

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 6 Νοεμβρίου 2018, με την εξής σύνθεση: Νεκταρία-Πηνελόπη Ταμανίδη, Πρόεδρο και τα Μέλη Κωνσταντίνο Κορομπέλη και Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή – Εισηγήτρια, δυνάμει της υπ' αριθμ. 68/2018 Πράξης του Προέδρου της Α.Ε.Π.Π. περί αναπλήρωσης της Κυριακής Σιδηροπούλου σε συνδυασμό με την υπ' αριθ. 1482/2018 τροποποιητική της με αριθ. 1327/2018 Πράξης της Προέδρου του 4^{ου} Κλιμακίου της Α.Ε.Π.Π. περί ορισμού εισηγητή.

Για να εξετάσει την με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 991/1-10-2018 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «
», που εδρεύει στις
», αρ.
, στο πλαίσιο διαγωνιστικής διαδικασίας που προκηρύχθηκε με την με αριθμό
Διακήρυξη του αναθέτοντα φορέα με την επωνυμία «
», με αντικείμενο την σύναψη δημόσιας σύμβασης για το έργο «
»

» εκτιμώμενης αξίας ποσού 200.000€, που στρέφεται ειδικότερα κατά της υπ' αριθμ. 6787/21-9-2018 απόφασης της Διεύθυνσης και της συμπροσβαλλόμενης με αυτήν με αριθμ. 4643/21-6-2016 απόφασης με την οποία απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας και χρεώθηκε στο 4ο Κλιμάκιο ΑΕΠΠ με το από 1-10-2018 ενημερωτικό ηλεκτρονικό μήνυμα του Προέδρου αυτής.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της, κατόρθη επισκόπηση αυτής, η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της ως άνω προσβαλλόμενης πράξης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)», σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 και του άρθρου 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016, ποσού 1000€ (με κωδικό ηλεκτρονικού παραβόλου -----), το οποίο έχει υπολογιστεί σε ποσοστό 0,5% επί της προυπολογιζόμενης δαπάνης της σύμβασης, που ανέρχεται σε ποσό 200.000€ πλέον ΦΠΑ.

2. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και την παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, περιέχει δε τα κατά Νόμον ουσιώδη στοιχεία και συνεπώς παραδεκτώς άγεται προς εξέταση ενώπιον της ΑΕΠΠ.

3. Επειδή, η Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. γ' του Π.Δ. 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. γ του Ν.4412/2016, δεδομένου ότι, όπως προκύπτει από τον φάκελο της υπόθεσης, η προσφεύγουσα έλαβε γνώση της προσβαλλομένης στις 21-9-2018, οπότε αυτή της κοινοποιήθηκε μέσω τηλεμοιτυπίας από τον αναθέτοντα φορέα. Η δε προσφεύγουσα άσκησε την υπό κρίση Προσφυγή της στις 1-10-2018, ήτοι επομένως εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας.

4. Επειδή, με την με αριθμό ----- διακήρυξη, η ----- προκήρυξε ανοικτό δημόσιο διαγωνισμό, διενεργούμενο εκτός ΕΣΗΔΗΣ, για την «/-----»

----- ΟΥ

εκτιμώμενης αξίας της ποσού 200.000€, πλέον ΦΠΑ, εκ των οποίων 18.000€ αφορούν απρόβλεπτες ανάγκες.

5. Επειδή, σύμφωνα με το Ν. 1468/1950, αλλά και το Π.Δ. 333/2000 που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση του Ν. 2773/1999, η ----- έχει ως κύριο σκοπό της, την κατασκευή και εκμετάλλευση υδροηλεκτρικών και θερμοηλεκτρικών εργοστασίων στη χώρα, την εγκατάσταση εθνικού δικτύου για την μεταφορά της παραγόμενης ηλεκτρικής ενέργειας και τη διάθεσή της. Ειδικότερα, είναι η μεγαλύτερη εταιρία παραγωγής και προμήθειας ηλεκτρικής ενέργειας στην Ελλάδα, διαθέτει μια μεγάλη

υποδομή σε εγκαταστάσεις ορυχείων λιγνίτη, παραγωγής, μεταφοράς και διανομής ηλεκτρικής ενέργειας. Κατέχει περίπου το 68% της εγκατεστημένης ισχύος των σταθμών ηλεκτροπαραγωγής στην Ελλάδα συμπεριλαμβάνοντας στο ενεργειακό της μείγμα λιγνιτικούς, υδροηλεκτρικούς και πετρελαϊκούς σταθμούς, καθώς και σταθμούς φυσικού αερίου, αλλά και μονάδες ανανεώσιμων πηγών ενέργειας (ΑΠΕ) (<https://www.>).

6.Επειδή, περαιτέρω, περιλαμβάνεται στις ανώνυμες εταιρείες του Κεφ. Β' του Ν. 3429/2005, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 5 του αρ. 1 του Νόμου αυτού, οι δε μετοχές της εισηχθήσαν στο Χρηματιστήριο Αθηνών το έτος 2001 και έκτοτε διαπραγματεύονται στην κύρια αγορά του Χ.Α. Επισημαίνεται, εν προκειμένω ότι, η πλειοψηφία του μετοχικού κεφαλαίου (ποσοστό 51,12%) της ανήκει στο Ελληνικό Δημόσιο, μεταβιβάστηκε δε αρχικώς από το Ελληνικό Δημόσιο, ποσοστό 17 % των δικαιωμάτων ψήφου μετόχων στο Ταμείο Αποκρατικοποιήσεων Ιδιωτικής Περιουσίας του Δημοσίου (ΤΑΙΠΕΔ), το οποίο κατά τον Ν.3986/2011 είναι νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου που λειτουργεί για την εξυπηρέτηση του δημοσίου συμφέροντος και το μετοχικό κεφάλαιο του αναλαμβάνεται και καλύπτεται ολόκληρο από το Ελληνικό δημόσιο. Στη συνέχεια, στις 8 Απριλίου 2014, η Διυπουργική Επιτροπή Αναδιαρθρώσεων και Αποκρατικοποιήσεων αποφάσισε τη μεταβίβαση άνευ ανταλλάγματος του προαναφερθέντος ποσοστού 17% μετοχών της ΤΤΙ στο ΤΑΙΠΕΔ, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 3986/2011. Η εν λόγω μεταβίβαση πραγματοποιήθηκε στις 11 Απριλίου 2014 κατόπιν εκτέλεσης εξωχρηματιστηριακής συναλλαγής (βλ. και απόφαση ΚΥΣΥΜ 33/2016, ΦΕΚ 1472/Β/25.5.2016 «Έγκριση Επιχειρησιακού Προγράμματος ΤΑΙΠΕΔ»). Έκτοτε, το Ελληνικό Δημόσιο εξακολουθεί να συμμετέχει κατά πλειοψηφία στο μετοχικό της κεφάλαιο. Επομένως, ως προς το ζήτημα της υπαγωγής των συμβάσεων της, στις διατάξεις του ν. 4412/2016, η συνιστά αναθέτοντα φορέα και οι συμβάσεις που συνάπτει εμπίπτουν, στις διατάξεις της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ και επακολούθως του Βιβλίου II του Ν. 4412/2016 (βλ. σχετικά και τις με αρ. 322/2018, 255/2018 και 31/2018 αποφάσεις ΑΕΠΠ).

7. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 379 παρ.7 του Ν.4412/2017: «7. Οι διατάξεις του Βιβλίου IV (άρθρα 345 έως 374) διέπουν τις διαφορές που αναφύονται από πράξεις ή παραλείψεις, οι οποίες εκδίδονται ή συντελούνται από αναθέτουσες αρχές/ αναθέτοντες φορείς, στο πλαίσιο διαδικασίας σύναψης σύμβασης, η οποία

εκκινεί, κατά τα οριζόμενα στα άρθρα 61, 120, 290 και 330 του παρόντος: [...] γ) 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 εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ και κατώτερη από τα όρια των άρθρων 5 και 235 του παρόντος, όπως ισχύουν κάθε φορά, μετά την 1η Μαρτίου 2018. Μέχρι τότε για τις ως άνω διαφορές εφαρμόζεται το άρθρο 127, σε συνδυασμό με το άρθρο 376 παράγραφος 12 του παρόντος [...].».

8.Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 235 του Ν.4412/2016 : «Κατώτατα όρια» (άρθρο 15 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ): «Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα: [...]β) 5.225.000 ευρώ για τις συμβάσεις έργων [...]Τα κατώτατα όρια που καθορίζονται στις ως άνω περιπτώσεις α' και β' ισχύουν, εφόσον δεν έχουν αναθεωρηθεί, σύμφωνα με το άρθρο 17 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ.

9.Επειδή, σύμφωνα με τον κανονισμό (ΕΕ) 2017/2364 της Επιτροπής, της 18ης Δεκεμβρίου 2017, για την τροποποίηση της οδηγίας 2014/25/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής για τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων: «Άρθρο 1 Το άρθρο 15 της οδηγίας 2014/25/ΕΕ τροποποιείται ως εξής: [...] (2) στο στοιχείο β), το ποσό «5 225 000 EUR» αντικαθίσταται από το ποσό «5 548 000 EUR».

10.Επειδή, εν προκειμένω, το αντικείμενο του υπό κρίση διαγωνισμού είναι έργο και ειδικότερα, η «

11.Επειδή, περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 2 της διακήρυξης: «ο προϋπολογισμός του Έργου, ανέρχεται σε 200.000 Ευρώ [...]».

12. Επειδή, η συγκεκριμένη διαγωνιστική διαδικασία εν τοις πράγμασι ξεκίνησε την 24-2-2018 με τη δημοσίευση στην εφημερίδα «...» περίληψης της διακήρυξης του διαγωνισμού (βλ. τις από 1-11-2018 απόψεις προς Α.Ε.Π.Π.) και δεν πραγματοποιήθηκε δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (άρ.295 παρ.6 Ν.4412/2016).

13. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω η ΑΕΠΠ είναι χρονικά αναρμόδια για την εξέταση της υπό κρίση διαφοράς.

14. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 περί παραβόλου του ΠΔ 39/2017 (ΦΕΚ 64^Α/04.05.2017) και το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016, όπως ισχύει, και τα οποία ταυτίζονται στη διατύπωσή τους, σύμφωνα με τα οποία: «Σε περίπτωση ολικής ή μερικής αποδοχής ή σιωπηρής απόρριψης της προδικαστικής προσφυγής το παράβολο επιστρέφεται στον προσφεύγοντα με την απόφαση του οικείου σχηματισμού της ΑΕΠΠ, που εξέτασε την προδικαστική προσφυγή.

15.Επειδή, κατόπιν των προηγούμενων σκέψεων 13-14 το παράβολο πρέπει να καταπέσει υπέρ του Ελληνικού Δημοσίου.

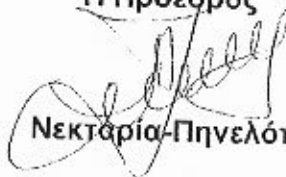
Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προσφυγή.

Διατάσσει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου (με κωδικό ηλεκτρονικού παραβόλου ----- ποσού ευρώ 1000,00€.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 6 Νοεμβρίου 2018 και εκδόθηκε αυθημερόν.

Η Πρόεδρος


Νεκταρία-Πηνελόπη Ταμανίδη

Η Γραμματέας

Κ.Α.Α. ΚΑΛΛΙΜΑΧΗ
ΙΩΑΝΝΑ

Γεωργία Ντεμερούκα

