

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Το 2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ Α.Ε.Π.Π. αποτελούμενο από τον Πρόεδρο, Νικόλαο Σαββίδη και τα μέλη Γερασιμούλα – Μαρία Δρακονταειδή και Νεκταρία-Πηνελόπη Ταμανίδη (εισηγήτρια), συνεδρίασε σήμερα, 12 Φεβρουαρίου 2018, στην έδρα της Αρχής.

Για να εξετάσει το αίτημα για Αναστολή και Λήψη Προσωρινών Μέτρων που σωρεύεται στην με Γεν. Αριθ. Κατ. ΑΕΠΠ 87/01-02-2018 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» (εφεξής προσφεύγων) κατά της αναθέτουσας αρχής με την επωνυμία «ΓΕΝΙΚΟ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟ ΠΡΕΒΕΖΑΣ» (εφεξής αναθέτουσα αρχή).

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων επιδιώκει όπως:

1) ακυρωθεί, άλλως ανακληθεί, άλλως τροποποιηθεί η με αριθμό 2/19-01-2018, θέμα 9^ο, απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού Νοσοκομείου Πρέβεζας, δυνάμει της οποίας εγκρίνεται το από 11-01-2018 Πρακτικό Αποσφράγισης – Αξιολόγησης Δικαιολογητικών Συμμετοχής και Τεχνικών Προσφορών του Ανοικτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού με αριθμό Διακήρυξης 40/2017 Διαγωνισμό, για υπηρεσίες επισκευής και συντήρησης του ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού του Γ.Ν. Πρέβεζας προϋπολογισθείσας δαπάνης σύνολο με ΦΠΑ: 93.000,00 €, με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή, για δώδεκα (12) μήνες, με CPV: 50420000-5 και συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 51259, και πιο συγκεκριμένα για το τμήμα ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΚΑΙ ΕΠΙΣΚΕΥΗ ΜΕ ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΑ ΙΑΤΡΙΚΩΝ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ ΤΕΧΝΗΤΟΥ ΝΕΦΡΟΥ GAMBRO AK-200S, AK-200 & AK-95, για το οποίο υπέβαλλε προσφορά ο προσφεύγων, προϋπολογισθείσας δαπάνης 21.854,84 ευρώ πλέον ΦΠΑ, και (η

Αριθμός Απόφασης: Α 56/2018

οποία απόφαση) κάνει εσφαλμένα αποδεκτή την προσφορά της εταιρείας), 2) όπως απορριφθεί η τεχνική προσφορά της τελευταίας και 3) όπως συνεχισθεί ο επίδικος Διαγωνισμός με την αποσφράγιση μόνο της οικονομικής προσφοράς του προσφεύγοντα.

Στην υπό κρίση προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων σώρευσε και αίτημα για τη λήψη προσωρινών μέτρων, με το οποίο αιτείται την αναστολή της προόδου της διαδικασίας του επίδικου Διαγωνισμού μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής.

Επί της ανωτέρω προσφυγής ασκήθηκε η από 07-02-2018 παρέμβαση του οικονομικού φορέα, με την οποία η παρεμβαίνουσα αιτείται την απόρριψη της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής και την διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης, επιπλέον δε αιτείται την απόρριψη του αιτήματος του προσφεύγοντα περί αναστολής της προόδου της διαδικασίας του διαγωνισμού μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής, λόγω, κατά την άποψη της παρεμβαίνουσας, της προφανούς αβασιμότητας της υπό κρίση προσφυγής και της πιθανολογήσεως της απορρίψεως της, της μη αποδείξεως συγκεκριμένης βλάβης εκ μέρους του προσφεύγοντα σε σχέση με την προσβαλλόμενη απόφαση και εκ του λόγου ότι η προσβαλλόμενη απόφαση εξεδόθη σύμφωνα με το Νόμο και τους όρους της Διακήρυξης.

Αφού άκουσε την εισηγήτρια

και μελέτησε το σύνολο των εγγράφων του φακέλου,

σκέφτηκε κατά νόμο και έκανε ομοφώνως δεκτά τα εξής :

1. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 366 (προσωρινά μέτρα) (ΦΕΚ Α' 147/08.08.2016) του ν. 4412/2016 και το άρθρο 15 του π.δ. 39/2017 (Προσωρινά μέτρα) στο πλαίσιο του νομοθετικού πλαισίου για την παροχή έννομης προστασίας κατά το στάδιο ανάθεσης των δημοσίων συμβάσεων παρέχεται στην ΑΕΠΠ η δυνατότητα να διατάσσει την αναστολή εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης ωστόσο αποφανθεί για την προσφυγή καθώς και κάθε πρόσφορο μέτρο προκειμένου να επανορθωθεί η εικαζόμενη παράβαση ή να αποτραπεί η ζημία των

Αριθμός Απόφασης: Α 56/2018

θιγόμενων συμφερόντων συμπεριλαμβανομένων μέτρων που αναστέλλουν τη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης ή εκτέλεσης οποιασδήποτε απόφασης λαμβάνει η αναθέτουσα αρχή. Ειδικότερα, όπως σαφώς προκύπτει και από την αιτιολογική έκθεση του ν. 4412/2016 σχετικά με το άρθρο 366 του νόμου δίνεται η δυνατότητα στην ΑΕΠΠ να διατάσσει προσωρινά μέτρα προκειμένου να μην καταστεί αλυσιτελής η αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας ανάγοντας έτσι το προδήλως παραδεκτό και βάσιμο της υπό κρίση προσφυγής ως ουσιώδη κριτήρια για το αποδεκτό της.

2. Επειδή για την άσκηση της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ. 2 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 363 παρ. 2 του Ν. 4412/2016, συνολικού ποσού 600,00 Ευρώ (κωδικός e-Παραβόλου 188124831958 0330 0016), που αντιστοιχεί στο 0,5% της προϋπολογιζόμενης δαπάνης του τμήματος του διαγωνισμού στο πλαίσιο του οποίου ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, η οποία ανέρχεται στο ποσό των 21.854,84 ευρώ μη συμπ/νου ΦΠΑ, το οποίο πληρώθηκε σύμφωνα με την προσκομιζόμενη από τον προσφεύγοντα από 29-01-2018 εκτύπωση από την σελίδα της ΓΓΠΣ με την ένδειξη «ΠΛΗΡΩΜΕΝΟ» και ήδη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ», όπως ελέγχθηκε από την αρμόδια υπηρεσία της ΑΕΠΠ.

3. Επειδή η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε με τη 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.

4. Επειδή, η προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως στις 01-02-2018, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016. Ειδικότερα, εν προκειμένω, η τελευταία ημέρα της αποκλειστικής δεκαήμερης προθεσμίας άσκησης της προσφυγής έληγε στις 01-02-2018 δεδομένου ότι ο προσφεύγων έλαβε γνώση της προσβαλλομένης στις 22-01-2018 οπότε αυτή αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), όπου διενεργείται (ηλεκτρονικά) ο διαγωνισμός και κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερομένους. Η εν λόγω προσφυγή αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. αυθημερόν και κοινοποιήθηκε με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην Α.Ε.Π.Π ομοίως στις 01-02-2018.

Αριθμός Απόφασης: Α 56/2018

5. Επειδή η ΑΕΠΠ είναι αρμόδια για την εξέταση της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής και λόγω ποσού (345 παρ.1 Ν.4412/2016, 6 παρ.1 Ν.4412/2016).

6. Επειδή με την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή ο προσφεύγων ζητάει όπως: 1) ακυρωθεί, άλλως ανακληθεί, άλλως τροποποιηθεί η με αριθμό 2/19-01-2018, θέμα 9^ο, απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού Νοσοκομείου Πρέβεζας, δυνάμει της οποίας εγκρίνεται το από 11-01-2018 Πρακτικό Αποσφράγισης – Αξιολόγησης Δικαιολογητικών Συμμετοχής και Τεχνικών Προσφορών του Ανοικτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού με αριθμό Διακήρυξης 40/2017 Διαγωνισμό, για υπηρεσίες επισκευής και συντήρησης του ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού του Γ.Ν. Πρέβεζας προϋπολογισθείσας δαπάνης σύνολο με ΦΠΑ: 93.000,00 €, με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή, για δώδεκα (12) μήνες, με CPV: 50420000-5 και συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 51259, και πιο συγκεκριμένα για το τμήμα ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΚΑΙ ΕΠΙΣΚΕΥΗ ΜΕ ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΑ ΙΑΤΡΙΚΩΝ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ ΤΕΧΝΗΤΟΥ ΝΕΦΡΟΥ GAMBRO AK-200S, AK-200 & AK-95, για το οποίο υπέβαλλε προσφορά ο προσφεύγων, προϋπολογισθείσας δαπάνης 21.854,84 ευρώ πλέον ΦΠΑ, και (η οποία απόφαση) κάνει εσφαλμένα αποδεκτή την προσφορά της εταιρείας, 2) όπως απορριφθεί η τεχνική προσφορά της τελευταίας και 3) όπως συνεχισθεί ο επίδικος Διαγωνισμός με την αποσφράγιση μόνο της οικονομικής προσφοράς του προσφεύγοντα ισχυριζόμενη ότι: 1) είναι άκυρη και απαράδεκτη η έγκριση και η αποδοχή της τεχνικής προσφοράς της έτερης διαγωνιζόμενης γιατί κατά παράβαση της επίδικης Διακήρυξης δεν κατέθεσε πιστοποιητικό εκπαίδευσης για τον τύπο μηχανήματος AK200 και 2) είναι άκυρη και απαράδεκτη η έγκριση και η αποδοχή της τεχνικής προσφοράς της έτερης διαγωνιζόμενης γιατί κατά παράβαση της επίδικης Διακήρυξης δεν δήλωσε στην τεχνική της προσφορά ότι διαθέτει απόθεμα γνήσιων και αμεταχείριστων ανταλλακτικών.

7. Επειδή ο προσφεύγων έχει έννομο συμφέρον στην άσκηση της υπό κρίση προσφυγής καθώς έχει ήδη συμμετάσχει στον επίδικο Διαγωνισμό καταθέτοντας προσφορά για το τμήμα ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΚΑΙ ΕΠΙΣΚΕΥΗ ΜΕ ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΑ

Αριθμός Απόφασης: Α 56/2018

ΙΑΤΡΙΚΩΝ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ ΤΕΧΝΗΤΟΥ ΝΕΦΡΟΥ GAMBRO AK-200S, AK-200 & AK-95 με αριθμό 85615/11-01-2018.

8. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 9 της επίδικης Διακήρυξης ορίζεται ότι: «ΠΕΡΙΕΧΟΜΕΝΟ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ Τα περιεχόμενα του ηλεκτρονικού φακέλου της προσφοράς ορίζονται ως εξής: (α) ένας (υπο)φάκελος* με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» και (β) ένας (υπο)φάκελος* με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά». *(υπο)φάκελος: κατηγορία επισυναπτόμενων αρχείων στο σύστημα. [...] 9.1 Περιεχόμενα (υπό)Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» Στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική προσφορά» υποβάλλονται η ΕΓΓΥΗΣΗ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ και όλα τα απαιτούμενα κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ καθώς και τα ΤΕΧΝΙΚΑ ΣΤΟΙΧΕΙΑ της προσφοράς. Συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στην συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σε μορφή .pdf, το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο .pdf. Εφόσον οι τεχνικές προδιαγραφές δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία. Ο ανάδοχος υποχρεούται επί ποινή αποκλεισμού να συμπεριλάβει Υπεύθυνη Δήλωση (Ν.1599/86), στην οποία δηλώνει ότι εκχωρεί προς την Αναθέτουσα Αρχή κάθε δικαίωμα πλήρους και χωρίς κανένα περιορισμό εκμετάλλευσης των παραδοτέων προϊόντων (χρήσης, τροποποίησης, διάθεσης σε τρίτους κλπ). Ο (υπο)φάκελος «Τεχνική Προσφορά», που θα υποβάλει ο Υποψήφιος Ανάδοχος, πρέπει να λαμβάνει αυστηρά υπόψη του τις «Τεχνικές Προδιαγραφές Έργου», όπως αυτές περιγράφονται στο παράρτημα Α' της παρούσας. Συγκεκριμένα, 9.1.1 ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ Δικαίωμα συμμετοχής στο διαγωνισμό έχουν φυσικά ή νομικά πρόσωπα ή ενώσεις/κοινοπραξίες αυτών ή συνεταιρισμοί που δραστηριοποιούνται στο αντικείμενο του υπό ανάθεση έργου, που λειτουργούν νόμιμα στην Ελλάδα ή σε άλλο

Αριθμός Απόφασης: Α 56/2018

κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης (ΕΕ) ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (ΕΟΧ) ή σε τρίτες χώρες που έχουν υπογράψει τη Συμφωνία Δημοσίων Συμβάσεων του Παγκόσμιου Οργανισμού Εμπορίου, η οποία κυρώθηκε με το νόμο 2513/1997 και των πολυμερών διαπραγματεύσεων του Γύρου της Ουρουγουάης, σύμφωνα με το άρθρο 5 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ (άρ. 4 Π.Δ. 60/2007) ή προερχόμενα από τρίτες χώρες που έχουν συνάψει ευρωπαϊκές συμφωνίες με την Ε.Ε. Οι ενώσεις προσώπων δεν υποχρεούνται να περιβληθούν ορισμένη νομική μορφή για την υποβολή της προσφοράς τους. Ωστόσο, σε περίπτωση που το διακηρυσσόμενο με την παρούσα Έργο κατακυρωθεί σε ένωση προσώπων, η Αναθέτουσα Αρχή δικαιούται, εφ' όσον το θεωρήσει αναγκαίο για την ικανοποιητική εκτέλεση της Σύμβασης, να ζητήσει από την ένωση να περιβληθεί ορισμένη νομική μορφή και η ένωση, στην περίπτωση αυτή, υποχρεούται να το πράξει. [...] 9.1.2 Τεχνική Προσφορά. Η Τεχνική Προσφορά συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στην συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σε μορφή pdf, το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο pdf. Εφόσον οι τεχνικές προδιαγραφές δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία. Αναλυτικότερα, στον (υπό) φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», υποβάλλονται ηλεκτρονικά τα κάτωθι τα οποία θα φέρουν και ψηφιακή υπογραφή: α) Πλήρη τεχνική περιγραφή στην ελληνική γλώσσα, σε πλήρη ανταπόκριση-παραπομπή (ανά κεφάλαιο και παράγραφο) τόσο με τις τεχνικές προδιαγραφές και τους λοιπούς όρους της διακήρυξης όσο και τα συνυποβαλλόμενα prospectus (τεχνικά φυλλάδια του κατασκευαστή) ή δικαιολογητικά (σε πρωτότυπα ή επικυρωμένα αντίγραφα). Προς τούτο συντάσσεται και υποβάλλεται ψηφιακά β) Τα κατατιθέμενα εγχειρίδια (prospectus), τα οποία πρέπει να επαληθεύουν τα τεχνικά και ποιοτικά χαρακτηριστικά που αναγράφονται στις προσφορές. Πρέπει να είναι πρωτότυπα ή επικυρωμένα αντίγραφα του μητρικού κατασκευαστικού οίκου ή εκτυπώσεις από επίσημες τοποθεσίες του κατασκευαστή στο διαδίκτυο, η ακριβής

Αριθμός Απόφασης: Α 56/2018

ηλεκτρονική διεύθυνση των οποίων πρέπει να δηλώνεται στην προσφορά ή να προκύπτει σαφώς από τα υποβληθέντα στοιχεία. Πρέπει επίσης να είναι αυτά που χρησιμοποιεί ο οίκος κατασκευής που προϊόντος στο πλαίσιο της πολιτικής προώθησης των πωλήσεων του στις αγορές (ιδιωτικές και του Δημοσίου) του ενδιαφέροντος του. γ) Συμπληρωμένο τον Πίνακα Συμμόρφωσης. δ) Συμπληρωμένο τον πίνακα της οικονομικής προσφοράς χωρίς τιμές.».

9. Επειδή, περαιτέρω, σύμφωνα με το ΜΕΡΟΣ Β ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ ΕΠΙΣΚΕΥΗΣ ΚΑΙ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΙΑΤΡΟΤΕΧΝΟΛΟΓΙΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΕΠΙΣΚΕΥΕΣ-ΣΥΝΤΗΡΗΣΕΙΣ της επίδικης Διακήρυξης ορίζεται ότι: «1) ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΚΑΙ ΕΠΙΣΚΕΥΗ ΜΕ ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΑ ΙΑΤΡΙΚΩΝ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ ΤΕΧΝΗΤΟΥ ΝΕΦΡΟΥ GAMBRO AK-200S, AK-200&AK-95 Ειδικότερα ο ΣΥΝΤΗΡΗΤΗΣ αναλαμβάνει την συντήρηση- επισκευή των ΙΑΤΡΙΚΩΝ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ ΤΕΧΝΗΤΟΥ ΝΕΦΡΟΥ όπως αναγράφονται κάτωθι: 1. AK-200S με BM:16147 & FM:13081 2. AK-200S με BM:16150 & FM:13084 3. AK-200S με BM:16151 & FM:13085 4. AK-200S με BM:16184 & FM:13118 5. AK-200 με S/N:6354 6. AK-200 με S/N:6356 7. AK-200 με S/N:6357 8. AK-200 με S/N:6358 9. AK-200 με S/N:6280 10. AK-200 με S/N:6285 11. AK-95 με S/N:5729. Η παροχή υπηρεσιών θα πραγματοποιείται από ειδικευμένους τεχνικούς (θα αποδεικνύεται με πιστοποιητικό εκπαίδευσης) κατά την διάρκεια των εργασίμων ημερών και ωρών. Ο ΣΥΝΤΗΡΗΤΗΣ υποχρεούται να διατηρεί απόθεμα γνήσιων και αμεταχειρίστων ανταλλακτικών(όπως προβλέπονται από τα τεχνικά εγχειρίδια του κατασκευαστή) στις αποθήκες του για την κατά προτεραιότητα εξυπηρέτηση των συμβεβλημένων Πελατών του. Υποχρεούται να παρέχει πλήρη κάλυψη όλων των βλαβών, συμπεριλαμβανομένων και των ανταλλακτικών, μετά από τηλεφωνική κλήση από τον υπεύθυνο Βιοϊατρικής ή την προϊσταμένη της μονάδας. Ο Συντηρητής οφείλει να υποβάλλει τις όποιες εξουσιοδοτήσεις ή βεβαιώσεις ή πιστοποιητικά ή άδειες διαθέτει που να αποδεικνύουν τη δυνατότητά του αλλά και την καταλληλότητά του να αναλάβει την εν λόγω συντήρηση. Σαν Μονάδα Επαρχίας θα επιλαμβάνεται της βλάβης εντός εικοσιτετραώρου από της ειδοποίησής μας. Ο ΣΥΝΤΗΡΗΤΗΣ υποχρεούται να εκτελεί προγραμματισμένες συντηρήσεις σύμφωνα με τις προδιαγραφές του κατασκευαστή και όσες απαιτούνται για αποκατάσταση βλαβών. Τα έξοδα μεταφοράς-παραμονής βαραίνουν τον ΣΥΝΤΗΡΗΤΗ».

Αριθμός Απόφασης: Α 56/2018

10. Επειδή από τον ηλεκτρονικό τόπο του επίμαχου Διαγωνισμού με συστημικό αριθμό 51259 και συγκεκριμένα στον φάκελο της διαγωνιζόμενης εταιρείας με αριθμό 85330/05-01-2018 και δή από τα συνημμένα έγγραφα με αριθμούς 34,35 & 36 φαίνεται να πληρούται η τεχνική προδιαγραφή της επίδικης Διακήρυξης περί πιστοποιητικού εκπαίδευσης του τεχνικού προσωπικού και για τους τρεις τύπους μηχανημάτων AK-200S, AK-200 & AK-95 της επίδικης διακήρυξης, συνεπώς πιθανολογείται σοβαρώς ότι είναι αβάσιμος ο πρώτος λόγος της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής.

11. Επειδή από τον ηλεκτρονικό τόπο του επίμαχου Διαγωνισμού με συστημικό αριθμό 51259 και συγκεκριμένα στον φάκελο της διαγωνιζόμενης εταιρείας με αριθμό 85330/05-01-2018 και δή από το συνημμένο έγγραφο με αριθμό 40 φαίνεται να πληρούται η τεχνική προδιαγραφή της επίδικης Διακήρυξης περί δήλωσης ότι διαθέτει απόθεμα γνήσιων και αμεταχείριστων ανταλλακτικών, καθώς επί λέξει δηλώνει τα εξής: «2. Η ως αποκλειστικός και εξουσιοδοτημένος διανομέας προϊόντων, ανταλλακτικών και παροχής υπηρεσιών συντήρησης για τα μηχανήματα Gambro διαθέτει επάρκεια γνήσιων, καινούριων, αμεταχείριστων, χωρίς ελαττώματα ανταλλακτικών και αντικατάσταση όλων με νέα ή ανακατασκευασμένα από εργοστάσιο παραγωγής της BAXTER (GAMBRO) (όπως προβλέπονται από τα τεχνικά εγχειρίδια του κατασκευαστή - GAMBRO) για την άμεση αποκατάσταση οποιασδήποτε βλάβης που εξασφαλίζουν πλήρως την εύρυθμη λειτουργία και ασφάλεια των εν λόγω μηχανημάτων για όλο το διάστημα ισχύος της σύμβασης, έτσι ώστε να μην χρειάζεται να γίνεται παραγγελία από το εξωτερικό, διαδικασία που ίσως είναι αρκετά χρονοβόρα και να έχει σαν αποτέλεσμα την καθυστέρηση στην επανόρθωση ακόμα και μιας απλής βλάβης. Η τοποθέτηση οποιουδήποτε ανταλλακτικού κατά την διάρκεια των προληπτικών και επανορθωτικών συντηρήσεων, θα προσκομίζεται και θα τοποθετείται από την εταιρία μας και δεν επιβαρύνουν το νοσοκομείο. Κατατίθενται ηλεκτρονικά: Τιμολόγια προμήθειας ανταλλακτικών,...», συνεπώς πιθανολογείται σοβαρώς ότι είναι αβάσιμος και ο δεύτερος λόγος της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής.

Αριθμός Απόφασης: Α 56/2018

12. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 366 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147/08.08.2016) ορίζεται ότι: «1. Η ΑΕΠΠ, μπορεί, ύστερα από αίτημα του προσφεύγοντος ή αυτεπαγγέλτως και μετά από κλήση της αναθέτουσας αρχής προ τριών (3) ημερών, να εκδώσει πράξη αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης και να ορίσει τα κατάλληλα μέτρα έως ότου αποφανθεί για την προσφυγή και, πάντως όχι πέραν της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1 του άρθρου 367 για την έκδοση απόφασής της. 2. Με την απόφαση της προηγούμενης παραγράφου μπορεί να διατάσσονται προσωρινά μέτρα για να επανορθωθεί η εικαζόμενη παράβαση ή να αποτραπεί η ζημία των θιγόμενων συμφερόντων, στα οποία συμπεριλαμβάνονται μέτρα που αναστέλλουν τη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης ή την εκτέλεση οποιασδήποτε απόφασης λαμβάνει η αναθέτουσα αρχή. 3. Η ΑΕΠΠ μπορεί να αποφασίσει να μη χορηγηθούν τα προσωρινά μέτρα της προηγούμενης παραγράφου αν κρίνει ότι, ύστερα από στάθμιση όλων των συμφερόντων που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη ...». Ομοίως δε ορίζεται και στις διατάξεις του άρθρου 15 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64/04.05.2017

13. Επειδή οι προϋποθέσεις που πρέπει να πληρούνται για την ικανοποίηση του αιτήματος αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων αποτελούν α) ως προς το παραδεκτό του αιτήματος αναστολής – προσωρινών μέτρων, το προδήλως παραδεκτό της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, β) ως προς το βάσιμο του αιτήματος αναστολής – προσωρινών μέτρων, η πιθανολόγηση παραβίασης κανόνα του ενωσιακού ή εθνικού δικαίου για τις δημόσιες συμβάσεις και την ανάγκη λήψης προσωρινών μέτρων για την άρση δυσμενών από την παράβαση αυτή αποτελεσμάτων ή για την αποτροπή της ζημίας των συμφερόντων του αιτούντος γ) η ύπαρξη βλάβης του προσφεύγοντος ως στοιχείο του παραδεκτού της αίτησης θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον του- τεκμαιρόμενη από την ιδιότητα του αιτούντος ως διαγωνιζομένου ή προτιθέμενου βάσει αντικειμένου δραστηριότητας και ρητής δήλωσής του να διαγωνισθεί και δ) να μην προκύπτει από τη στάθμιση όλων των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη.

Αριθμός Απόφασης: Α 56/2018

14. Επειδή η αναθέτουσα αρχή έχει αποστείλει τις απόψεις της αναφορικά με την υπό κρίση αίτηση αναστολής και την προσφυγή, ενώ από τον φάκελο της υπόθεσης προκύπτουν επαρκή στοιχεία για την μελέτη αυτής στην παρούσα τουλάχιστον φάση της εξέτασης της αίτησης αναστολής. Σημειώνεται ότι η Αναθέτουσα Αρχή, για λόγους δημοσιονομικού συμφέροντος, διεύρυνσης του ανταγωνισμού και αποφυγής μονοπωλιακών καταστάσεων προτείνει τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης, τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας και τη σύναψη συμβάσεως ανάθεσης της υπηρεσίας με όποια από τις δυο συμμετέχουσες εταιρίες ανακηρυχθεί μειοδότη.

15. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 364 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 6 του Π.Δ. 39/2017 η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής και η άσκησή της κωλύουν τη σύναψη της σύμβασης επί ποινή ακυρότητας, η οποία διαπιστώνεται με απόφαση του οικείου σχηματισμού της Α.Ε.Π.Π., εκτός εάν η Α.Ε.Π.Π. κατά τη διαδικασία χορήγησης προσωρινών μέτρων σύμφωνα με το άρθρο 15 του Π.Δ. 39/2017 αποφανθεί διαφορετικά, ήτοι κρίνει ότι δύναται να υπογραφεί η σχετική σύμβαση καίτοι έχει ασκηθεί προδικαστική προσφυγή.

16. Επειδή η οριστική υπογραφή της σύμβασης δεν δύναται να πραγματοποιηθεί, αφού αντίκειται στο κείμενο νομοθετικό πλαίσιο και σε κάθε περίπτωση θα είναι άκυρη (άρθρα 364 και 368 του Ν. 4412/2106 και άρθρο 6 του Π.Δ. 39/2017), ως προελέχθη, σε κάθε περίπτωση κατά την κρίση του παρόντος Κλιμακίου δεν υφίστανται εκείνες οι περιστάσεις, σύμφωνα με τα όσα έχουν γίνει δεκτά έως τώρα, προκειμένου να αρθεί η αυτοδίκαιη απαγόρευση υπογραφής της εν λόγω σύμβασης, η οποία και εξακολουθεί να ισχύει.

17. Επειδή κατ' ακολουθίαν και λαμβανομένων υπόψη των προαναφερόμενων, δεν πιθανολογείται παραβίαση κανόνα του ενωσιακού ή εθνικού δικαίου και ανάγκη λήψης προσωρινών μέτρων για την αποτροπή τυχόν ζημίας των συμφερόντων της προσφεύγουσας.

18. Επειδή κατόπιν των ανωτέρω, το κρινόμενο αίτημα αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων πρέπει να απορριφθεί.

Αριθμός Απόφασης: Α 56/2018

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει το αίτημα αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων της προσφεύγουσας.

Κρίθηκε, αποφασίστηκε και δημοσιεύτηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη στις 12-2-2018.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΝΙΚΟΛΑΟΣ Σ. ΣΑΒΒΙΔΗΣ

ΑΝΘΟΥΛΑ ΝΙΚΟΛΑΙΔΟΥ