

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της στις 4 Απριλίου 2018 με την εξής σύνθεση:
Μιχαήλ Οικονόμου Πρόεδρος, Μιχαήλ Σειραδάκης-Εισηγητής και Εμμανουέλα Σωτηρόπουλου Μέλη.

Για να εξετάσει την από 26.03.2018 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Α.Ε.Π.Π. 292/27.03.2018 της Ανώνυμης Εταιρείας με την επωνυμία «.....» που εδρεύει στον Δήμο Κηφισίας Αττικής,, όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της υπ' αριθμ. 4/28.02.2018 απόφασης, θέμα 78^ο (απόσπασμα πρακτικών) του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού Νοσοκομείου Θεσσαλονίκης «Ιπποκράτειο».

Με την Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 4/28.02.2018 απόφαση, θέμα 78^ο (απόσπασμα πρακτικών) του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού Νοσοκομείου Θεσσαλονίκης «Ιπποκράτειο», κατά το μέρος που δια της προσβαλλόμενης επικυρώθηκε το από 24.01.2018 συμπροσβαλλόμενο πρακτικό αποσφράγισης, ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών του τμήματος 4, της Επιτροπής αξιολόγησης, του ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την προμήθεια «ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΩΝ ΑΙΜΑΤΟΛΟΓΙΚΩΝ ΤΕΣΤ (CPV 33696200-7)» με ταυτόχρονη παραχώρηση συνοδού εξοπλισμού, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 343.710,00 € με Φ.Π.Α., σε εφαρμογή του ΠΠΥΥ έτους 2014. Ταυτόχρονα σωρεύει στην προσφυγή της και αίτημα να ανασταλεί η εκτέλεση της προσβαλλόμενης απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας ως και κάθε άλλης σε εκτέλεση αυτής τυχόν περαιτέρω απόφασής του, ως προς το προσβαλλόμενο κεφάλαιο, που

αφορά την αποδοχή της προσφοράς της διαγωνιζόμενης εταιρείας με την επωνυμία «.....», να ανασταλεί η διαδικασία αναθέσεως δημόσιας σύμβασης στην ανωτέρω εταιρεία μέχρι και την έκδοση απόφασης επί της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής, κατά την έννοια του άρθρου 366 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 15 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Μιχαήλ Σειραδάκη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή το Γενικό Νοσοκομείο Θεσσαλονίκης «Ιπποκράτειο» ως Αναθέτουσα Αρχή προκήρυξε Ανοιχτό Ενιαίο Διαγωνισμό, με Αριθμό Διακήρυξης 79/2017 και Αριθμό Συστήματος Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ., με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας τιμής (συμφερότερη προσφορά), για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΙΔΩΝ ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΑ ΑΙΜΑΤΟΛΟΓΙΚΩΝ ΤΕΣΤ ΜΕ ΤΑΥΤΟΧΡΟΝΗ ΠΑΡΑΧΩΡΗΣΗ ΣΥΝΟΔΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΓΙΑ ΤΗΝ ΚΑΛΥΨΗ ΑΝΑΓΚΩΝ ΤΟΥ ΓΕΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ ΙΠΠΟΚΡΑΤΕΙΟ, ΣΤΟ ΠΛΑΙΣΙΟ ΥΛΟΠΟΙΗΣΗΣ ΤΟΥ ΠΡΟΓΡΑΜΜΑΤΟΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΥΓΕΙΑΣ (Π.Π.Υ.Φ.Υ) ΕΤΟΥΣ 2014», προϋπολογιζόμενης δαπάνης τριακοσίων σαράντα τριών χιλιάδων επτακοσίων δέκα ευρώ (343.710,00 €) συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24%, με καταληκτική ημερομηνία παραλαβής προσφορών την 25^η Οκτωβρίου 2017 και ώρα 15:00 μ.μ. και ημερομηνία αποσφράγισης προσφορών την 2^η Νοεμβρίου 2017, ημέρα Πέμπτη και ώρα 10:00 π.μ. Η προσφεύγουσα εταιρεία υπέβαλε απόλυτα νομότυπα και εμπρόθεσμα στις 19.10.2017 και ώρα 14:33:36 μ.μ. την υπ' αριθμ. προσφορά της για το τμήμα 4: «Ομάδα εξετάσεων με ταυτόχρονη παραχώρηση ενός συστήματος PCR (μέθοδο REAL-TIME)», εκτιμώμενης αξίας είκοσι τριών χιλιάδων διακοσίων πενήντα τριών ευρώ και εβδομήντα πέντε λεπτών (23.253,75 €) πλέον Φ.Π.Α. 24%, ήτοι είκοσι οκτώ χιλιάδων οκτακοσίων τριάντα πέντε ευρώ (28.835,00 €) στον ανωτέρω διαγωνισμό και πλέον με την υπό κρίση προσφυγή της, η οποία κατατέθηκε στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. στις 26.03.2018 και ώρα 14:16:17 μ.μ., στρέφεται κατά της υπ' αριθμ. 4/28.02.2018 απόφασης,

θέμα 78^ο (απόσπασμα πρακτικών) του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας, η οποία αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. στις 16.03.2018, οπότε και έλαβε πλήρη γνώση της η προσφεύγουσα. Η προσφεύγουσα εταιρεία κατέθεσε στις 26.03.2018 στον διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.) την υπό κρίση προσφυγή της και την κοινοποίησε στην Α.Ε.Π.Π. αυθημερόν.

2. Επειδή η προσφεύγουσα εταιρεία επικαλείται στην υπό κρίση προσφυγή της ότι η αναθέτουσα έκρινε εσφαλμένα με την προσβαλλόμενη απόφαση και κακώς αποφάσισε να κληθεί η εταιρεία «.....», να καταθέσει τη μετάφραση των εγγράφων, τα οποία κατατέθηκαν μόνον στην αγγλική γλώσσα, στην προσφορά της στο ΤΜΗΜΑ 4, συστημικός αριθμός 45624: «Ομάδα εξετάσεων με ταυτόχρονη παραχώρηση ενός συστήματος PCR (Μέθοδο REAL-TIME)», για τους λόγους που αναλυτικά εκτίθενται στην υπό κρίση προσφυγή.

3. Επειδή η προσφεύγουσα αιτείται να γίνει δεκτή η υπό κρίση προσφυγή της, να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 4/28.02.2018 απόφαση, θέμα 78ο (απόσπασμα πρακτικών) του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού Νοσοκομείου Θεσσαλονίκης «Ιπποκράτειο», κατά το μέρος που δια της προσβαλλόμενης επικυρώθηκε το από 24.01.2018 συμπροσβαλλόμενο πρακτικό αποσφράγισης, ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών του τμήματος 4, της Επιτροπής αξιολόγησης, του ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την προμήθεια «ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΩΝ ΑΙΜΑΤΟΛΟΓΙΚΩΝ ΤΕΣΤ (CPV 33696200-7)» με ταυτόχρονη παραχώρηση συνοδού εξοπλισμού, κατά το κεφάλαιο αυτής, με το οποίο αποφασίστηκε να κληθεί η εταιρεία «.....», να καταθέσει τη μετάφραση των εγγράφων, τα οποία κατατέθηκαν μόνον στην αγγλική γλώσσα, στην προσφορά της στο ΤΜΗΜΑ 4, συστημικός αριθμός 45624: «Ομάδα εξετάσεων με ταυτόχρονη παραχώρηση ενός συστήματος PCR (Μέθοδο REAL-TIME)» και να απορριφθεί η προσφορά της ανωτέρω διαγωνιζόμενης εταιρείας, ως μη σύμφωνη με τις ρυθμίσεις του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016 και τις προβλέψεις των όρων της διακήρυξης Δ.14 (σελ. 14), 9 (σελ. 32) και 5.7 (σελ. 72).

4. Επειδή μετά ταύτα, η προσφεύγουσα εταιρεία αιτείται να ανασταλεί η εκτέλεση της προσβαλλόμενης απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας ως και κάθε άλλης σε εκτέλεση αυτής τυχόν περαιτέρω απόφασής του, ως προς το προσβαλλόμενο κεφάλαιο, που αφορά την αποδοχή της προσφοράς της διαγωνιζόμενης εταιρείας με την επωνυμία «.....», να ανασταλεί η διαδικασία αναθέσεως δημόσιας σύμβασης στην ανωτέρω εταιρεία μέχρι και την έκδοση απόφασης επί της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής, κατά την έννοια του άρθρου 366 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 15 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017.

5. 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.

6. Επειδή έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 5 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 363 του Ν. 4412/2016 (κωδικός ε-παραβόλου 198491097958 0522 0005, όπως εξοφλήθηκε δυνάμει του από 23.03.2018 αποδεικτικού εξόφλησης της Τράπεζας Πειραιώς), ποσού εξακοσίων ευρώ (600,00 €).

7. Επειδή ο επίδικος διαγωνισμός, εμπίπτει ενόψει του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016.

8. 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.

9. 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.

10. 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.

Παραδεκτά φέρεται προς εξέταση ενώπιον του 3ου Κλιμακίου της Α.Ε.Π.Π.

11. Επειδή, στην κρινόμενη προσφυγή, η προσφεύγουσα εταιρεία, προσδιορίζει επακριβώς και με πλήρη σαφήνεια τους λόγους εκείνους που δικαιολογούν την επίκληση βλάβης εκ μέρους της και συνεπακόλουθα θεμελιώνει βάσιμα το πως στοιχειοθετείται εκ μέρους της η ύπαρξη εννόμου συμφέροντος για την προσβολή της υπ' αριθμ. 4/28.02.2018 απόφασης, θέμα 78^ο (απόσπασμα πρακτικών) του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού Νοσοκομείου Θεσσαλονίκης «Ιπποκράτειο», κατά το κεφάλαιο αυτής, με το οποίο αποφασίστηκε να κληθεί η εταιρεία «.....», να καταθέσει τη μετάφραση των εγγράφων, τα οποία κατατέθηκαν μόνον στην αγγλική γλώσσα, στην προσφορά της στο ΤΜΗΜΑ 4, συστημικός αριθμός 45624: «Ομάδα εξετάσεων με ταυτόχρονη παραχώρηση ενός συστήματος PCR (Μέθοδο REAL-TIME)».

12. Επειδή το άρθρο 102 του Ν. 4412/2016, οποίος είναι εφαρμοστέος στον ανωτέρω διαγωνισμό, ορίζει ότι: *«Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη.*

2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, ιδίως δε παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία, πλημμελής σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν.

4250/2014 (Α' 74), μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, διαφοροποίηση της δομής των εγγράφων της προσφοράς από τα υποδείγματα, υποχρεωτικά ή μη, που θεσπίζονται με νόμο, κανονιστικές πράξεις ή τα έγγραφα της σύμβασης. Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση, κατά το πρώτο εδάφιο, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί.

3. Η διευκρίνιση ή η συμπλήρωση δεν πρέπει να εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης.

4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες να διευκρινίσουν, μέσα σε εύλογη προθεσμία η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής πρόσκλησης, το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς που έχουν υποβάλει, αν περιέχει ασάφειες ή σσονος σημασίας ατέλειες, επουσιώδεις παραλείψεις ή πρόδηλα τυπικά ή υπολογιστικά σφάλματα που η αναθέτουσα αρχή κρίνει ότι μπορεί να θεραπευθούν. Η διευκρίνιση αυτή δεν πρέπει να έχει ως αποτέλεσμα την ουσιώδη αλλοίωση της προσφοράς και δεν πρέπει να προσδίδει αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα στη συγκεκριμένη προσφορά σε σχέση με τις λοιπές.

5. Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις παραραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς.».

13. Επειδή όπως προκύπτει από τις επικαλούμενες από την προσφεύγουσα διατάξεις, αλλά και το σύνολο των όσων ορίζονται στο κείμενο της διακήρυξης, πιθανολογείται βάσιμα ότι η προσβαλλόμενη με την προσφυγή πράξη σφάλλει ως προς την κρίση της κατά το κεφάλαιο αυτής, με το οποίο αποφασίστηκε να κληθεί η εταιρεία «.....», να καταθέσει τη

μετάφραση των εγγράφων, τα οποία κατατέθηκαν μόνον στην αγγλική γλώσσα, στην προσφορά της στο ΤΜΗΜΑ 4, συστημικός αριθμός 45624: «Ομάδα εξετάσεων με ταυτόχρονη παραχώρηση ενός συστήματος PCR (Μέθοδο REAL-TIME)».

14. Επειδή ενόψει των επικαλούμενων αιτιάσεων που περιλαμβάνονται στην υπό κρίση προσφυγή, καθίσταται προφανές ότι η αξιολόγηση των προβαλλόμενων λόγων προσφυγής της προσφεύγουσας, χρήζει ενδελεχούς έρευνας, εμπεριέχει δε τεχνική κρίση που δεν μπορεί να συναχθεί στο πλαίσιο της προσωρινής προστασίας (ΕΑ ΣτΕ 496/2011, ΔΕφΑΘ 9/2015, 10/2015, 35/2015, 41/2015, 46/2015).

15. Επειδή ενόψει των όσων εκτέθηκαν αναλυτικά στην παρούσα, πιθανολογείται βάσιμα η ευδοκίμηση των προβαλλόμενων λόγων της κρινόμενης προσφυγής με συνέπεια, η υπό κρίση προσφυγή να θεωρηθεί ότι είναι προδήλως βάσιμη.

16. Επειδή προφανείς λόγοι δημοσίου συμφέροντος επιβάλλουν την προμήθεια ειδών αντιδραστήρια αιματολογικών τεστ με ταυτόχρονη παραχώρηση συνοδού εξοπλισμού για λογαριασμό του Γενικού Νοσοκομείου Θεσσαλονίκης «Ιπποκράτειο». Λόγοι, όμως, δημοσίου συμφέροντος επιτάσσουν εξίσου την τήρηση της νομιμότητας, κατά τη διαδικασία, των διαγωνισμών για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων, ώστε να γίνεται η ανάθεση σε νομίμως επιλεγέντα ανάδοχο (ΕΑ ΣτΕ 840/2008). Συνεπώς, σταθμίζοντας το δημόσιο συμφέρον και υπό τις δύο εκτεθείσες πτυχές του πρέπει να διαταχθεί, η αναστολή εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης και της περαιτέρω προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας.

17. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, το κρινόμενο αίτημα αναστολής πρέπει να γίνει δεκτό.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται το αίτημα αναστολής.

Αναστέλλει την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας και την εκτέλεση της προσβαλλόμενης πράξης μέχρι και την έκδοση απόφασης επί της

Αριθμός Απόφασης: Α164 / 2018

κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής σύμφωνα με τα άρθρο 15 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017 και άρθρο 366 παρ. 1 του Ν. 4412/2016.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 4 Απριλίου 2018 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

Μιχαήλ. Χ. Οικονόμου

Βασιλική Μπάκου