

**Αριθμός απόφασης: 1089 / 2018**

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 11 Δεκεμβρίου 2018, με την εξής σύνθεση: Μαρία Μανδράκη Πρόεδρος, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή – Εισηγήτρια και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει την με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.) 1277/03.12.2018 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στην Θεσσαλονίκη, επί της οδού Πατριάρχου Γρηγορίου Ε' αριθ. 34, νομίμως εκπροσωπούμενης, στο πλαίσιο διαγωνιστικής διαδικασίας που προκηρύχθηκε με την με αριθμ. πρωτ. ....(ΑΔΑ:.....) διακήρυξη διαγωνισμού της Αναθέτουσας Αρχής .....με αντικείμενο την «Προμήθεια Ενός (1) Πλήρους Πύργου Λαπαροσκοπικής Χειρουργικής High Definition (HD)», που στρέφεται κατά όρων της ανωτέρω διακήρυξης, όπως ειδικότερα διαλαμβάνεται στην εν λόγω προσφυγή. Η προσφυγή κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ την 30<sup>η</sup>-11-2018 και χρεώθηκε στο 2ο Κλιμάκιο Α.Ε.Π.Π. με το από 03-12-2018 ενημερωτικό ηλεκτρονικό μήνυμα του Προέδρου αυτής.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει την ανάκληση άλλως, τροποποίηση της ανωτέρω διακήρυξης κατά τα ειδικότερα διαλαμβανόμενα σε αυτήν.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 345 του Ν.4412/2016 με τίτλο «Πεδίο εφαρμογής»: «1.Οι διατάξεις του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 345 έως

## **Αριθμός απόφασης: 1089 / 2018**

374) εφαρμόζονται στις διαφορές που προκύπτουν κατά τη διαδικασία ανάθεσης συμβάσεων του παρόντος νόμου, καθώς και τροποποίησης αυτών, με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ και ανεξάρτητα από τη φύση τους».

2. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 1 του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών»: «Οι διατάξεις του παρόντος εφαρμόζονται: α) στις διαφορές που ανακύπτουν κατά τη διαδικασία ανάθεσης συμβάσεων του ν. 4412/2016, καθώς και των τροποποιήσεων αυτών, με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ και ανεξάρτητα από τη φύση τους (άρθρο 345 παρ. 1 ν. 4412/2016)[...]».

3. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 127 του Ν. 4412/2016 «Ενστάσεις που ασκούνται κατά τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων «με εκτιμώμενη αξία κατώτερη ή ίση των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ» (χωρίς Φ.Π.Α.) – Παράβολο: « 1. Για δημόσιες συμβάσεις «με εκτιμώμενη αξία κατώτερη ή ίση των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ» (χωρίς Φ.Π.Α.), σε περίπτωση ένστασης κατά πράξης της αναθέτουσας αρχής, η προθεσμία άσκησης της είναι πέντε (5) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα [...]2. Η ένσταση υποβάλλεται ενώπιον της αναθέτουσας αρχής, η οποία αποφασίζει, σύμφωνα με τα οριζόμενα και στο άρθρο 221, εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της ένστασης η οποία μπορεί να γίνει και με ηλεκτρονικά μέσα σύμφωνα με το άρθρο 376 παράγραφος 1[...]». Το ανωτέρω, πρώτο εδάφιο της παρ. 1 τροποποιήθηκε ως άνω με τις παραγράφους 31 και 32 του άρθρου 107 του Ν.4497/2017, ΦΕΚ Α 171/13.11.2017.

4. Επειδή, εν προκειμένω, προκηρύχθηκε διαγωνισμός για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας με εκτιμώμενη προϋπολογισθείσα αξία ίση με 60.000,00€. Ειδικότερα, σύμφωνα με το άρθρο 1 των ΕΙΔΙΚΩΝ ΟΡΩΝ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ, με τίτλο: «Αντικείμενο Προμήθειας»: «1. Η προϋπολογισθείσα αξία της δαπάνης ανέρχεται στο συνολικό ποσό ευρώ εβδομήντα τεσσάρων

### **Αριθμός απόφασης: 1089 / 2018**

χιλιάδων τετρακοσίων (74.400,00€), συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και των κρατήσεων, ποσοστού 6,26832% και αφορά στην προμήθεια είδους ως ο κάτωθι πίνακας: [...] Προϋπολογισθείσα αξία μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ: 60.000,00 ΦΠΑ 24%: 14.400,00 Προϋπολογισθείσα αξία συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ: 74.400,00[...].».

5. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε προς την Α.Ε.Π.Π. τις με αριθ. Φ.831/ΑΔ.3085/18364 Σ.5674/6-12/2018 απόψεις της, σύμφωνα με τις οποίες διατείνεται ότι η Α.Ε.Π.Π. είναι καθ' ύλην αναρμόδια λόγω ποσού για την εξέταση της εν λόγω προσφυγής, ενώ αρμόδια τυγχάνει η ίδια να την εξετάσει ως ένσταση του άρθρου 127 του Ν.4412/2016 .

6. Επειδή, κατά της διακήρυξης του διαγωνισμού και, ειδικότερα κατά των προσβαλλόμενων με την προκείμενη προσφυγή όρων αυτής, η προσφεύγουσα κατέθεσε τόσο την από 30-11-2018 ένστασή της ενώπιον της αναθέτουσας αρχής, όσο και την με ίδια ημεροχρονολογία, υπό κρίση, προσφυγή της ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

7. Επειδή, από τα ανωτέρω εκτιθέμενα προκύπτει ότι εν προκειμένω η Α.Ε.Π.Π. είναι καθ' ύλην αναρμόδια να εξετάσει την προσφυγή και επομένως, η προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

8. Επειδή, για την άσκηση της υπό κρίση Προσφυγής η προσφεύγουσα κατέθεσε ενώπιον της Α.Ε.Π.Π παράβολο με κωδικό ηλεκτρονικού παραβόλου 246212371959 0128 0023 ποσού εξακοσίων ευρώ (600,00€).

9. Επειδή, κατόπιν των εκτιθέμενων στην σκέψη 7 θα πρέπει να διαταχθεί η κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου με κωδικό ηλεκτρονικού παραβόλου 246212371959 0128 0023 ποσού εξακοσίων ευρώ (600,00€)

**Για τους λόγους αυτούς**

**Αριθμός απόφασης: 1089 / 2018**

Απορρίπτει την Προσφυγή.

Διατάσσει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη στις 11 Δεκεμβρίου 2018 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο αυθημερόν.

**Η Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Μαρία Κων. Μανδράκη**

**Όλγα Θάνου**