

**Η**

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

**6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 24 Απριλίου 2018 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος Πρόεδρος, Αγγελική Πουλοπούλου-Εισηγήτρια και Σταυρούλα Κουρή Μέλος.

Για να εξετάσει την από 5-4-2018 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/329/10-4-2018 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και δ.τ. «...», νομίμως εκπροσωπούμενου

Κατά της αναθέτουσας αρχής «ΓΕΝΙΚΟ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟ ΠΑΠΑΓΕΩΡΓΙΟΥ», νομίμως εκπροσωπούμενης

Με την προδικαστική προσφυγή ο αιτών ζητά να ακυρωθούν άλλως να τροποποιηθούν οι όροι 1.2 και 2.4 του Παραρτήματος Α της με αρ. πρωτ. 8/2018 διακήρυξης κάτω των ορίων ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την αναβάθμιση με μερική ή ολική αντικατάσταση των δεκαέξι (16) χειρουργικών προβολέων στις χειρουργικές αίθουσες του νοσοκομείου, με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 31-5-2018 (μετά την από 13-4-2018 απόφαση της αναθέτουσας περί μετάθεσης του διαγωνισμού) και εκτιμώμενη άνευ ΦΠΑ αξία 160.000 ευρώ (CPV: 33141625-7) που απεστάλη για δημοσίευση στην ΕΕΕΕ την 22-3-2018 με ID: 2018/S058-129025 και δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με Μοναδικό ΑΔΑΜ 18PROC002843214 την 22-3-2018 και στο ΕΣΗΔΗΣ την 28-3-2018 με συστημικό α/α 55883. Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της Προσφυγής κατεβλήθη το κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο (με αρ. ...ποσού 800 ευρώ), η δε αρμόδια

## **Αριθμός απόφασης: 327/2018**

υπηρεσία της Α.Ε.Π.Π. βεβαιώνει την πληρωμή, τον έλεγχο και τη δέσμευση του παραβόλου.

2. Επειδή, η από 5-4-2018 Προδικαστική Προσφυγή στρέφεται κατά εκτελεστής πράξης και δη κατά διακήρυξης ανοικτού ηλεκτρονικού κάτω των ορίων διαγωνισμού.

3. Επειδή, η Προσφυγή νομίμως υπογράφεται και υποβάλλεται δια του τυποποιημένου εντύπου. Η δε Προσφυγή υπάγεται βάσει της κατά τα ως άνω εκτιμώμενης αξίας της Διακήρυξης και του χρόνου δημοσίευσης αυτής στο ΚΗΜΔΗΣ στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ως και την καθ' ύλην αρμοδιότητά της κατ' αρ. 345 παρ. 1 Ν. 4412/2016.

4. Επειδή η προσβαλλόμενη πράξη, ήτοι η με αρ. πρωτ. 8/2018 διακήρυξη του διαγωνισμού αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ την 22-3-2018. Ο δε προσφεύγων, όπως ο ίδιος συνομολογεί στην προδικαστική προσφυγή του και δη στη σελ. 4 και 7 (σημείο 4) έλαβε γνώση της προσβαλλομένης την ημέρα της ανάρτησής της στο ΚΗΜΔΗΣ ήτοι την 22-3-2018.

5. Επειδή η προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε την 5-4-2018 και αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ αυθημερόν.

6. 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. Επειδή ειδικότερα η οικεία διάταξη ορίζει τα εξής: *«Προθεσμία άσκησης της προσφυγής. 1. Σε περίπτωση προσφυγής κατά πράξης της αναθέτουσας αρχής, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι: [...] (γ) δέκα (10) ημέρες από την πλήρη, πραγματική ή τεκμαιρόμενη, γνώση της πράξης που βλάπτει τα συμφέροντα του ενδιαφερομένου οικονομικού φορέα. Ειδικά για την άσκηση προσφυγής κατά προκήρυξης, η πλήρης γνώση αυτής τεκμαίρεται μετά την πάροδο δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση στο ΚΗΜΔΗΣ».*

7. Επειδή, σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις και με δεδομένη τη δήλωση του προσφεύγοντος ότι έλαβε πλήρη γνώση της προσβαλλομένης Διακήρυξης την 22-3-

## **Αριθμός απόφασης: 327/2018**

2018, στην υπό κρίση περίπτωση η δεκαήμερη προθεσμία εξέπνεε την 2-4-2018 κατά παρέκταση της προθεσμίας που καταρχήν εξέπνεε την 1-4-2018 ημέρα Κυριακή (Δ.Εφ.Πατρ. Ν.39/2017). Επειδή δε το δεκαπενθήμερο που προβλέπεται στο δεύτερο εδάφιο της ανωτέρω διάταξης του αρ. 361 παρ. 1 περ. (γ) δεν συνιστά προθεσμία για την άσκηση προσφυγής κατά προκήρυξης αλλά διάστημα για τη παραγωγή τεκμηρίου πλήρους γνώσης της προσβαλλομένης δηλαδή σημείο εκκίνησης της, σε κάθε περίπτωση, δεκαήμερου προθεσμίας (Απόφαση ΑΕΠΠ 10/2017). Εσφαλμένα δε ο προσφεύγων όπως μάλιστα ρητά αναφέρει στην προσφυγή του εκλαμβάνει την ως άνω διάταξη ως θέτουσα προθεσμία αφού η προθεσμία αυτή παραμένει οριζόμενη από το πρώτο εδάφιο της διάταξης του αρ. 361 παρ. 1 περ. (γ), είναι δηλαδή δεκαήμερη αφού η διατύπωση του πρώτου εδαφίου είναι αδιάστικτη και το μόνο που μεταβάλλεται είναι το σημείο έναρξης για τον υπολογισμό της προθεσμίας. Αυτό δύναται να είναι είτε η πραγματική είτε η τεκμαιρόμενη πλήρης γνώση. Το δε δεύτερο εδάφιο αναφέρεται απλά προσδιοριστικά στη δεύτερη περίπτωση του πρώτου εδαφίου, δηλαδή αυτή της τεκμαιρόμενης γνώσης ειδικά επί διακηρύξεων. Τούτο όμως δεν σημαίνει ότι η τεκμαιρόμενη αυτή γνώση συνιστά αποκλειστικό τρόπο εκκίνησης της προθεσμίας αλλά λαμβάνεται υπόψη αποκλειστικά όταν δεν προκύπτει πλήρης πραγματική γνώση. Είναι αυτονόητο ότι εφόσον ο ίδιος ο προσφεύγων δηλώνει δική του πραγματική πλήρη γνώση πριν τη συμπλήρωση του ως άνω τεκμηρίου, η δεκαήμερη προθεσμία άσκησης προσφυγής εκκινεί κατά το γράμμα της ως άνω διάταξης ήδη από τη δηλούμενη ημερομηνία γνώσης της προσβαλλομένης.

**8.** Επειδή η υπό κρίση Προσφυγή κατατέθηκε την 5-4-2018, ημέρα κατά την οποία δεν υπήρχε πλέον η δυνατότητα να ασκηθεί προσφυγή λόγω παρέλευσης της προθεσμίας που τάσσει ο νόμος, επομένως με τα δεδομένα αυτά η υπό κρίση Προσφυγή τυγχάνει εκπρόθεσμη και επομένως απαραδέκτως ασκηθείσα.

**9.** Επειδή συνεπεία των ανωτέρω πρέπει να απορριφθεί η προδικαστική προσφυγή.

**10.** Επειδή ύστερα από την προηγούμενη σκέψη πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων για την άσκηση της προσφυγής του.

**ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή ως απαράδεκτη.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 24-4-2018 και εκδόθηκε την 26-4-2018.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ ΜΙΧΑΗΛ**

**ΤΣΙΑΛΑΦΟΥΤΑ ΜΕΛΠΟΜΕΝΗ**