

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 29.11.2018, με την εξής σύνθεση: Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη, Πρόεδρος, Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Εισηγητής και Μιχαήλ Σειραδάκης (ως νόμιμος αναπληρωτής του τακτικού μέλους του 4^{ου} Κλιμακίου, δυνάμει της υπ' αριθ. 75/2018 Πράξης του Προέδρου της Α.Ε.Π.Π.), Μέλη.

Για να εξετάσει την από 30.10.2018 (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) 1122/30.10.2018 της εταιρείας με την επωνυμία [...], που εδρεύει στη [...], Λεωφ. [...], αρ. [...], όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του Ιδρύματος Ιατροβιολογικών Ερευνών Ακαδημίας Αθηνών (εφεξής «Ι.ΙΒ.Ε.Α.Α.») και κατά της υπ' αριθ. 3611/19.10.2018 απόφασης του Προέδρου του Διοικητικού Συμβουλίου αυτού, κατ' αποδοχήν και εγκρίσεως του από 26.09.2018 υπ' αριθ. 2 Πρακτικού της Επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης του διαγωνισμού, αναφορικά με την υπ' αριθ. Α.Π. 2409/03.07.2018 Διακήρυξη του Ι.ΙΒ.Ε.Α.Α. για «Παροχή υπηρεσιών καθαριότητας των χώρων του Ι.ΙΒ.Ε.Α.Α.».

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης με την οποία απορρίφθηκε η προσφορά της, καθώς και η προσφορά της έτερης διαγωνιζόμενης εταιρείας [...] και αποφασίστηκε η ματαίωση του ανωτέρω διαγωνισμού.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

Αριθμός απόφασης: 1083/2018

1. Επειδή, με την υπ' αριθ. πρωτ. 2409/03.07.2018 Διακήρυξη του Ι.ΙΒ.Ε.Α.Α.», προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός, ανοικτός, διεθνής, διαγωνισμός με αντικείμενο την «Παροχή υπηρεσιών καθαρισμού των κτηριακών εγκαταστάσεων και του περιβάλλοντος χώρου του Ι.ΙΒ.Ε.Α.Α.», με κριτήριο ανάθεσης σύμβασης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής, για σύμβαση ετήσιας διάρκειας, με δικαίωμα ανανέωσης για ένα (1) επιπλέον έτος και συνολικό προϋπολογισμό ανερχόμενο σε 340.000,00 ευρώ πλέον Φ.Π.Α. Η ανωτέρω Διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) με ΑΔΑΜ 18PROC003361822 και στην διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), στις 03.07.2018, όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό: α/α 60870.

2. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64), ποσού 1.700,00 € (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 241496270958 1228 0096), το οποίο και υπολογίζεται σε ποσοστό 0,5% επί της προϋπολογιζόμενης δαπάνης της σύμβασης, εκτιμώμενης αξίας εν προκειμένω 340.000,00 €, πλέον Φ.Π.Α. Το εν λόγω ποσό πληρώθηκε σύμφωνα με το προσκομιζόμενο e-παράβολο αυτόματης δέσμευσης, το οποίο έχει εκδοθεί για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.) και την προσκομιζόμενη απόδειξη πληρωμής.

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικείμενου του (υπηρεσία), της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 340.000,00 € χωρίς Φ.Π.Α, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και του χρόνου αποστολής της Προκήρυξης του διαγωνισμού προς δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης (26.06.2018), σύμφωνα με τα άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 - όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν - του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στις διατάξεις του Βιβλίου Ι του Ν. 4412/2016 και συνεπώς υπάγεται στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π. και στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016.

Αριθμός απόφασης: 1083/2018

4. Επειδή, στον υπό κρίση διαγωνισμό συμμετείχαν δύο (2) οικονομικοί φορείς, που υπέβαλαν φάκελο προσφοράς, η προσφεύγουσα και η εταιρεία [...], με τις υπ' αριθ. συστ. 103226/01-08-2018 και 105208/01-08-2018, αντίστοιχα, κατατεθείσες προσφορές τους. Το Ι.ΙΒ.Ε.Α.Α. με την υπ' αριθ. πρωτ. 2907/09-08-2018 / 72ΖΨ4694Φ7-538 απόφασή του ενέκρινε το από 07/08/2018, υπ' αριθ. 1 Πρακτικό της Επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης του αποτελέσματος του διαγωνισμού και αποδέχτηκε τις προσφορές των εταιρειών [...] και [...] στα στάδια ελέγχου και αξιολόγησης δικαιολογητικών και ελαχίστων προϋποθέσεων συμμετοχής και ελέγχου, αξιολόγησης - βαθμολόγησης τεχνικών προσφορών. Στη συνέχεια έλαβε χώρα η ηλεκτρονική αποσφράγιση, μέσω της διαδικτυακής πύλης του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., των (υπο)φακέλων των οικονομικών προσφορών τους και αξιολογήθηκαν αυτές από την αρμόδια Επιτροπή του διαγωνισμού, η οποία συνέταξε το από 26/09/2018, υπ' αριθ. 2, Πρακτικό της, το οποίο εγκρίθηκε με την προσβαλλόμενη απόφαση και με την οποία απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας με την αιτιολογία ότι η οικονομική προσφορά της υπολείπεται του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους, απορρίφθηκε η υποβληθείσα προσφορά της εταιρείας [...] διότι, η οικονομική προσφορά της δεν κάλυπτε τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, όσον αφορά στο ημερομίσθιο του προσωπικού σε συγκεκριμένους χώρους ή καθήκοντα και υπολείπονταν του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους και, τέλος, ματαιώθηκε η υπό εξέταση διαγωνιστική διαδικασία.

5. Επειδή, με το υπ' αριθ. πρωτ. Α.Π. 3876/07.11.2018 έγγραφό της, η αναθέτουσα αρχή εκφράζει τις απόψεις της επί της εν λόγω Προσφυγής, αναφέροντας ότι αυτή δεν έχει ασκηθεί συννόμως και κατ' ακολουθίαν θα πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη, κατά τα ειδικότερα υποστηριζόμενα στις απόψεις της.

6. Επειδή, σύμφωνα με άρθρο 362 «Άσκηση προσφυγής - Άσκηση παρέμβασης» του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147), όπως η παρ. 1 αυτού αντικαταστάθηκε με το άρθρο 49 παρ. 3 του Ν. 4456/2017 (ΦΕΚ Α' 24), ορίζεται ότι «1. Η προδικαστική προσφυγή κατατίθεται ηλεκτρονικά στον

Αριθμός απόφασης: 1083/2018

ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού. Σε περίπτωση που η διαγωνιστική διαδικασία δεν διενεργείται μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, η προδικαστική προσφυγή κατατίθεται στην ΑΕΠΠ. Η προδικαστική προσφυγή περιέχει τις νομικές και πραγματικές αιτιάσεις που δικαιολογούν το αίτημά της».

7. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 8 παρ. 3 και 4 του Π.Δ.39/2017 (ΦΕΚ Α' 64) «... 3. Η προσφυγή κατατίθεται στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και κοινοποιείται με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ. Ως ημερομηνία υποβολής της προσφυγής θεωρείται η ημερομηνία ηλεκτρονικής καταχώρισης αυτής στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού. 4. Σε περιπτώσεις τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.), η οποία πιστοποιείται από τη Διεύθυνση Ανάπτυξης και Υποστήριξης του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. της Γενικής Γραμματείας Εμπορίου και Προστασίας Καταναλωτή του Υπουργείου Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού, ή σε περίπτωση που η διαγωνιστική διαδικασία δεν διενεργείται μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, η προδικαστική προσφυγή κατατίθεται ηλεκτρονικά στην ΑΕΠΠ μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (e-mail) ...».

8. Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1.1. του άρθρου 19 της υπ. αριθ. 56902/215 Απόφασης του Υπουργού Οικονομίας και Ανάπτυξης, (ΦΕΚ Β' 1924/02.06.2017) «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.)» «....., οι Προδικαστικές Προσφυγές του Βιβλίου IV του ν.4412/16, κατατίθενται ηλεκτρονικά μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του Συστήματος, στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, επιλέγοντας κατά περίπτωση την ένδειξη «Προδικαστική Προσφυγή» και επισυνάπτοντας το σχετικό έγγραφο σε μορφή ηλεκτρονικού αρχείου Portable Document Format (PDF), το οποίο φέρει εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8...».

Αριθμός απόφασης: 1083/2018

9. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 3.4 «Προδικαστικές Προσφυγές – Προσωρινή Δικαστική Προστασία» παρ. 2 της υπό εξέταση Διακήρυξης «....., η προδικαστική προσφυγή κατατίθεται ηλεκτρονικά μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, επιλέγοντας κατά περίπτωση την ένδειξη «Προδικαστική Προσφυγή» και επισυνάπτοντας το σχετικό έγγραφο σε μορφή ηλεκτρονικού αρχείου *Portable Document Format (PDF)*, το οποίο φέρει εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών».

10. Επειδή, περαιτέρω, το άρθρο 361 «Προθεσμία άσκησης της προσφυγής» του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι «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 τηλεομοιοτυπία ή (β) δεκαπέντε (15) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, αν χρησιμοποιήθηκαν άλλα μέσα επικοινωνίας, 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 δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση στο ΚΗΜΔΗΣ ...», ενώ η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται στο άρθρο 4 του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών» (ΦΕΚ Α' 64).

11. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή κοινοποιήθηκε το πρώτον με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στις 29.10.2018, ημέρα Δευτέρα και ώρα 7:15 μ.μ., ήτοι την τελευταία ημέρα λήξης της δεκαήμερης, κατά Νόμον, προθεσμίας του άρθρου 361 παρ. 1 περ. (α) του Ν.4412/2016 προς άσκηση της Προσφυγής, αφού η προσφεύγουσα έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης πράξης στις 19.10.2017, ως αποδεικνύεται από την ανάρτηση της

Αριθμός απόφασης: 1083/2018

προσβαλλόμενης στην πλατφόρμα του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., αλλά και η ίδια συνομολογεί (σελ. 7 της Προσφυγής) και σε ώρα λήξεως του ωραρίου της Α.Ε.Π.Π., έλαβε δε αριθμό Πρωτοκόλλου Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) /Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1122 και με ημερομηνία 30.10.2010, την αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα, ως νομίμως προβλέπεται. Εντούτοις, η κοινοποίηση αυτή, το πρώτον, ενώπιον της Α.Ε.Π.Π. δεν καθιστά παραδεκτή την άσκηση της Προσφυγής, καθώς ως εναργώς συνάγεται από τις ανωτέρω παρατεθείσες διατάξεις, επιβάλλεται για την παραδεκτή άσκηση της Προσφυγής (βλ. σκέψεις 6 - 9 της παρούσας) η κατάθεση αυτής στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.

12. Επειδή, από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προκύπτει ότι η υπό κρίση Προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο αυτού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., ως ορίζεται στις προαναφερόμενες διατάξεις αναφορικά με την παραδεκτή άσκηση αυτής, στις 30.10.2018, φέροντας ηλεκτρονική υπογραφή, με στοιχεία χρονοσήμανσης “Date and Time: 2018.10.30 09:11:44 +02:00”. Ως εκ τούτου, προκύπτει ότι η υπό κρίση Προσφυγή κατατέθηκε πέραν της κατά Νόμον, άρθρο 361 του Ν. 4412/2016, προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας, αφού η προσβαλλόμενη απόφαση, υπ’ αριθ. πρωτ. 3611/19.10.2018 με το συνημμένο αυτής πρακτικό, κοινοποιήθηκε στις συμμετέχουσες στον διαγωνισμό εταιρείες, μέσω της διαδικτυακής πύλης του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 19/10/2018.

13. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή δεν έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις προαναφερόμενες, στις σκέψεις 6 – 10 της παρούσας, διατάξεις κατά τα ανωτέρω, ήτοι με κατάθεση αυτής στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., αλλά μόνον κοινοποιήθηκε στην Α.Ε.Π.Π., καίτοι ο διαγωνισμός διενεργείται μέσω της ηλεκτρονικής πύλης του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. και με συστημικό α/α 60870.

14. Επειδή, προς απόδειξη του σχετικώς προβαλλόμενου ισχυρισμού της, η αναθέτουσα αρχή προσκομίζει τα σχετικά εκείνα έγγραφα (απεικόνιση της ηλεκτρονικής οθόνης του τόπου του υπό κρίση διαγωνισμού, το

Αριθμός απόφασης: 1083/2018

από 30.10.2018 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου προς την Γενική Γραμματεία Εμπορίου και το αρμόδιο γραφείο Τεχνικής Υποστήριξης, Εφαρμογής και Χρηστών του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), από τα οποία αποδεικνύεται η μη ηλεκτρονική υποβολή της Προσφυγής μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στην νόμιμη προθεσμία κατά τα προλεχθέντα, ενώ επιπροσθέτως αναφέρει ότι ουδεμία τεχνική αδυναμία της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., σύμφωνα με τη διάταξη της παρ. 4 του άρθρου 8 του Π.Δ.39/2017, υφίστατο εκείνη τη χρονική στιγμή ώστε να δικαιολογείται η κατάθεση της Προσφυγής το πρώτον στην Α.Ε.Π.Π.

15. Επειδή, η προσφεύγουσα ουδεμία τεχνική αδυναμία της ηλεκτρονικής αυτής πλατφόρμας, Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., επικαλείται σύμφωνα με τη διάταξη της παρ. 4 του άρθρου 8 του Π.Δ.39/2017, πολλώ δε μάλλον αποδεικνύει, προκειμένου να αιτιολογήσει την κατάθεση της Προσφυγής το πρώτον στην Α.Ε.Π.Π. και ως εκ τούτου η υπόψη Προσφυγή έχει ασκηθεί εκπροθέσμως.

16. 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).

17. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, κατά τα προλεχθέντα, δεν έχει ασκηθεί νομίμως και κατ' ακολουθίαν θα πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη, ενώ παρέλκει η εξέταση των προβαλλόμενων επί της ουσίας λόγων αυτής.

18. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα ποσού 1.700,00 € (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 241496270958 1228 0096), πρέπει να καταπέσει, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός απόφασης: 1083/2018

Απορρίπτει την Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 241496270958 1228 0096) ποσού χιλίων επτακοσίων ευρώ (1.700,00 €).

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 29 Νοεμβρίου 2018 και εκδόθηκε στις 11 Δεκεμβρίου 2018.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη

Γεωργία Παν. Ντεμερούκα