

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 30 Οκτωβρίου 2020, με την εξής σύνθεση: Μαρία Μανδράκη Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 23.9.2020 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1347/23.9.2020 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία *****, νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του ***** και ειδικότερα κατά της με αρ. ***** απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της ως άνω αναθέτουσας αρχής με θέμα «Επικύρωση του υπ' αριθμ. ***** 1ου Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού για την «*****» ***** προϋπολογισμού 1.893.581,00€ (συμπ/νου ΦΠΑ)», όπως τούτη η απόφαση εκδόθηκε στο πλαίσιο διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με την με αρ. πρωτ. ***** σχετικά με διεθνή ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό, με κριτήριο κατακύρωσης για μεν ***** τη μεγαλύτερη ποσοστιαία έκπτωση επί των διαμορφούμενων Μέσων Τιμών Πώλησης, για δε τα λιπαντικά την χαμηλότερη τιμή προσφοράς, προκειμένου για την ανάδειξη αναδόχου με αντικείμενο την «*****» συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού 1.893.581,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαρία Μανδράκη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,
σκέφτηκε κατά τον Νόμο

Αριθμός Απόφασης: 1485 / 2020

1. Επειδή, ο **** με την με αρ. πρωτ. ***** διακήρυξή του, προκήρυξε Ανοικτό Ηλεκτρονικό Διαγωνισμό για την «*****» συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού 1.893.581,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, με κριτήριο ανάθεσης αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει αποκλειστικά της προσφερόμενης τιμής ανά ομάδα (τμήμα) του ενδεικτικού προϋπολογισμού της υπ' αριθ. 51/2020 μελέτης του ****. Ο εν λόγω διαγωνισμός διεξάγεται ηλεκτρονικά μέσω της διαδικτυακής πύλης του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) υπό τον συστημικό αριθμό *****. Η εν λόγω υπό ανάθεση σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα: ΤΜΗΜΑ 1: ***** εκτιμώμενης αξίας 1.819.336,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και ΤΜΗΜΑ 2: **** εκτιμώμενης αξίας 74.245,00€, ομοίως συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Για το Τμήμα 2 υπέβαλαν προσφορές οι εταιρείες «*****» και «*****», ήδη προσφεύγουσα. Δυνάμει δε της προσβαλλομένης με αρ. ***** της αναθέτουσας αρχής έγιναν αποδεκτά τα δικαιολογητικά συμμετοχής και οι τεχνικές προσφορές των δύο ανωτέρω συμμετεχουσών εταιρειών, κατ'αποδοχήν του 1^{ου} Πρακτικού της Επιτροπής του διαγωνισμού για το ΤΜΗΜΑ 2: «*****» και αποφασίσθηκε να συνεχίσουν στο επόμενο στάδιο, ήτοι αυτό της αποσφράγισης των οικονομικών προσφορών. Κατά δε της απόφασης ταύτης της αναθέτουσας αρχής, αναπόσπαστο τμήμα της οποίας αποτελεί το ως άνω εγκριθέν πρακτικό, στρέφεται η προσφεύγουσα με την υπό εξέταση προδικαστική της προσφυγή, για τους σε αυτήν περιεχόμενους λόγους και κατά τα ειδικότερα αιτήματα της.

2. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (άρθρα 345 παρ. 1 και 6 παρ. 1 του Ν.4412/2016), του αντικειμένου της (προμήθεια) καθώς και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής καθώς και του αντικειμένου των δραστηριοτήτων της, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, συναφώς υπάγεται και στις διατάξεις του Ν.4412/2016. Συνακόλουθα, ενόψει και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (ημερομηνία αποστολής δημοσίευσης της Προκήρυξης στην ΕΕΕΕ), η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του

Αριθμός Απόφασης: 1485 / 2020

N.4412/2016, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 345 παρ. 1 και 379 παρ. 7 του ως άνω νόμου, όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν, η δε ΑΕΠΠ ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

3. Επειδή, από τα αναρτηθέντα στοιχεία στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού προκύπτει ότι η κρινόμενη προσφυγή έχει ασκηθεί τύποις απαραδέκτως, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, αφού δεν δεσμεύτηκε ούτε πληρώθηκε το αναλογούν ποσό παραβόλου. Πιο συγκεκριμένα, από την επισκόπηση του σώματος του ηλεκτρονικού παραβόλου που έχει επισυνάψει η προσφεύγουσα στην προσφυγή της με κωδικό *****, ποσού 600,00€ και τον σχετικό έλεγχο που ασκεί το αρμόδιο Τμήμα της ΑΕΠΠ, προκύπτει ότι αυτό δεν έχει δεσμευθεί, μηδέ έχει πληρωθεί, ως έπρεπε. Επιπροσθέτως, η απόδειξη πληρωμής παραβόλου, που επισυνάπτει η προσφεύγουσα στη προσφυγή της, διά του ηλεκτρονικού αρχείου με τίτλο ΠΛΗΡΩΜΗ ΠΑΡΑΒΟΛΟΥ αφορά σε ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό *****, το οποίο, ωστόσο, ως αποδεικνύεται, δεν ταυτίζεται με το κατατεθέν παράβολο της παρούσας προσφυγής. Ενόψει των ανωτέρω, η προσφυγή ασκείται απαραδέκτως και για αυτό είναι απορριπτέα.

4. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 360 του Ν. 4412/2016: «Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παραλείψεως της αναθέτουσας αρχής. 2. Η άσκηση της προδικαστικής προσφυγής αποτελεί προϋπόθεση για την άσκηση των ένδικων βοηθημάτων του Τίτλου 3 κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων των αναθετουσών αρχών. 3. Δεν επιτρέπεται η άσκηση άλλης διοικητικής προσφυγής κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων της αναθέτουσας αρχής κατά τη διαδικασία της ανάθεσης δημόσιων συμβάσεων εκτός από την

Αριθμός Απόφασης: 1485 / 2020

προδικαστική προσφυγή της παραγράφου 1.» Περαιτέρω κατά τις διατάξεις του άρθρου 363 του Ν.4412/2016: «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. Το ύψος του παραβόλου δεν μπορεί να είναι κατώτερο των εξακοσίων (600) ευρώ ούτε ανώτερο των δεκαπέντε χιλιάδων (15.000) ευρώ. 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. 2. Εάν από τα έγγραφα της σχετικής σύμβασης παρέχεται η δυνατότητα υποβολής προσφοράς για τμήμα ή τμήματα της σύμβασης, το ύψος του παραβόλου υπολογίζεται επί της αξίας του τμήματος ή των τμημάτων της σύμβασης σχετικά με τα οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή. 3. Το ύψος του ποσοστού και τα ανώτατα και κατώτατα όρια του ποσού του παραβόλου μπορούν να αναπροσαρμόζονται με προεδρικό διάταγμα, ύστερα από πρόταση των Υπουργών Οικονομικών και Δικαιοσύνης, Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων. 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. 5. Το παράβολο του παρόντος άρθρου επιστρέφεται στον προσφεύγοντα σε περίπτωση ολικής ή μερικής αποδοχής της προσφυγής του. Επίσης, επιστρέφεται στον προσφεύγοντα και στην περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή ανακαλεί την προσβαλλόμενη πράξη ή προβαίνει στην οφειλόμενη ενέργεια πριν από την έκδοση της απόφασης της ΑΕΠΠ επί της προσφυγής». Επιπροσθέτως σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του Π.Δ. 30/2017: «1. Για το παραδεκτό της άσκησης της προδικαστικής προσφυγής κατατίθεται από τον προσφεύγοντα παράβολο 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. Το ύψος του παραβόλου δεν μπορεί να είναι κατώτερο των εξακοσίων (600) ευρώ ούτε ανώτερο των δεκαπέντε χιλιάδων (15.000) ευρώ. Αν από τα έγγραφα της σύμβασης δεν

Αριθμός Απόφασης: 1485 / 2020

προκύπτει η προϋπολογισθείσα αξία της, για το παραδεκτό της άσκησης της προδικαστικής προσφυγής, κατατίθεται παράβολο ύψους εξακοσίων (600) ευρώ (άρθρο 363 παρ. 1 ν. 4412/2016). 2. Εάν από τα έγγραφα της σχετικής σύμβασης παρέχεται η δυνατότητα υποβολής προσφοράς για τμήμα ή τμήματα της σύμβασης, το ύψος του παράβολου υπολογίζεται επί της αξίας του τμήματος ή των τμημάτων της σύμβασης σχετικά με τα οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή (άρθρο 363 παρ. 2 ν. 4412/2016). 3. Το ύψος του ποσοστού και τα ανώτατα και κατώτατα όρια του ποσού του παράβολου μπορούν να αναπροσαρμόζονται με προεδρικό διάταγμα, ύστερα από πρόταση των Υπουργών Οικονομικών και Δικαιοσύνης, Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων (άρθρο 363 παρ. 3 ν. 4412/2016). 4. Το παράβολο καταβάλλεται κατά την κατάθεση της προδικαστικής προσφυγής. Η ως άνω κατάθεση του παραβόλου γίνεται ηλεκτρονικά μέσω της εφαρμογής e-παράβολου στη διαδικτυακή πύλη της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων (ΓΓΠΣ) και αποτελεί έσοδο του κρατικού προϋπολογισμού. Για την απόδειξη της καταβολής και της είσπραξης του παράβολου ο προσφεύγων υποχρεούται να επισυνάψει στο προβλεπόμενο στην παράγραφο 2 του άρθρου 8 του παρόντος Κανονισμού έντυπο προσφυγής του Παραρτήματος Ι εκτυπωμένο αντίγραφο ηλεκτρονικής πληρωμής του ποσού σε Τράπεζα, επικυρωμένη εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών ότι το ως άνω παράβολο, υπό τον αντίστοιχο Κωδικό, φέρει την ένδειξη “πληρωμένο” καθώς και βεβαίωση περί ελέγχου και δέσμευσης του ηλεκτρονικού παράβολου από την Υπηρεσία που το αποδέχεται. 5. Σε περίπτωση ολικής ή μερικής αποδοχής ή σιωπηρής απόρριψης της προδικαστικής προσφυγής το παράβολο επιστρέφεται στον προσφεύγοντα με την απόφαση του οικείου σχηματισμού της ΑΕΠΠ, που εξέτασε την προδικαστική προσφυγή. Επίσης, επιστρέφεται στον προσφεύγοντα και στην περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή ανακαλεί την προσβαλλόμενη πράξη ή προβαίνει στην οφειλόμενη ενέργεια πριν από την έκδοση της απόφασης της ΑΕΠΠ επί της προσφυγής (άρθρο 363 παρ. 5 ν. 4412/2016).»

Αριθμός Απόφασης: 1485 / 2020

5. Επειδή, από τις προδιαληφθείσες διατάξεις συνάγεται εναργώς ότι για το παραδεκτό της άσκησης της προδικαστικής προσφυγής, σύμφωνα με το οικείο νομοθετικό πλαίσιο πρέπει να καταβληθεί από τον προσφεύγοντα επαράβολο κατά την κατάθεση της προσφυγής κι εντός της αποκλειστικής προθεσμίας άσκησής της, το ύψος του οποίου ανέρχεται σε ποσοστό 0,50% της προϋπολογισθείσας αξίας άνευ ΦΠΑ της σχετικής σύμβασης. Για την απόδειξη δε της καταβολής και της είσπραξης του παράβολου ο προσφεύγων υποχρεούται να επισυνάψει στο έντυπο της προσφυγής του εκτυπωμένο αντίγραφο ηλεκτρονικής πληρωμής του ποσού σε Τράπεζα και επικυρωμένη εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών ότι το ως άνω παράβολο, υπό τον αντίστοιχο Κωδικό, φέρει την ένδειξη «πληρωμένο». Εν προκειμένω εντούτοις, όπως συνάγεται από την επισκόπηση των στοιχείων της υπόθεσης, η προσφεύγουσα έχει συνυποβάλει με τη προσφυγή της την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων για ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό*****, ποσού 600,00€ το οποίο, ούτε έχει δεσμευθεί αλλά ούτε πληρωθεί, κατά παράβαση των σχετικών διατάξεων. Δοθέντος ότι κατά το σκέλος τούτο, η προσφυγή ασκείται απαραδέκτως, παρέλκει η κατ'ουσίαν εξέταση της.

6. Επειδή, τούτων δοθέντων, η υπό κρίση προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προσφυγή ως απαραδέκτως ασκηθείσα, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 30 Οκτωβρίου 2020 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο, δυνάμει της υπ' αριθ. 104/16.11.2020 Πράξης του

Αριθμός Απόφασης: 1485 / 2020

Προέδρου της ΑΕΠΠ περί ορισμού νέου Προέδρου του 2^{ου} Κλιμακίου, στις 19 Νοεμβρίου 2020.

Ο Πρόεδρος

Νικόλαος Σ. Σαββίδης

Η Γραμματέας

Αλεξάνδρα Κ. Παπαχρήστου