

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της στις 18 Μαΐου 2018 με την εξής σύνθεση:
Μιχαήλ Οικονόμου Πρόεδρος, Μιχαήλ Σειραδάκης-Εισηγητής και Εμμανουέλα Σωτηρόπουλου Μέλη.

Για να εξετάσει την από 11.05.2018 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Α.Ε.Π.Π. 438/14.05.2018 της Ανώνυμης Εταιρείας με την επωνυμία «...Α.Ε.» που εδρεύει στον Δήμο ...Αττικής, οδός ..., αρ. ...και ..., Τ.Κ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της με αριθμό διακήρυξης ...της ...ης Υγειονομικής Περιφέρειας ...Γενικό Νοσοκομείο ...– Μονάδα

Με την Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα εταιρεία επιδιώκει να γίνει δεκτή η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή της, να ακυρωθούν οι προσβαλλόμενοι όροι της διακήρυξης ή εν πάσει περιπτώσει να τροποποιηθούν οι προσβαλλόμενοι όροι ως αντίθετοι στην ημεδαπή και κοινοτική νομοθεσία. Ταυτόχρονα σωρεύει στην προσφυγή της και αίτημα να ανασταλεί η πρόοδος του διαγωνισμού, καθώς και να ληφθεί και κάθε άλλο κατάλληλο, κατά την κρίση της Α.Ε.Π.Π. μέχρι και την έκδοση απόφασης επί της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής, κατά την έννοια του άρθρου 366 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 15 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Μιχαήλ Σειραδάκη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή η ...η Υγειονομική Περιφέρεια ...Γενικό Νοσοκομείο ...– Μονάδα ...ως Αναθέτουσα Αρχή προκήρυξε Ανοιχτό Ηλεκτρονικό Διαγωνισμό, με αριθμό διακήρυξης ...και Αριθμό Συστήματος Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ..., με κριτήριο

κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει της τιμής για προμήθεια «ΠΑΜΜΑΤΩΝ» (CPV ...), προϋπολογισθείσας δαπάνης για το Γ.Ν. ...εκατόν τριάντα δύο χιλιάδων τετρακοσίων είκοσι οκτώ ευρώ και πενήντα εννέα λεπτών (132.428,59 €), για τη Μονάδα ...ογδόντα έξι χιλιάδων εξακοσίων είκοσι δύο ευρώ και ογδόντα τεσσάρων λεπτών (86.622,84 €) και για τη Μονάδα ...σαράντα πέντε χιλιάδων οκτακοσίων πέντε ευρώ και εβδομήντα πέντε λεπτών (45.805,75 €), πλέον Φ.Π.Α. 24%, ήτοι συνολικά εκατόν σαράντα εννέα χιλιάδων εξακοσίων σαράντα τεσσάρων ευρώ και τριάντα ενός λεπτών (149.644,31 €), ενενήντα επτά χιλιάδων οκτακοσίων ογδόντα τριών ευρώ και ογδόντα ενός λεπτών (97.883,81 €) και πενήντα ενός χιλιάδων επτακοσίων εξήντα ευρώ και πενήντα λεπτών (51.760,50 €) αντίστοιχα, διάρκειας ενός (1) έτους με μονομερές δικαίωμα του Νοσοκομείου για παράταση τριών (3) μηνών, με καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών την 11η Μαΐου 2018, ημέρα Παρασκευή και ώρα 15:00 μ.μ. και ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης την 18η Μαΐου 2018, ημέρα Παρασκευή και ώρα 15:00 μ.μ. Η προσφεύγουσα κατέθεσε στις 11.05.2018 στον διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.) την υπό κρίση προσφυγή της και την κοινοποίησε στην Α.Ε.Π.Π. στις 18/5/2018.

2. Επειδή η προσφεύγουσα εταιρεία στρέφεται κατά της με αριθμό διακήρυξης 24Ε/2017 της 3ης Υγειονομικής Περιφέρειας ...Γενικό Νοσοκομείο ...– Μονάδα ..., κατά το μέρος που αφορά την κατακύρωση της προμήθειας για το Γ.Ν. ..., επικαλούμενη ότι η διακήρυξη του επίμαχου διαγωνισμού αντίκειται στην εθνική και κοινοτική νομοθεσία, για τους λόγους που εκτίθενται αναλυτικά στην υπό κρίση προσφυγή.

3. Επειδή η προσφεύγουσα αιτείται να γίνει δεκτή η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή της, να ακυρωθούν οι προσβαλλόμενοι όροι της διακήρυξης ή εν πάσει περιπτώσει να τροποποιηθούν οι προσβαλλόμενοι όροι ως αντίθετοι στην ημεδαπή και κοινοτική νομοθεσία.

4. Επειδή μετά ταύτα, η προσφεύγουσα εταιρεία αιτείται ανασταλεί η πρόοδος του διαγωνισμού, καθώς και να ληφθεί και κάθε άλλο κατάλληλο, κατά

την κρίση της Α.Ε.Π.Π. μέχρι και την έκδοση απόφασης επί της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής, κατά την έννοια του άρθρου 366 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 15 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017.

5. Επειδή η προσφυγή έχει ασκηθεί με χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και της παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016.

6. Επειδή έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 5 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 363 του Ν. 4412/2016 (κωδικός ε-παραβόλου ..., όπως εξοφλήθηκε δυνάμει του από 10.05.2018 αποδεικτικού εξόφλησης της Εθνικής Τράπεζας της Ελλάδος), ποσού εξακοσίων εξήντα δύο ευρώ και δεκαπέντε λεπτών (662,15 €).

7. Επειδή ο επίδικος διαγωνισμός, εμπίπτει ενόψει του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016.

8. Επειδή η Α.Ε.Π.Π. είναι καθ' ύλην αρμόδια βάσει συνολικού ποσού της Διακήρυξης του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 1 περ. α) του ΠΔ 39/2017 και του άρθρου 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016.

9. Επειδή η Α.Ε.Π.Π. είναι και κατά χρόνο αρμόδια, όπως προκύπτει από τον συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 5 περ. β), 38 παρ. 7, 61 παρ. 1, 66 παρ. 1, 120, 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016.

10. Επειδή η προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. γ) του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. γ) του Ν. 4412/2016.

Παραδεκτά φέρεται προς εξέταση ενώπιον του 3^{ου} Κλιμακίου της Α.Ε.Π.Π.

11. Επειδή, στην κρινόμενη προσφυγή, η προσφεύγουσα εταιρεία, προσδιορίζει επακριβώς και με πλήρη σαφήνεια τους λόγους εκείνους που δικαιολογούν την επίκληση βλάβης εκ μέρους της και συνεπακόλουθα θεμελιώνει βάσιμα το πως στοιχειοθετείται εκ μέρους της η ύπαρξη εννόμου συμφέροντος για την προσβολή της με αριθμό διακήρυξης 24Ε/2017 της 3ης

Υγειονομικής Περιφέρειας ...Γενικό Νοσοκομείο ...– Μονάδα ..., κατά το μέρος που αφορά την κατακύρωση της προμήθειας για το Γ.Ν.

12. Επειδή ο Πίνακας των ζητούμενων Ειδών της διακήρυξης περιλαμβάνει στους α/α 5-6-7-8-11 (σελ. 38 επ., σελ. 46 επ. και σελ. 53 επ.), τα εκεί οριζόμενα είδη.

13. Επειδή στους Γενικούς Όρους – Γενικές Προδιαγραφές χειρουργικών ραμμάτων των Τεχνικών Προδιαγραφών των ζητούμενων ειδών παρ. 1, ορίζεται ως εφαρμοστέα η Οδηγία 93/42ΕΟΚ, η οποία έχει καταργηθεί με τον Κανονισμό (ΕΕ) 2017/745 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 5ης Απριλίου 2017 για τα ιατροτεχνολογικά προϊόντα, για την τροποποίηση της οδηγίας 2001/83/ΕΚ, του κανονισμού (ΕΚ) αριθ. 178/2002 και του κανονισμού (ΕΚ) αριθ. 1223/2009 και για την κατάργηση των οδηγιών του Συμβουλίου 90/385/ΕΟΚ και 93/42/ΕΟΚ.

14. Επειδή ενόψει των επικαλούμενων αιτιάσεων που περιλαμβάνονται στην υπό κρίση προσφυγή, καθίσταται προφανές ότι η αξιολόγηση των προσβαλλόμενων όρων της διακήρυξης χρήζει ενδελεχούς έρευνας, εμπεριέχει δε τεχνική κρίση που δεν μπορεί να συναχθεί στο πλαίσιο της προσωρινής προστασίας (ΕΑ ΣτΕ 496/2011, ΔΕφΑθ 9/2015, 10/2015, 35/2015, 41/2015, 46/2015).

15. Επειδή όπως προκύπτει από τις επικαλούμενες από την προσφεύγουσα διατάξεις, αλλά και το σύνολο των όσων ορίζονται στο κείμενο της διακήρυξης, πιθανολογείται βάσιμα ότι πράγματι οι προσβαλλόμενοι με την κρινόμενη προδικαστική προσφυγή όροι της διακήρυξης, πράγματι έρχονται σε αντίθεση με διατάξεις του εθνικού και κοινοτικού δικαίου.

16. Επειδή ενόψει των όσων εκτέθηκαν αναλυτικά, πιθανολογείται βάσιμα η ευδοκίμηση τουλάχιστον ενός εκ των προβαλλόμενων λόγων της κρινόμενης προσφυγής, με συνέπεια, η υπό κρίση προσφυγή να θεωρηθεί ότι είναι προδήλως βάσιμη.

17. Επειδή, προφανείς λόγοι δημοσίου συμφέροντος επιβάλλουν την προμήθεια «ΡΑΜΜΑΤΩΝ» για την κάλυψη των αναγκών της ...^{ης} Υγειονομικής Περιφέρειας ...Γενικό Νοσοκομείο ...– Μονάδα Λόγοι,

όμως, δημοσίου συμφέροντος επιτάσσουν εξίσου την τήρηση της νομιμότητας, κατά τη διαδικασία, των διαγωνισμών για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων, ώστε να γίνεται η ανάθεση σε νομίμως επιλεγέντα ανάδοχο (ΕΑ ΣτΕ 840/2008). Συνεπώς, σταθμίζοντας το δημόσιο συμφέρον και υπό τις δύο εκτεθείσες πτυχές του πρέπει να διαταχθεί, η αναστολή εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης και της περαιτέρω προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας και η μη κατακύρωση του αποτελέσματος της, έως ότου δημοσιευθεί οριστική απόφαση επί της προσφυγής (691/2012 ΔΕφΑθ).

18. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, το κρινόμενο αίτημα αναστολής πρέπει να γίνει δεκτό.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται το αίτημα αναστολής.

Αναστέλλει την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας κατά το μέρος που αφορά την κατακύρωση της προμήθειας για το Γ.Ν. ... μέχρι και την έκδοση απόφασης επί της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής σύμφωνα με τα άρθρο 15 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017 και άρθρο 366 παρ. 1 του Ν. 4412/2016.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 18 Μαΐου 2018 και εκδόθηκε στις 18 Μαΐου 2018 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Μιχαήλ. Χ. Οικονόμου

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

Ανθούλα Νικολαΐδου