

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 1 Φεβρουαρίου 2018 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Οικονόμου Πρόεδρος-Εισηγητής, Εμμανουέλα Σωτηρόπουλου και Μιχαήλ Σειραδάκης Μέλη.

Για να εξετάσει την από 15/01/2018 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ)- Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/ 45/22.01.2018 και Ειδικό Αριθμό Κατάθεσης (ΕΑΚ) 3/8/22.01.2018 της προσφεύγουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....» νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του Γενικού Νοσοκομείου Αθηνών «Κοργιαλένιο–Μπενάκειο» και κατά της με αριθμ. 12/2017 Διακηρύξεως διεθνή ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων με Αναθέτουσα Αρχή το Γενικό Νοσοκομείο Αθηνών «Κοργιαλένιο–Μπενάκειο Ε.Ε.Σ», για την προμήθεια «Ιατρικών Αερίων- Υγροποιημένου Αζώτου – Οξυγόνου», για χρονικό διάστημα ενός έτους με δικαίωμα παράτασης για ένα επιπλέον έτος, η οποία δημοσιεύτηκε στο ΕΣΗΔΗΣ την 29.12.2017 και έλαβε το συστημικό αριθμό

Με την Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να τροποποιηθούν, οι τεχνικές προδιαγραφές της υπ' αριθμ. 12/2017 Διακηρύξεως για τα υπό 1) Υγρό Οξυγόνο και για τα εξής υπό 2), ήτοι τα υπό 2.1 έως και 2.7 (αέριο οξυγόνο, πρωτοξειδίο του αζώτου, ιατρικός αναπνευστικός συνθετικός αέρας και διοξείδιο του άνθρακα.) είδη.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Μιχαήλ Οικονόμου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της ανωτέρω Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει προσκομιστεί, το υπ' αριθμ. ηλεκτρονικό

Αριθμός Απόφασης : 81/2018

παράβολο υπέρ Υπουργείου Υγείας με κωδικό 186043943958 0319 0047, το οποίο πληρώθηκε την 16-01-2018, ποσού δύο χιλιάδων οκτακοσίων ευρώ (2800,00€), σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α΄ 147) και 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της ΑΕΠΠ» (ΦΕΚ Α΄ 64).

2. Επειδή από τις 19-12-2017, για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής στην ΑΕΠΠ το προβλεπόμενο στις οικείες διατάξεις ηλεκτρονικό παράβολο εκδίδεται από την εφαρμογή του e-παραβόλου της διαδικτυακής πύλης της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων (ΓΓΠΣ), αποκλειστικά και μόνο υπό τον Φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)» (κωδικός τύπου παραβόλου [100]) {βλ. σχετική ανακοίνωση στον ιστότοπο της ΑΕΠΠ}.

3. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 4 του Π.Δ. 39/2017 «1. Σε περίπτωση προσφυγής κατά πράξης της αναθέτουσας αρχής, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι : α) δέκα (10) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, αν η πράξη κοινοποιήθηκε με ηλεκτρονικά μέσα ή με τηλεομοιοτυπία (άρθρο 361 παρ. 1 περ. α΄ ν. 4412/2016) ή β) δεκαπέντε (15) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, αν χρησιμοποιήθηκαν άλλα μέσα επικοινωνίας (άρθρο 361 παρ. 1 περ. β΄ ν. 4412/2016), άλλως 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 δέκα πέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ άρθρο 361 παρ. 1 περ. γ΄ ν. 4412/2016). 2. Σε περίπτωση παράλειψης, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι δεκαπέντε (15) ημέρες από την επόμενη της συντέλεσης της προσβαλλόμενης παράλειψης (άρθρο 361 παρ. 2 ν. 4412/2016).

4. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ. 4 του ως άνω Π.Δ. 39/2017 «Το παράβολο καταβάλλεται κατά την κατάθεση της προδικαστικής προσφυγής. Η

ως άνω κατάθεση του παραβόλου γίνεται ηλεκτρονικά μέσω της εφαρμογής e-παραβόλου στη διαδικτυακή πύλη της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων (ΓΓΠΣ) και αποτελεί έσοδο του κρατικού προϋπολογισμού. Για την απόδειξη της καταβολής και της είσπραξης του παραβόλου ο προσφεύγων υποχρεούται να επισυνάψει στο προβλεπόμενο στην παράγραφο 2 του άρθρου 8 του παρόντος Κανονισμού έντυπο προσφυγής του Παραρτήματος Ι εκτυπωμένο αντίγραφο ηλεκτρονικής πληρωμής του ποσού σε Τράπεζα, επικυρωμένη εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών ότι το ως άνω παράβολο, υπό τον αντίστοιχο Κωδικό, φέρει την ένδειξη “πληρωμένο” καθώς και βεβαίωση περί ελέγχου και δέσμευσης του ηλεκτρονικού παραβόλου από την Υπηρεσία που το αποδέχεται».

5. Επειδή από την συνολική επισκόπηση των στοιχείων της εξεταζόμενης υπόθεσης προκύπτει ότι την 29.12.2017 δημοσιεύτηκε στο ΕΣΗΔΗΣ η υπ’ αριθμ. Διακήρυξη με την οποία προκηρύχθηκε διεθνής ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός άνω των ορίων με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει της τιμής, για την προμήθεια «Ιατρικών Αερίων-Υγροποιημένου Αζώτου – Οξυγόνου», για χρονικό διάστημα ενός έτους με δικαίωμα παράτασης για ένα επιπλέον έτος και ορίσθηκε ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών η 05.01.2018 και ως καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών η 05.02.2018 και ώρα 15.00 μμ.

6. Επειδή προκύπτει αβίαστα ότι η κατατεθείσα προσφυγή έχει κατατεθεί εκπρόθεσμα και στρέφεται κατά της ανωτέρω Διακήρυξης η οποία, ως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο του αντίστοιχου Διαγωνισμού, έχει αναρτηθεί ηλεκτρονικά, σύμφωνα με το άρθρο 38 Ν. 4412/2016, στο ΚΗΜΔΗΣ την 29.12.2017, και η κατ’ αυτής Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί αντίστοιχα στο ΕΣΗΔΗΣ (βλ. την υπ’ αριθμ. 56902/215 απόφαση του Υπουργού Οικονομίας και Ανάπτυξης «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).» (ΦΕΚ Β΄ 1924/02.06.2017) άρθρο 19 «Προδικαστικές Προσφυγές - Ενστάσεις»)

Αριθμός Απόφασης : 81/2018

την 15.01.2018, ήτοι πέραν της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (γ) εδ. α΄ Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (γ) εδ. α΄ του Κανονισμού δηλαδή πέραν των 10 ημερών από την ημερομηνία που η προσφεύγουσα επικαλείται πως έλαβε γνώση του περιεχομένου της Διακήρυξης (29.12.2017) και ως εκ τούτου η κρινόμενη προδικαστική είναι απορριπτέα ως απαράδεκτη.

7. Επειδή συναφώς προκύπτει πέραν πάσης αμφιβολίας ότι το καταβληθέν παράβολο δεν δύναται να γίνει δεκτό ως νομίμως κατατεθέν καθώς έχει εκδοθεί και πληρωθεί υπέρ έτερου τινός φορέως του Δημοσίου και ειδικότερα του Υπουργείου Υγείας, αντί του τυπικώς ορθού και νομίμου που θα ήταν να εκδοθεί και να εξοφληθεί υπέρ ΑΕΠΠ. Συνεπώς η μη νομότυπη έκδοση και πληρωμή του παραβόλου της προσφεύγουσας, η οποία ειρήσθω εν παρόδω συνιστά όρο του παραδεκτού της κατάθεσης προδικαστικής προσφυγής υπέρ ΑΕΠΠ, καθιστά απαραδέκτως ασκηθείσα την υπό εξέταση προσφυγή.

8. Επειδή παγίως έχει κριθεί ότι η ορθή και δέουσα καταβολή του παραβόλου αποτελεί ευθύνη του προσφεύγοντος (βλ. σχετικά ΣΤΕ ΕΑ 27/2015) και σύμφωνα με την πάγια νομολογία του ΣΤΕ απαιτείται η «υποβολή σχετικής αίτησης του διοικουμένου ενώπιον του αρμοδίου οργάνου με συγκεκριμένο περιεχόμενο, συνοδευόμενης από τα απαραίτητα δικαιολογητικά» (ΣΤΕ 446/2016, 3561/2014).

9. Επειδή ήδη έχει επικυρωθεί νομολογιακά η σχετική πρακτική της ΑΕΠΠ αφού με την απόφαση υπ' αριθμ. 410/2017 (βλ. Διοικητικού Εφετείου Αθηνών ΙΔ Τμήμα αναστ.) απερρίφθη αίτηση αναστολής κατά της υπ' αριθμ. 72/2017 απόφαση της ΑΕΠΠ.

Επειδή, κατ' ακολουθίαν η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφτεί.

10. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα.

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός Απόφασης : 81/2018

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε την 1 Φεβρουαρίου 2018 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

Μιχαήλ. Χ. Οικονόμου

Μελπομένη Τσιαλαφούτα