

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της στις 15-10-2019 με την εξής σύνθεση:
Μαρία-Ελένη Σιδέρη - Πρόεδρος, Σταυρούλα Κουρή - Εισηγήτρια, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής το οποίο σωρεύεται στην από 8-10-2019 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1218/7-10-2019 της εταιρίας «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «.....», νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Σταυρούλα Κουρή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της υπ' αρ. 260/26-9-2019 απόφασης του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής «.....», κατά το μέρος με το οποίο έκανε δεκτή την προσφορά της συμμετέχουσας στο διαγωνισμό εταιρίας «.....» για την ανάθεση της σύμβασης «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ». Συγχρόνως, με το συνημμένο στην προδικαστική προσφυγή αίτημα αναστολής-προσωρινών μέτρων, η προσφεύγουσα επιδιώκει να ανασταλεί η εκτέλεση της προσβαλλόμενης απόφασης και η περαιτέρω συνέχιση του διαγωνισμού έως και την έκδοση οριστικής απόφασης επί της προσφυγής.

2. Επειδή, ειδικότερα η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αρ. Δ456/2019 διακήρυξη προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό (κάτω των ορίων) για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ», για τις ανάγκες του Κατά τον όρο 1.3. τη διακήρυξης η υπό ανάθεση σύμβαση υποδιαιρείται σε δέκα (10) ομάδες, στις ομάδες δε που τα είδη θα κατακυρωθούν με συνοδό εξοπλισμό, οι

Αριθμός απόφασης: Α 474/2019

προσφορές θα υποβληθούν για κάθε είδος των ζητούμενων ειδών και η κατακύρωση θα γίνει στο μειοδότη του συνόλου των ειδών ανά ομάδα και στις άλλες περιπτώσεις η κατακύρωση θα γίνει ανά είδος (ομάδα 10). Η προϋπολογισθείσα αξία της σύμβασης για τα έτη 2019 και 2020 ανέρχεται σε 115.000€ (συμπεριλαμβανομένου του αναλογούντος ΦΠΑ), με δικαίωμα προαίρεσης μείωσης των αρχικών ποσοτήτων για την ομάδα 10 έως και 50%. Η σύμβαση, με CPVκαιθα ανατεθεί με το κριτήριο την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει τιμής. Η εν λόγω διακήρυξη καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) με Συστημικό Αριθμό α/ακαι με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 18-9-2019. Στο διαγωνισμό υπέβαλαν προσφορές συνολικά δέκα (10) οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων η προσφεύγουσα και η εταιρία «.....». Η Επιτροπή Διαγωνισμού με το υπ' αρ.Πρακτικό της διαπίστωσε ότι οι εννέα (9) εκ των δέκα (10) συμμετεχόντων οικονομικών φορέων (ήτοι εκτός της συμμετέχουσας «.....») υπέβαλαν προσφορές που πληρούσαν τις προϋποθέσεις συμμετοχής στο διαγωνισμό, ενώ κατά την αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών η Επιτροπή Διαγωνισμού έκρινε ότι οι οκτώ (8) εκ των εννέα (9) προσφορών (ήτοι εκτός από τη συμμετέχουσα «.....») πληρούσαν τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης και εισηγήθηκε την αποδοχή κατά το στάδιο αυτό των προσφορών των εταιριών «.....», «.....» (.....), «.....», «..... ..», «.....», «.....», «.....», «.....» και «.....». Κατόπιν αυτών το ΔΣ της αναθέτουσας αρχής με την προσβαλλόμενη με αρ. 260/26-9-2019 απόφαση ενέκρινε το ως άνω Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού, αποδέχτηκε τις προσφορές των συμμετεχουσών εταιριών «.....», «.....» (.....), «.....», «..... ..», «.....», «.....», «.....», «.....» και «.....» και όρισε ημερομηνία αποσφράγισης των οικονομικών προσφορών την 9-10-2019.

3. Επειδή, με τη συγκεκριμένη προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα εταιρία βάλλει κατά της ανωτέρω απόφασης της αναθέτουσας αρχής και δη κατά το σκέλος που έκανε δεκτή την προσφορά της εταιρίας «.....», υποστηρίζοντας τα εξής: α) Στην τεχνική προδιαγραφή 12 (ΕΙΔΙΚΕΣ ΕΠΙ ΜΕΡΟΥΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ - ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΑΥΤΟΜΑΤΟΥ ΒΙΟΧΗΜΙΚΟΥ ΑΝΑΛΥΤΗ ΡΟΥΤΙΝΑΣ & ΕΦΗΜΕΡΙΑΣ ΓΙΑ ΒΙΟΧΗΜΙΚΟ ΕΡΓΑΣΤΗΡΙΟ σελ. 29 διακήρυξης) ζητείται η τροφοδοσία των αναλυτών σε

Αριθμός απόφασης: Α 474/2019

δείγματα και αντιδραστήρια να γίνεται συνεχώς χωρίς την διακοπή της λειτουργίας του αναλυτή. Η εταιρεία, ενώ για το πρώτο μέρος της προδιαγραφής, που αφορά την συνεχή τροφοδοσία δειγμάτων, απαντά και τεκμηριώνει τόσο στο φυλλάδιο του κατασκευαστικού οίκου (...) όσο και στο prospectus, αντίθετα, όσον αφορά την τροφοδοσία των αντιδραστηρίων, δεν προκύπτει από καμία παραπομπή ότι τα αντιδραστήρια φορτώνονται χωρίς την διακοπή της λειτουργίας του αναλυτή. Είναι χαρακτηριστικό, ότι στην παραπομπή της σελίδας 170 κεφαλαίου 5 των οδηγιών χρήσης του αναλυτή αναφέρεται ότι *«ενδέχεται να χρειαστούν έως 5 λεπτά μετά τη διακοπή λειτουργίας της μονάδας προτού ο χώρος τοποθέτησης αντιδραστηρίων 2 καταστεί διαθέσιμος»*. Ως εκ τούτου, κατά την προσφεύγουσα, η εταιρεία δεν πληροί την προδιαγραφή, που αφορά την συνεχή τροφοδοσία αντιδραστηρίων στον αναλυτή χωρίς την παύση του. Επιπροσθέτως φαίνεται σαφέστερα στον πίνακα 1.16 σελίδα 223 κεφάλαιο 1 των οδηγιών χρήσης του αναλυτή, ότι χρειάζεται προγραμματισμένη παύση για να τοποθετηθεί αντιδραστήριο. Τέλος με τη μη τεκμηρίωση της πλήρωσης της προδιαγραφής, παρέβη και την προδιαγραφή 37 (σελ. 30 της διακήρυξης), που ορίζει *«37. Να κατατεθεί αναλυτικό prospectus του προσφερόμενου αναλυτή, με παραπομπές απ' όπου να τεκμηριώνονται τα δηλούμενα χαρακτηριστικά του»*, καθώς δεν είναι υποχρεωμένο το Νοσοκομείο να προσπαθήσει αυτό να αναζητήσει στοιχεία που τεκμηριώνουν τη σύμφωνα με τις απαιτήσεις της διακήρυξης υποβολή της προσφοράς. **β)** Στην τεχνική προδιαγραφή 29 του ίδιου κεφαλαίου (σελ. 29 της διακήρυξης), ενώ το Νοσοκομείο έχει θέσει την προδιαγραφή ο αναλυτής να μπορεί να είναι διαρκώς σε λειτουργία ετοιμότητας "standby", η εταιρίαστις παραπομπές, που κάνει στις οδηγίες χρήσης του αναλυτή, παραθέτει απλώς τις καταστάσεις, στις οποίες μπορεί να βρίσκεται ο αναλυτής (πίνακα 1.16 σελίδα 223 κεφάλαιο 1 των οδηγιών χρήσης του αναλυτή), Ready (Έτοιμο) Scheduled pause (Προγραμματισμένη παύση) Running (Σε λειτουργία) Warming (Προθέρμανση) Stopped (Διακοπή) Initializing (Εκκίνηση, χωρίς να περιλαμβάνεται και η λειτουργία ετοιμότητας "standby" και χωρίς να τεκμηριώνεται σαφώς η απαίτηση της προδιαγραφής. Ως εκ τούτου αδυνατεί, κατά την προσφεύγουσα, να αποδείξει μέσω των παραπομπών την

Αριθμός απόφασης: Α 474/2019

προδιαγραφή αυτή. Συνεπώς μη συννόμως έγινε δεκτή η προσφορά της ενώ έπρεπε αυτή να απορριφθεί.

4. Επειδή, έως την ημέρα εξέτασης του αιτήματος της προσφεύγουσας, περί λήψης προσωρινών μέτρων, η αναθέτουσα αρχή δεν είχε καταθέσει απόψεις περί αυτού.

5. Επειδή, έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό), ποσού 600,00€.

6. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του και του χρόνου αποστολής δημοσίευσής του, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π.

7. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εκπροθέσμως, σύμφωνα με τα άρθρα 361 παρ. 1 και 362 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και τα άρθρα 4 παρ. 1 περ. α' και 8 παρ.3 του Π.Δ. 39/2017, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ την 27-9-2019, η δε εξεταζόμενη προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την 8-10-2019 (ημέρα Τρίτη και ώρα 12.45), ήτοι την ενδέκατη (11^η) ημέρα από την κοινοποίηση μέσω ΕΣΗΔΗΣ της προσβαλλόμενης απόφασης. Ουδεμία δε επιρροή, σύμφωνα με τις προδιαληφθείσες διατάξεις του ν.4412/2016 και του π.δ. 39/2017, ασκεί το γεγονός ότι η προσφεύγουσα απέστειλε προς την ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου την υπόψη προδικαστική προσφυγή της την 7-10-2019 (ημέρα Δευτέρα και ώρα 12.42).

8. Επειδή, επομένως, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή πιθανολογείται ως απαραδέκτως ασκηθείσα και κατά συνέπεια απορριπτό για το λόγο αυτό τυγχάνει το σωρευθέν αίτημα αναστολής της διαδικασίας του διαγωνισμού και λήψης προσωρινών μέτρων.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Απορρίπτει το αίτημα αναστολής.

Διατάσσει την αναθέτουσα αρχή όπως διενεργήσει κάθε προβλεπόμενη από τη νομοθεσία ενέργεια και δημοσίευση της απόφασης

Αριθμός απόφασης: Α 474/2019

αυτής και όπως αναρτήσει ηλεκτρονικά την παρούσα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στον Αγ.Ιωάννη Ρέντη στις 15-10-2019 και εκδόθηκε την 16-10-2019.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΣΙΔΕΡΗ ΜΑΡΙΑ ΕΛΕΝΗ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΤΣΟΥΛΟΥΦΑ ΑΡΓΥΡΩ