

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 4 Δεκεμβρίου 2017 με την εξής σύνθεση:
Μιχαήλ Οικονόμου Πρόεδρος, Εμμανουέλα Σωτηρόπουλου Εισηγήτρια και
Μιχαήλ Σειραδάκης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 22-11-2017 Προδικαστική Προσφυγή με
Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ)-Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών
(ΑΕΠΠ) 283/23-11-2017 και Ειδικό Αριθμό Κατάθεσης (ΕΑΚ) III/50/23-11-2017
της προσφεύγουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....» νομίμως
εκπροσωπούμενης.

Κατά του Δήμου Καλαμάτας και κατά της με αρ. 521/2017 απόφασης
της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Καλαμάτας

Της παρεμβαίνουσας επιχείρησης με την επωνυμία «Τούμπανου
Μαρία» νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει όπως
γίνει δεκτή η εν λόγω προδικαστική προσφυγή, με σκοπό την ακύρωση της με
αρ. 521/2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Καλαμάτας η
οποία κάνει δεκτή την προσφορά του συνδιαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα
Τούμπανου Μαρίας.

Με την Παρέμβαση η παρεμβαίνουσα παρεμβαίνει υπέρ της
διατήρησης της με αρ. 521/2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του
Δήμου Καλαμάτας προς απόρριψη της υπό κρίση προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Εμμανουέλα
Σωτηροπούλου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή με τη με αρ. 437/2017 διακήρυξη ο Δήμος Καλαμάτας ως Αναθέτουσα Αρχή προκήρυξε ηλεκτρονικό ανοικτό διαγωνισμό με σφραγισμένες προσφορές για την ανάδειξη αναδόχου εκτέλεσης της προμήθειας ΔΕΚΑΤΙΑΝΟΥ (ΣΑΝΤΟΥΙΤΣ) ΣΕ ΜΑΘΗΤΕΣ ΣΧΟΛΕΙΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΚΑΛΑΜΑΤΑΣ» ΓΙΑ ΤΟ ΕΤΟΣ 2018 προϋπολογισμού 67.830,00 ευρώ πλέον Φ.Π.Α, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 14-7-2017 έλαβε ΑΔΑΜ:και στις 14-7-2017 καταχωρήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., όπου έλαβε το συστημικό αριθμό.....

2. Επειδή η προσφεύγουσα εταιρεία στρέφεται κατά της με αρ. 521/2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Καλαμάτας με την οποία έγινε δεκτή η προσφορά του συνδιαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα Τουμπάνου Μαρίας και απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας.

3. Επειδή η προσφεύγουσα εταιρεία αιτείται να ακυρωθεί η με αρ. 521/2017 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Καλαμάτας η οποία κάνει δεκτή την προσφορά του συνδιαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα Τουμπάνου Μαρίας, να απορριφθεί η προσφορά της έτερης συνδιαγωνιζομένης Μαρίας Τούμπανου λόγω έλλειψης δικαιολογητικών και να γίνει δεκτή η δική της προσφορά.

4. Επειδή ο επίδικος διαγωνισμός, εμπίπτει ενόψει του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και ως εκ τούτου στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016.

5. Επειδή η Α.Ε.Π.Π. είναι καθ' ύλην αρμόδια βάσει συνολικού ποσού της Διακήρυξης του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 1 περ. α) του ΠΔ 39/2017 και του άρθρου 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016.

6. Επειδή η Α.Ε.Π.Π. είναι και κατά χρόνο αρμόδια, όπως προκύπτει από τον συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 5 περ. β), 38 παρ. 7, 61 παρ. 1, 66 παρ. 1, 120, 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016.

7. Επειδή η προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. γ) του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. γ) του Ν. 4412/2016.

8. Επειδή η προσφυγή έχει ασκηθεί με 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.

9. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του ΠΔ 39/2017, η ασκηθείσα παρέμβαση κατατέθηκε εμπρόθεσμα στις 30.11.2017 στον διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.) σκοπεί δε στην απόρριψη της υπό κρίση Προσφυγής και στη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλομένης, η παρεμβαίνουσα δε έχει προφανές έννομο συμφέρον από την απόρριψη της Προσφυγής, αφού προδήλως ευνοείται από την επιβεβαίωση της αποδοχής της προσφοράς της.

10. Επειδή για την άσκηση της ανωτέρω Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει προσκομιστεί το υπ' αριθμ. 175485948958 0122 0083 ηλεκτρονικό παράβολο υπέρ Ελληνικού Δημοσίου το οποίο πληρώθηκε εμπρόθεσμα την 21/11/2017 ποσού τριακοσίων σαράντα ευρώ (340,00€) ενώ δεν μπορεί να δεσμευτεί, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 5 παρ. 4 του ΠΔ 39/2017 καθόσον απευθύνεται σε φορέα άλλο από την ΑΕΠΠ και συγκεκριμένα στην Επιτροπή Ανταγωνισμού.

11. Επειδή στο άρθρο 5 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017 και στο άρθρο 363 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «1. Για το παραδεκτό της άσκησης της προδικαστικής προσφυγής κατατίθεται παράβολο από τον προσφεύγοντα υπέρ του Δημοσίου, το ύψος του οποίου ανέρχεται σε ποσοστό 0,50 τοις εκατό (0,50%) της προϋπολογισθείσας αξίας (χωρίς Φ.Π.Α.) της σχετικής σύμβασης. 2. Το ύψος του παραβόλου δεν μπορεί να είναι κατώτερο των εξακοσίων (600)

ευρώ ούτε ανώτερο των δεκαπέντε χιλιάδων (15.000) ευρώ. 3. Αν τα έγγραφα της σύμβασης δεν προκύπτει η προϋπολογισθείσα αξία της, για το παραδεκτό της άσκησης της προδικαστικής προσφυγής, κατατίθεται παράβολο ύψους εξακοσίων (600) ευρώ. 4. Με τον Κανονισμό Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών της παρ. 7 του άρθρου 365 ορίζεται ο τρόπος και ο χρόνος κατάθεσης και είσπραξης του παραβόλου και ο τρόπος απόδειξης της είσπραξής του». Σύμφωνα δε με την παρ. 4 του άρθρου 5 του ΠΔ 39/2017 «Το παράβολο καταβάλλεται κατά την κατάθεση της προδικαστικής προσφυγής».

12. Επειδή σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του ν. 4412/2017 η υποχρέωση κατάθεσης αναλογικού παραβόλου επί της προϋπολογισθείσας αξίας της υπό ανάθεση σύμβασης το ύψος του οποίου ανέρχεται σε ποσοστό 0,50 τοις εκατό (0,50%) της προϋπολογισθείσας αξίας (χωρίς Φ.Π.Α.) της σχετικής σύμβασης αποβλέπει στην αποτροπή της άσκησης αστήρικτων και παρελκυστικών προσφυγών.

13. Επειδή η καταβολή του νομίμου παραβόλου αποτελεί προϋπόθεση του παραδεκτού για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής και συνεπώς αν, κατά τον χρόνο κατάθεσης της προσφυγής, καταβληθεί παράβολο μικρότερο από εκείνο που ορίζεται στο άρθρο 5 του ΠΔ 39/2017 και άρθρο 363 του Ν. 4412/2016, η προδικαστική προσφυγή απορρίπτεται ως απαράδεκτη.

14. Επειδή στην προκείμενη περίπτωση, για την κρινόμενη προδικαστική προσφυγή, η οποία ασκήθηκε στις 22/11/2017, το παράβολο που έπρεπε να καταβληθεί κατά την κατάθεση της προδικαστικής προσφυγής υπολογίζεται στο ποσό των εξακοσίων ευρώ (600,00€), ήτοι το ελάχιστο εκ του νόμου προβλεπόμενο ποσό, πλην όμως η προσφεύγουσα εταιρεία κατέβαλε μειωμένο ποσό και συγκεκριμένα κατέβαλε παράβολο ποσού τριακοσίων σαράντα ευρώ (340,00€).

15. Επειδή από το Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της ΑΕΠΠ» (ΦΕΚ Α΄ 64) και το Ν. 4412/2016 δεν προβλέπεται συμπλήρωση του μειωμένου παραβόλου. Έτι περαιτέρω, η προσπάθεια διάσωσης του ενδίκου βοηθήματος, εν προκειμένω

της προδικαστικής προσφυγής, δεν μπορεί να φθάσει μέχρι την υποκατάσταση του δικαστή στον διάδικο και την εκ μέρους του συμπλήρωση «ειδικής δικονομικής προϋπόθεσης», αφού αυτό θα ισοδυναμούσε με παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαδίκων .

16. Επειδή, λαμβάνοντας υπόψη ότι η προσφεύγουσα εταιρεία δεν κατέβαλε το εκ του νόμου ελάχιστο προβλεπόμενο παράβολο κατά τον χρόνο κατάθεσης της προσφυγής της σύμφωνα με τη σκέψη 10-12 της παρούσας, πρέπει να απορριφθεί η κρινόμενη προσφυγή ως απαράδεκτη. Κατά συνέπεια, ενόψει των ανωτέρω εκτεθέντων, ο τέταρτος λόγος της παρέμβασης κρίνεται βάσιμος και ως εκ τούτου γίνεται δεκτός στο σύνολό του.

17. Επειδή κατόπιν των ανωτέρω, παρέλκει η εξέταση των ουσιαστικών λόγων που προέβαλε η προσφεύγουσα εταιρεία και η εξέταση των λοιπών λόγων της ασκηθείσας παρέμβασης.

18. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη και να γίνει δεκτή εν μέρει η ασκηθείσα παρέμβαση.

19 .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 ως απαράδεκτη την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται εν μέρει την ασκηθείσα παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 4 Δεκεμβρίου 2017 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

Μιχαήλ. Χ. Οικονόμου

Μελπομένη Τσιαλαφούτα