

Η
ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ
4ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στην έδρα της στις 12 Φεβρουαρίου 2018 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης Κίτσος, Πρόεδρος και Εισηγητής, Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μαρία-Ελένη Σιδέρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 26.01.2018 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ/65 και Ειδικό Αριθμό κατάθεσης (ΕΑΚ) 4/11 της προσφεύγουσας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του «ΓΕΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ ΑΙΤΩΛΟΑΚΑΡΝΑΝΙΑΣ ΝΟΣΗΛΕΥΤΙΚΗ ΜΟΝΑΔΑ ΑΓΡΙΝΙΟΥ» της 6ης ΥΓΕΙΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΣ ΠΕΛΟΠΟΝΝΗΣΟΥ, ΙΟΝΙΩΝ ΝΗΣΩΝ, ΗΠΕΙΡΟΥ & ΔΥΤΙΚΗΣ ΕΛΛΑΔΟΣ [εφεξής η αναθέτουσα αρχή] και κατά

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....» η οποία κατέθεσε την από 05.02.2017 Παρέμβασή της (άνευ ΓΑΚ και ΕΑΚ).

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η αιτούσα επιδιώκει να ακυρωθεί το Απόσπασμα Συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής (Αριθμός πράξης 1η της 11.01.2018) με θέμα: «Σχετικά με έγκριση πρακτικού δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικής προσφοράς ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την προμήθεια αντιδραστηρίων για την εξακρίβωση ομάδας αίματος Αρ.Διακ. 14011/2017», αποκλειστικά κατά το μέρος που με αυτό κρίθηκε τεχνικά αποδεκτή η προσφορά της ανταγωνίστριας της και ήδη παρεμβαίνουσας εταιρείας, εκδοθείσα επί της «Διακήρυξης 14011/17.10.2017 Ανοιχτού διαγωνισμού, Α/Α Συστήματος:, και, άνω των ορίων του άρθρου 5 του Ν. 4412/2016 για την προμήθεια αντιδραστηρίων

για την εξακρίβωση ομάδας αίματος και αναλωσίμων με συνοδό εξοπλισμό» [εφεξής η Διακήρυξη].

Με την Παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης εκτελεστής πράξης, επικαλούμενη πως η υποβληθείσα στα πλαίσια του ανωτέρου δημόσιου Διαγωνισμού Προσφοράς της είναι σύνομη και ορθώς έγινε αποδεκτή από την ορισθείσα Επιτροπή Διαγωνισμού στο στάδιο αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικής προσφοράς.

Η συζήτηση άρχισε με την ανάγνωση της Έκθεσης του Εισηγητή Ιωάννη Κίτσου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, δυνάμει των άρθρων 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) [εφεξής Κανονισμός] προβλέπεται ως προϋπόθεση παραδεκτού για την εξέταση από το αρμόδιο Κλιμάκιο της ΑΕΠΠ, η κατάθεση από τον προσφεύγοντα οικονομικό φορέα Παραβόλου υπέρ του Δημοσίου το οποίο υπολογίζεται σε ποσοστό 0,50% της προϋπολογισθείσας αξίας της σχετικής δημόσιας σύμβασης. Περαιτέρω, όπως ορίζεται στο άρθρο 6 παρ. 1 Ν. 4412/2016 για τον υπολογισμό της αξίας της σύμβασης, η οποία βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό άνευ ΦΠΑ όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβάνεται κάθε τυχόν δικαίωμα παράτασης της σύμβασης όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης.

2. Επειδή, δυνάμει της εκδοθείσας από την αναθέτουσα αρχή Διακήρυξης 1401/17.10.2017 περί «Ανοιχτού ηλεκτρονικού, υπό Α/Α Συστήματος ΕΣΗΔΗΣ:, και, δημόσιου διαγωνισμού άνω των ορίων του άρθρου 5 του Ν. 4412/2016», η αναθέτουσα αρχή σκοπό είχε τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας με αντικείμενο (βλ. άρθρο 1.3.

της Διακήρυξης σελ. 3 και άρθρο 1 του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι – Ενότητα 1 – Άρθρο 1, σελ. 43 ομοίως): «την προμήθεια αντιδραστηρίων για την εξακρίβωση της ομάδας αίματος και αναλωσίμων με συνοδό εξοπλισμό για το Γενικό Νοσοκομείο Αιτωλοακαρνανίας (Νοσοκομειακή μονάδα Αγρινίου και Νοσοκομειακή μονάδα Μεσολογγίου), με κριτήριο κατακύρωσης τη συμφερότερη από οικονομική άποψη προσφορά». Κατά την εκτίμηση της αναθέτουσας αρχής το συνολικό ποσό των υπό προμήθεια ειδών (βλ. συνέχεια των ανωτέρω όρων): «ανέρχεται συνολικά στο ύψος των €627.206,71 χωρίς ΦΠΑ (και €716.823,29 συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), τα οποία θα καλύψουν τις ανάγκες του Νοσοκομείου για ένα 1 έτος, με αποκλειστικό δικαίωμά του για άσκηση ετήσιας παράτασης (προαίρεση), όποιο εκ των δύο ορίων –ποσό ή χρόνος– επέλθει πρώτο· στο ανωτέρω ποσό συμπεριλαμβάνεται και ο προϋπολογισμός για την ετήσια παράταση, εφόσον αυτή ασκηθεί· επισημαίνεται ότι η ανάθεση της σύμβασης για 1 έτος δεν συνεπάγεται ότι το Νοσοκομείο, θα ασκήσει υποχρεωτικά το δικαίωμα του για ετήσια παράταση».

3. Επειδή, για τον ενιαίο δημόσιο Διαγωνισμό προμήθειας αυτόν η αναθέτουσα αρχή προσδιόρισε, κυριαρχικά, την ηλεκτρονική διενέργειά του, μέσω ΕΣΗΔΗΣ με ειδικότερους Α/Α Συστήματος (: συστημικοί αριθμοί ανάρτησης) 46552, 46553 και 46554, σε 3 ΜΕΡΗ και σε 5 ΤΜΗΜΑΤΑ ανάλογα με τις Ομάδες Ειδών που σκοπούσε να προμηθευτεί αυτή, και συγκεκριμένα (βλ. ομοίως τους ανωτέρω όρους): Α) Ο Α/Α αφορούσε τα ΤΜΗΜΑΤΑ 1.Α.1.-1.Α.12 [: ΙΟΛΟΓΙΚΟΣ ΕΛΕΓΧΟΣ], 3.Α.1.-3.Α.10 [: ΟΜΑΔΕΣ ΔΙΑΣΤΑΥΡΩΣΗΣ ΜΕΘΟΔΟΣ ΜΙΚΡΟΣΩΛΗΝΑΡΙΩΝ ΜΕ ΣΦΑΙΡΙΔΙΑ] 3.Β.1.-3.Β.7. [: ΟΜΑΔΕΣ ΔΙΑΣΤΑΥΡΩΣΗΣ ΜΕ ΤΕΧΝΙΚΗ ΜΙΚΡΟΠΛΑΚΩΝ] και 5.Α. [: ΑΙΜΟΣΦΑΙΡΙΝΟΜΕΤΡΟ & ΑΝΑΛΩΣΙΜΑ (ΚΥΒΕΤΤΕΣ ΑΙΜΟΣΦΑΙΡΙΝΗΣ)]. Από τον ηλεκτρονικό τόπο του Διαγωνισμού προκύπτει πως σε αυτόν συμμετείχαν τόσο η αιτούσα όσο και η ανταγωνίστριά της παρεμβαίνουσα εταιρία καταθέτοντας αντίστοιχα τις Προσφορές τους 82027/21.11.2017 και 80022/21.11.2017 (βλ. σκέψη 6). Β) Ο Α/Α αφορούσε τα ΤΜΗΜΑΤΑ 2.1.-2.12. [: ΚΛΑΣΙΚΗ ΜΕΘΟΔΟΣ]. Γ) Ο Α/Α αφορούσε τα

ΤΜΗΜΑΤΑ 4.Α.1.-4.Α.5. και 4.Β.1.-4.Β.7. [: ΕΣΩΤΕΡΙΚΟΣ-ΕΞΩΤΕΡΙΚΟΣ ΠΟΙΟΤΙΚΟΣ ΕΛΕΓΧΟΣ].

4. Επειδή, ειδικότερα, όσον αφορά την αντίστοιχη αξία των Ομάδων Ειδών όπως ενσωματώθηκαν στα ΤΜΗΜΑΤΑ 1 – 2 – 3.Α./3.Β. – 4 – 5, από τη Διακήρυξη (βλ. ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – Ενότητα 1 – Άρθρο 1, σελ. 43-48), προκύπτει πως κατά την εκτίμηση της αναθέτουσας αρχής: Α) Το ΤΜΗΜΑ 1 για τα αναφερόμενα ως άνω Είδη με Α/Α 1.Α.1.-1.Α.12. εκτιμήθηκε ως συνολικού κόστους για 1 έτος €29.770 άνευ ΦΠΑ / για τα 2 έτη €59.540 αντίστοιχα. Β) Το ΤΜΗΜΑ 2 για τα Είδη Α/Α 2.1.-2.12 ως συνολικού κόστους για 1 έτος €8.593,88 άνευ ΦΠΑ / για τα 2 έτη €17.187,76 αντίστοιχα. Γ) Το ΤΜΗΜΑ 3, το οποίο υποδιαιρούνταν στα υπό-ΤΜΗΜΑΤΑ 3.Α. και 3.Β., για τα Είδη Α/Α 3.Α.1.-3.Α.10. ως συνολικού κόστους για 1 έτος €133.724,28 άνευ ΦΠΑ / για τα 2 έτη €267.448,56 αντίστοιχα, και για τα Είδη Α/Α 3.Β.1.-3.Β.7. ως συνολικού κόστους για 1 έτος €69.416 άνευ ΦΠΑ / για τα 2 έτη €138.832 αντίστοιχα. Δ) Το ΤΜΗΜΑ 4 για τα Είδη 4.Α.1.-4.Β.7. ως συνολικού κόστους για 1 έτος €58.899,20 άνευ ΦΠΑ / για τα 2 έτη €138.832 αντίστοιχα. Ε) Το ΤΜΗΜΑ 5 για το Είδος 5.Α. ως συνολικού κόστους για 1 έτος €13.200 (και για τα 2 έτη €26.400 αντίστοιχα). Πράγματι, σε αντιστοιχία με τη συνολική προϋπολογισθείσα αξία της κρίσιμης δημόσιας σύμβασης προμήθειας, από την άθροιση των ανωτέρω ποσών προκύπτει πως οι ανωτέρω Ομάδες Ειδών όπως επιμερίστηκαν στα αντίστοιχα ΤΜΗΜΑΤΑ 1 έως 5, είχαν συνολικό κόστος για 1 έτος €313.603,16 άνευ ΦΠΑ [= €29.770 + €8.593,88 + €133.724,28 + €69.416 + €58.899,20 + €13.200] και για τα 2 έτη = €627.206,32 [= €59.540 + €17.187,76 + €267.448,56 + €69.416 + €138.832 + €26.400] αντίστοιχα.

5. Επειδή, περαιτέρω, σύμφωνα με τη Διακήρυξη άρθρα 1.5.: «...Γίνονται δεκτές προσφορές για το σύνολο των ειδών/εξετάσεων του κάθε Τμήματος ή για το σύνολο των ειδών/εξετάσεων περισσότερων Τμημάτων και διατηρείται το δικαίωμα/είναι δυνατή η ανάθεση της σύμβασης για έναν ή για όλους τους αναλυτές ή οποιονδήποτε συνδυασμό αναλυτών (Ν. 4412/16, άρθρο 59). Επισημαίνεται ότι δεν επιτρέπεται η υποβολή προσφορών για μέρος

των ειδών (εξετάσεων του αναλυτή), αλλά για το σύνολο των ειδών (εξετάσεων) κάθε αναλυτή. Τα εν λόγω Τμήματα αναφέρονται στην παρακάτω παράγραφο 2.2.2.1., καθώς και στην Ενότητα 1 του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι της παρούσας Διακήρυξης» και 2.4.1.: «α. Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις της Διακήρυξης, για ένα τμήμα ή για περισσότερα Τμήματα ή για το σύνολο των Τμημάτων».

6. Επειδή, από την παραπάνω σκέψη 3, προκύπτει πως, η αιτούσα και η ανταγωνίστριά της παρεμβαίνουσα με τις υποβληθείσες Προσφορές τους 82027 και 80022 αντίστοιχα, συμμετείχαν (βλ. και σελ. 7-9 του προσβαλλόμενου Αποσπάσματος Συνεδρίασης ΔΣ της αναθέτουσας αρχής (Αριθμός πράξης 1η της 11.01.2018) με θέμα: «Σχετικά με έγκριση πρακτικού δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικής προσφοράς ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την προμήθεια αντιδραστηρίων για την εξακρίβωση ομάδας αίματος Αρ.Διακ. 14011/2017», στον υπό Α/Α ΕΣΗΔΗΣ Διαγωνισμό, διεκδικώντας την ανάληψη του Τμήματος 3.Β. το οποίο ως αναφέρθηκε ανωτέρω στη σκέψη 4, αφορούσε συγκεκριμένα τα Είδη Α/Α 3.Β.1.-3.Β.7. προϋπολογισθέντα από την αναθέτουσα αρχή για 1 έτος σε €69.416,00 6 άνευ ΦΠΑ και για τα 2 έτη σε €138.832,

7. Επειδή, δυνάμει της από 17.01.2018 Βεβαίωσης της ΑΕΠΠ, προέκυψε πως για την παραδεκτή άσκηση της κρινόμενης Προδικαστικής Προσφυγής, η αιτούσα προσκόμισε δεσμευμένο το υπ' αριθμ. 187795260958 0327 0052 ηλεκτρονικό/e-παραβόλο ποσού εξακοσίων ευρώ (€600) υπέρ Ελληνικού Δημοσίου, το οποίο υπολόγισε, επί της ενιαίας αξίας της πιο πάνω Ομάδας Ειδών, ήτοι €69.416, όμως, όπως αναφέρθηκε ανωτέρω (βλ. σκέψη 4), η αξία της μέλλουσας να συναφθεί δημόσιας σύμβασης προμήθειας ως προς το αντίστοιχο ΤΜΗΜΑ της Ομάδας Ειδών 3.Β.1.-3.Β.7. εμφάνιζε συνολικό κόστος για 2 χρόνια ύψους €138.832, επί του οποίου έπρεπε να υπολογιστεί, σύμφωνα με τα άρθρα αυτά, το ορθό Παράβολο ύψους €694,16, και, συνεπώς, μη ορθά σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017, προσκόμισε η αιτούσα το μειωμένο Παράβολο των €600.

8. Επειδή, είναι αδιάφορο πως όσον αφορά το αντίστοιχο ποσό της Εγγυητικής Επιστολής Συμμετοχής για κάθε ΤΜΗΜΑ του ενιαίου Διαγωνισμού, το άρθρο 2.2.2.1. ορίζει πως: «Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής, που ανέρχεται στο ποσό των €6.269 στο σύνολο και αναλυτικά ως εξής: ... 3.Β.1.- 3.Β.7. ... το ποσό ανέρχεται σε €1.388» [πράγματι από τις προσκομιζόμενες Εγγυητικές επιστολές υπ' αριθμ. 104/7073461 της αιτούσας και 751691/2017 της παρεμβαίνουσας προκύπτει πως το ποσό αυτό προσκόμισαν για την Εγγύηση αυτή], δεδομένου πως ο προσδιορισμός του ύψους του Παραβόλου ως προϋπόθεση παραδεκτού της Προδικαστικής Προσφυγής ενώπιον της ΑΕΠΠ δε συνδέεται με τη δυνατότητα-ευχέρεια που έχει η αναθέτουσα αρχή να ορίζει το ύψος της εγγυητικής επιστολής, υπό την επιφύλαξη του ανωτάτου ορίου του άρθρου 72 παρ. 1 Ν. 4412/2016, και αποτελεί νόμιμη υποχρέωση του αιτούντος κατά τον χρόνο κατάθεσης της Προσφυγής του η οποία απορρέει δεσμευτικά από τον ίδιο τον Ν. 4412/2016 (βλ. προηγούμενη σκέψη).

9. Επειδή, κατά τα άλλα, με έννομο συμφέρον και εν γένει παραδεκτά παρεμβαίνει στην ενώπιον του Κλιμακίου διαδικασία εξέτασης της Προδικαστικής Προσφυγής της αιτούσας, η ανταγωνίστριά της η οποία κατάθεσε την Παρέμβασή της στις 05.02.2018, ήτοι εντός της προθεσμίας των 10 ημερών από την κοινοποίηση της Προσφυγής, σύμφωνα με τα άρθρα 362 παρ. 3 Ν. 4412/2016 και 7 Π.Δ. 39/2017, η οποία, από τον ηλεκτρονικό τόπο του κρίσιμου Διαγωνισμού προκύπτει πως έγινε στις 26.01.2018.

10. Επειδή, κατ' ακολουθία, πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή και να γίνει δεκτή η ασκηθείσα Παρέμβαση.

11. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το Παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει (άρθρα 363 παρ. 5 Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 5 Κανονισμού).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση.

Διατάσσει την κατάπτωση του Παραβόλου ποσού εξακοσίων ευρώ (€600).

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 12.2.2018 και εκδόθηκε στις 02.03.2018.

Ο Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

Ιωάννης Κίτσος

Νεκτάριος Μερτινός