

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της Αρχής στις 28 Ιουνίου 2018, με την εξής σύνθεση: Νικόλαο Σαββίδη, Πρόεδρο και Εισηγητή, δυνάμει της με αριθμό 758/2018 Πράξης του ιδίου, και τα μέλη, Μαρία Μανδράκη, που, δυνάμει της με αρ. 23/2018 Πράξης του Προέδρου της ΑΕΠΠ, αναπληρώνει την Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή, και Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής – προσωρινών μέτρων που σώρευσε στην με Γεν. Αριθ. Κατ. ΑΕΠΠ 561/18-06-2018 του οικονομικού φορέα οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στην, οδός αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται (εφεξής «προσφεύγων»).

Κατά της Αναθέτουσας Αρχής με την επωνυμία «ΔΙΟΙΚΗΣΗ 2ΗΣ ΥΓΕΙΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΣ ΠΕΙΡΑΙΩΣ ΚΑΙ ΑΙΓΑΙΟΥ» που εδρεύει στον Πειραιά (οδός Θηβών 46 – 47), όπως εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής «Αναθέτουσα Αρχή» ή «ΑΑ»), και κατά όρων της με αρ. ΔΘΝ 1/2018 Διακήρυξη ανοικτού διαγωνισμού για την προμήθεια ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού που αφορούν στο υποέργο με Α/Α 1 στα πλαίσια της πράξης με τίτλο «Αναβάθμιση υποδομών για την ενίσχυση της επιχειρησιακής λειτουργίας μονάδων ΠΕΔΥ και εξωτερικών ιατρείων Νοσοκομείων Περιφέρειας Αττικής και δη ως προς το Τμήμα 10 (Διαγνωστική Μονάδα Οστικής Πυκνότητας) και το Τμήμα 22 (Πλήρες Συγκρότημα Ψηφιακής Μαστογραφίας) (εφεξής «προσβαλλόμενη διακήρυξη ή πράξη»), άλλως να μεταρρυθμιστεί η ως άνω διακήρυξη ως προς

Αριθμός Απόφασης Α297 / 2018

τα επίμαχα τμήματα αυτής και ειδικά ως προς τις προσβαλλόμενες με την Προδικαστική Προσφυγή τεχνικές προδιαγραφές των επίμαχων τμημάτων, προσφυγή κοινοποιηθείσα στην ΑΕΠΠ την 18-06-2018 και χρεωθείσα στο 2ο Κλιμάκιο ΑΕΠΠ με το αυθημερόν ενημερωτικό ηλεκτρονικό μήνυμα του Προέδρου αυτής.

Με την υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή, ο προσφεύγων πέραν του αιτήματος να ακυρωθούν οι όροι της προσβαλλόμενης διακήρυξης επιδιώκει να ανασταλεί η διενέργεια του διαγωνισμού, μέχρις εκδόσεως Απόφασης επί της προσφυγής, διότι, μολονότι διαθέτει τα ζητούμενα μηχανήματα οστικής πύκνωσης και συγκροτήματα ψηφιακής μαστογραφίας εφοδιασμένα με πιστοποίηση CE και ενδιαφέρεται να μετάσχει στον διαγωνισμό, εντούτοις η συμμετοχή του στον διαγωνισμό δεν είναι εφικτή, λόγω των βαλλόμενων φωτογραφικών και δυσανάλογων τεχνικών προδιαγραφών και διότι αντίκεινται στις διατάξεις των άρθρων 18 και 54 του Ν. 4412/2016.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή, Νικόλαο Σαββίδη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο και έκανε ομόφωνα δεκτά το εξής

1. Επειδή, για την άσκηση της υπό εξέταση Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει προσκομιστεί το ηλεκτρονικό παράβολο υπέρ Ελληνικού Δημοσίου με κωδικό 218935938958 0813 0074, ποσού 1.380,00 Ευρώ, που αντιστοιχεί σε ποσό επιπλέον πέντε Ευρώ και ένα λεπτό (5,01 €) του προβλεπόμενου ποσού παραβόλου σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α΄ 147) και 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της ΑΕΠΠ» (ΦΕΚ Α΄ 64), δεδομένου ότι το προβλεπόμενο ποσοστό 0,5% της συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης των τμημάτων του διαγωνισμού, στο πλαίσιο των οποίων ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, η οποία ανέρχεται συνολικά στο

Αριθμός Απόφασης Α297 / 2018

ποσό των Ευρώ 274.999,32 (= 113.709,00 + 161.290,32) 259.000,00 Ευρώ πλέον ΦΠΑ, ανέρχεται σε 1.374,99 €, ποσό το οποίο πληρώθηκε εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα προσκομιζόμενα παραστατικά Τραπέζης και την προσκομιζόμενη εκτυπωμένη σελίδα του παραβόλου σε κατάσταση «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ» για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)».

2. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε με την χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και της 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 υπάγεται, βάσει της κατά τα ως άνω εκτιμώμενης αξίας της Διακήρυξης, του αντικειμένου της (προμήθεια) και της ημερομηνίας αποστολής της σχετικής προκήρυξης στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης την 08-05-2018, δεδομένου ότι ο διαγωνισμός υπάγεται στις διατάξεις του Βιβλίου Ι Ν. 4412/2016 και υπερβαίνει τα κατώτατα όρια του πεδίου εφαρμογής της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, και συνεπώς κατά τις οικείες διατάξεις του Βιβλίου ΙV Ν. 4412/2016 υπάγεται στην δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ως και την καθ' ύλην αρμοδιότητά της κατ' αρ. 345 παρ. 1 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, όπως ισχύει μετά την τροποποίησή του από το άρθρο 43 παρ. 4 του Ν.4487/2017 (ΦΕΚ Α' 116).

4. Επειδή, η Προσφυγή, έχει κατατεθεί στις 15-06-2018, επομένως πιθανολογείται εκπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1γ του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 γ του Ν. 4412/2016, δεδομένου ότι η προθεσμία άσκησης αυτής έληγε 10 ημέρες από την γνώση της

Αριθμός Απόφασης Α297 / 2018

προσβαλλομένης διακήρυξης, η οποία στην υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή της, η ίδια η προσφεύγουσα, συνομολογεί ότι έλαβε χώρα την 21-05-2018, επομένως η δεκαήμερη προθεσμία εξέπνεε την 31-05-2018. Η υπό εξέταση προσφυγή όμως κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την 15-06-2018 και κοινοποιήθηκε με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην Α.Ε.Π.Π. την 18-06-2018.

5. Επειδή, κατά τα παγίως κριθέντα από τη νομολογία της ΑΕΠΠ, προϋπόθεση της από την Α.Ε.Π.Π. λήψεως απόφασης παροχής προσωρινών μέτρων σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 366 του Ν. 4412/2016 είναι α) η παραδεκτή άσκηση της προσφυγής, β) η ύπαρξη βλάβης του προσφεύγοντος ως στοιχείο του παραδεκτού της αίτησης θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον του και κριτήριο επιλογής του κατάλληλου ασφαλιστικού μέτρου, γ) η απλή πιθανολόγηση βασιμότητας έστω κι ενός εκ των προβαλλόμενων λόγων, καθώς καθίσταται σαφές ότι προδήλως αβάσιμη, όπως και προδήλως απαράδεκτη, προσφυγή δεν δύναται να θεμελιώσει αίτημα αναστολής και δ) να μην προκύπτει από τη στάθμιση όλων των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη.

6. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά παραπάνω, η υπό εξέταση προσφυγή πιθανολογείται ότι θα απορριφθεί ως απαράδεκτη, λόγω μη εμπρόθεσμης κατάθεσής της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού.

7. Επειδή, εξάλλου, ειδικώς το αίτημα της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής για αναστολή της διαγωνιστικής διαδικασίας έχει ήδη καταστεί άνευ αντικειμένου, καθώς μετά την έκδοση της από 08-06-2018 με αριθμό Α260/2018 απόφασης της ΑΕΠΠ, έχει ανασταλεί όλη η διαγωνιστική διαδικασία του επίμαχου διαγωνισμού και, συγκεκριμένα, ο χρόνος υποβολής

Αριθμός Απόφασης Α297 / 2018

προσφορών έως την έκδοση απόφασης της ΑΕΠΠ επί έτερης Προδικαστικής Προσφυγής κατά όρων της επίμαχης διακήρυξης, επομένως εντός του αποκλειστικού χρόνου του αρ. 367 παρ. 1 Ν. 4412/2016, ήτοι έως την 16-07-2018, χρόνος εντός του οποίου βάσιμα προβλέπεται ότι θα έχει εκδοθεί οριστική απόφαση και επί της υπό εξέταση προσφυγής.

8. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, το αίτημα αναστολής – προσωρινών μέτρων του προσφεύγοντα πρέπει να απορριφθεί.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει το αίτημα περί αναστολής-προσωρινών μέτρων που σωρεύεται στην υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή.

Κρίθηκε, αποφασίστηκε και εκδόθηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη στις 28-06-2018.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ 2^{ΟΥ} ΚΛΙΜΑΚΙΟΥ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΝΙΚΟΛΑΟΣ Σ. ΣΑΒΒΙΔΗΣ

ΟΛΓΑ ΘΑΝΟΥ