

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Το 2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ Α.Ε.Π.Π. αποτελούμενο από τον Πρόεδρο, Νικόλαο Σαββίδη και τα μέλη Νεκταρία-Πηνελόπη Ταμανίδη – Εισηγήτρια και Μαρία Μανδράκη, αναπληρώτρια της Γερασιμούλας – Μαρίας Δρακονταειδή, δυνάμει της με αριθμό 23/2018 Πράξης του Προέδρου της ΑΕΠΠ, συνεδρίασε σήμερα, 31 Αυγούστου 2018, στην έδρα της Αρχής.

Για να εξετάσει το αίτημα για Αναστολή και Λήψη Προσωρινών Μέτρων που σωρεύεται στην με Γεν. Αριθ. Κατ. ΑΕΠΠ 857/24-08-2018 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», που εδρεύει επί της οδού, και εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής προσφεύγων).

Κατά των όρων της με αριθ. 34/2018 Διακήρυξης της 5ης Υγειονομικής Περιφέρειας Θεσσαλίας και Στερεάς Ελλάδας και δη του Γενικού Νοσοκομείου Βόλου «Αχχιλοπούλειο» (εφεξής αναθέτουσα αρχή), για τη διενέργεια ηλεκτρονικού, διεθνούς, δημόσιου, ανοικτού Διαγωνισμού με αντικείμενο την προμήθεια και εγκατάσταση ενός (1) μαγνητικού τομογράφου 1,5TESLA για τις ανάγκες του Γ.Ν. Βόλου [CPV:33111610-0 (Μονάδα Μαγνητικού Συντονισμού)], με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής. Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης για την προμήθεια και εγκατάσταση του μαγνητικού τομογράφου ανέρχεται στο ποσό των εννιακοσίων χιλιάδων (900.000,00€) συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24 % (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: επτακοσίων είκοσι πέντε χιλιάδων οκτακοσίων έξι ευρώ και σαράντα πέντε λεπτών (725.806,45 €) ΦΠΑ: εκατόν εβδομήντα τεσσάρων χιλιάδων εκατόν ενενήντα τριών ευρώ και πενήντα πέντε λεπτών (174.193,55 €). Η συνολική δαπάνη του έργου της προμήθειας και εγκατάστασης του μαγνητικού τομογράφου θα καλυφθεί από τον προϋπολογισμό του ενταγμένου στη ΣΑΕ 091 του ΠΔΕ Έργου με Κ.Ε. 2018ΣΕ09100000 του Γενικού Νοσοκομείου Βόλου.

Αριθμός Απόφασης: Α390 / 2018

Προβλέπονται επίσης δικαιώματα προαίρεσης για την σύμβασης συντήρησης του εξοπλισμού για τα υπόλοιπα έτη που απομένουν από την λήξη του προσφερόμενου χρόνου εγγύησης καλής λειτουργίας και μέχρι την συμπλήρωση δεκαετίας, μετά από μονομερή Απόφαση του Δ.Σ. του νοσοκομείου, η οποία δεν βαρύνει σε πόρους το ΠΔΕ. Η προϋπολογιζόμενη δαπάνη συντήρησης για το πρώτο έτος μετά την λήξη της εγγύησης καλής λειτουργίας ανέρχεται στο συνολικό ποσό των 55.000,00 με το ΦΠΑ. Η συνολική εκτιμώμενη δαπάνη της σύμβασης συμπεριλαμβανομένων και των δικαιωμάτων προαίρεσης ανέρχεται στο ποσό των εννιακοσίων πενήντα πέντε χιλιάδων (955.000,00€) συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% ή στο ποσό των επτακοσίων εβδομήντα χιλιάδων εκατόν εξήντα ενός ευρώ και είκοσι εννιά λεπτών (770.161,29€) χωρίς το ΦΠΑ. Η δαπάνη συντήρησης, σε περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή κάνει χρήση του δικαιώματος προαίρεσης, θα καλυφθεί από ιδίους πόρους του Νοσοκομείου. Σημειώνεται ότι ο επίδικος διαγωνισμός φέρει συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 61613.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων επιδιώκει, για τους λόγους που αναλυτικά αναφέρει επί του σώματος της προσφυγής του, όπως ακυρωθούν οι προσβαλλόμενες τεχνικές προδιαγραφές ήτοι: **A)** Στο εισαγωγικό κεφάλαιο των τεχνικών προδιαγραφών με τον τίτλο «Γενικά» προβλέπονται τα εξής: «Το σύστημα Μαγνητικής Τομογραφίας να είναι το πλέον σύγχρονο μοντέλο του κάθε κατασκευαστή, της πλέον σύγχρονης τεχνολογίας». **B)** Στο κεφάλαιο 3 των τεχνικών προδιαγραφών με τίτλο «Εξεταστική Τράπεζα» η τέταρτη προδιαγραφή προβλέπει τα εξής: «Μέγιστη κάλυψη απεικόνισης (μήκος σάρωσης > 180 cm)». **Γ)** Στο κεφάλαιο 5 των τεχνικών προδιαγραφών με τίτλο «Σύστημα ραδιοσυχνοτήτων» η δεύτερη προδιαγραφή προβλέπει τα εξής: «... Ελάχιστος αριθμός ανεξάρτητων καναλιών λήψης RF> 32 ...», και **Δ)** Στο κεφάλαιο 7 των τεχνικών προδιαγραφών με τίτλο «Τεχνικές απεικόνισης/ προγράμματα απεικόνισης» η δέκατη ένατη προδιαγραφή προβλέπει τα εξής: «Απεικόνιση με ανατομική κάλυψη τουλάχιστον 180 cm».

Στην υπό κρίση προδικαστική προσφυγή σώρευσε και αίτημα για τη λήψη προσωρινών μέτρων, με το οποίο αιτείται να ανασταλεί η διενέργεια του προκηρυχθέντος διαγωνισμού, άλλως να ανασταλεί η ισχύς των προσβαλλόμενων

τεχνικών προδιαγραφών της ανωτέρω διακήρυξης μέχρι την έκδοση απόφασης επί της παρούσας.

Αφού άκουσε την εισηγήτρια Νεκταρία-Πηνελόπη Ταμανίδη και μελέτησε το σύνολο των εγγράφων του φακέλου, σκέφτηκε κατά νόμο και έκανε ομοφώνως δεκτά τα εξής :

1. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 366 (προσωρινά μέτρα) (ΦΕΚ Α' 147/08.08.2016) του ν. 4412/2016 και το άρθρο 15 του π.δ. 39/2017 (Προσωρινά μέτρα) στο πλαίσιο του νομοθετικού πλαισίου για την παροχή έννομης προστασίας κατά το στάδιο ανάθεσης των δημοσίων συμβάσεων παρέχεται στην ΑΕΠΠ η δυνατότητα να διατάσσει την αναστολή εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης ωστόσο αποφανθεί για την προσφυγή καθώς και κάθε πρόσφορο μέτρο προκειμένου να επανορθωθεί η εικαζόμενη παράβαση ή να αποτραπεί η ζημία των θιγόμενων συμφερόντων συμπεριλαμβανομένων μέτρων που αναστέλλουν τη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης ή εκτέλεσης οποιασδήποτε απόφασης λαμβάνει η αναθέτουσα αρχή. Ειδικότερα, όπως σαφώς προκύπτει και από την αιτιολογική έκθεση του ν. 4412/2016 σχετικά με το άρθρο 366 του νόμου δίνεται η δυνατότητα στην ΑΕΠΠ να διατάσσει προσωρινά μέτρα προκειμένου να μην καταστεί αλυσιτελής η αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας ανάγοντας έτσι το προδήλως παραδεκτό και βάσιμο της υπό κρίση προσφυγής ως ουσιώδη κριτήρια για το αποδεκτό της.

2. Επειδή για την άσκηση της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ. 2 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 363 παρ. 2 του Ν. 4412/2016, συνολικού ποσού 3.630,00 Ευρώ (κωδικός e-Παραβόλου 229436172958 1016 0092 αυτόματης δέσμευσης για τον φορέα Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)), που αντιστοιχεί σε ποσοστό 0,5% της προϋπολογιζόμενης δαπάνης του επίδικου διαγωνισμού, στο πλαίσιο του οποίου ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, η οποία ανέρχεται στο ποσό των 725.806,45 ευρώ μη συμπ/νου ΦΠΑ, και φέρει την ένδειξη ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ και το οποίο πληρώθηκε σύμφωνα με την προσκομιζόμενη από τον προσφεύγοντα εκτύπωση της απόδειξης πληρωμής του στην Τράπεζα και πράγματι «δεσμεύτηκε».

Αριθμός Απόφασης: Α390 / 2018

3. Επειδή η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε με τη 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.

4. Επειδή η προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα, στις 24-08-2018, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, δεδομένου ότι η προθεσμία άσκησης αυτής έληγε 10 ημέρες από την γνώση της προσβαλλομένης, η οποία (πλήρης γνώση) τεκμαίρεται ότι έλαβε χώρα στις 18-08-2018, καθώς η προσβαλλομένη αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο του ΚΗΜΔΗΣ στις 03-08-2018. Η εν λόγω προσφυγή αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 24-08-2018 και κοινοποιήθηκε με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην Α.Ε.Π.Π. αυθημερόν.

5. Επειδή η ΑΕΠΠ είναι αρμόδια για την εξέταση της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής και λόγω ποσού (345 παρ.1 Ν.4412/2016, 6 παρ.1 Ν.4412/2016).

6. Επειδή ο προσφεύγων θεμελιώνει, κατ' αρχήν, έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής δηλώνοντας ότι βάσει του αντικείμενου της επιχειρηματικής του δραστηριότητας προτίθεται να συμμετάσχει στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία, πλην όμως ορισμένες προδιαγραφές της Διακήρυξης περιορίζουν, χωρίς νόμιμο έρεισμα, τη συμμετοχή του ιδίου καθώς και άλλων εταιρειών και την ανάπτυξη του ανταγωνισμού.

7. Επειδή κατόπιν άσκησης της με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 808/14.08.2018 Προδικαστικής Προσφυγής του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» στρεφόμενης κατά της επίδικης Διακήρυξης, εκδόθηκε η από 23-08-2018 με αριθμό Α 372/2018 απόφαση του 5^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, με την οποία *«αναστέλλεται η περαιτέρω πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας που προκηρύχθηκε με τη με αριθ. 34/2018 Διακήρυξη της 5ης Υγειονομικής Περιφέρειας Θεσσαλίας και Στερεάς Ελλάδας και δη του Γενικού Νοσοκομείου Βόλου «Αχχιλοπούλειο» με την οποία προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός, διεθνής, δημόσιος, ανοικτός Διαγωνισμός με αντικείμενο την προμήθεια και εγκατάσταση ενός (1)*

Αριθμός Απόφασης: Α390 / 2018

μαγνητικού τομογράφου 1,5TESLA για τις ανάγκες του Γ.Ν. Βόλου [CPV:33111610-0 (Μονάδα Μαγνητικού Συντονισμού)], με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 955.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% και Δικαιωμάτων Προαίρεσης, μέχρι την έκδοση οριστικής απόφασης επί της Προσφυγής.».

8. Επειδή, λαμβανομένων υπόψη των ανωτέρω, ανεξαρτήτως του εν γένει παραδεκτού και της ύπαρξης βλάβης και εννόμου συμφέροντος στο πρόσωπο του προσφεύγοντος για την άσκηση της υπό εξέταση προσφυγής, ομοίως και ανεξαρτήτως της βασιμότητας των λόγων και των αιτημάτων της, για τα οποία το επιληφθέν Κλιμάκιο επιφυλάσσεται να αποφανθεί κατά την οριστική κρίση του, ειδικώς το αίτημα της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής για αναστολή της διαγωνιστικής διαδικασίας έχει ήδη καταστεί άνευ αντικειμένου, καθώς αυτή έχει ήδη ανασταλεί, μέχρις εκδόσεως απόφασης επί της ανωτέρω προσφυγής, η εξέταση της οποίας έχει οριστεί για την 21-09-2018, δυνάμει της οικείας Πράξης του Προέδρου του επιληφθέντος Κλιμακίου ΑΕΠΠ, επομένως ο χρόνος μέχρι την έκδοση Απόφασης επί της πρώτης προσφυγής βάσιμα προβλέπεται ότι θα καταλαμβάνει και τον χρόνο μέχρις εκδόσεως Απόφασης και επί της εδώ εξεταζομένης.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει το αίτημα αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων που σωρεύεται στην υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή του προσφεύγοντα.

Κρίθηκε, αποφασίστηκε και δημοσιεύτηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη στις 31-08-2018.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΝΙΚΟΛΑΟΣ Σ. ΣΑΒΒΙΔΗΣ

ΟΛΓΑ ΘΑΝΟΥ