

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 28 Ιανουαρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Πρόεδρος, Μαρία Βύρρα, Μέλος και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την από 23.12.2021 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 2355/24.12.2021 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα, εταιρείας περιορισμένης ευθύνης με την επωνυμία “...” (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στ.. ... (...), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του ΓΕΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ ...», που εδρεύει στ.. ... (οδός ...), όπως νόμιμα εκπροσωπείται (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»).

Με την υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή, η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθεί η, *κοινοποιηθείσα στις 13-12-2021 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ*, από 9-12-2021 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της Αναθέτουσας Αρχής (απόσπασμα Πρακτικών εκ της 22^{ας}/9.12.2021 Τακτικής συνεδρίασης, Θέμα 21^ο), η οποία επικύρωσε το με αριθ. 27808/01.12.2021 Πρακτικό με αριθ. 1 της Επιτροπής του Διαγωνισμού περί ηλεκτρονικής αποσφράγισης, ελέγχου δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικής αξιολόγησης (εφεξής η «προσβαλλόμενη πράξη ή απόφαση»), καθ’ ο μέρος αποφασίσθηκε η απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας (για το τμήμα 4.2.- *Θερμοκοιτίδα εντατικής νοσηλείας νεογνών κλειστού τύπου*) και η αποδοχή της προσφοράς της έτερης διαγωνιζόμενης εταιρείας, καθώς και η βαθμολόγηση της τεχνικής προσφοράς της τελευταίας, στο πλαίσιο Επαναληπτικού Ηλεκτρονικού Ανοιχτού Διαγωνισμού με τίτλο “*ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΙΑΤΡΟΤΕΧΝΟΛΟΓΙΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΓΙΑ ΤΗ Μ.Ε.Θ., ΤΟΥ ΟΥΡΟΛΟΓΙΚΟΥ, ΜΑΙΕΥΤΙΚΟΥ, ΧΕΙΡΟΥΡΓΕΙΩΝ, ΑΚΤΙΝΟΔΙΑΓΝΩΣΤΙΚΟΥ, ΑΙΜΟΔΟΣΙΑΣ, ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΣΗΣ ΚΑΙ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΤΕΠ’-*, «ΥΠΟΕΡΓΟ 4: ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ ΟΥΡΟΛΟΓΙΚΗΣ, ΜΑΙΕΥΤΙΚΗΣ, ΑΙΜΟΔΟΣΙΑΣ» 4.2 ΘΕΡΜΟΚΟΙΤΙΔΑ ΕΝΤΑΤΙΚΗΣ ΝΟΣΗΛΕΙΑΣ ΝΕΟΓΝΩΝ

Αριθμός Απόφασης: 216/2022

ΚΛΕΙΣΤΟΥ ΤΥΠΟΥ (ΤΕΜ. 1), 4.3 ΚΟΛΠΟΣΚΟΠΙΟ (ΤΕΜ. 1), 4.8 ΑΝΑΚΙΝΗΤΗΡΑΣ (ΤΕΜ. 1)”, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 39.000,00€ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την βέλτιστη σχέση ποιότητας – τιμής, που απεστάλη για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της ΕΕ στις 13-10-2021, καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 22-10-2021 με ΑΔΑΜ ... και στο ΕΣΗΔΗΣ υπό τον συστηματικό αριθμό ... (για το Τμήμα 4.2. Θερμοκοιτίδα Εντατικής Νοσηλείας Νεογνών Κλειστού Τύπου).

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε, πληρώθηκε και δεσμεύτηκε παράβολο ύψους €600,00, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 του π.δ. 39/2017 (ιδ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., ύψους 600,00€, όπως προκύπτει από την εκτύπωση της σχετικής σελίδας της Γ.Γ.Π.Σ. με την ένδειξη «δεσμευμένο», το οποίο υπολογίζεται επί τη βάση της προϋπολογιζόμενης αξίας –άνευ Φ.Π.Α.- του τμήματος της σύμβασης, για το οποίο ασκείται η προσφυγή, ήτοι εν προκειμένω του Τμήματος 4.2. Θερμοκοιτίδα Εντατικής Νοσηλείας Νεογνών Κλειστού Τύπου, προυπολογισθείσας αξίας άνευ ΦΠΑ 12.096,78€).

2. Επειδή, όπως προκύπτει από τον φάκελο της υπόθεσης, με την υπ’ αριθ. 04Γ/2021 Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε ανοιχτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάθεση της προμήθειας με τίτλο «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΙΑΤΡΟΤΕΧΝΟΛΟΓΙΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΓΙΑ ΤΗ Μ.Ε.Θ., ΤΟΥ ΟΥΡΟΛΟΓΙΚΟΥ, ΜΑΙΕΥΤΙΚΟΥ, ΧΕΙΡΟΥΡΓΕΙΩΝ, ΑΚΤΙΝΟΔΙΑΓΝΩΣΤΙΚΟΥ, ΑΙΜΟΔΟΣΙΑΣ, ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΣΗΣ ΚΑΙ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΤΕΠ’-....., Υπόεργο 4. Εξοπλισμός Ουρολογικής, Μαιευτικής, Αιμοδοσίας: 4.1 Έγχρωμος υπερηχοτομογράφος σύγχρονης τεχνολογίας, 4.2 Θερμοκοιτίδα εντατικής νοσηλείας νεογνών κλειστού τύπου, 4.3 Κολποσκόπιο, 4.4 Κλίνη ανάνηψης νεογνών, 4.5 Εύκαμπτο κυστεοσκόπιο, 4.6 Υπέρηχος για Ουρολογική χρήση, 4.7 Ψυχόμενη φυγόκεντρος, 4.8 Ανακινήτηρας», συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης όλων των τμημάτων 143.740,00€

Αριθμός Απόφασης: 216/2022

συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση τη βέλτιστη σχέση ποιότητας – τιμής, με συντετμημένες ημερομηνίες. Ο άνω διαγωνισμός προκηρύχθηκε σε 8 τμήματα, ωστόσο, για τα τμήματά του με αριθ. 4.2 (Θερμοκοιτίδα εντατικής νοσηλείας νεογνών κλειστού τύπου), 4.3 (Κολποσκόπιο) και 4.8 (Ανακινητήρας), δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά και ως άνω διαγωνισμός, για τα υπόψη τμήματά του, απέβη άγονος. Κατόπιν τούτου, το ΔΣ της Αναθέτουσας Αρχής, με την απόφασή του της 16^{ης}/09.09.2021 Τακτικής Συνεδρίασης, ενέκρινε την διενέργεια επαναληπτικού διαγωνισμού για τα ως άνω τμήματα.

3. Επειδή εν συνεχεία με την εν θέματι υπ' αριθ. ... Διακήρυξη προκηρύχθηκε επαναληπτικός ηλεκτρονικός ανοιχτός διαγωνισμός για την ανάθεση της προμήθειας με τίτλο «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΙΑΤΡΟΤΕΧΝΟΛΟΓΙΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΓΙΑ ΤΗ Μ.Ε.Θ., ΤΟΥ ΟΥΡΟΛΟΓΙΚΟΥ, ΜΑΙΕΥΤΙΚΟΥ, ΧΕΙΡΟΥΡΓΕΙΩΝ, ΑΚΤΙΝΟΔΙΑΓΝΩΣΤΙΚΟΥ, ΑΙΜΟΔΟΣΙΑΣ, ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΣΗΣ ΚΑΙ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΤΕΠ'-....., Υποέργο 4./ 4.2 Θερμοκοιτίδα εντατικής νοσηλείας νεογνών κλειστού τύπου (τεμ. 1), 4.3 Κολποσκόπιο (τεμ. 1), 4.8 Ανακινητήρας (τεμ. 1)», συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 39.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση τη βέλτιστη σχέση ποιότητας – τιμής, με συντετμημένες ημερομηνίες, με τους κανόνες/νομοθεσία περί έκτακτης συνθήκης λόγω κορωνοϊού. Η προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη για δημοσίευση στις 13.10.2021 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, ενώ το πλήρες κείμενο της διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 22.10.2021 με μοναδικό ΑΔΑΜ ... και στο ΕΣΗΔΗΣ υπό τον συστημικό αριθμό ... (για το είδος 4.2. του διαγωνισμού).

4. Επειδή το αντικείμενο της σύμβασης, σύμφωνα με το ά. 1.3 της Διακήρυξης, είναι η «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΙΑΤΡΟΤΕΧΝΟΛΟΓΙΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΗΣ Μ.Ε.Θ., ΟΥΡΟΛΟΓΙΚΟΥ, ΜΑΙΕΥΤΙΚΟΥ, ΧΕΙΡΟΥΡΓΕΙΩΝ, ΑΚΤΙΝΟΔΙΑΓΝΩΣΤΙΚΟΥ, ΑΙΜΟΔΟΣΙΑΣ, ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΣΗΣ ΚΑΙ ΤΕΠ ΤΟΥ Γ.Ν.... ΓΙΑ ΤΗΝ ΑΝΤΙΜΕΤΩΠΙΣΗ ΤΗΣ ΕΠΙΔΗΜΙΑΣ COVID 19», η δε σύμβαση υποδιαιρείται στα εξής τμήματα: **ΤΜΗΜΑ 1:** «ΘΕΡΜΟΚΟΙΤΙΔΑ ΕΝΤΑΤΙΚΗΣ ΝΟΣΗΛΕΙΑΣ ΝΕΟΓΝΩΝ ΚΛΕΙΣΤΟΥ ΤΥΠΟΥ (ΤΕΜ. 1)», εκτιμώμενης αξίας 12.096,78€ πλέον ΦΠΑ 24%, ήτοι με Φ.Π.Α.

Αριθμός Απόφασης: 216/2022

15.000,00€, **ΤΜΗΜΑ 2:** «ΚΟΛΠΟΣΚΟΠΙΟ (ΤΕΜ. 1)», εκτιμώμενης αξίας 9.677,42€ πλέον ΦΠΑ 24%, ήτοι με Φ.Π.Α. 12.000,00€, **ΤΜΗΜΑ 3:** «ΑΝΑΚΙΝΗΤΗΡΑΣ (ΤΕΜ. 1)», εκτιμώμενης αξίας 9.677,42€ πλέον ΦΠΑ 24%, ήτοι με Φ.Π.Α. 12.000,00€ και συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (για το σύνολο των τμημάτων) 31.451,62€, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (εκτιμώμενη αξία συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ: 39.000,00€). Προσφορές υποβάλλονται για το σύνολο ή μέρος των τμημάτων (υποχρεωτικά για το σύνολο του κάθε τμήματος), το οποίο και θα δηλωθεί κατά την κατάθεση της προσφοράς. Καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η 15.11.2021 και ώρα 15:00 και ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών η 19.11.2021 και ώρα 10:00 π.μ. Στον διαγωνισμό αυτό και για το είδος 4.2. [Προμήθεια θερμοκοιτίδας εντατικής νοσηλείας νεογνών κλειστού τύπου (τεμ. 1)], υποβλήθηκαν συνολικά δύο (2) προσφορές, ήτοι της προσφεύγουσας εταιρείας (με α/α προσφοράς 245681) και της εταιρείας με την επωνυμία «...» (με α/α προσφοράς 247399). Μετά την αποσφράγιση, τον έλεγχο και την αξιολόγηση των υποφακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνικές Προσφορές» των διαγωνιζομένων, η Επιτροπή του Διαγωνισμού με το υπ' αριθ. 27808/01.12.2021 Πρακτικό με αριθ. 1, πρότεινε ν' αποκλειστεί η προσφεύγουσα εταιρεία, λόγω μη πλήρωσης των εκεί αναφερόμενων τεχνικών προδιαγραφών και να γίνει δεκτή η προσφορά της έτερης συμμετέχουσας εταιρείας, η τεχνική προσφορά της οποίας βαθμολογήθηκε. Ακολούθως, συνήλθε το Διοικητικό Συμβούλιο της Αναθέτουσας Αρχής και με την από 9.12.2021 ληφθείσα κατά την 22^α/9.12.2021 Τακτική συνεδρίαση, απόφασή του (Θέμα 21^ο) ενέκρινε το ως άνω Πρακτικό με αριθ. 1 και αποφάσισε ό,τι και η Επιτροπή εισηγούνταν σε αυτό. Κατά της απόφασης αυτής του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες στις 13.12.2021 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, στρέφεται η προσφεύγουσα, για τους λόγους και με τους ειδικούς ισχυρισμούς που αναπτύσσονται στην κρινόμενη προσφυγή της.

5. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα στις 23-12-2021, ήτοι εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την άνω κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης (13-12-2021), δια μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου απευθείας στην ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο ά. 8 παρ. 4 του π.δ. 39/2017, δεδομένης

Αριθμός Απόφασης: 216/2022

της θέσης εκτός λειτουργίας του υποσυστήματος ΕΣΗΔΗΣ Προμηθειών – Υπηρεσιών του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ για το χρονικό διάστημα από 15.12.2021 έως 21.12.2021 (παραταθείσας έως 23.12.2021), πιστοποιούμενης με τα υπ' αρ. πρωτ. 43492 ΕΞ 2021/08.12.2021 και 44994 ΕΞ2021/20.1.2021 έγγραφα της Διεύθυνσης Διαχείρισης, Ανάπτυξης και Υποστήριξης Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) του Υπουργείου Ψηφιακής Διακυβέρνησης.

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή προέβη στις 23.12.2021 στην προβλεπόμενη, από το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017, κοινοποίηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής στους συμμετέχοντες, που ενδεχομένως θίγονται από τυχόν αποδοχή της, προκειμένου να ασκήσουν το προβλεπόμενο δικαίωμα παρέμβασής τους.

7. Επειδή με την υπ' αριθ. 3285/2021 Πράξη Προέδρου Κλιμακίου ορίστηκε ημερομηνία εξέτασης της προσφυγής και κλήθηκε η Αναθέτουσα Αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της προσφυγής και επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων.

8. Επειδή η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε στις 4-1-2022 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις συμμετέχουσες εταιρείες, καθώς και στην ΑΕΠΠ τις απόψεις της, σχετικά με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, ζητώντας παράλληλα την απόρριψη αυτής, ενώ προς αντίκρουση των άνω απόψεων η προσφεύγουσα κατέθεσε στις 19-1-2022 το με ίδια ημερομηνία Υπόμνημά της, το οποίο, ωστόσο έχει υποβληθεί εκπροθέσμως, ήτοι πέραν της προβλεπόμενης στο άρθρο 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016, ως ισχύει, προθεσμίας των πέντε ημερών από την κοινοποίηση των απόψεων της Αναθέτουσας Αρχής και συνεπώς απαραδέκτως.

9. Επειδή, στο άρθρο 6 του Ν.4412/2016, ως ισχύει, προβλέπεται ότι: *«1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαιρέσεως ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης [...] 4. Η εκτιμωμένη αξία ισχύει τη στιγμή της αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού ή, στις περιπτώσεις όπου δεν προβλέπεται προκήρυξη διαγωνισμού, τη στιγμή που η αναθέτουσα αρχή εκκινεί τη διαδικασία σύναψης*

Αριθμός Απόφασης: 216/2022

σύμβασης, για παράδειγμα ερχόμενη σε επαφή με οικονομικούς φορείς για τους σκοπούς της σύναψης της σύμβασης, όπου ενδείκνυται κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στο άρθρο 61. [...] **8.** Όταν προτεινόμενο έργο ή προτεινόμενη παροχή υπηρεσιών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, λαμβάνεται υπόψη η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων αυτών των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων ισούται ή υπερβαίνει το κατώτατο όριο που προβλέπεται στο άρθρο 5, το παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221) εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε τμήματος. **9.** Όταν ένα σχέδιο αγοράς για την απόκτηση ομοιογενών αγαθών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, λαμβάνεται υπόψη κατά την εφαρμογή του άρθρου 5 περιπτώσεις β' και γ' η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων αυτών των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων ισούται ή υπερβαίνει το κατώτατο όριο που προβλέπεται στο άρθρο 5, το παρόν Βιβλίο εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε τμήματος».

10. Επειδή, περαιτέρω, στο άρθρο 127 του Ν.4412/2016, ως ισχύει, ορίζεται ότι: «1. Για δημόσιες συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία κατώτερη ή ίση των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ (χωρίς Φ.Π.Α.), σε περίπτωση ένστασης κατά πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, η προθεσμία άσκησής της είναι πέντε (5) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα ή από τη συντέλεση της παράλειψης. Η ένσταση κατά της διακήρυξης ή της πρόσκλησης υποβάλλεται σε προθεσμία που εκτείνεται μέχρι το ήμισυ του χρονικού διαστήματος από τη δημοσίευση της διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ ή την αποστολή της πρόσκλησης, κατά περίπτωση, μέχρι την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών. 2. Η ένσταση υποβάλλεται ενώπιον της αναθέτουσας αρχής, η οποία αποφασίζει, σύμφωνα με τα οριζόμενα και στο άρθρο 221, εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της ένστασης, η οποία μπορεί να γίνει και με ηλεκτρονικά μέσα σύμφωνα με το άρθρο 376 παράγραφος 11. Στην περίπτωση της ένστασης κατά της διακήρυξης ή της πρόσκλησης η αναθέτουσα αρχή αποφασίζει σε κάθε περίπτωση πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών. Με την άπρακτη πάροδο των ανωτέρω προθεσμιών τεκμαίρεται η απόρριψη της ένστασης. Για το παραδεκτό της άσκησης ένστασης, απαιτείται, με την κατάθεση της ένστασης, η καταβολή παραβόλου, υπέρ του Δημοσίου, ποσού ίσου με το ένα τοις εκατό

Αριθμός Απόφασης: 216/2022

(1%) επί της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης. Το παράβολο αυτό αποτελεί δημόσιο έσοδο. Το παράβολο επιστρέφεται με πράξη της αναθέτουσας αρχής, αν η ένσταση γίνει δεκτή ή μερικώς δεκτή από το αποφασίζον διοικητικό όργανο. Στις δημόσιες συμβάσεις έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών επιστημονικών υπηρεσιών, για την ένσταση κατά της διακήρυξης ή της πρόσκλησης γνωμοδοτεί το αρμόδιο τεχνικό συμβούλιο».

11. Επειδή, όσον αφορά την καθ' ύλην αρμοδιότητας της ΑΕΠΠ, επισημαίνεται ότι στο άρθρο 345 του Ν.4412/2016, ως ισχύει, ορίζεται ότι: «1. Οι διατάξεις του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 345 έως 374) εφαρμόζονται στις διαφορές που προκύπτουν κατά τη διαδικασία ανάθεσης συμβάσεων του παρόντος νόμου, καθώς και τροποποίησης αυτών, με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ και ανεξάρτητα από τη φύση τους [...]». Οι διατάξεις αυτές επαναλαμβάνονται και στο άρθρο 1 παρ. α του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών». Σημειώνεται ότι, η τροποποίηση του άνω άρθρου 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, δυνάμει του άρθρου 148 του Ν. 4782/2021, σύμφωνα με το οποίο «Οι διατάξεις του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 345 έως 374) εφαρμόζονται στις διαφορές που προκύπτουν κατά τη διαδικασία ανάθεσης και τροποποίησης συμβάσεων του παρόντος νόμου, με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των ορίων των άρθρων 118 και 328 περί απευθείας ανάθεσης, και των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ για τις συμβάσεις ενεργειών τεχνικής βοήθειας των άρθρων 119 και 329», έχει έναρξη ισχύος την 1^η.3.2022 (σύμφωνα με το άρθρο 142 παρ.1 του αυτού νόμου όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 57 του Ν. 4825/2021). Συνεπώς, έως την ημερομηνία αυτή (1.3.2022), στο πεδίο εφαρμογής του IV Βιβλίου του Ν. 4412/2016 και κατ' επέκταση στην καθ' ύλην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ υπάγονται διαφορές με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των 60.000€ άνευ ΦΠΑ.

12. Επειδή, ως προελέχθη στο άρθρο 1.3. της Διακήρυξης ορίζεται το αντικείμενο της σύμβασης και προβλέπεται ότι, η σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα “**ΤΜΗΜΑ 1: «ΘΕΡΜΟΚΟΙΤΙΔΑ ΕΝΤΑΤΙΚΗΣ ΝΟΣΗΛΕΙΑΣ ΝΕΟΓΝΩΝ ΚΛΕΙΣΤΟΥ ΤΥΠΟΥ (ΤΕΜ. 1)**», εκτιμώμενης αξίας 12.096,78€ πλέον ΦΠΑ 24%, ήτοι με Φ.Π.Α. 15.000,00€, **ΤΜΗΜΑ 2: «ΚΟΛΠΟΣΚΟΠΙΟ**

Αριθμός Απόφασης: 216/2022

(ΤΕΜ. 1)», εκτιμώμενης αξίας 9.677,42€ πλέον ΦΠΑ 24%, ήτοι με Φ.Π.Α. 12.000,00€, ΤΜΗΜΑ 3: «ΑΝΑΚΙΝΗΤΗΡΑΣ (ΤΕΜ. 1)», εκτιμώμενης αξίας 9.677,42€ πλέον ΦΠΑ 24%, ήτοι με Φ.Π.Α. 12.000,00€.”, συνολικής εκτιμώμενης αξίας όλων των υπό ανάθεση τμημάτων 31.451,62€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (εκτιμώμενη αξία συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ: 39.000,00€)».

13. Επειδή, κατά πάγια νομολογία ο επαναληπτικός διαγωνισμός συνιστά νέο, αυτοτελή διαγωνισμό (ΕΣ Κλιμάκιο VII Πράξη 119/2013, VI Τμ. 705/2013, 29, 2654/2012 κ.α.). Ο δε χαρακτηρισμός του διαγωνισμού ως «επαναληπτικού» αφορά στο πραγματικό γεγονός, ότι για την ίδια προμήθεια, εν προκειμένω για τα ίδια τμήματα, έχει ήδη προηγηθεί ένας άγονος διαγωνισμός και δε συνιστά νομικό χαρακτηρισμό, ώστε να παραπέμπει και σε ειδικές διατάξεις. Συναφώς, ως προς τον προσδιορισμό της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης του επαναληπτικού διαγωνισμού, ισχύει το άρθρο 6 παρ. 4 και 8 του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με το οποίο για τον προσδιορισμό της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης λαμβάνεται υπόψη ο χρόνος αποστολής της προκήρυξης στην ΕΕΕΕ (για τις συμβάσεις άνω των ορίων), ή της δημοσίευσης στο ΚΗΜΔΗΣ (για τις συμβάσεις κάτω των ορίων), ενώ, στην παρ. 8 περιλαμβάνεται ο κανόνας του συνυπολογισμού όλων των επιμέρους τμημάτων της υπό ανάθεση σύμβασης για τον προσδιορισμό της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης. Συνακόλουθα, η καθ' ύλην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ προσδιορίζεται με βάση τη συνολική εκτιμώμενη αξία, άνευ Φ.Π.Α., του συνόλου των τμημάτων της υπό ανάθεση σύμβασης.

14. Επειδή, από τις προαναφερόμενες διατάξεις του Ν. 4412/2016, συνάγεται ότι, προκειμένου μία διαγωνιστική διαδικασία να εμπίπτει στην καθ' ύλην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ, θα πρέπει να συντρέχουν σωρευτικά δύο προϋποθέσεις: α) το υπό ανάθεση αντικείμενο να εμπίπτει στις διατάξεις του Ν. 4412/2016 και β) η εκτιμώμενη αξία να υπερβαίνει τις 60.000 ευρώ (άρθρο 345 παρ. 1 Ν. 4412/2016, ως ισχύει και άρθρο 1 παρ. α του Π.Δ. 39/2017). Όσον αφορά την πρώτη προϋπόθεση, το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, ήτοι η προμήθεια ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού για τις ανάγκες του Γ.Ν. Λάρισας εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στο Βιβλίο Ι αυτού. Όσον αφορά όμως τη δεύτερη προϋπόθεση, επισημαίνεται ότι

Αριθμός Απόφασης: 216/2022

η προϋπολογισθείσα αξία της υπό ανάθεση σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 39.000€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και για τα τρία τμήματα αυτής (**προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: 31.451,62€**), ήτοι η προϋπολογισθείσα αξία της σύμβασης υπολείπεται του ποσού των 60.000,00€.

15. Επειδή, με τη διακήρυξη τίθεται το κανονιστικό πλαίσιο που διέπει το διαγωνισμό, δεν μπορεί όμως να γίνεται επιλογή του οικονομικού καθεστώτος επίλυσης της επίδικης διαφοράς διαφορετικού από το νόμιμο (ΣΤΕ ΕΑ 1012/2009, 381/2008, 1130/2007, ΔΕφΑθ 217/2020). Εξάλλου, οι ρυθμίσεις του Βιβλίου IV είναι κοινής, ενιαίας και αποκλειστικής εφαρμογής για κάθε δημόσια σύμβαση εμπίπτουσα στο πεδίο εφαρμογής του, αποκλειόμενης της δυνατότητας των αναθετουσών αρχών να θεσπίσουν έτερο πλαίσιο παροχής προδικαστικής προστασίας, πολλώ δε μάλλον να ρυθμίσουν τις προϋποθέσεις παραδεκτού αυτής ως και τα στάδια της. Εξάλλου, ναι μεν το κανονιστικό περιεχόμενο της διακήρυξης δεσμεύει την αναθέτουσα αρχή και τους μετέχοντες στη διαδικασία, πλην όμως, τούτο προϋποθέτει ότι το περιεχόμενο αυτό αφορά αυτούς καθαυτούς τους όρους της διαδικασίας ανάθεσης, ήτοι ρυθμίζει ζητήματα που καταρχήν ανάγονται στην αρμοδιότητα της αναθέτουσας να καθορίσει και κυρίως, δεν αφορούν, αλλοιώνουν, δεσμεύουν και τροποποιούν τους όρους άσκησης της ίδιας αρμοδιότητας άλλων διοικητικών αρχών και οργάνων, όπως η ΑΕΠΠ που ουδεμία σχέση έχουν με την αναθέτουσα. Περαιτέρω, η αντίθετη άποψη θα αντιστρατευόταν και θα υπονόμει τον ίδιο τον σκοπό ίδρυσης της ΑΕΠΠ και της διαδικασίας περί προδικαστικής προστασίας που θέσπισε το Βιβλίο IV Ν. 4412/2016 (βλ. *Αιτιολογική Έκθεση Ν.4412/2016, σελ. 71*).

16. Επειδή, εξάλλου οι διατάξεις που προβλέπουν την προδικαστική προσφυγή, αφενός, χαρακτηρίζονται ως «οικονομικές» και, αφετέρου, απευθύνονται σε μικρό κύκλο αποδεκτών που οφείλουν να τις γνωρίζουν ενόψει της ιδιαιτερότητας του αντικειμένου τους. Ως εκ τούτου έχουν άμεση εφαρμογή ανεξαρτήτως σχετικής ενημέρωσης από την αρμόδια Αρχή κι επομένως ανεξαρτήτως ρητής και εξαντλητικής αναφοράς των σχετικών προϋποθέσεων παραδεκτού στην οικεία διακήρυξη (βλ. σχετ. ΣΤΕ Ολ 876/2013). Εξάλλου, στο πλαίσιο των διοικητικών προσφυγών που ασκούνται στο πεδίο των δημοσίων συμβάσεων, δεδομένου του μικρού κύκλου αποδεκτών της οικείας νομοθεσίας και της κατ' επάγγελμα κατά τη συνήθη

Αριθμός Απόφασης: 216/2022

πορεία των πραγμάτων ενασχολήσεώς τους με τις διαδικασίες των δημοσίων συμβάσεων, αυτοί οφείλουν να γνωρίζουν τις κρίσιμες διατάξεις (πρβλ. ΟΛΣΤΕ 876/2013, ΣΤΕ 268, 360/2018, 1400, 1595/2016, 3128-3129/2015, 1072, 1985, 1988/2014, 2886/2013, 2315/2013). Συνεπώς, αδιαφόρως του άρθρου 3.4 της οικείας διακήρυξης, που ορίζει ότι «Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση 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, δικαιούται να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, προσδιορίζοντας ειδικώς τις νομικές και πραγματικές αιτιάσεις που δικαιολογούν το αίτημά του», οι προϋποθέσεις του παραδεκτού για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής, ρυθμίζονται αποκλειστικά από το αρ. 345 επ. του ν. 4412/2016 και το αρ. 1 του πδ 39/2017 (ΔΕφΠειραιά Ν128/2018, ΑΕΠΠ 539/2018, 866/2020, 19/2022).

17. Επειδή, η υπό εξέταση προσφυγή, ενόψει, της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης της σύμβασης, δεν εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και στην καθ' ύλην αρμοδιότητα της Α.Ε.Π.Π και πρέπει να απορριφθεί ως απαραδέκτως ασκηθείσα.

18. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το παράβολο ύψους 600,00€ που κατέβαλε η προσφεύγουσα.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του καταβληθέντος από την προσφεύγουσα παραβόλου

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 28 Ιανουαρίου 2022 και εκδόθηκε στις 15 Φεβρουαρίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

ΜΙΧΑΗΛ ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ

ΕΥΑΓΓΕΛΙΑ ΠΕΤΡΟΥ