

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ  
(Α.Ε.Π.Π.)  
2<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ  
Λεωφόρος Θηβών 198,  
Αγ. Ιωάννης Ρέντη Πειραιώς, Τ.Κ. 18233  
Κτίριο Κεράνη, 5<sup>ος</sup> όροφος  
Τηλ. 213-2141219  
Website: [www.aepp-procurement.gr](http://www.aepp-procurement.gr)  
Email: [aepp@aepp-procurement.gr](mailto:aepp@aepp-procurement.gr)

#### ΑΠΟΦΑΣΗ ΜΕ ΑΡΙΘΜΟ 10 /2017

Του 2<sup>ου</sup> Κλιμακίου Α.Ε.Π.Π. αποτελούμενου από τον Προεδρεύοντα και Εισηγητή, Στυλιανό Μαυρίδη και τα μέλη, Νικόλαο Σαββίδη και Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή επί του αιτήματος για Αναστολή και Λήψη Προσωρινών Μέτρων που σωρεύεται στην με Γεν. Αριθμ. Κατάθεσης ΑΕΠΠ 28/11.08.2017 και Ειδ. Αριθμ. Κατάθεσης ΙΙ/5/11.08.2017 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρίας με την επωνυμία «...» κατά της Αναθέτουσας Αρχής με την επωνυμία «ΔΗΜΟΣ ΚΕΦΑΛΟΝΙΑΣ».

Έχοντας λάβει υπόψη:

1. Τις διατάξεις:

α) των άρθρων 353, 355, 360-367 του Ν. 4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών, προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ» (ΦΕΚ Α' 147/ 08.08.2016), όπως ισχύει,

β) των άρθρων 3,4,5,6,8,9,12,13,15 και 18 του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών» (ΦΕΚ Α' 64/4.5.2017),

2. Την κατάθεση της από 11.08.2017 (με ημερομηνία καταχώρησης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού την 11.08.2017), με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 28/11.08.2017, Ειδ. Αριθμ. Κατάθεσης ΙΙ/5/11.08.2017 και χρέωσης της στο 2<sup>ο</sup>

Κλιμάκιο με το από 16.08.2017 ενημερωτικό ηλεκτρονικό μήνυμα της Γραμματείας του 2<sup>ου</sup> Κλιμακίου, Προδικαστικής Προσφυγής του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» κατά της Αναθέτουσας Αρχής με την επωνυμία «ΔΗΜΟΣ ΚΕΦΑΛΟΝΙΑΣ» και κατά των όρων της Διακήρυξης του Διαγωνισμού (αρ. διακήρυξης 400/21.07.2017 - Αρ. Πρωτ.: 22659/2017 (α/α ΕΣΗΔΗΣ: 44732) του Δήμου Κεφαλονιάς για την προμήθεια με τίτλο: «ΜΟΝΑΔΑ ΑΦΑΛΑΤΩΣΗΣ ΣΤΟ ΑΡΓΟΣΤΟΛΙ ΚΕΦΑΛΟΝΙΑΣ ΔΥΝΑΜΙΚΟΤΗΤΑΣ 8.000 Κ.Μ. ΠΟΣΙΜΟΥ ΝΕΡΟΥ ΤΗΝ ΗΜΕΡΑ», με αντικείμενο την προμήθεια, εγκατάσταση, θέση σε δοκιμαστική λειτουργία και κανονική λειτουργία – συντήρηση για 6 έτη προκατασκευασμένης μονάδας αφαλάτωσης υφάλμυρου ύδατος, τύπου Αντίστροφης Ώσμωσης (R.O.), δυναμικότητας επεξεργασμένου νερού 8.000m<sup>3</sup>/ημέρα, συνολικού προϋπολογισμού 7.458.835,6 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% και με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής.

3. Το περιλαμβανόμενο στην ανωτέρω Προδικαστική Προσφυγή αίτημα του Προσφεύγοντος οικονομικού φορέα περί εκδόσεως πράξης αναστολής εκτέλεσης των όρων της προσβαλλόμενης Διακήρυξης και ορισμού κατάλληλων προσωρινών μέτρων έως την έκδοση της απόφασης επί της ως άνω αναφερθείσας Προδικαστικής Προσφυγής.

4. Την υπ. αριθμ. πρωτ./Οικ./108/17.08.2017 Πράξη του Προέδρου του 2<sup>ου</sup> Κλιμακίου της ΑΕΠΠ.

5. Την κοινοποίηση της πιο πάνω Πράξης και Κλήσης στον Προσφεύγοντα οικονομικό φορέα με το από 17-08-2017 ηλεκτρονικό μήνυμα της Γραμματείας του 2<sup>ου</sup> Κλιμακίου.

6. Τον σχηματισθέντα φάκελο της Υπόθεσης.

7. Τις από 18.08.2017 Απόψεις της Αναθέτουσας Αρχής.

8. Την εισήγηση του προέδρου και εισηγητή

Σκέφτηκε κατά το Νόμο:

#### I. Σύνομο Ιστορικό

1. Με την υπ' αριθμ. 400/21.07.2017 (Αρ. Πρωτ.: 22659/2017) Διακήρυξη του Δήμου Κεφαλονιάς (Αναθέτουσα Αρχή) προκηρύχθηκε διαγωνισμός διενεργούμενος με την διαδικασία του αρ. 27 του Ν. 4412/2016 για την προμήθεια με τίτλο: «ΜΟΝΑΔΑ ΑΦΑΛΑΤΩΣΗΣ ΣΤΟ ΑΡΓΟΣΤΟΛΙ ΚΕΦΑΛΟΝΙΑΣ ΔΥΝΑΜΙΚΟΤΗΤΑΣ 8.000 Κ.Μ. ΠΟΣΙΜΟΥ ΝΕΡΟΥΤΗΝ ΗΜΕΡΑ», με αντικείμενο την προμήθεια, εγκατάσταση, θέση σε δοκιμαστική λειτουργία και κανονική λειτουργία – συντήρηση για 6 έτη προκατασκευασμένης μονάδας αφαλάτωσης υφάλμυρου ύδατος, τύπου Αντίστροφης Ώσμωσης (R.O.), δυναμικότητας επεξεργασμένου νερού 8.000m<sup>3</sup>/ημέρα, συνολικού προϋπολογισμού 7.458.835,6 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής, με καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών την 11.09.2017 και ώρα 23:59 μ.μ.

2. Σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην σελίδα 8 της Διακήρυξης, η Προκήρυξη απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση την 21.07.2017 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης (αριθμ. Προκήρυξης στην ΕΕ S: 2017/S 141-290941). Το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης καταχωρήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 31.07.2017 όπου έλαβε τον συστημικό αριθμό 44732. Επίσης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) την 27.07.2017.

3. Ο Προσφεύγων οικονομικός φορέας στην υπό κρίση Προσφυγή του δήλωσε ότι έλαβε πραγματική γνώση του περιεχομένου της διακήρυξης την 31.07.2017, ημέρα δημοσίευσης του πλήρες κειμένου της Διακήρυξης στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.

4. Ο Προσφεύγων οικονομικός φορέας κατέθεσε την 11.08.2017 στον διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.) την υπό κρίση Προσφυγή του.

5. Με την υπό κρίση Προσφυγή του, ο Προσφεύγων στρέφεται κατά όρων της Διακήρυξης που αφορούν α) τη νόμιμη εγκατάσταση των φωτοβολταϊκών συστημάτων, την χωροθέτηση τους και την μη ύπαρξη ρητής ρήτρας απόδοσης, β) τη συμβατότητα της Διακήρυξης με την ΑΕΠΟ, την νομιμότητα χρήσης του

συστήματος απόρριψης της άλμης και την δυνατότητα κάλυψης της απαιτούμενης ποσότητας υφάλμυρου νερού τροφοδοσίας για την λειτουργία μιας μονάδας της δεδομένης δυναμικότητας, γ) την επιείκεια των προβλεπόμενων στην Διακήρυξη ρητρών, δ) την καταλληλότητα των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, και ε) την ύπαρξη σοβαρών αντιφάσεων μεταξύ των κειμένων του διαγωνισμού, την ανάρτηση εσφαλμένων κειμένων εκ μέρους της Αναθέτουσας Αρχής και την αναδημοσίευση ορισμένων κειμένων στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., χωρίς ταυτόχρονη παράταση της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών από τους διαγωνιζόμενους.

6. Ο Προσφεύγων επικαλείται την βλάβη των συμφερόντων του Δημοσίου, τον κίνδυνο για την δημόσια υγεία στην περίπτωση εκείνη που το νερό που θα προκύψει από μια μη κατάλληλη μονάδα αφαλάτωσης δεν θα ανταποκρίνεται στην ποιότητα που απαιτείται προκειμένου να καταστεί πόσιμο και ασφαλές για τους κατοίκους του Δήμου Κεφαλονιάς και την νόθευση του υγιούς ανταγωνισμού μέσω της πρόβλεψης «φωτογραφικών» διατάξεων στο κείμενο της Διακήρυξης.

## II. Επί του παραδεκτού

1. Η Α.Ε.Π.Π. είναι αρμόδια βάσει του 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, καθώς και των διατάξεων των άρθρων 5 περ. γ), 38 παρ. 7, 61 παρ. 1, 66 παρ. 1 και 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016.

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

4. Έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 5 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 363 του Ν. 4412/2016, με κωδικό 160244382957 1009 0096, το οποίο εξοφλήθη εμπρόθεσμα σύμφωνα με την υπ' αριθμ. πρωτ. 86/9.8.2017 βεβαίωση ελέγχου και δέσμευσης ηλεκτρονικού παραβόλου της αρμόδιας υπαλλήλου της Α.Ε.Π.Π. ότι ήλεγξε και δέσμευσε το πιο πάνω παράβολο, ποσού δεκαπέντε χιλιάδων ευρώ (15.000 ευρώ).

5. Επειδή σύμφωνα με τα οριζόμενα στο αρ. 4 παρ. 1 περ. γ του ΠΔ 39/2017 και το αρ. 361 παρ. 1 περ. γ' του Ν. 4412/2016 η προθεσμία άσκησης της Προδικαστικής Προσφυγής ορίζεται σε δέκα (10) ημέρες από την πλήρη, πραγματική ή τεκμαιρόμενη, γνώση της πράξης που βλάπτει τα συμφέροντα του ενδιαφερομένου οικονομικού φορέα.

6. Επειδή την σελ. 3 της ασηκθεισας, υπό κρίση Προσφυγής ο Προσφεύγων δηλώνει πως έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης Διακήρυξης την 31.07.2017 και στη σελ. 19 δηλώνει υπεύθυνα πως όλα τα στοιχεία και όλες οι πληροφορίες που περιέχονται στην Προσφυγή είναι αληθή και ορθά.

7. Επειδή, σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις και με δεδομένη τη δήλωση του προσφεύγοντος ότι έλαβε πλήρη γνώση της προσβαλλόμενης Διακήρυξης την 31.07.2017, στην υπό κρίση περίπτωση η δεκαήμερη προθεσμία εξέπνεε την 10.08.2017.

8. Επειδή η υπό κρίση Προσφυγή κατατέθηκε την 11.08.2017, ημέρα κατά την οποία δεν υπήρχε πλέον η δυνατότητα να ασκηθεί προσφυγή λόγω παρέλευσης της προθεσμίας που τάσσει ο νόμος, ώστε με τα δεδομένα αυτά η υπό κρίση Προσφυγή πιθανολογείται ότι τυγχάνει εκπρόθεσμη και επομένως απαραδέκτως ασηκθεισα.

#### **ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Απορρίπτει το αίτημα περί εκδόσεως πράξης αναστολής εκτέλεσης των όρων της προσβαλλόμενης διακήρυξης και ορισμού κατάλληλων προσωρινών μέτρων που σώρευσε η Προσφεύγουσα στην υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη Πειραιώς την 28-08-2017

Ο Πρόεδρος του 2<sup>ου</sup> Κλιμακίου

Η Γραμματέας του 2<sup>ου</sup> Κλιμακίου

Στυλιανός Δ. Μαυρίδης

Βασιλική Μπάκου