

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 16.08.2019 με την εξής σύνθεση: Σταυρούλα Κουρή, Πρόεδρος, Μαρία-Ελένη Σιδέρη, Εισηγήτρια και Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 09.07.2019 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/865/10.07.2019 της προσφεύγουσας με την επωνυμία «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ 6ης ΥΓΕΙΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΣ, ΠΑΝΕΠΙΣΤΗΜΙΑΚΟΥ ΓΕΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ ΠΑΤΡΩΝ «ΠΑΝΑΓΙΑ Η ΒΟΗΘΕΙΑ» [εφεξής αναθέτουσα αρχή].

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαρία-Ελένη Σιδέρη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, με την Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει όπως ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 35/2019 Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής, με αντικείμενο την ανάθεση της «Προμήθειας Εξοπλισμού Μ.Ε.Ν.».

2. Επειδή, με την υπ' αριθμ. 35/2019 Διακήρυξη, προκηρύχθηκε ανοιχτός, ηλεκτρονικός διαγωνισμός άνω των ορίων, για την ανάθεση της «Προμήθειας Εξοπλισμού Μ.Ε.Ν.», συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 298.387,03€ πλέον ΦΠΑ, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει κόστους, με χρήση προσέγγισης του κόστους - αποτελεσματικότητας. Η εν λόγω Διακήρυξη καταχωρήθηκε στο

Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 24.06.2019 με ΑΔΑΜ: 19PROC005155774 και στο ΕΣΗΔΗΣ με Α/Α 75987. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 25.07.2019 και ώρα 14.00 μ.μ., ενώ ως ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η 29.07.2019 και ώρα 10.00 π.μ.

3. Επειδή, η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της υπ' αριθμ. 35/2019 Διακήρυξης, ισχυριζόμενη ότι: (1) Για το είδος με Α/Α 1 Θερμοκοιτίδες νοσηλείας (τεμ. 5): (i) Η προδιαγραφή 145, που απαιτεί μέγιστο πλάτος 100cm, *«είναι φωτογραφική του μοντέλου 8000 ... της εταιρείας (1ης κατασκευής 1998, ως συν/νος κατάλογος, χωρίς Οθόνη), αφαιρώντας από την εταιρεία μας (η οποία προμηθεύει θερμοκοιτίδες πλάτους 107 cm) αλλά και από άλλους προμηθευτές το δικαίωμα να συμμετέχουμε στον διαγωνισμό, παρόλο ότι τα μοντέλα θερμοκοιτίδων του οίκου, που η εταιρεία μας εμπορεύεται, φέρουν σήμανση CE και είναι σύμφωνα με τα πρότυπα».* (ii) Η προδιαγραφή 147, που απαιτεί Αυτόματα ρυθμιζόμενο ύψος: ελάχιστο 130 cm Μέγιστο: 160 cm *«είναι φωτογραφική του μοντέλου 8000 της εταιρείας, αφαιρώντας από την εταιρεία μας (η οποία προμηθεύει θερμοκοιτίδες με ελάχιστο ύψος 138 cm και Μέγιστο 178 cm) αλλά και από άλλους προμηθευτές το δικαίωμα να συμμετέχουμε στον διαγωνισμό, παρόλο ότι τα μοντέλα θερμοκοιτίδων του οίκου, που η εταιρεία μας εμπορεύεται, φέρουν σήμανση CE και είναι σύμφωνα με τα πρότυπα».* (iii) Η προδιαγραφή 148, που απαιτεί μέγιστο βάρος 90 kg, *«είναι φωτογραφική του μοντέλου 8000 της εταιρείας, αφαιρώντας από την εταιρεία μας (η οποία προμηθεύει θερμοκοιτίδες βάρους 100 kg) αλλά και από άλλους προμηθευτές το δικαίωμα να συμμετέχουμε στον διαγωνισμό, παρόλο ότι τα μοντέλα θερμοκοιτίδων του οίκου, που η εταιρεία μας εμπορεύεται, φέρουν σήμανση CE και είναι σύμφωνα με τα πρότυπα».* (iv) Η προδιαγραφή 149, που απαιτεί θερμοκρασία αέρα (10-50οC), θερμοκρασία δέρματος (30-42οC), υγρασία (0-99%), συγκέντρωση οξυγόνου (0-99%), *«είναι φωτογραφική του μοντέλου 8000 της εταιρείας, αφαιρώντας από την εταιρεία μας (η οποία προμηθεύει θερμοκοιτίδες με θερμοκρασία αέρα 20-42οC, με θερμοκρασία δέρματος 30-42°C υγρασίας 15-*

99% και συγκέντρωσης οξυγόνου 15-105%) αλλά και από άλλους προμηθευτές το δικαίωμα να συμμετέχουμε στον διαγωνισμό, παρόλο ότι τα μοντέλα θερμοκοιτίδων του οίκου, που η εταιρεία μας εμπορεύεται, φέρουν σήμανση CE και είναι σύμφωνα με τα πρότυπα». (v) Η προδιαγραφή 150, που απαιτεί χρόνο θέρμανσης (από 20 στους 30oC) σε <40 λεπτά, «είναι φωτογραφική του μοντέλου 8000 SC της εταιρείας, αφαιρώντας από την εταιρεία μας (η οποία προμηθεύει θερμοκοιτίδες με χρόνο θέρμανσης από 25 στους 36 oC σε 30 λεπτά,) αλλά και από άλλους προμηθευτές το δικαίωμα να συμμετέχουμε στον διαγωνισμό, παρόλο ότι τα μοντέλα θερμοκοιτίδων του οίκου, που η εταιρεία μας εμπορεύεται, φέρουν σήμανση CE και είναι σύμφωνα με τα πρότυπα». (vi) Η προδιαγραφή 153, που απαιτεί δυνατότητα αύξησης συγκέντρωσης οξυγόνου από 21% σε 60% σε λιγότερο από 7 λεπτά, «είναι φωτογραφική του μοντέλου 8000 της εταιρείας, αφαιρώντας από την εταιρεία μας αλλά και από άλλους προμηθευτές το δικαίωμα να συμμετέχουμε στον διαγωνισμό, παρόλο ότι τα μοντέλα θερμοκοιτίδων του οίκου, που η εταιρεία μας εμπορεύεται, φέρουν σήμανση CE και είναι σύμφωνα με τα πρότυπα». (vii) Η προδιαγραφή 154, που απαιτεί δυνατότητα διατήρησης σε επίπεδα <0,2%, «προφανώς αναφέρεται στο μέγιστο ποσοστό συγκέντρωσης του CO2 μέσα στην θερμοκοιτίδα και είναι και αυτή φωτογραφική του μοντέλου 8000 της εταιρείας, αφαιρώντας από την εταιρεία μας (η οποία προμηθεύει θερμοκοιτίδες με δυνατότητα διατήρησης σε επίπεδα 0,4%) αλλά και από άλλους προμηθευτές το δικαίωμα να συμμετέχουμε στον διαγωνισμό, παρόλο ότι τα μοντέλα θερμοκοιτίδων του οίκου, που η εταιρεία μας εμπορεύεται, φέρουν σήμανση CE και είναι σύμφωνα με τα πρότυπα». (viii) Η προδιαγραφή 155, που απαιτεί ροή 30L/min, «είναι φωτογραφική του μοντέλου 8000 της εταιρείας, αφαιρώντας από την εταιρεία μας αλλά και από άλλους προμηθευτές το δικαίωμα να συμμετέχουμε στον διαγωνισμό, παρόλο ότι τα μοντέλα θερμοκοιτίδων του οίκου, που η εταιρεία μας εμπορεύεται, φέρουν σήμανση CE και είναι σύμφωνα με τα πρότυπα». ix) Η προδιαγραφή 156, που απαιτεί επί της κλίνης: <8 cm/sec, «είναι φωτογραφική του μοντέλου 8000 της εταιρείας, αφαιρώντας από την εταιρεία μας (η οποία

προμηθεύει θερμοκοιτίδες με επί της κλίνης< 10cm) αλλά και από άλλους προμηθευτές το δικαίωμα να συμμετέχουμε στον διαγωνισμό, παρόλο ότι τα μοντέλα θερμοκοιτίδων του οίκου, που η εταιρεία μας εμπορεύεται, φέρουν σήμανση CE και είναι σύμφωνα με τα πρότυπα». (x) Η προδιαγραφή 157, που απαιτεί φίλτρα αέρα classP2, «είναι φωτογραφική του μοντέλου 8000 της εταιρείας, αφαιρώντας από την εταιρεία μας αλλά και από άλλους προμηθευτές το δικαίωμα να συμμετέχουμε στον διαγωνισμό, παρόλο ότι τα μοντέλα θερμοκοιτίδων του οίκου, που η εταιρεία μας εμπορεύεται, φέρουν σήμανση CE και είναι σύμφωνα με τα πρότυπα». (2) Για το είδος με A/A 2 Φορητή θερμοκοιτίδα διακομιδών, η προδιαγραφή 49, που απαιτεί δυνατότητα τοποθέτησης HOOD, προφανώς αναφέρεται στην φωτογραφική δυνατότητα της θερμοκοιτίδας να αλλάξει μέγεθος hood από τις βασικές διαστάσεις σε μεγαλύτερες. Ειδικότερα, «είναι φωτογραφική του μοντέλου της εταιρείας, αφαιρώντας από την εταιρεία μας (η οποία προμηθεύει θερμοκοιτίδες χωρίς την παραπάνω δυνατότητα) αλλά και από άλλους προμηθευτές το δικαίωμα να συμμετέχουμε στον διαγωνισμό, παρ' όλων ότι τα μοντέλα θερμοκοιτίδων του οίκου, που η εταιρεία μας εμπορεύεται, φέρουν σήμανση CE και είναι σύμφωνα με τα πρότυπα». (3) Για το είδος με A/A 4 Αναπνευστήρες νεογνών (τεμ. 3): (i) η προδιαγραφή 31, που απαιτεί δυνατότητες μηχανικού αερισμού: CMV, AC, SIMV, PSV, MMV, HFO, APRV, CPAP/PS, CPAP/VS, PPS, Volume Guarantee(VG), HFO, Volume Guarantee for HFO (HFO-VG), «είναι φωτογραφική του Αναπνευστήρα για αερισμό MMV, APRV, CPAP/VS & PPS, αφαιρώντας από την εταιρεία μας (η οποία προμηθεύει αναπνευστήρες χωρίς τις παραπάνω συγκεκριμένες δυνατότητες) αλλά και από άλλες εταιρείες την δυνατότητα συμμετοχής παρ' όλων ότι είναι πολύ γνωστά παγκοσμίως προϊόντα, διαθέτουν CE, όπως και αυτά, που η εταιρεία μας εμπορεύεται, και φυσικά δεν διαθέτουν αερισμούς που είναι ακατάλληλοι για νεογνά». (ii) Η προδιαγραφή 36, που απαιτεί δυνατότητα αυτόματης διόρθωσης λόγω ύπαρξης τραχειοσωλήνα (Automatic Tube Compensation), «είναι φωτογραφική του Αναπνευστήρα για ATC αφαιρώντας από την εταιρεία μας (η οποία προμηθεύει αναπνευστήρες, που δεν

διαθέτουν την παραπάνω δυνατότητα) αλλά και από άλλες εταιρείες την δυνατότητα συμμετοχής, παρά το ότι διαθέτουν CE». (iii) Η προδιαγραφή 39, που απαιτεί τις εξής παραμέτρους: Positive end-expiratory pressure (PEEP), Peak inspiratory pressure (PIP), Mean airway pressure (Pmean), Minimum airway pressure (Pmin), Expiratory minute volume (MVe), Inspiratory minute volume (MVi), Mandatory expiratory minute volume (MVemand), Spontaneous minute volume (MVspon), Minute volume (MV), Tidal volume (VT), Inspiratory tidal volume of mandatory breaths (VTimand), Expiratory tidal volume of mandatory breaths (VTemand), Inspiratory tidal volume of spontaneous breaths (VTispon), Respiratory rate (RR), Mandatory respiratory rate (RRmand), Spontaneous respiratory rate (RRspon), Inspiratory O₂ concentration (FiO₂), CO₂ measurement in mainstream End-expiratory CO₂ concentration (etCO₂), Compliance (C), Resistance (R), «είναι φωτογραφική του Αναπνευστήρα για όλες τις παραμέτρους που είναι έντονα σημειωμένοι ("bold") αφαιρώντας από την εταιρεία μας (η οποία προμηθεύει αναπνευστήρες χωρίς τις παραπάνω παραμέτρους) και από άλλες εταιρείες την δυνατότητα συμμετοχής. Επίσης το CO₂ measurement in mainstream είναι κατάλληλο μόνο για παιδιά και όχι για νεογνά ή βρέφη. Ο Αναπνευστήρας της, που η εταιρεία μας εμπορεύεται, προσφέρεται με μέτρηση σε sidestream και microstream, για etCO₂ κατάλληλο για νεογνά /βρέφη, διαθέτει CE και είναι παγκοσμίως γνωστός για την ποιότητα και καταλληλότητα σε πρόωρα , νεογνά, βρέφη και παιδιά». (4) Το είδος με A/A 4 Σύστημα nCPAP CNO, αναφέρεται στη Διακήρυξη του εν λόγω διαγωνισμού σαν "CPAP CNO", δηλαδή ακριβώς το όνομα της συσκευής του Γερμανικού οίκου, όπως και οι προδιαγραφές του. Επειδή είναι η μόνη συσκευή CPAP της αγοράς, που διαθέτει CPAP με HF, αφαιρεί από την εταιρεία μας (η οποία εμπορεύεται την υπό προμήθεια συσκευή, χωρίς HF, που διαθέτει ο Αναπνευστήρας του Είδους 4) και από άλλες εταιρείες την δυνατότητα συμμετοχής μας στον διαγωνισμό, παρά το ότι το CPAP της διαθέτει CE και είναι παγκοσμίως γνωστό. Ειδικότερα, (i) η προδιαγραφή 1, που απαιτεί δυνατότητα αναγνώρισης και αντιμετώπισης άπνοιας μέσω έκλυσης κύματος πίεσης, «είναι φωτογραφική προδιαγραφή του

....., αφαιρώντας από την εταιρεία μας (η οποία εμπορεύεται την υπό προμήθεια συσκευή με δυνατότητα αναγνώρισης και αντιμετώπισης της άπνοιας χωρίς έκλυση κύματος πίεσης) αλλά και από άλλους προμηθευτές να συμμετέχουμε στον διαγωνισμό, παρά το ότι οι συσκευές τους διαθέτουν CE».

(ii) Η προδιαγραφή 2, που απαιτεί δυνατότητα ταυτόχρονου υψίσυχνου αερισμού (High Frequency Oscillations over CPAP), «είναι φωτογραφική περιγραφή του, αφαιρώντας από την εταιρεία μας (η οποία εμπορεύεται την υπό προμήθεια συσκευή, χωρίς High Frequency Oscillations over CPAP), αλλά και από άλλους προμηθευτές, το δικαίωμα να συμμετέχουμε στον διαγωνισμό, παρ' όλων ότι η συσκευή, που η εταιρεία μας εμπορεύεται, διαθέτει CE και είναι παγκοσμίως γνωστή με πολλά πλεονεκτήματα. Άλλωστε οι Αναπνευστήρες του Είδους 4 διαθέτουν HFOV και μπορούν να κάνουν πολύ περισσότερα από High Frequency Oscillations over CPAP».

(iii) Η προδιαγραφή 4, που απαιτεί CPAP ρινικό αναπνευστήρα με 4 διαφορετικούς τρόπους: CPAP, Apnea CPAP, SNIPPV, oscillation, «είναι φωτογραφική του, αφαιρώντας από την εταιρεία μας (η οποία εμπορεύεται την υπό προμήθεια συσκευή, χωρίς SNIPPV, oscillation αλλά με CPAP, Apnea CPAP, SIPPV, SIMV+PSV, IPPV-IMV.02 High flow Therapy.-) αλλά και από άλλους προμηθευτές, το δικαίωμα να συμμετέχουμε στον διαγωνισμό, παρά το ότι οι συσκευές, τις οποίες εμπορεύονται φέρουν CE».

(5) Στο είδος με A/A 6 Σύστημα παροχής μονοξειδίου αζώτου: (i) η προδιαγραφή 63, που απαιτεί επίτευξη συγκέντρωσης NO 0,1 έως 99,9 ppm, «περιορίζει στο ελάχιστο την συμμετοχή εταιρειών και αποκλείει τις περισσότερες, μεταξύ των οποίων και της εταιρείας μας, το προϊόν της οποίας δεν έχει την παραπάνω δυνατότητα, ενώ φέρει CE». (ii) Η προδιαγραφή 66, που απαιτεί διασύνδεση με συσκευές παρακολούθησης, «περιορίζει στο ελάχιστο την συμμετοχή εταιρειών και αποκλείει τις περισσότερες, μεταξύ των οποίων και της εταιρείας μας, το προϊόν της οποίας δεν έχει την παραπάνω δυνατότητα, ενώ φέρει CE». Η προσφεύγουσα επικαλείται τις διατάξεις των άρθρων 18 παρ. 1 και 54 παρ. 2 του Ν. 4412/2016, τις αιτιολογικές σκέψεις της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, το άρθρο 2 της οδηγίας 93842, το άρθρο 4 παρ. 1 της ΥΑ ΔΥ8δ/Γ.Π.οικ.130648/2009, το

άρθρο 21 του Ν. 3897/2010, την υπ' αριθμ. 5657/28.11.2016 εγκύκλιο της Επιτροπής Προμηθειών Υγείας και την απόφαση ΕΑ 113/2008, προβάλλοντας ότι οι προσβαλλόμενες από εκείνη προδιαγραφές είναι μη νόμιμες και θα πρέπει να ακυρωθούν.

4. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, με τις υπ' αριθμ. 18642/16.07.2019 Απόψεις της απαντά στις αιτιάσεις της προσφεύγουσας ως εξής: «*Η Μ.ΕΝ.Ν. του Πανεπιστημιακού Γενικού Νοσοκομείου Πατρών είναι μία εξειδικευμένη Μονάδα Εντατικής Νοσηλείας Νεογνών η οποία νοσηλεύει νεογνά από 300 gr και ηλικίας 23 εβδομάδων μέχρι τελειόμηνα νεογνά με βάρος πάνω από 4kg και προσφέρει υψηλού επιπέδου κλινικό και ερευνητικό έργο. Οι ενδεικτικές προδιαγραφές που αναρτήθηκαν έλαβαν υπόψη τη χωροταξία της Μονάδας καθώς και την εξυπηρέτηση του έργου που παρέχει. Επ' ουδενί δεν υπήρξε πρόθεση να φωτογραφήσουμε συγκεκριμένες εταιρείες, ούτε να αποκλείσουμε άλλες εταιρείες μιας και αυτό δεν είναι στην δυνατότητα μας. Όμως δεν είναι δυνατόν οι προδιαγραφές του ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού μιας τόσο εξειδικευμένης Μονάδος να είναι γενικές, ώστε να εξυπηρετούνται εταιρείες που διαθέτουν μηχανήματα που δεν πληρούν τον βασικό στόχο, την παροχή υψηλού επιπέδου έργου της ΜΕΝΝ. Ένα μηχάνημα με σήμανση CE δεν συνεπάγεται ότι απαραίτητα μπορεί να εξυπηρετήσει τις ανάγκες της Μονάδας. Συγκεκριμένα: 1. Όσον αφορά τις θερμοκοιτίδες η βασική αρχή ήταν να είναι σύγχρονης τεχνολογίας, να είναι έτοιμες για χρήση σε μικρό χρονικό διάστημα, λαμβάνοντας υπόψη τον φόρτο εργασίας της ΜΕΝΝ, να είναι ελαφριές, εύχρηστες και προπάντων να μην καταλαμβάνουν μεγάλο χώρο, ώστε να είναι δυνατόν να χωρέσουν στο ένα χώρο Εντατικής νοσηλείας νεογνών 5 θερμοκοιτίδες και όχι 4. Το τελευταίο αφορά το μέγιστο πλάτος και τη χωροταξία της μονάδας. Τα υπόλοιπα τα οποία είναι ενδεικτικά δεν θεωρούμε ότι αφαιρούν από καμιά εταιρεία το δικαίωμα να συμμετέχει. 2. Όσον αφορά την φορητή θερμοκοιτίδα η ΜΕΝΝ διακομίζει νεογνά που το βάρος τους μπορεί να ξεπερνά τα 4 κιλά. Άρα εάν το νεογνό χρειάζεται οξυγόνο θα πρέπει να χωράει στη θερμοκοιτίδα το ανάλογο HOOD. 3. Όσον αφορά τους αναπνευστήρες νεογνών όσο περισσότερες επιλογές αναπνευστικής υποστήριξης, έχει ο αναπνευστήρας τόσο*

καλύτερα εξυπηρετείται το κλινικό έργο της μονάδας. Στη προδικαστική προσφυγή αγνοείται το γεγονός ότι στις προδιαγραφές υπάρχει και η “Δυνατότητα χρήσης συστήματος αυτόματης ρύθμισης του οξυγόνου (closed loop)” το οποίο δεν διαθέτει ο της όπως και το κυριότερο “Ο HFO να μπορεί να υποστηρίξει νεογνά με βαριά πνευμονική νόσο” λαμβάνοντας υπόψη το γεγονός ότι οι προδιαγραφές πολλών αναπνευστήρων απέχουν πολύ από την συμπεριφορά τους στη κλινική πράξη. 4. Όσον αφορά το σύστημα θεωρούμε ότι τις ανάγκες της MENN δεν τις καθορίζουν οι εταιρείες. Οι προδιαγραφές αφορούν σύστημα nCPAP με δυνατότητα συγχρονισμένου και υψίσυχνου μη επεμβατικού αερισμού και απ’ότι αναφέρεται στη προσφυγή υπάρχει μόνο μία εταιρεία που εμπορεύεται τέτοια συσκευή. Εάν η ισχυρίζεται ότι ο αναπνευστήρας που διαθέτει έχει δυνατότητα συγχρονισμένου και υψίσυχνου μη επεμβατικού αερισμού μπορεί να συμμετάσχει σε αυτό το σκέλος του διαγωνισμού (τιμή για 3 συστήματα, 45000 € με ΦΠΑ). 5. Τέλος όσον αφορά το σύστημα παροχής μονοξειδίου αζώτου θεωρούμε ότι ένα τέτοιο σύστημα πρέπει να είναι ακρίβειας (επίτευξη συγκέντρωσης NO 0,1 ppm) και να έχει δυνατότητα στενής παρακολούθησης (δυνατότητα διασύνδεσης με συσκευές παρακολούθησης), μιας και η χρήση αναφέρεται όπως είπαμε ανωτέρω σε ιδιαίτερος ευαίσθητο πληθυσμό με βάρος από 300gr».

5. Επειδή, για την άσκηση της ανωτέρω Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει προσκομιστεί, ελεγχθεί και δεσμευτεί αντίστοιχα το ηλεκτρονικό παράβολο υπέρ Ελληνικού Δημοσίου με κωδικό 285997615959 0909 0005, ποσού ευρώ εννιακοσίων ογδόντα οκτώ (€988,00), σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 1-2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α΄ 147) και 5 παρ. 1-2 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α΄ 64).

6. Επειδή, η ΑΕΠΠ είναι καθ’ ύλην αρμόδια βάσει του αντικειμένου αλλά και του συνολικού ποσού της Διακήρυξης του Διαγωνισμού (εκ ποσού 298.387,03€ πλέον Φ.Π.Α.), σύμφωνα με τα άρθρα 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2017 και 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, ενώ επιπλέον θεμελιώνεται και η κατά χρόνο αρμοδιότητά της, όπως απαιτείται από τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου

379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, τροποποιηθείσας της διάταξης δυνάμει του άρθρου 43 παρ. 4 Ν. 4487/2016 (ΦΕΚ Α΄ 116), δεδομένου πως η αντίστοιχη διαγωνιστική διαδικασία ξεκίνησε μετά την 26.06.2017.

7. Επειδή, στην διάταξη της παρ. 1 περ. (γ) έδαφ. β΄ του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 προβλέπεται ότι «1. Σε περίπτωση προσφυγής κατά πράξης της αναθέτουσας αρχής, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι: (α) ... (β) ... (γ) δέκα (10) ημέρες από την πλήρη, πραγματική ή τεκμαιρόμενη, γνώση της πράξης που βλάπτει τα συμφέροντα του ενδιαφερόμενου 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». Περαιτέρω, στις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 4 με τίτλο Προθεσμία άσκησης προσφυγής του Π.Δ. 39/2017 προβλέπεται ότι: «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) ...».

8. Επειδή, κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων, η πλήρης γνώση από την οποία εκκινεί η προθεσμία για την άσκηση προσφυγής κατά διακήρυξης διακρίνεται σε δύο τυπικές μορφές, την πραγματική και την τεκμαιρόμενη γνώση. Λαμβανομένων υπόψη αφενός ότι μπορεί να μην είναι σαφές τότε έλαβε χώρα η πραγματική γνώση αφετέρου ότι επιβάλλεται η

επίκαιρη και ταχεία επίλυση των διαφορών στα πλαίσια της δικονομικής οδηγίας (Οδηγία 89/665/ΕΟΚ και 2007/66/ΕΚ), το χρονικό σημείο κατά το οποίο επέρχεται η τεκμαιρόμενη γνώση ορίζεται η δέκατη πέμπτη (15) ημέρα από την δημοσίευση της διακήρυξης στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ), στο οποίο υποχρεωτικά αναρτώνται οι πάσης φύσεως διακηρύξεις συμβάσεων που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Ν. 4412/2016, τούτο δε συνιστά το απώτατο χρονικό όριο λήψεως πλήρους γνώσης της προκήρυξης από κάθε ενδιαφερόμενο. Με τις πιο πάνω αναφερόμενες διατάξεις, ωστόσο, σύμφωνα και με την αιτιολογική έκθεση του Ν.4412/2016, επιτυγχάνεται αφενός πληρέστερη συμμόρφωση προς τις δικονομικές οδηγίες (Οδηγία 89/665/ΕΟΚ και 2007/66/ΕΚ) και αφετέρου εγκαθιδρύεται ένα σαφές χρονικό πλαίσιο εντός του οποίου μπορεί να ασκηθεί η προδικαστική προσφυγή.

9. Επειδή, υπό τα δεδομένα αυτά, η προθεσμία για την άσκηση προσφυγής κατά διακήρυξης εκκινεί το αργότερο την δέκατη πέμπτη (15) ημέρα από την δημοσίευση της προκήρυξης στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ), οπότε και τεκμαίρεται η πλήρης γνώση αυτής, εκτός αν με άλλον τρόπο, με σαφήνεια και χωρίς αμφιβολία, συνάγεται πραγματική πλήρης γνώση της βαλλόμενης προκήρυξης νωρίτερα. Τέτοια περίπτωση, συνιστά η ομολογία του προσφεύγοντος ότι έλαβε πλήρη γνώση της προκήρυξης νωρίτερα από το πιο πάνω απώτατο χρονικό σημείο, οπότε τεκμαίρεται η πλήρης γνώση.

10. Επειδή, τέλος από την γραμματική διατύπωση των πιο πάνω διατάξεων συνάγεται αδιάστικτα ότι η προθεσμία για την άσκηση προσφυγής κατά διακήρυξης είναι δέκα (10) ημέρες από την πραγματική ή τεκμαιρόμενη πλήρη γνώση αυτής, κατά τα άνω.

11. Επειδή, όπως προκύπτει από τη δήλωση της προσφεύγουσας στη σελίδα 3 της υπό εξέταση προσφυγής, υπό το στοιχείο Δ' με τίτλο *«Ημερομηνία κατά την οποία ο προσφεύγων έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης πράξης ή απόφασης»*, η προσφεύγουσα έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης διακήρυξης την 26.06.2019. Επίσης, στη σελίδα 5 της προσφυγής της,

συνομολογεί επί λέξει τα εξής: «[...] 3. Στο πλαίσιο της δραστηριότητας αυτής, η Εταιρεία μας, έλαβε γνώση την 26.06.2019 της άνω Διακήρυξης και του προκηρυχθέντος με αυτήν Διαγωνισμού, στον οποίο πρόκειται να συμμετάσχει, υποβάλλοντας προσφορά [...]». Συνακόλουθα, η κατά τα ανωτέρω δεκαήμερη προθεσμία για την άσκηση της υπό εξέταση προσφυγής έληγε την 06.07.2019, συμπίπτοντας όμως με μη εργάσιμη ημέρα (Σάββατο) και παρεκτεινόμενη για την αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα, έληγε στις 08.07.2019.

12. Επειδή, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της ανωτέρω Διακήρυξης η οποία, ως έγινε δεκτό στη σκέψη 2 της παρούσας, έχει αναρτηθεί ηλεκτρονικά, σύμφωνα με το άρθρο 38 Ν. 4412/2016, στο ΚΗΜΔΗΣ την 24.06.2019 με ΑΔΑΜ:19PROC005155774 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») την 09.07.2019, 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 (26.06.2019 κατά τα δηλωθέντα στις σελίδες 3 και 5 της προσφυγής της) και ως εκ τούτου η υπό εξέταση προσφυγή είναι εκπρόθεσμη.

13. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

14. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα, ποσού 988,00€ (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου, ποσού 988,00€.

Αριθμός απόφασης: 988/2019

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 16.08.2019 και εκδόθηκε στις 03.09.2019 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κουρή Σταυρούλα

Τσουλούφα Αργυρώ