

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της στις 17 Ιανουαρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Ελευθερία Καλαμιώτη, Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Ειρήνη Αψοκάρδου και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης κατάλληλων προσωρινών μέτρων που ενσωματώνεται στην από 04-01-2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 28/05-01-2022 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στ.. ... (... αρ. ...), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ..., (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...», που εδρεύει στ.. ... (οδός ... αρ. ...) και εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής η «παρεμβαίνουσα»).

Με την προδικαστική προσφυγή στην οποία σωρεύει και αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων, η προσφεύγουσα αιτείται να ανακληθεί, αλλιώς ακυρωθεί η προσβαλλόμενη η υπ' αριθ. ... Διακήρυξη Ανοικτού Ηλεκτρονικού άνω των ορίων Διαγωνισμού, μέσω ΕΣΗΔΗΣ, για την «Προμήθεια & Εγκατάσταση Ιατροτεχνολογικού Εξοπλισμού για τις ανάγκες του ...», Υποέργο Νο 3- «Προμήθεια ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού για τις ανάγκες της καρδιολογικής κλινικής του ...», συνολικού προϋπολογισμού 960.000€ (με Φ.Π.Α. - προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: 774.193,55€ - ΦΠΑ: 185.806,45€) και συγκεκριμένα για την προμήθεια α) ενός (1) συγκροτήματος Ψηφιακού Στεφανιογράφου, β) δύο (2) Φορητών υπερηχοτομογράφων και γ) ενός (1) φορητού ψηφιακού ακτινολογικού μηχανήματος C-ARM για χρήση σε στεφανιαία περιστατικά (CPV: ...,... και ...), διαφορετικά αιτείται να ανακληθούν, άλλως ακυρωθούν οι αναφερόμενες προδιαγραφές αυτής με σκοπό την τροποποίησή τους, ως αναφέρει στην προδικαστική προσφυγή της. Καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η

Αριθμός Απόφασης: Α42/2022

22/01/2022 και ώρα 15:00 και μετά από μετάθεση της άνω ημερομηνίας από την αναθέτουσα αρχή ορίστηκε η 21-03-2022 και ώρα 15:00. Η σύμβαση υποδιαιρείται σε τρία (3) Τμήματα, ήτοι ΤΜΗΜΑ 1: Προμήθεια & εγκατάσταση ενός συγκροτήματος ψηφιακού Στεφανιογράφου, εκτιμώμενης αξίας 604.838,71€ πλέον ΦΠΑ 24% (750.000,00€ με ΦΠΑ 24%), ΤΜΗΜΑ 2: Προμήθεια & εγκατάσταση δύο (2) Φορητών υπερηχοτομογράφων εκτιμώμενης αξίας 48.387,10€ πλέον ΦΠΑ 24% (60.000,00€ με ΦΠΑ 24%), ΤΜΗΜΑ 3: Προμήθεια & εγκατάσταση ενός Φορητού ψηφιακού ακτινολογικού μηχανήματος C-ARM για χρήση σε στεφανιαία περιστατικά, εκτιμώμενης αξίας 120.967,74€ πλέον ΦΠΑ 24% (150.000,00€ με ΦΠΑ 24%). Σύμφωνα με την άνω Διακήρυξη, οι προσφορές υποβάλλονται για το τμήμα ή τα τμήματα, τα οποία οι υποψήφιοι επιθυμούν, δηλαδή από ένα (1) τμήμα έως το σύνολο των τριών (3) τμημάτων και για το σύνολο της ποσότητας του τμήματος/τμημάτων και όχι σε μέρος αυτής.

Η άνω Διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.Δ.Η.Σ) στις 17-12-2021 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ ... Η προσφεύγουσα, όπως αναφέρει στην προδικαστική προσφυγή της, προτίθεται να συμμετέχει με την υποβολή προσφοράς στον άνω διαγωνισμό για την προμήθεια συγκροτήματος ψηφιακού στεφανιογράφου (είδος 1) και φορητού ψηφιακού ακτινολογικού μηχανήματος c-arm (είδος 3), προϋπολογισμού 750.000€ και 150.000€ αντίστοιχα.

Η προσφεύγουσα έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης διακήρυξης, κατά δήλωσή της, την 01.01.2022.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ελευθερία Καλαμιώτη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1.Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 3.629,03 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 30-12-2021 πληρωμή στην

Αριθμός Απόφασης: Α42/2022

Τράπεζα ALPHA BANK και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»), το οποίο και υπολογίζεται με βάση τον προϋπολογισμό, ήτοι 725.806,45 ευρώ, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ για το είδος 1/ Τμήμα 1 και το είδος 3/Τμήμα 3 (604.838,71€ και 120.967,74€ αντίστοιχα, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%).

2. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 366 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147/08.08.2016) ως ισχύει ορίζεται ότι: *«1. Η ΑΕΠΠ, ύστερα από αίτημα του προσφεύγοντος και μετά από κλήση της αναθέτουσας αρχής προ τριών (3) ημερών, εκδίδει υποχρεωτικά κατόπιν συνεδρίασης συνοπτικά αιτιολογημένη απόφαση είτε αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης είτε απόρριψης του αιτήματος περί λήψης προσωρινών μέτρων. Η ΑΕΠΠ μπορεί να εκδώσει απόφαση αναστολής της προσβαλλόμενης πράξης και αυτεπαγγέλτως. Σε κάθε περίπτωση, με την απόφαση αναστολής η ΑΕΠΠ ορίζει και τα κατάλληλα μέτρα έως ότου αποφανθεί για την προσφυγή και, πάντως, όχι πέραν της προθεσμίας που ορίζεται στην παρ. 1 του άρθρου 367 για την έκδοση της απόφασής της. 2. Με την απόφαση της παρ. 1 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 μην χορηγηθούν τα προσωρινά μέτρα της παρ. 2, 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. Η απόφαση να μη χορηγηθούν προσωρινά μέτρα δεν θίγει τις λοιπές αξιώσεις που προβάλλει το πρόσωπο που έχει ζητήσει τη χορήγηση των εν λόγω μέτρων».*

3. Επειδή, προϋπόθεση της παροχής προσωρινών μέτρων υπέρ του αιτούντος είναι: α) η παραδεκτή άσκηση της προσφυγής, β) η ύπαρξη βλάβης του προσφεύγοντος ως στοιχείο του παραδεκτού της αίτησης θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον του και κριτήριο επιλογής του κατάλληλου ασφαλιστικού μέτρου, γ) η πιθανολόγηση βασιμότητας έστω κι ενός εκ των προβαλλόμενων λόγων, καθώς καθίσταται σαφές ότι προδήλως αβάσιμη – ως και προδήλως

Αριθμός Απόφασης: Α42/2022

απαράδεκτη – προσφυγή δεν δύναται να θεμελιώσει αίτημα αναστολής 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 (άρθρο 15 του ΠΔ 39/2017 και 366 του Ν. 4412/2017).

4. Επειδή, σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του Ν. 4412/2016, επί του άρθρου 366 αυτού: *«Δίδεται η δυνατότητα στην Α.Ε.Π.Π να διατάξει προσωρινά μέτρα προκειμένου να μην καταστεί αλυσιτελής η αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω της πρόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας»*.

5. Επειδή η υπό κρίση προσφυγή, στην οποία περιλαμβάνεται το υπό κρίση αίτημα αναστολής, δεν πιθανολογείται ως προδήλως απαράδεκτη ή προδήλως αβάσιμη. Περαιτέρω, για την οριστική κρίση περί του παραδεκτού και της βασιμότητας των λόγων της προσφυγής, αλλά και των ισχυρισμών της προσφεύγουσας περί παραβίασης του δικαίου των δημοσίων συμβάσεων, ενωσιακού και εθνικού, που συνετελέσθη με την προσβαλλομένη και τους τιθέμενους όρους της διακήρυξης αυτής, απαιτείται ενδελεχής έρευνα που δεν μπορεί να συναχθεί στο πλαίσιο της προσωρινής προστασίας (ΕΑ ΣΤΕ 496/2011, ΔΕφΑΘ 9/2015, 10/2015, 20/2015, 3520/15, 41/2015, 46/2015), αλλά απαιτείται η λεπτομερής επισκόπηση των εγγράφων του διαγωνισμού, των προβαλλόμενων ισχυρισμών αλλά και των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, σε σχέση με την κείμενη νομοθεσία και την σχετική νομολογία, καθώς και, ενδεχομένως, περαιτέρω αναζήτηση διευκρινήσεων ή/και εγγράφων, προκειμένου το παρόν Κλιμάκιο να αχθεί σε σχετική οριστική κρίση.

6. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, η αναθέτουσα αρχή με το από 30-12-2021 μήνυμά της στην «Επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού ανήρτησε την μετάθεση της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών στον άνω διαγωνισμό για τις 21-03-2022. Επομένως, δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή έχει μεταθέσει την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών για τις 21-03-2022, ήτοι μετά την καταληκτική ημερομηνία έκδοσης οριστικής απόφασης της ΑΕΠΠ επί της προσφυγής, παρέπεται ότι έχει καταστεί αλυσιτελής το οικείο αίτημα

Αριθμός Απόφασης: Α42/2022

αναστολής της διαγωνιστικής διαδικασίας της αιτούσας και εξ αυτού του λόγου τυγχάνει απορριπτέο.

7.Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

8. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, το αίτημα χορήγησης αναστολής - προσωρινών μέτρων της προσφεύγουσας πρέπει να απορριφθεί.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει το αίτημα αναστολής- προσωρινών μέτρων της αιτούσας.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 17 Ιανουαρίου 2022 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Ελευθερία Καλαμιώτη

Φωτεινή Μαραντίδου