



ΑΝΑΘΕΩΡΗΤΙΚΗ ΑΡΧΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ
TENDERS REVIEW AUTHORITY

Λεωφ. Γρίβα Διγενή 81-83, 2ο όροφο, Τ.Θ. 24820, 1304 Λευκωσία
Τηλ: 22445100, Φαξ: 22445107, Email: tra@aap.gov.cy, Web: www.tra.gov.cy

Προσφυγή Αρ. 17/2016

Μεταξύ: PHADISCO LTD

Αιτούντων

v.

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟΥ ΥΓΕΙΑΣ, ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΑΓΟΡΩΝ ΚΑΙ ΠΡΟΜΗΘΕΙΩΝ

Αναθέτουσας Αρχής

**Αναθεωρητική Αρχή
Προσφορών:**

Λοΐζος Κάππας, Προεδρεύων
Γιώργος Αναστασίου, Μέλος
Σόλων Παπαθεοχάρους, Μέλος
Βασίλης Πάλμα, Μέλος

Αιτητές:

PHADISCO LTD

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Αχιλλέα Δημητριάδη, Δικηγόρο
2. Νικολέτα Επαμεινώνδα, Δικηγόρο
3. Ιωάννη Γκογκόρνα, Εκπρόσωπο Αιτούσας Εταιρείας

Αναθέτουσα Αρχή:

ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΥΓΕΙΑΣ, ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΑΓΟΡΩΝ ΚΑΙ ΠΡΟΜΗΘΕΙΩΝ

Αντιπροσωπεύτηκε από τους:

1. Ειρήνη Νεοφύτου, Δικηγόρο της Δημοκρατίας
2. Μαρία Ζαχαρίου, Συντονίστρια Προσφοράς, Νοσηλευτική
Λειτουργό
3. Στυλιανό Θεοδώρου, Προϊστάμενο Ομάδας Αναλωσίμων

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης.: 27 Ιουλίου, 2016

Α Π Ο Φ Α Σ Η

A. Με την παρούσα προσφυγή η εταιρεία PHADISCO LTD («οι Αιτητές») στρέφεται κατά της απόφασης της Διεύθυνσης Αγορών και Προμηθειών του Υπουργείου Υγείας («η Αναθέτουσα Αρχή») να κατακυρώσει τον Διαγωνισμό με αριθμό Σ.Υ.48/2015 και αντικείμενο *«Αγορά Επικαλυμμένων Ναρθήκων Στεφανιαίας Αγγειοπλαστικής με Φάρμακο για τις Ανάγκες των Επεμβατικών Καρδιολογικών Εργαστηρίων του Γενικού Νοσοκομείου Λευκωσίας και Λεμεσού»* για την Κατηγορία Β, στην εταιρεία PROTON MEDICAL CYPRUS LTD («η επιτυχούσα») και να απορρίψει την προσφορά της, λόγω ψηλότερης προσφερθείσας τιμής.

B. ΓΕΓΟΝΟΤΑ

1. Στις 24 Αυγούστου 2015, προκηρύχθηκε ο διαγωνισμός στο ηλεκτρονικό σύστημα σύναψης δημοσίων συμβάσεων (e-procurement).
2. Ο Διαγωνισμός διενεργήθηκε με ανοικτή διαδικασία και κριτήριο ανάθεσης την χαμηλότερη τιμή.
3. Τελευταία ημερομηνία υποβολής των προσφορών, μετά από παρατάσεις, ήταν η 4^η Δεκεμβρίου 2015.
4. Για την Κατηγορία Β υποβλήθηκαν έξι (6) προσφορές.
5. Η Επιτροπή Αξιολόγησης σε συνεδρία της στις 14 Δεκεμβρίου 2015, εισηγήθηκε στο Συμβούλιο Προσφορών την κατακύρωση της Κατηγορίας Β, στον φθηνότερο και εντός προδιαγραφών προσφοροδότη PROTON MEDICAL

CYPRUS LTD, αντιπρόσωπος της κατασκευάστριας εταιρείας Abbott Vascular, Xience Pro^x.

6. Το Συμβούλιο Προσφορών στην συνεδρία του 28 Δεκεμβρίου 2015, αποφάσισε ομόφωνα την κατακύρωση του διαγωνισμού Σ.Υ.48/15 σύμφωνα με την εισήγηση της Επιτροπής Αξιολόγησης.

7. Στις 12 Ιανουαρίου 2016, στάλθηκαν οι γνωστοποιήσεις των αποτελεσμάτων προς τους οικονομικούς φορείς.

8. Στις 18 Ιανουαρίου 2016, η εταιρεία PHADISCO LTD αντιπρόσωπος της εταιρείας BOSTON SCIENTIFIC με επιστολή της προς την Αναθέτουσα Αρχή ισχυρίζεται ότι η επιτυχούσα εταιρεία στην Κατηγορία Β, PROTON MEDICAL CYPRUS LTD αντιπρόσωπος της κατασκευάστριας εταιρείας Abbot Vascular με προσφερόμενο προϊόν Xience Pro^x, δεν πρόσφερε το αναβαθμισμένο / τελευταίας γενιάς Στεφανιαίο Νάρθηκα σύμφωνα με τα Έγγραφα του Διαγωνισμού.

9. Στις 28 Ιανουαρίου 2016, ζητήθηκε από το Συμβούλιο Προσφορών του Υπουργείου Υγείας έγκριση επαναξιολόγησης της Κατηγορίας Β λόγω των ισχυρισμών της εταιρείας PHADISCO LTD.

10. Στις 10 Φεβρουαρίου 2016, η Επιτροπή Αξιολόγησης αποφάσισε να ζητήσει διευκρινίσεις από την εταιρεία PROTON MEDICAL CYPRUS LTD.

11. Στις 12 Φεβρουαρίου 2016, στάλθηκαν οι διευκρινίσεις από την εταιρεία PROTON MEDICAL CYPRUS LTD.

12. Στις 18 Φεβρουαρίου 2016, η Επιτροπή Αξιολόγησης εισηγήθηκε στο Συμβούλιο Προσφορών κατακύρωση της Κατηγορίας Β στην εταιρεία PROTON MEDICAL CYPRUS LTD.
13. Στις 23 Φεβρουαρίου 2016, το Συμβούλιο Προσφορών του Υπουργείου Υγείας ομόφωνα υιοθέτησε την εισήγηση της Επιτροπής Αξιολόγησης.
14. Στις 10 Μαρτίου 2016, στάλθηκαν οι γνωστοποιήσεις αποτελεσμάτων προς τους ενδιαφερόμενους Οικονομικούς Φορείς.
15. Στις 24 Μαρτίου 2016, υποβλήθηκε η Προσφυγή με αριθμό 17/2016 από την εταιρεία PHADISCO LTD.
16. Στις 29 Μαρτίου 2016, η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών με απόφασή της χορήγησε προσωρινά μέτρα.

Γ. ΘΕΣΕΙΣ ΑΙΤΗΤΩΝ

Οι Αιτητές ισχυρίζονται ότι οι Ειδικοί όροι 4 και 5 στο Έντυπο 5 του διαγωνισμού δεν πληρούνται από την προσφορά της επιτυχούσας και συνεπώς υπάρχει παραβίαση του ισχύοντος δικαίου και των όρων του διαγωνισμού και πρέπει η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών να ακυρώσει την επίδικη απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής, ημερομηνίας 10 Μαρτίου 2016.

Το Έντυπο 5 «ΠΙΝΑΚΑΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΚΑΙ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ ΜΕ ΤΙΣ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ», οι Ειδικοί Όροι 4 και 5, για τους οποίους οι Αιτητές ισχυρίζονται ότι δεν πληρούνται από την προσφορά της επιτυχούσας, αναφέρουν τα εξής:

«ΕΙΔΙΚΟΣ ΟΡΟΣ 4: ΧΡΗΣΗ ΕΠΙΚΑΛΥΜΜΕΝΩΝ ΝΑΡΘΗΚΩΝ ΣΕ ΆΛΛΑ ΚΕΝΤΡΑ Ή ΚΛΙΝΙΚΕΣ

4. Οι ενδιαφερόμενοι Οικονομικοί Φορείς θα πρέπει να υποβάλουν στοιχεία για την χρησιμοποίηση των προϊόντων τους σε ανάλογα κέντρα ή κλινικές στην Κύπρο ή άλλες χώρες της Ευρωπαϊκής Ένωσης.

Η Αναθέτουσα Αρχή έχει το δικαίωμα να αξιολογήσει και να αποφασίσει για την καταλληλότητα των προσφερόμενων προϊόντων με βάση 24μηνια δημοσιεύματα ή/και κλινικά αποτελέσματα ή/και άλλη διεθνή βιβλιογραφία τα οποία θα πρέπει να υποβληθούν με την προσφορά του κάθε Οικονομικού Φορέα. Όλα τα προσφερόμενα προϊόντα (επικαλυμμένοι νάρθηκες με φάρμακο) θα πρέπει να περιλαμβάνονται ονομαστικά στις τελευταίες κατευθυντήριες γραμμές και συστάσεις της Ευρωπαϊκής Καρδιολογικής Εταιρείας (2014).

Τα υποβληθέντα είδη θα πρέπει να έχουν Κλινική χρήση βασισμένα σε πολλαπλές τυχαιοποιημένες μελέτες με πρωτογενή κλινικά καταληκτικά αποτελέσματα.

Διευκρινίζεται ότι τα προϊόντα τα οποία περιλαμβάνονται ονομαστικά στις τελευταίες κατευθυντήριες οδηγίες σε περίπτωση που έχουν αναβαθμιστεί θα πρέπει να προσφερθεί το αναβαθμισμένο προϊόν νοουμένου ότι πληροί και είναι εντός προδιαγραφών και όρων των εγγράφων του Διαγωνισμού.

Τα ως άνω θα πρέπει να πιστοποιούνται με επιστολή από το κατασκευαστικό ή νομικό τμήμα της κατασκευάστριας εταιρείας.

ΕΙΔΙΚΟΣ ΟΡΟΣ 5. ΕΞΕΛΙΞΗ / ΑΝΑΒΑΘΜΙΣΗ ΠΡΟΪΟΝΤΟΣ

Εάν κατά τη διάρκεια της ισχύος της προσφοράς κάποιο από τα προϊόντα εξελιχθεί / αναβαθμιστεί, ο επιτυχών προσφοροδότης υποχρεούται να προσφέρει το αντίστοιχο προϊόν στην ίδια τιμή που έχει κατακυρωθεί το προϊόν το οποίο έχει αναβαθμιστεί.

Ο επιτυχών προσφοροδότης υποχρεούται να ειδοποιεί γραπτώς την Διεύθυνση Αγορών και Προμηθειών του Υπουργείου Υγείας για την αναβάθμιση του προϊόντος του και δεν θα παραδίδει το εν λόγω αναλώσιμο είδος ή κατηγορία αν δεν έχει έγκριση από την Διεύθυνση Αγορών και Προμηθειών του Υπουργείου Υγείας.»

Οι Αιτητές με επιστολή τους, ημερομηνίας 19 Ιανουαρίου 2016, διαμαρτυρήθηκαν για την απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής, ημερομηνίας 11 Ιανουαρίου 2016, με την οποία αποφάσισε την κατακύρωση της Κατηγορίας Β στην Εταιρεία PROTON MEDICAL CYPRUS LTD αντιπρόσωπος της κατασκευάστριας εταιρείας Abbott Vascular, Xience Pro.

Με την επιστολή τους οι Αιτητές ισχυρίζονται ότι το επιλεγέν προϊόν, Xience Pro της Abbott Vascular, δεν ήταν το τελευταίο τεχνολογικά προϊόν.

Το προσφερθέν προϊόν είναι προγενέστερο του Xience Xpedition και Xience Alpine τα οποία, αναφέρουν οι Αιτητές, κυκλοφορούν ευρέως στις χώρες της Ευρωπαϊκής Ένωσης από το 2013 και 2015 αντίστοιχα.

Το προηγούμενης γενιάς προϊόν σε σχέση με το Xience Alpine, είναι το Xience Xpedition όπου ούτε αυτό έχει προσφερθεί.

Με βάση τους ισχυρισμούς των Αιτητών, η Αναθέτουσα Αρχή ζήτησε να αγνοηθεί η απόφαση της σχετικά με την Κατηγορία Β και ζήτησε σχετικές διευκρινίσεις από την εταιρεία Proton Medical Cyprus Ltd.

Οι Αιτητές απέστειλαν και νέα επιστολή με πληροφορίες για το προϊόν Xience Alpine το οποίο είναι το τελευταίο αναβαθμισμένο προϊόν και είναι διαθέσιμο από τις 22 Μαΐου 2015, στην Ευρωπαϊκή Ένωση και συνεπώς και στην Κύπρο.

Οι ίδιοι οι επιτυχόντες, συνεχίζουν οι Αιτητές, παραδέχονται ότι το προϊόν που προσφέρθηκε, XIENCE PRO^X όπως αναφέρουν, έχει αναβαθμιστεί. Η επιτυχούσα ισχυρίζεται ότι το XIENCE ALPINE διατέθηκε για πρώτη φορά στην αγορά τον Απρίλιο του 2015, όμως για την ώρα είναι διαθέσιμο για συγκεκριμένες αγορές, συμπεριλαμβανομένων των αγορών των Η.Π.Α. και της Ιαπωνίας, όπως αναφέρουν στην επιστολή τους ημερομ. 12 Φεβρουαρίου 2016.

Οι Αιτητές αναφέρουν ότι στην ίδια επιστολή της επιτυχούσας, επισυνάπτεται και επιστολή από τον κατασκευαστή του προϊόντος, Abbott Vascular, στην οποία αναφέρουν ότι το «*XIENCE ALPINETM, το οποίο λανσαρίστηκε τον Απρίλιο του 2015, είναι μόνο διαθέσιμο και περιορισμένο σε επιλεγμένες αγορές, συμπεριλαμβανομένων αλλά όχι περιορισμένο στις Η.Π.Α. και Ιαπωνία*».

Το πιο πάνω περιεχόμενο, ισχυρίζονται οι Αιτητές, και ιδιαίτερα η φράση «*όχι περιορισμένο [...]*» δεν αποδεικνύει πως το αναφερόμενο προϊόν δεν πωλείται στην Ευρωπαϊκή Ένωση.

Κάνοντας αναφορά στην ιστοσελίδα της κατασκευάστριας εταιρείας, από όπου μπορεί κάποιος να ανακτήσει το φυλλάδιο χρήσης ανάλογα με τη χώρα που διαμένει, το σχετικό φυλλάδιο του προϊόντος Xience Alpine είναι διαθέσιμο και στην Κύπρο με ημερομηνία έναρξης ισχύος, την 22^α Μαΐου 2015, φέρει δε και σήμανση CE.

Επιπλέον, συνεχίζουν οι Αιτητές, με ανακοίνωση της κατασκευάστρια εταιρεία η οποία βρίσκεται στον επίσημο ιστότοπο της, αναφέρει ότι από το τρίτο τρίμηνο του 2015, το Xience Alpine προωθείται σε *«διάφορες χώρες της Ευρώπης και Ασίας»*.

Συνεπώς, καταλήγουν οι Αιτητές σχετικά με αυτό το λόγο ακύρωσης, το αναβαθμισμένο προϊόν είναι διαθέσιμο και στη Κύπρο, σε αντίθεση με αυτά που ισχυρίζεται η επιτυχούσα.

Οι Αιτητές προβάλλουν και ισχυρισμό για υπογραφή από αναρμόδιο άτομο σε επιστολή πιστοποίησης της κατασκευάστριας εταιρείας σε σχέση με τον ειδικό όρο 5 του Έντυπου 5. Συγκεκριμένα αναφέρουν ότι την σχετική επιστολή υπέγραψε ο Fernando Iglesias ως Regional Sales and Marketing Manager, South East Europe σε αντίθεση με την απαίτηση του Ειδικού Όρου 4, όπου απαιτείτο να υπογράφεται από το κατασκευαστικό ή νομικό τμήμα της εταιρείας.

Επιπλέον και σε αντίθεση με άλλες επιστολές της κατασκευάστριας εταιρείας, οι επιστολές που είναι υπογεγραμμένες από τον Fernando Iglesias, εκτός από το λογότυπο της Abbott δεν φέρουν ούτε διεύθυνση, ούτε τηλέφωνο του υπογράφοντος.

Οι Αιτητές τόσο στην γραπτή τους αγόρευση όσο και κατά τη διάρκεια της ακρόασης έθεσαν θέμα της ονομασίας του επιλεγέντος προϊόντος.

Στην επιστολή γνωστοποίησης αποτελεσμάτων, ημερομηνίας 10.03.2016, γίνεται αναφορά ότι το κατακυρωθέν προϊόν της Κατηγορίας Β είναι το προϊόν της εταιρείας Abbott Vascular, Xience Pro. Αυτό, παρά το ότι είναι διαδικαστικό θέμα, είναι πάρα πολύ σημαντικό γιατί το Xience Pro είναι το λιγότερο αναβαθμισμένο προϊόν.

Η Αναθέτουσα Αρχή, συνεχίζουν οι Αιτητές, ισχυρίζεται μέσω της γραπτής της αγόρευσης, ότι έχει κάνει λάθος στην ονομασία του κατακυρωθέντος προϊόντος, ισχυρισμός με τον οποίο δεν συμφωνούν.

Δ. ΘΕΣΕΙΣ ΑΝΑΘΕΤΟΥΣΑΣ ΑΡΧΗΣ

1. Τελευταίο τεχνολογικά προϊόν της επιτυχούσας

Η Αναθέτουσα Αρχή αναφέρει ότι ο ισχυρισμός των Αιτητών ότι το προσφερθέν προϊόν της επιτυχούσας δεν συνάδει με τον Ειδικό Όρο 5, του Έντυπου 5, δεν ευσταθεί.

Οι Αιτητές αναφέρονται στο προϊόν ABBOTT VASCULAR, XIENCE PRO και όχι στο προϊόν ABBOTT VASCULAR, XIENCE PRO^X, το οποίο ήταν το προϊόν που πρότεινε η επιτυχούσα.

Η αναφορά που έγινε στην επιστολή γνωστοποίησης των αποτελεσμάτων, ημερομηνίας 10.03.2016, για προϊόν Xience Pro αποτελούσε, ισχυρίζεται η Αναθέτουσα Αρχή, τυπογραφικό λάθος. Από την μελέτη όλων των εγγράφων, ακόμη και της αλληλογραφίας των Αιτητών, εξάγεται το συμπέρασμα ότι το κατακυρωθέν προϊόν ήταν το Xience Pro^x.

Η Επιτροπή Αξιολόγησης, αναφέρει η Αναθέτουσα Αρχή, ομόφωνα αποφάσισε ότι το προσφερόμενο προϊόν της επιτυχούσας ήταν εντός προδιαγραφών, στη βάση των στοιχείων που είχε ενώπιον της.

Η επιτυχούσα με την επιστολή της, ημερομηνίας 12 Φεβρουαρίου 2016, στο στάδιο της επαναξιολόγησης, ανέφερε ότι το προσφερθέν προϊόν Xience Pro^x, είναι το τελευταίο διαθέσιμο προϊόν για την Κύπρο, σύμφωνα και με τον Ειδικό Όρο 5. Το προϊόν αυτό, με επιστολή της κατασκευάστριας εταιρείας Abbott Vascular ημερομηνίας 11 Φεβρουαρίου 2016, πιστοποιήθηκε με σήμανση CE στις 13 Αυγούστου 2013.

Αναφορικά με το προϊόν XIENCE ALPINE, για το οποίο οι Αιτητές ισχυρίζονται ότι είναι το τελευταίο διαθέσιμο προϊόν και έπρεπε αυτό να προσφερθεί, η Αναθέτουσα Αρχή αναφέρει ότι το προϊόν αυτό διατέθηκε για πρώτη φορά τον Απρίλιο του 2015. Στο παρόν στάδιο είναι διαθέσιμο μόνο για συγκεκριμένες αγορές συμπεριλαμβανομένων των αγορών των Η.Π.Α. και της Ιαπωνίας. Για

αυτό το λόγο, αναφέρει η Αναθέτουσα Αρχή, δεν προσφέρθηκε το προϊόν XIENCE ALPINE, παραπέμπει δε στην επιστολή της κατασκευάστριας εταιρείας, ημερομηνίας 11 Φεβρουαρίου 2016.

Καταλήγοντας, αναφορικά με αυτόν τον λόγο, η Αναθέτουσα Αρχή αναφέρει ότι σε περίπτωση που η επιτυχούσα θα υπέβαλε προσφορά με το προϊόν XIENCE ALPINE και όχι με το προϊόν XIENCE PRO X, τότε δεν θα μπορούσε να εκπληρώσει τις συμβατικές του υποχρεώσεις σύμφωνα με τα έγγραφα του διαγωνισμού. Συνεπώς το προϊόν που προσέφερε η επιτυχούσα πληροί τους όρους του διαγωνισμού.

2. Διαθεσιμότητα του προϊόντος της επιτυχούσας στην κυπριακή αγορά.

Η Αναθέτουσα Αρχή αναφέρει ότι δεν ευσταθεί ο ισχυρισμός των Αιτητών ότι το προϊόν XIENCE ALPINE είναι διαθέσιμο στην κυπριακή αγορά σύμφωνα με την κατασκευάστρια εταιρεία.

Είναι θέση της Αναθέτουσας Αρχής ότι η διάθεση και η κυκλοφορία ενός προϊόντος εξαρτάται αποκλειστικά από την κατασκευάστρια εταιρεία και όχι από την Αναθέτουσα Αρχή.

Αναφορικά με τους ισχυρισμούς των Αιτητών σε σχέση με την ιστοσελίδα και στις οδηγίες χρήσης του προϊόντος στην ελληνική γλώσσα, είναι η θέση της Αναθέτουσας Αρχής ότι αυτό δεν συνδέεται με το θέμα της κυκλοφορίας / διάθεσης του προϊόντος και τη χρονική στιγμή που η κατασκευάστρια εταιρεία θα το κυκλοφορήσει.

Σε σχέση με τους ισχυρισμούς των Αιτητών αναφορικά με την κυκλοφορία του προϊόντος XIENCE ALPINETM, η επιτυχούσα υπέβαλε τόσο στα έγγραφα της υποβληθείσας προσφοράς του αλλά και στο στάδιο των διευκρινίσεων, επιστολές της κατασκευάστριας εταιρείας Abbott Vascular που επιβεβαίωναν ότι το προϊόν που μπορούσαν να υποβάλουν στον παρόντα διαγωνισμό ήταν το Xience Pro x.

Η Επιτροπή Αξιολόγησης βασιζόμενη στην υποβληθείσα προσφορά και στις διευκρινίσεις που δόθηκαν και με άσκηση της δέουσας έρευνας αποφάσισε ομόφωνα ότι το προσφερόμενο προϊόν της επιτυχούσας είναι εντός προδιαγραφών.

Αναφορικά με τις επιστολές της κατασκευάστριας εταιρείας Abbott Vascular η Αναθέτουσα Αρχή αναφέρει ότι αυτές πράγματι φέρουν μόνο το σήμα της εταιρείας, χωρίς άλλα στοιχεία επικοινωνίας.

Ο σχετικός όρος δεν απαιτούσε όπως υποβληθούν στοιχεία επικοινωνίας της κατασκευάστριας εταιρείας. Επιπλέον τα στοιχεία επικοινωνίας ήδη είχαν

υποβληθεί στο Έντυπο 6, Στοιχεία Κατασκευαστή/κατασκευαστών, των εγγράφων του Διαγωνισμού.

Σε σχέση με τον υπογράφοντα την σχετική επιστολή, σύμφωνα με τον ειδικό όρο 5, η Αναθέτουσα Αρχή αναφέρει ότι ο υπογράφων Fernando Iglesias ως Regional Sales and Marketing Manager, South East Europe, ανήκει στην κατασκευάστρια εταιρεία και συνεπώς πληρούνται οι προϋποθέσεις του διαγωνισμού.

Ε. Κατάληξη ΑΑΠ

Έχουμε εξετάσει με προσοχή τα όσα έχουν τεθεί ενώπιον μας. Δεν συμφωνούμε με τους ισχυρισμούς των Αιτητών αναφορικά με το όνομα του επιλεγέντος προϊόντος.

Είναι γεγονός ότι στην επιστολή γνωστοποίησης αποτελεσμάτων, ημερ. 10.03.2016, γίνεται αναφορά ότι το κατακυρωθέν προϊόν της κατηγορίας Β είναι της κατασκευάστριας εταιρείας Abbott Vascular, Xience Pro.

Από μελέτη των εγγράφων στους διοικητικούς φακέλους διαπιστώσαμε ότι σε όλα τα σχετικά έγγραφα γίνεται αναφορά στο προϊόν Xience Pro^x.

Ειδικότερα:

- 1) Έκθεση Αξιολόγησης, ημερομηνίας 14.12.2015
- 2) Επιστολή της Εταιρείας PHADISCO LTD, οι Αιτητές, ημερομηνίας 18.01.2016, όπου αναφέρεται
«... Το προς κατακύρωση προϊόν στην Κατηγορία Β, Xience Pro^x ...»
- 3) Επιστολή της Αναθέτουσας Αρχής, ημερ. 28.01.2016, με την οποία ζητείτο άδεια επαναξιολόγησης σχετικά με το προσφερόμενο προϊόν Xience Pro^x.
- 4) Επιστολή Αναθέτουσας Αρχής, ημερ. 10.2.2016, προς την εταιρεία PROTON MEDICAL (CYPRUS) LTD, με την οποία ζητούντο διευκρινίσεις σχετικά με το προσφερθέν προϊόν Xience Pro^x
- 5) Επιστολή της κατασκευάστριας εταιρείας ημερ. 11.02.2016 και 20.10.2015.
- 6) Έκθεση Επαναξιολόγησης, ημερ. 18.02.2016. Επιπλέον στην επισυναπτόμενη, στην επιστολή γνωστοποίησης αποτελεσμάτων, λεπτομερή αναφορά των κωδικών του επιλεγθέντος προϊόντος, οι

αναφερόμενοι κωδικοί είναι οι ίδιοι οι οποίοι αναφέρονται στο Τεχνικό Φυλλάδιο του προϊόντος Xience Pro^x.

Με βάση τα πιο πάνω συμφωνούμε με την θέση της Αναθέτουσας Αρχής ότι η αναφορά στην επιστολή γνωστοποίησης αποτελεσμάτων για προϊόν Xience Pro επρόκειτο για τυπογραφικό λάθος.

Δεν συμφωνούμε ούτε με τον επόμενο ισχυρισμό των Αιτητών, σχετικά με τους υπογράφοντες δύο επιστολές της κατασκευάστριας εταιρείας.

Την επιστολή, ημερ. 20.10.2015 που υποβλήθηκε μαζί με την προσφορά, υπόγραφε ο Fernando Inglesias ως Regional Sales Manager, South East Europe.

Τη δεύτερη επιστολή, ημερομηνίας 11.02.2016 που υποβλήθηκε κατά το στάδιο της επαναξιολόγησης, υπογράφει ο Frennd Shen, Global Brand Franchise Director.

Ο Ειδικός Όρος 4 του Έντυπου 5 στην τελευταία του παράγραφο αναφέρει:

«Τα ως άνω θα πρέπει να πιστοποιούνται με επιστολή από το κατασκευαστικό ή νομικό τμήμα της κατασκευάστριας εταιρείας.»

Οι Αιτητές ισχυρίζονται ότι οι υπογράφοντες δεν είναι εκ μέρους είτε του κατασκευαστικού, είτε του νομικού τμήματος της κατασκευάστριας εταιρείας και

επιπλέον δεν φέρουν, εκτός από το λογότυπο της Abbott, ούτε διεύθυνση ούτε τηλέφωνο του υπογράφοντος.

Αναφορικά με τα στοιχεία της κατασκευάστριας εταιρείας για τα οποία οι Αιτητές αναφέρουν ότι απουσιάζουν, αυτό είναι γεγονός, όμως αυτό δεν απαιτείτο από τον συγκεκριμένο Ειδικό Όρο 4, οπότε δεν μας βρίσκει σύμφωνους ο ισχυρισμός αυτός των Αιτητών.

Ο Ειδικός όρος 4 ζητά επιβεβαίωση ότι το προσφερθέν προϊόν είναι το τελευταίο αναβαθμισμένο, που πληροί και είναι εντός προδιαγραφών και όρων των εγγράφων του Διαγωνισμού, και ότι περιλαμβάνεται στις τελευταίες κατευθυντήριες γραμμές και συστάσεις της Ευρωπαϊκής Καρδιολογικής Εταιρείας.

Όπως ήδη αναφέρθηκε την επιστολή ημερομηνίας 20.10.2015 η οποία υποβλήθηκε μαζί με την προσφορά και για την οποία κυρίως αναφέρονται οι Αιτητές, υπογράφει ο Regional Sales Manager. Η επιστολή αυτή επιβεβαιώνει ότι το προσφερθέν προϊόν είναι το τελευταίο αναβαθμισμένο και ανταποκρίνεται στις οδηγίες της Ευρωπαϊκής Καρδιολογικής Εταιρείας.

Είναι γεγονός ότι ο όρος μιλά για επιστολή από το κατασκευαστικό ή νομικό τμήμα της κατασκευάστριας εταιρείας. Το κύριο βασικό ερώτημα είναι αν ο υπογράφων Regional Sales Manager μπορεί και εκπροσωπεί, με βάση τον όρο, την κατασκευάστρια εταιρεία.

Θεωρούμε, με τα δεδομένα του όρου, υπερβολική τυπολατρία να καταλήξουμε ότι ο Regional Sales Manager ΔΕΝ μπορεί να επιβεβαιώσει ή όχι τις απαιτήσεις του όρου.

Ο υπογράφων προϊστάται ενός τμήματος το οποίο είναι σε θέση να γνωρίζει την σειρά όλων των προϊόντων και που μπορούν αυτά να κυκλοφορούν. Αυτή η δυνατότητα, του δίνει το δικαίωμα, στον τομέα αυτό, να είναι σε θέση να εκπροσωπεί την κατασκευάστρια εταιρεία, πολύ δε περισσότερο τμήματα όπως το κατασκευαστικό.

Θεωρούμε λοιπόν ότι τόσο ο Regional Sales Manager όσο και Global Brand Franchise Director είναι σε θέση να εκπροσωπούν την κατασκευάστρια εταιρεία και ορθά η Αναθέτουσα Αρχή αποδέχθηκε τις σχετικές επιστολές τους.

Τελευταίος ισχυρισμός των Αιτητών είναι ότι το προσφερθέν προϊόν, από την επιτυχούσα, δεν είναι το τελευταίο αναβαθμισμένο προϊόν της κατασκευάστριας εταιρείας, το οποίο μπορούσε να διατεθεί στην Κυπριακή αγορά.

Ο σχετικός όρος 5 του Εντύπου 5 όπως αυτός έχει διαμορφωθεί σύμφωνα με το τελευταίο διορθωτικό Αριθμό 6, ημερ. 27.11.2015 αναφέρει:

«Ειδικός Όρος 5. ΕΞΕΛΙΞΗ / ΑΝΑΒΑΘΜΙΣΗ ΠΡΟΪΟΝΤΟΣ

Εάν κατά τη διάρκεια της ισχύος της προσφοράς κάποιο από τα προϊόντα εξελιχθεί/αναβαθμιστεί ο επιτυχών προσφοροδότης υποχρεούται να προσφέρει το αντίστοιχο προϊόν στην ίδια τιμή που έχει κατακυρωθεί το προϊόν που έχει αναβαθμιστεί.

Ο επιτυχών προσφοροδότης υποχρεούται να ειδοποιεί γραπτώς την Διεύθυνση Αγορών και Προμηθειών του Υπουργείου Υγείας για την αναβάθμιση του προϊόντος του και δεν θα παραδίδει το εν λόγω αναλώσιμο Είδος ή κατηγορία αν δεν έχει έγκριση από τη Διεύθυνση Αγορών και Προμηθειών του Υπουργείου Υγείας».

Ο όρος με τον τρόπο που είναι διατυπωμένος αναφέρει δύο προϋποθέσεις, η μία έχει σχέση με την ισχύ της προσφοράς και η δεύτερη με την ύπαρξη κατακύρωσης.

Δεν μας βρίσκει σύμφωνους η ερμηνεία των Αιτητών ότι ο προσφοροδότης είναι υπόχρεος κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού και πριν την κατακύρωση πρέπει να δηλώσει την ύπαρξη αναβαθμισμένου προϊόντος σε σχέση με το προταθέν. Αυτό αναφορικά με την ερμηνεία του όρου όπως αυτός έχει διαμορφωθεί.

Στην ουσία των γεγονότων η Αναθέτουσα Αρχή μετά από συνεδρία της Επιτροπής Αξιολόγησης, 14.12.2015, και υποβολής σχετικής έκθεσης, αποφάσισε με

συνεδρία του Συμβουλίου προσφορών, 28.12.2015, να υιοθετήσει την εισήγηση της Επιτροπής Αξιολόγησης για κατακύρωση στην κατηγορία Β, στην εταιρεία PROTON MEDICAL CYPRUS LTD, αντιπρόσωπο της κατασκευάστριας εταιρείας Abbott Vascular, Xience Pro^x.

Στις 11.01.2016 στάλθηκαν οι επιστολές γνωστοποίησης αποτελεσμάτων και στις 18.01.2016 στάλθηκε η επιστολή των Αιτητών με την οποία ισχυρίζοντο ότι το επιλεγέν προϊόν δεν ήταν το τελευταίο αναβαθμισμένο προϊόν.

Η Αναθέτουσα Αρχή αποφάσισε όπως προχωρήσει σε διερεύνηση του θέματος και ενημέρωσε τους οικονομικούς φορείς όπως αγνοήσουν την επιστολή γνωστοποίησης αποτελεσμάτων, ημερ. 11.01.2016.

Στα δε πλαίσια της διερεύνησης ζήτησε, με επιστολή ημερ. 10.02.2016, από την επιτυχούσα εταιρεία όπως απαντήσει αν το προσφερθέν προϊόν είναι το τελευταίο αναβαθμισμένο σύμφωνα με τον Ειδικό Όρο 5, του Εντύπου 5 και κατά πόσο τα προϊόντα XIENCE ALPINE και XIENCE XPEDITION είναι παλαιότερα ή νεώτερα από το XIENCE PRO^x, το οποίο είχε προσφερθεί. Ζητούσε τέλος και τα τεχνικά χαρακτηριστικά των προϊόντων.

Είναι κοινά αποδεκτό ότι το XIENCE ALPINE είναι το τελευταίο προϊόν της κατασκευάστριας εταιρείας. Τούτο αναφέρεται και στην επιστολή της επιτυχούσας, ημερ. 12.02.2016, και της κατασκευάστριας, ημερ. 11.02.2016 όπου

επιβεβαιώνεται ότι το XIENCE ALPINE διατέθηκε για πρώτη φορά στην αγορά τον Απρίλιο του 2015.

Είναι όμως διαθέσιμο στην Κυπριακή αγορά το συγκεκριμένο προϊόν ούτως ώστε να πληροί και να είναι εντός προδιαγραφών και όρων των εγγράφων του Διαγωνισμού (Ειδικός Όρος 4, Έντυπο 5).

Οι Αιτητές οι οποίοι φέρουν το βάρος της απόδειξης των ισχυρισμών τους, δεν μας έπεισαν ότι το XIENCE ALPINE είναι διαθέσιμο στην Ευρωπαϊκή αγορά.

Μας παρέπεμψαν στην ιστοσελίδα της κατασκευάστριας εταιρείας Abbott Vascular όπου υπήρχε πρόσβαση για Οδηγίες χρήσης στην γλώσσα της χώρας που επέλεγε, για το προϊόν που αναζητούσε. Αναφορικά με την Κύπρο το φυλλάδιο χρήσης του προϊόντος XIENCE ALPINE είναι διαθέσιμο, με ημερομηνία εφαρμογής 22.05.2015.

Δεν μας βρίσκει σύμφωνους ο ισχυρισμός των Αιτητών ότι η ημερομηνία εφαρμογής, 22.05.2015, υποδηλοί και την ημερομηνία παροχής του CE Certificate για το συγκεκριμένο προϊόν. Είναι γεγονός ότι στις οδηγίες χρήσης του XIENCE ALPINE, υπάρχει η αναφορά σε CE 86, η οποία υπάρχει και για κάθε προϊόν της κατασκευάστριας εταιρείας. Δεν παρουσιάστηκαν ενώπιον μας πειστικά αποδεικτικά στοιχεία τα οποία να επιβεβαιώνουν ότι το XIENCE ALPINE είναι διαθέσιμο και στην Ευρωπαϊκή αγορά. Οι εκτυπώσεις από την ιστοσελίδα της

κατασκευάστριας εταιρείας δεν αποτελούν αποδεικτικά στοιχεία και συνεχώς δεν μπορούν να στηρίξουν την επιχειρηματολογία των Αιτητών.

Η επιτυχούσα εταιρεία απαντώντας στις διευκρινιστικές ερωτήσεις της Αναθέτουσας Αρχής διευκρίνισε ότι το XIENCE ALPINE παρουσιάστηκε για πρώτη φορά τον Απρίλη του 2015 και είναι διαθέσιμο σε συγκεκριμένες γεωγραφικές περιοχές, συμπεριλαμβανομένων αλλά όχι περιορισμένο στις Η.Π.Α. και Ιαπωνία.

Οι Αιτητές αναφέρουν, και ορθά, ότι η φράση «...όχι περιορισμένο στις ...» δεν αποδεικνύει πως το εν λόγω προϊόν δεν πωλείται στην Ευρωπαϊκή Ένωση. Όμως ταυτόχρονα η ίδια επιστολή δεν αναφέρει ότι το XIENCE ALPINE είναι διαθέσιμο και στην Ευρωπαϊκή Ένωση. Και όπως ήδη αναφέρθηκε, οι Αιτητές δεν μας απέδειξαν ότι το XIENCE ALPINE είναι διαθέσιμο και στην Ευρωπαϊκή Ένωση.

Επιπλέον, πέραν από τις διευκρινίσεις που η επιτυχούσα και η κατασκευάστρια εταιρεία έδωσαν στην Αναθέτουσα Αρχή, με την προσφορά τους δεσμεύτηκαν ότι προσφέρουν το τελευταίο αναβαθμισμένο προϊόν διαθέσιμο για την Κύπρο. (Ειδικός Όρος 5 - Έντυπο 5).

Θεωρούμε επίσης ότι η Αναθέτουσα Αρχή διενήργησε την δέουσα έρευνα, μετά την επιστολή των Αιτητών, και ζήτησε και πήρε τις απαραίτητες διευκρινίσεις τόσο από την επιτυχούσα όσο και από την κατασκευάστρια Εταιρεία.

Ενόψει όλων των πιο πάνω ομόφωνα αποφασίζουμε ότι η παρούσα Προσφυγή αποτυγχάνει και η προσβαλλόμενη απόφαση επικυρώνεται.