

Η
ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ
3ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 15.06.2020 με την εξής σύνθεση: Μαρία-Ελένη Σιδέρη, Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου-Εισηγήτρια και Σταυρούλα Κουρή, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 13.05.2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/572/14.05.2020 της προσφεύγουσας με την επωνυμία «», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της «.....» και των όρων της υπ'αριθ. Διακήρυξη.

Της παρεμβαίνουσας εταιρίας με την επωνυμία «»

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, με την Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει όπως ακυρωθούν οι προδιαγραφές που αφορούν το υπ'αριθ. 5 είδος του Πίνακα Προμήθειας Α' Υλών Παραγωγής αντιπηκτικού υγρού (Πρόσθετο για την παραγωγή υδατικού διαλύματος αντιπηκτικού υγρού με κωδικό αριθμό) της με αριθ. Διακήρυξης της «»

2. Επειδή, με την Παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα αιτείται την απόρριψη της υπόψη προσφυγής και ως εκ τούτου την διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης διακήρυξης.

3. Επειδή, με την υπ' αριθμ. Διακήρυξη η «» προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό άνω των ορίων με αντικείμενο τη σύναψη Συμφωνίας Πλαίσιο (Σ-Π) 2ετούς Διάρκειας για την Προμήθεια Α' Υλών για την Παραγωγή Αντιπηκτικού Υγρού για την Κάλυψη Αναγκών-....., το οποίο αντικείμενο υποδιαιρείται σε πέντε είδη εφοδίων, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 3.132.202,80 € πλέον ΦΠΑ, μεταξύ των οποίων το υπ' αριθ. 5 είδος προϋπολογισθείσας αξίας 207.570,00 ευρώ και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής. Η εν λόγω διακήρυξη απεστάλη προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. στις 24.04.20, καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 28.04.20 και αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ στις 28.04.2020 με Α/Α Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 27.05.20 και ως ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η 03.06.2020.

4. Επειδή, για την άσκηση της ανωτέρω Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει προσκομιστεί, ελεγχθεί και δεσμευτεί αντίστοιχα, το ηλεκτρονικό παράβολο υπέρ Ελληνικού Δημοσίου με κωδικό, ποσού 1.037,85 ευρώ, το οποίο υπολογίζεται σε ποσοστό 0,5% επί της προϋπολογισθείσας αξίας του είδους 5 στο οποίο αφορά η υπόψη Προσφυγή.

5. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (προμήθεια) και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του αξίας ανώτερης των 60.000 €, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ.1 του Ν.4412/2016, όπως και του χρόνου δημοσίευσής του, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

6. Επειδή, επί της Προσφυγής, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε τις απόψεις της με το υπ' αριθ. πρωτ./25.05.20 έγγραφό της.

7. Επειδή, επί της Προσφυγής παρεμβαίνει η εταιρία «», με την από 22.05.20 Παρέμβασή της, η οποία ασκήθηκε εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και το

άρθρο 7 του Π.Δ.39/2017, καθότι η υπόψη Προσφυγή κοινοποιήθηκε σε αυτήν μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 15.05.20 και η Παρέμβαση ασκήθηκε εντός της δεκαήμερης προς τούτο προθεσμίας.

8. Επειδή, με την διάταξη του άρθρου 361 παρ. 1 του ν. 4412/2016 προβλέπεται ότι : «Σε περίπτωση προσφυγής κατά πράξης της αναθέτουσας αρχής, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι: (α) δέκα (10) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα αν η πράξη κοινοποιήθηκε με ηλεκτρονικά μέσα ή τηλεομοιοτυπία ή (β) δεκαπέντε (15) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, αν χρησιμοποιήθηκαν άλλα μέσα επικοινωνίας, άλλως, (γ) δέκα (10) ημέρες από την πλήρη, πραγματική ή τεκμαιρόμενη, γνώση της πράξης που βλάπτει τα συμφέροντα του ενδιαφερομένου οικονομικού φορέα. Ειδικά για την άσκηση προσφυγής κατά προκήρυξης, η πλήρης γνώση αυτής τεκμαίρεται μετά την πάροδο δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση στο ΚΗΜΔΗΣ», ομοίως δε προβλέπεται στο άρθρο 4 του π.δ. 39/2017.

9. Επειδή, ερμηνεύοντας την ως άνω διάταξη, η υπ' αριθ. 56/2020 απόφαση της Επιτροπής Αναστολών του ΣΤΕ έκρινε ότι ειδικά στην περίπτωση προδικαστικής προσφυγής κατά διακήρυξης, η πλήρης γνώση αυτής εκ μέρους του ενδιαφερόμενου οικονομικού φορέα τεκμαίρεται ότι λαμβάνει χώρα μετά την πάροδο δεκαπέντε ημερών από την δημοσίευση της διακήρυξης στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ), με συνέπεια από την επόμενη της παρόδου της ως άνω δεκαπενθήμερης προθεσμίας να εκκινεί η τασσόμενη στο νόμο δεκαήμερη προθεσμία για την άσκηση της προσφυγής, εκτός εάν από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει πραγματική γνώση της διακήρυξης εκ μέρους του ενδιαφερόμενου σε χρόνο προ του δεκαπενθημέρου από την δημοσίευσή της στο ΚΗΜΔΗΣ, οπότε η δεκαήμερη προθεσμία εκκινεί από την επόμενη της πραγματικής γνώσης, ανατρέποντας με την κρίση αυτή την υπ' αριθ. 109/2019 απόφαση της ΕΑ του ΣΤΕ περί δεκαπενθήμερης προθεσμίας.

10. Επειδή, στην κριθείσα περίπτωση, η προσφεύγουσα δηλώνει στο πεδίο Δ. του προδιατυπωμένου εντύπου Προδικαστικής Προσφυγής ότι έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης διακήρυξης στις 29.04.2020, οπότε η δεκαήμερη προθεσμία για την άσκηση της υπόψη Προσφυγής εκκινεί από την επόμενη της γνώσης αυτής και κατά συνέπεια λήγει στις 09.05.2020, συμπίπτοντας όμως με μη εργάσιμη ημέρα (Σάββατο), λήγει στις 11.05.2020 (Δευτέρα), οπότε και θα έπρεπε να έχει ασκηθεί καταληκτικά η υπόψη Προσφυγή. Όμως, δοθέντος ότι η υπόψη Προσφυγή αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 13.05.2020, ήτοι μετά την παρέλευση της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής αυτής στις 11.05.2020, κατ'εφαρμογή όσων εκτίθενται στη σκέψη 7 της παρούσας, προκύπτει ότι αυτή ασκήθηκε εκπροθέσμως.

11. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπόψη Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως εκπρόθεσμη και να γίνει δεκτή η ασκηθείσα Παρέμβαση.

12. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα, ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, ποσού 1.037,85 ευρώ, πρέπει να καταπέσει.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου ποσού 1.037,85 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη στις 15.06.2020 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 18.06.2020.

Η Πρόεδρος

Σιδέρη Μαρία-Ελένη

Η Γραμματέας

Τσουλούφα Αργυρώ