενου καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης εσωτερικού ποιοτικού ελέγχου των αποτελεσμάτων της εξέτασης T.K.E.», διότι, όπως προαναφέρθηκε, η τεχνική προδιαγραφή της Διακήρυξης συνίσταται στην απαίτηση «να παρέχεται εσωτερικός ποιοτικός έλεγχος» και η απαίτηση αυτή τεκμηριώνεται από το επίσημο εγχειρίδιο χρήσης της συσκευής. Σε κάθε περίπτωση, στο εγχειρίδιο χρήσης αναφέρονται οι ποσότητες των απαιτούμενων αναλωσίμων ποιοτικού ελέγχου (βλ. σελ. 11 «*ESR Control 4 x 9 ml (2 x Level I + 2 x Level II) REF ..., ESR Control 2 x 9 ml (1 x Level I + 1 x Level II) REF ...*»), η δε προσφεύγουσα δεν αμφισβητεί συγκεκριμένα ότι τα προσφερθέντα αναλώσιμα ελέγχου δεν επαρκούν για τη διενέργειά του, σύμφωνα με τα παραπάνω οριζόμενα στο εγχειρίδιο χρήσης της συσκευής.

17. Επίσης, απορριπτέος είναι ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι από τα στοιχεία της τεχνικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας δεν προκύπτει για τον φορέα εξωτερικού ελέγχου, «η δυνατότητα του να διενεργεί εξωτερικό ποιοτικό έλεγχο όσον αφορά την συγκεκριμένη εξέταση», διότι, όπως βάσιμα

υποστηρίζει η παρεμβαίνουσα, η απαίτηση της Διακήρυξης συνίσταται στην υποχρέωση «να υπάρχει εξωτερικός ποιοτικός έλεγχος ο οποίος θα επιβαρύνει την προμηθεύτρια εταιρεία και θα διενεργείται από ανεξάρτητο διαπιστευμένο φορέα ποιότητας», χωρίς να απαιτείται να προσδιορίζεται ο φορέας αυτός με τα στοιχεία της τεχνικής προσφοράς. Εξάλλου, η Διακήρυξη δεν απαιτεί να προσκομίζονται «επίσημα εγχειρίδια του προγράμματος» του ελεγκτικού φορέα, όπως αβάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, χωρίς μάλιστα να προσδιορίζει σε τι ακριβώς συνίστανται αυτά τα «εγχειρίδια προγράμματος», παρά μόνο «εγχειρίδια χρήσης» των προσφερόμενων προϊόντων. Επομένως, ελλείψει ειδικότερων απαιτήσεων της Διακήρυξης, αρκεί, για το παραδεκτό της τεχνικής προσφοράς, η περιεχόμενη σε αυτή δέσμευση της παρεμβαίνουσας ότι θα παρέχει την σχετική υπηρεσία με δική της επιβάρυνση. Για τους παραπάνω λόγους, ο μόνος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

18. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί, η παρέμβαση να γίνει δεκτή και να οριστεί η κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 12 Ιουνίου 2023 και εκδόθηκε στις 28 Ιουνίου 2023, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ