

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 24 Νοεμβρίου 2017 με την εξής σύνθεση: Νικόλαο Σαββίδη Πρόεδρο, Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη – Εισηγήτρια και Γερασιμούλα – Μαρία Δρακονταειδή Μέλη.

Για να εξετάσει την από 17-10-2017 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) – Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/158/17-10-2017 και Ειδικό Αριθμό Κατάθεσης (ΕΑΚ) ΙΙ/28/17-10-2017 της προσφεύγουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του Γενικού Νοσοκομείου Θεσσαλονίκης «Γ. ΠΑΠΑΝΙΚΟΛΑΟΥ» και κατά της με αριθμό 57/13-10-2017 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού Νοσοκομείου Θεσσαλονίκης «Γ. ΠΑΠΑΝΙΚΟΛΑΟΥ», με το οποίο επικυρώθηκε το με αριθμό πρωτοκόλλου 16084/11-10-2017 πρακτικό αξιολόγησης της Επιτροπής, μέσα στα πλαίσια της με αριθ. πρωτ. 13829/31-08-2017 πρόσκλησης διενέργειας κλειστής οικονομικής διαπραγμάτευσης επί της τιμής προσφοράς για την ανάδειξη συνεργείου παροχής υπηρεσιών καθαριότητας των κτιριακών εγκαταστάσεων και του προαύλιου χώρου του Γενικού Νοσοκομείου Θεσσαλονίκης «Γ. ΠΑΠΑΝΙΚΟΛΑΟΥ», με κριτήριο κατακύρωσης την χαμηλότερη τιμή, για χρονικό διάστημα δύο μηνών, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης ευρώ 173.040,00€ και CPV 90910000-9, με αριθμό Συστήματος ΕΣΗΔΗΣ 45564.1.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης

Με την Προδικαστική Προσφυγή η αιτούσα επιδιώκει όπως ακυρωθεί το με αριθμό 57/13-10-2017 πρακτικό του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού

Αριθμός απόφασης: 166/2017

Νοσοκομείου Θεσσαλονίκης «Γ. ΠΑΠΑΝΙΚΟΛΑΟΥ», με το οποίο επικυρώθηκε το με αριθμό πρωτοκόλλου 16084/11-10-2017 πρακτικό αξιολόγησης της Επιτροπής, δυνάμει του οποίου έγινε αποδεκτή η οικονομική προσφορά της εταιρείας «.....» και κατακυρώθηκε στην τελευταία η διαδικασία διαπραγμάτευσης.

Με την Παρέμβαση η παρεμβαίνουσα επιδιώκει όπως απορριφθεί ως απαράδεκτη η κρινόμενη προσφυγή της προσφεύγουσας εταιρείας.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί e-παράβολο, σύμφωνα με τα άρθ. 363 του ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ποσού ευρώ οκτακοσίων εξήντα πέντε και είκοσι λεπτών (865,20€) της Alpha Bank, με κωδικό 169735058957 1218 0038, που αντιστοιχεί στο 0,5% της προϋπολογιζόμενης κατά την πρόσκληση δαπάνης της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, το οποίο έχει βεβαιωθεί για τον έλεγχο και την δέσμευση σύμφωνα με το με αριθ. Πρωτ. ΔΥ/17-10-2017 έγγραφο της αρμόδιας υπαλλήλου της ΑΕΠΠ.

2. Επειδή με την με αριθ. πρωτ. 13829/31-08-2017 πρόσκληση προκηρύχθηκε διαδικασία κλειστής οικονομικής διαπραγμάτευσης επί της τιμής προσφοράς για την ανάδειξη συνεργείου παροχής υπηρεσιών καθαριότητας των κτιριακών εγκαταστάσεων και του προαύλιου χώρου του Γενικού Νοσοκομείου Θεσσαλονίκης «Γ. ΠΑΠΑΝΙΚΟΛΑΟΥ», με κριτήριο κατακύρωσης την χαμηλότερη τιμή, για χρονικό διάστημα δύο μηνών, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης ευρώ 173.040,00€ και CPV 90910000-9, η οποία διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ την 31-08-2017 και έλαβε αρ. συστήματος ΕΣΗΔΗΣ 45564,1.

3. Επειδή ο επίδικος διαγωνισμός από την νομική του φύση, το αντικείμενό του, την προϋπολογισθείσα αξία της σύμβασης, τον χρόνο

Αριθμός απόφασης: 166/2017

εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης, εμπίπτει στις διατάξεις των άρθρων του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, και επειδή η κρινόμενη -εν προκειμένω μόνο κατά το αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων- προσφυγή είναι εμπρόθεσμη δεδομένου ότι η πλησσόμενη απόφαση γνωστοποιήθηκε με ανάρτηση στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την 16-10-2017 και η κρινόμενη προσφυγή ασκήθηκε την 17-10-2017.

4. Επειδή στον διαγωνισμό υπέβαλε προσφορά η προσφεύγουσα και με την πλησσόμενη απόφαση απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας στο στάδιο ελέγχου των οικονομικών προσφορών της κλειστής ηλεκτρονικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης για υπογραφή σύμβασης δύο (2) μηνών για την ανάδειξη συνεργείου παροχής υπηρεσιών καθαριότητας των κτιριακών εγκαταστάσεων και του προαύλιου χώρου του Γ.Ν.Θ. Γ. Παπανικολάου.

5. Επειδή σύμφωνα με την υπ' αριθ. 40545/2017 διακήρυξη της Αναθέτουσας είχε προκηρυχθεί διεθνής ηλεκτρονικός διαγωνισμός, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει της τιμής (χαμηλότερη τιμή), για την ανάδειξη συνεργείου υπηρεσιών καθαριότητας των κτιριακών εγκαταστάσεων και του περιβάλλοντος χώρου του Νοσοκομείου για χρονικό διάστημα ενός (1) έτους, με δυνατότητα τρίμηνης παράτασης, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 1.622.116,05 ευρώ, μετά του αναλογούντος Φ.Π.Α., με συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 40545.

6. Μετά τον αποκλεισμό των λοιπών διαγωνιζομένων κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και την αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών, αποσφραγίστηκαν και αξιολογήθηκαν οι οικονομικές προσφορές της προσφεύγουσα εταιρίας «.....» καθώς και της εταιρίας «.....». Με την υπ' αριθ. 16/θέμα 53ο/13-10-2017 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Νοσοκομείου κρίθηκε απορριπτέα η οικονομική προσφορά της εταιρίας «.....» και αναδείχθηκε ως προσωρινή ανάδοχος η εταιρία «.....». Ο διαγωνισμός εκκρεμεί στο στάδιο αυτό, καθώς δεν έχει παρέλθει ακόμη η προθεσμία για την ενδεχόμενη άσκηση προδικαστικών προσφυγών.

Αριθμός απόφασης: 166/2017

7. Εν συνεχεία και με σκοπό την προσωρινή κάλυψη των αναγκών του Νοσοκομείου από πλευράς καθαριότητας μέχρι την ολοκλήρωση του ανωτέρω διαγωνισμού, διενεργήθηκε δυνάμει της υπ' αριθ. πρωτ. 13829/31-8-2017 πρόσκλησης, με συστημικό αριθμός ΕΣΗΔΗΣ: 45564,1, κλειστή ηλεκτρονική διαδικασία οικονομικής διαπραγμάτευσης επί της τιμής προσφοράς, με σκοπό τη σύναψη δίμηνης σύμβασης, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 173.040,00 ευρώ, πλέον του αναλογούντος Φ.Π.Α. Στη διαδικασία αυτή προσκλήθηκαν και έλαβαν μέρος οι δύο ως άνω οικονομικοί φορείς («.....» και «.....»), οι οποίοι είχαν συμμετάσχει στο στάδιο της οικονομικής αξιολόγησης των προσφορών του τακτικού διαγωνισμού, με όμοιους όρους και προϋποθέσεις συμμετοχής με αυτούς της υπ' αριθ. 40545/2017 διακήρυξης του εκκρεμούς ως άνω διεθνούς διαγωνισμού, με την επιφύλαξη, φυσικά, επιμέρους ειδικότερων όρων της πρόσκλησης.

8. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 8 παρ. 3 του Π.Δ. 39/2017 ορίζεται ότι: *«η προσφυγή κατατίθεται στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και κοινοποιείται με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην Α.Ε.Π.Π., ενώ ως ημερομηνία υποβολής της θεωρείται η ημερομηνία καταχώρισής της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού.»*.

9. Εν προκειμένω, η επίμαχη ηλεκτρονική διαδικασία διαπραγμάτευσης έχει αναρτηθεί στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό αριθμό 45564,1, μέσω του οποίου γίνεται η πρόσβαση στον ηλεκτρονικό τόπο της διαδικασίας. Ωστόσο, κατά παράβαση της σχετικής διάταξης, η προδικαστική προσφυγή δεν αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο της παρούσας διαπραγμάτευσης με συστημικό αριθμό 45564,1, αλλά στον ηλεκτρονικό τόπο του ως άνω διεθνούς διαγωνισμού, με συστημικό αριθμό 40545, ο οποίος όμως αποτελεί αυτοτελή και διαφορετική διαδικασία ανάθεσης μη υπαγόμενη μάλιστα στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ, αφού προκηρύχθηκε προ της 26-6-2017.

10. Επειδή, κατόπιν αποστολής με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου την 21-11-2017 στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα Υπομνήματος, στο οποίο ισχυρίζεται ότι κατά την ημερομηνία κατάθεσης της

Αριθμός απόφασης: 166/2017

προσφυγής της (17-10-2017) η προσφεύγουσα δεν είχε πρόσβαση στον ηλεκτρονικό τόπο της διαπραγμάτευσης με συστημικό αριθμό 45564.1 – όχι από δική της υπαιτιότητα – ενώ κατά δήλωση (της προσφεύγουσας) η Αναθέτουσα Αρχή της υπέδειξε να καταθέσει η προσφεύγουσα την επίδικη προδικαστική προσφυγή στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού με συστημικό αριθμό 40545, σε συνδυασμό με το από 01-11-2017 με αριθμό πρωτοκόλλου 17203 εισερχόμενο έγγραφο του Τμήματος Προμηθειών της Αναθέτουσας Αρχής, στο οποίο αποτυπώνεται η απάντηση του helpdesk του ΕΣΗΔΗΣ προς την Αναθέτουσα Αρχή ότι: *«ο διαγωνισμός είναι πάντοτε προσβάσιμος σε όλη την διαγωνιστική διαδικασία που ακολουθείται, ότι η μόνη περίπτωση να μην εμφανίζονται όλα τα στοιχεία του διαγωνισμού ως προς τα στοιχεία των προσφορών, είναι να έχει αποκλειστεί κάποιος οικονομικός φορέας, καθώς και ότι, ακόμη και στην περίπτωση αυτή, ο οικονομικός φορέας μπορεί να έχει πρόσβαση στον διαγωνισμό, όχι όμως και στις προσφορές όσων οικονομικών φορέων συνεχίζουν μετά τον δικό του αποκλεισμό.»*, σε συνδυασμό με το από 02-11-2017 με αριθμό πρωτοκόλλου 17119 εξερχόμενο έγγραφο του Τμήματος Προμηθειών της Αναθέτουσας Αρχής προς την προσφεύγουσα, όπου αποτυπώνεται το ανωτέρω έγγραφο καθώς και ότι: *«... δεν διακόπηκε ποτέ η λειτουργία του δικτυακού τόπου του διαγωνισμού (διαπραγμάτευσης), αλλά ούτε και προκύπτει ότι υπήρξε αδυναμία πρόσβασης της εταιρίας σας, προκειμένου να αναρτήσετε την προδικαστική σας προσφυγή...»*, σε συνδυασμό με το από 10/11/2017 με αριθμό πρωτοκόλλου 123737 εξερχόμενο έγγραφο του Υπουργείου Οικονομίας & Ανάπτυξης προς την Αναθέτουσα Αρχή και την προσφεύγουσα, το οποίο αναφέρει ότι: *«Σε απάντηση του ανωτέρω σχετικού και αναφορικά με τον αποκλεισμό της υπ' αριθμό 75760 ηλεκτρονικής προσφοράς της εταιρείας «.....» στον εν θέματι διαγωνισμό (45564,1), σας γνωρίζουμε ότι, όπως προκύπτει από τα στοιχεία καταγραφής του ΕΣΗΔΗΣ, ο αποκλεισμός της εν λόγω προσφοράς έγινε στο σύστημα στις 16/10/2017 και η άρση του αποκλεισμού στις 23/10/2017.»*, προκύπτει ότι ουδέποτε αποκλείστηκε η προσφεύγουσα από τον ηλεκτρονικό τόπο της διαπραγμάτευσης με συστημικό αριθμό 45564,1, παρά αποκλείστηκε η προσφορά της από την περαιτέρω διαγωνιστική διαδικασία, δηλαδή εφόσον δεν αναδείχθηκε μειοδότης,

Αριθμός απόφασης: 166/2017

αποκλείστηκε η πρόσβαση της στα δικαιολογητικά κατακύρωσης του μειοδότη της διαπραγμάτευσης, όπως προβλέπεται.

11. Εξάλλου, ακόμη και αν ήθελε υποθεθεί ότι, ο αποκλεισμός της εν λόγω προσφοράς της προσφεύγουσας που έγινε στο σύστημα στις 16/10/2017 και άρθηκε στις 23/10/2017, αποτέλεσε εμπόδιο για την προσφεύγουσα να αναρτήσει την προδικαστική της προσφυγή στον προσήκοντα ηλεκτρονικό τόπο της διαπραγμάτευσης με συστημικό αριθμό 45564,1, η προσφεύγουσα θα μπορούσε να την αναρτήσει εμπροθέσμως και προσηκόντως από τις 23/10/2017 μέχρι και την 26/10/2017 (ημέρα λήξης της δεκαήμερης προθεσμίας για ανάρτηση της προδικαστικής της προσφυγής) στον προσήκοντα ηλεκτρονικό τόπο της διαπραγμάτευσης με συστημικό αριθμό 45564,1, πράγμα το οποίο ουδέποτε έπραξε, ενώ σύμφωνα Άρθρο 8 του ΠΔ 39/2017 (ΦΕΚ Α 64/4.5.2017) Κανονισμός εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών *«Κατάθεση της προσφυγής 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). Ως ημερομηνία υποβολής της προσφυγής θεωρείται η ημερομηνία παραλαβής της από την ΑΕΠΠ μέσω του ηλεκτρονικού ταχυδρομείου. Το αργότερο την επόμενη εργάσιμη ημέρα από την παραλαβή της προσφυγής, η ΑΕΠΠ ειδοποιεί ηλεκτρονικά τον προσφεύγοντα για την παραλαβή της προσφυγής και τον αριθμό πρωτοκόλλου αυτής»*, ουδέποτε κατέθεσε η προσφεύγουσα την επίδικη προδικαστική της προσφυγή ηλεκτρονικά στην ΑΕΠΠ μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (e-mail).

12. Επειδή από κανένα έγγραφο δεν προκύπτει η υπόδειξη της Αναθέτουσας Αρχής προς την προσφεύγουσα να καταθέσει την επίδικη προδικαστική προσφυγή στον μη προσήκοντα ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού με συστημικό αριθμό 40545, ενώ εκ του αντιθέτου προκύπτει από έγγραφα ότι η Αναθέτουσα Αρχή κατέβαλε κάθε επιμέλεια ώστε να τηρηθεί η

Αριθμός απόφασης: 166/2017

αρχή της χρηστής διοίκησης, της τυπικότητας και διαφάνειας στον εν θέματι διαγωνισμό.

13. Επειδή, ενόψει των ανωτέρων, η επίδικη προδικαστική προσφυγή θεωρείται μη ασκηθείσα και επομένως ανυπόστατη, άλλως προδήλως απαράδεκτη.

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

15. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει (άρθρο 363 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου ποσού ευρώ οκτακοσίων εξήντα πέντε και είκοσι λεπτών (865,20€).

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη την 24-11-2017 και καταχωρήθηκε στο βιβλίο αποφάσεων της ΑΕΠΠ την 30-11-2017.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Νικόλαος Σαββίδης

Ανθούλα Νικολαΐδου