

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 24.05.2018 με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου -Εισηγήτρια- και Μαρία Μανδράκη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 23.04.2018 (ημερομηνία καταχώρησης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 357/16.04.2018 της εταιρείας με την επωνυμία [...], που εδρεύει στην [...], οδός [...], όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Κατά της υπ' αριθ. 966/24/03.04.2018 απόφασης του Δ.Σ. του [...] για την έγκριση του Πρακτικού της Επιτροπής του Διαγωνισμού με την οποία αναδείχθηκε ο προσωρινός ανάδοχος για την εκτέλεση του έργου «Οικοδομικές & Η/Μ εργασίες για τη μεταστέγαση του ΚΠΑ2 [...] στο κτήριο του τ. ΚΕΝΕ ΟΕΕ [...], ιδιοκτησίας [...], οδός [...], [...]», όπως η εν λόγω απόφαση εκδόθηκε στο πλαίσιο διενέργειας ηλεκτρονικού, ανοικτού, δημόσιου διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με τη με αριθ. 10504/12.02.2018 Διακήρυξη για την ανάθεση του ως άνω έργου με το σύστημα προσφοράς «με επί μέρους ποσοστά έκπτωσης» του άρθρου 95 παρ. 2α του Ν4412/2016 και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 204.000,00 Ευρώ (πλέον Φ.Π.Α.).

Με την ως άνω Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης κατά το σκέλος που με αυτή απορρίφθηκε η προσφορά της, η οποία είχε καταταγεί στην πρώτη θέση του Αρχικού Πίνακα Προσφορών Κατά Σειρά Μειοδοσίας, για τυπικό λόγο και ως εκ τούτου αναδείχθηκε ως προσωρινός ανάδοχος της υπόψη σύμβασης η δεύτερη στη σειρά κατάταξης διαγωνιζόμενη εταιρία με την επωνυμία [...], διότι -κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας- η προσφορά της απορρίφθηκε μη

Αριθμός απόφασης: 427/2018

νομίμως και κατά παράβαση των όρων που διέπουν την οικεία διαγωνιστική διαδικασία, για τους λόγους που αναφέρονται στην υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, ο [...] προκήρυξε, σύμφωνα με τις με αριθ. 3615/82/19.12.2017 και 287/08/30.01.2018 αποφάσεις του Διοικητικού Συμβουλίου αυτού, με τη με αριθ. πρωτ. 10502/12.20.2018 Διακήρυξη ηλεκτρονικό, ανοικτό, δημόσιο διαγωνισμό για την εκτέλεση του έργου «Οικοδομικές & Η/Μ εργασίες για τη μεταστέγαση του ΚΠΑ2 [...] στο κτήριο του τ. ΚΕΝΕ ΟΕΕ [...], ιδιοκτησίας [...], οδός [...]», με το σύστημα προσφοράς «με επί μέρους ποσοστά έκπτωσης» του άρθρου 95 παρ. 2α του Ν4412/2016 και με κριτήριο ανάθεσης την «πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής», συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 204.000,00 Ευρώ (πλέον Φ.Π.Α.), με επιμέρους αντικείμενα την ανάθεση οικοδομικών εργασιών προϋπολογισθείσας αξίας 93.000,00 ευρώ (με αναθεώρηση και χωρίς ΦΠΑ) και ηλεκτρομηχανολογικών εργασιών προϋπολογισθείσας αξίας 111.000,00 ευρώ (με αναθεώρηση και χωρίς ΦΠΑ), η οποία Διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 13.02.2018 και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 21.02.2018, όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό: α/α [...].

2. Επειδή, η προσφεύγουσα υπέβαλε τη με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 357/16.04.2018 «Ένσταση» αιτούμενη την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που με αυτήν εγκρίθηκε το από 27.03.2018 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού, δυνάμει του οποίου απορρίφθηκε εν τέλει η προσφορά της για τυπικό λόγο και ειδικότερα με την αιτιολογία ότι :

Αριθμός απόφασης: 427/2018

«δεν κατέθεσε στο πρωτόκολλο της Αναθέτουσας Αρχής (Άρθρο 1 της Διακήρυξης), [Εθνικής Αντιστάσεως 8 Άλιμος 17456], την πρωτότυπη εγγυητική επιστολή συμμετοχής (μη ηλεκτρονικής έκδοσης), ως όφειλε να πράξει εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή τους, ήτοι το αργότερο μέχρι και την 26η /03/2018 και ώρα 10.00 π.μ., σύμφωνα με τα άρθρα 3 & 4 της Διακήρυξης», αν και είχε υποβάλλει την προσφορά με το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης ύψους 59,91% καταλαμβάνοντας την πρώτη θέση του Αρχικού Πίνακα Προσφορών Κατά Σειρά Μειοδοσίας, με αποτέλεσμα -κατόπιν απορρίψεως της προσφοράς της- να αναδειχθεί ως προσωρινός ανάδοχος της υπόψη σύμβασης η δεύτερη στη σειρά κατάταξης διαγωνιζόμενη εταιρία με την επωνυμία [...]. Ως εκ τούτου, με την υπό κρίση «Ένσταση» η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που με αυτή, κατά παράβαση των κανόνων περί ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, απορρίφθηκε όλως τυπικώς η προσφορά της, με αποτέλεσμα την ανάδειξη της ως άνω συνδιαγωνιζόμενης της εταιρίας ως προσωρινής αναδόχου της υπόψη σύμβασης.

3. Επειδή, το φερόμενο ενώπιον της Α.Ε.Π.Π. ένδικο βοήθημα τιτλοφορείται ως «Ένσταση» και υποβάλλεται χωρίς χρήση του τυποποιημένου προς τούτο εντύπου προδικαστικής προσφυγής, όπως απαιτεί η διάταξη του άρθρου 8 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016). Παρόλα αυτά, από την επισκόπηση του περιεχομένου της ασκηθείσας «Ενστάσεως» προκύπτει ότι αυτή καλύπτει ως προς τα κύρια και ουσιώδη στοιχεία της τα προδιατυπωμένα πεδία του τυποποιημένου εντύπου, οι δε προβαλλόμενοι με αυτή λόγοι και το αίτημά της κατατείνουν στην ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης, με αποτέλεσμα να θεραπεύεται η έλλειψη χρήσης του τυποποιημένου εντύπου (ΔΕΦΚομοτηνής Ν39/2017, ΑΕΠΠ 264/2018, 47/2018, 97/2017 κ.α.). Ως εκ τούτου, κατ' ορθή ερμηνεία του δικογράφου της ασκηθείσας Ενστάσεως συνάγεται ότι αυτή συνιστά νομίμως ασκηθείσα Προδικαστική Προσφυγή.

Αριθμός απόφασης: 427/2018

4. Επειδή, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, ως ισχύει, ενεργοποιούνται οι διατάξεις του Βιβλίου IV (άρθρα 345 έως 374) για τις διαφορές που αναφύονται από πράξεις ή παραλείψεις, οι οποίες εκδίδονται ή συντελούνται από αναθέτουσες αρχές, στο πλαίσιο διαδικασίας σύναψης σύμβασης, η οποία εκκινεί, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 120 του ως άνω νόμου, μετά την 1η Μαρτίου 2018, για τις δημόσιες συμβάσεις έργων και τις δημόσιες συμβάσεις εκπόνησης μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, με εκτιμώμενη αξία σύμβασης (χωρίς Φ.Π.Α.) ανώτερη των 60.000 ευρώ και κατώτερη των ορίων του άρθρου 5 του ως άνω νόμου.

5. Επειδή, κατά τη διάταξη του άρθρου 120 του Ν. 4412/2016 προβλέπεται ότι ως χρόνος έναρξης της ανοικτής διαδικασίας σύναψης σύμβασης, για τις συμβάσεις κάτω των ορίων, νοείται η ημερομηνία δημοσίευσης της προκήρυξης σύμβασης στο ΚΗΜΔΗΣ, σύμφωνα με το άρθρο 66, με την επιφύλαξη της παρ. 5 του άρθρου 376, ενώ κατά τη διάταξη του άρθρου 5 του ως άνω νόμου, ως ισχύει κατόπιν τροποποίησης του άρθρου 4 της Οδηγίας 2014/24 ΕΕ με τον Κανονισμό (ΕΕ) 2017/2365, ως κατώτατο όριο, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζεται το ποσό των 5.548.000 ευρώ για τις δημόσιες συμβάσεις έργων (αντί του ποσού των 5.225.000 ευρώ ως ίσχυε).

6. Επειδή, από την εξέταση των στοιχείων της υπόψη διαγωνιστικής διαδικασίας προκύπτει ότι, η ανάθεση της υπόψη σύμβασης έχει ως αντικείμενο «Οικοδομικές & Η/Μ εργασίες για τη μεταστέγαση του ΚΠΑ2 [...] στο κτήριο του τ. ΚΕΝΕ ΟΕΕ [...], ιδιοκτησίας [...], οδός [...]», συνολική προϋπολογισθείσα αξία ύψους 204.000,00 ευρώ χωρίς ΦΠΑ και αφορά στη διενέργεια ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με τη με αριθ. 10502/12.02.2018 Διακήρυξη, η οποία αναρτήθηκε στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. την 13.02.2018 με ΑΔΑΜ 18PROC002662044 2018-02-13. Ήτοι, η υπόψη σύμβαση αφορά στη διενέργεια ανοικτού διαγωνισμού για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης έργου κάτω των ορίων (ήτοι αξίας ανώτερης των 60.000 ευρώ και κατώτερης των

Αριθμός απόφασης: 427/2018

5.548.000 ευρώ), η οποία δημοσιεύθηκε στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. πριν την 01.03.2018, ημερομηνία κατά την οποία ενεργοποιείται η ισχύς των διατάξεων του Βιβλίου IV αναφορικά με τη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π. για την επίλυση των διαφορών που ανακύπτουν από πράξεις/παραλείψεις της αναθέτουσας αρχής κατά τη διαδικασία ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, και ως εκ τούτου η υπόψη σύμβαση κατ'εφαρμογή των οικείων διατάξεων κείται εκτός πεδίου χρονικής αρμοδιότητας της Α.Ε.Π.Π.. Συνεπώς, απαραδέκτως, κατά τούτο, ασκείται η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π. ελλείψει δικαιοδοσίας της τελευταίας για την εξέτασή της.

7. Επειδή, οι προϋποθέσεις του παραδεκτού που πρέπει να συντρέχουν κατά την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής κρίνονται σε κάθε περίπτωση και αυτεπαγγέλτως από την Α.Ε.Π.Π. (πρβλ. ΣτΕ 2080/2016).

8. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη ελλείψει χρονικής αρμοδιότητας της Α.Ε.Π.Π. για την εξέτασή της.

9. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, και δη ενόψει της χρονικής αναρμοδιότητας της Α.Ε.Π.Π. για την εξέταση της υπό κρίση προσφυγής το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 201195663958 0611 0065 ύψους 600,00 ευρώ) θα πρέπει να επιστραφεί.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή λόγω χρονικής αναρμοδιότητας της Α.Ε.Π.Π.

Ορίζει την επιστροφή του προσκομισθέντος παραβόλου (παράβολο με ηλεκτρονικό κωδικό 201195663958 0611 0065) ποσού 600,00 ευρώ.

Αριθμός απόφασης: 427/2018

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 24 Μαΐου 2018, και εκδόθηκε στις 31 Μαΐου 2018.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης

Γεωργία Παν. Ντεμερούκα