

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**3<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

**ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 1 Μαρτίου 2018 με την εξής σύνθεση:  
Μιχαήλ Οικονόμου Πρόεδρος, Μιχαήλ Σεραδάκης-Εισηγητής και Εμμανουέλα Σωτηρόπουλου Μέλη.

Για να εξετάσει την από 16.02.2018 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Α.Ε.Π.Π. 168/20.02.2018 της Ιδιωτικής Κεφαλαιουχικής Εταιρείας με την επωνυμία «.....» που εδρεύει στον Δήμο Αθηναίων, .....& ..... αρ....., Τ.Κ. ...., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της με αριθμό πρωτοκόλλου 64/3966/07.02.2018 απόφασης του Πρυτανικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής.

Με την Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθεί η με αριθμό πρωτοκόλλου 64/3966/07.02.2018 απόφαση του Πρυτανικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής, περί εγκρίσεως των Πρακτικών 1 και 2 της Επιτροπής του διαγωνισμού, για την Ανοιχτή Ηλεκτρονική Διαδικασία Σύναψης Σύμβασης Άνω των Ορίων για την «Προμήθεια συστήματος ψύξης για τον κλιματισμό του κτιρίου Μηχανικών Ηλεκτρονικών Υπολογιστών και Πληροφορικής», συνολικού προϋπολογισμού 239.320,00 ευρώ, σύμφωνα με την οποία αξιολογήθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού κατά το στάδιο της αποσφράγισης του υποφακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» και συγκεκριμένα καθ' ο μέρος της:

Α) έγιναν δεκτές, ως ορθές και πλήρεις, οι υποβληθείσες Τεχνικές Προσφορές των οικονομικών φορέων:.....», και

Β) απεφασίσθη και εγκρίθηκε η αποσφράγιση και αξιολόγηση της οικονομικής προσφοράς των ανωτέρω πέντε (5) οικονομικών φορέων: «.....» για τους λόγους που αναλυτικά εκτίθενται στην υπό κρίση προσφυγή. Ταυτόχρονα σωρεύει στην προσφυγή της και αίτημα να ανασταλεί η εκτέλεση της προσβαλλόμενης απόφασης, καθώς και να ληφθεί και κάθε άλλο κατάλληλο, κατά την κρίση της Α.Ε.Π.Π. μέχρι και την έκδοση απόφασης επί της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής, κατά την έννοια του άρθρου 366 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 15 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Μιχαήλ Σειραδάκη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή το Πανεπιστήμιο Πατρών ως Αναθέτουσα Αρχή προκήρυξε Ανοιχτή Ηλεκτρονική Διαδικασία Σύναψης Σύμβασης Άνω των Ορίων, με Αριθμό Διακήρυξης 16/2017 και Αριθμό Συστήματος Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ...., με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΨΥΞΗΣ ΓΙΑ ΤΟΝ ΚΛΙΜΑΤΙΣΜΟ ΤΟΥ ΚΤΙΡΙΟΥ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΥΠΟΛΟΓΙΣΤΩΝ ΚΑΙ ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΚΗΣ», προϋπολογισμού δαπάνης εκατόν ενενήντα τριών χιλιάδων ευρώ (193.000,00 €) άνευ Φ.Π.Α. 24%, ήτοι συνολικού προϋπολογισμού διακοσίων τριάντα εννέα χιλιάδων τριακοσίων είκοσι ευρώ (239.320,00 €) περιλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24%, με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 15<sup>η</sup> Ιανουαρίου 2018, ημέρα Δευτέρα και ώρα 18:00 μ.μ. και ημερομηνία αποσφράγισης προσφορών την 19<sup>η</sup> Ιανουαρίου 2018, ημέρα Παρασκευή και ώρα 11:00 π.μ. Η προσφεύγουσα εταιρεία υπέβαλε απόλυτα νομότυπα και εμπρόθεσμα στις 15.01.2018 και ώρα 14:34:38 μ.μ. την υπ' αριθμ. .... προσφορά της στον ανωτέρω διαγωνισμό και πλέον με την υπό κρίση προσφυγή της, η οποία κατατέθηκε στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. στις 16.02.2018 και ώρα 16:06:37 μ.μ., στρέφεται κατά της με αριθμό πρωτοκόλλου 64/3966/07.02.2018 απόφασης του Πρυτανικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής, η οποία αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 08.02.2018 οπότε και έλαβε πλήρη γνώση της η

## **Αριθμός Απόφασης: Α 107 /2018**

προσφεύγουσα. Η προσφεύγουσα εταιρεία κατέθεσε στις 16.02.2018 στον διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.) την υπό κρίση προσφυγή της και την κοινοποίησε στην Α.Ε.Π.Π. στις 20.02.2018.

2. Επειδή η προσφεύγουσα εταιρεία επικαλείται στην υπό κρίση προσφυγή της ότι η αναθέτουσα έκρινε εσφαλμένα με την προσβαλλόμενη απόφαση, δυνάμει της οποίας εγκρίθηκαν με αριθμό πρωτοκόλλου 64/3966/07.02.2018 απόφαση του Πρυτανικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής, περί εγκρίσεως των Πρακτικών 1 και 2 της Επιτροπής του διαγωνισμού, για την Ανοιχτή Ηλεκτρονική Διαδικασία Σύναψης Σύμβασης Άνω των Ορίων για την «Προμήθεια συστήματος ψύξης για τον κλιματισμό του κτιρίου Μηχανικών Ηλεκτρονικών Υπολογιστών και Πληροφορικής», συνολικού προϋπολογισμού 239.320,00 ευρώ, σύμφωνα με την οποία αξιολογήθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού κατά το στάδιο της αποσφράγισης του υποφακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» και συγκεκριμένα καθ' ο μέρος της:

A) έγιναν δεκτές, ως ορθές και πλήρεις, οι υποβληθείσες Τεχνικές Προσφορές των οικονομικών φορέων: «.....», και

B) απεφασίσθη και εγκρίθηκε η αποσφράγιση και αξιολόγηση της οικονομικής προσφοράς των ανωτέρω πέντε (5) οικονομικών φορέων: «.....» για τους λόγους που αναλυτικά εκτίθενται στην υπό κρίση προσφυγή.

3. Επειδή η προσφεύγουσα αιτείται να γίνει δεκτή η υπό κρίση προσφυγή της και να ακυρωθεί η με αριθμό πρωτοκόλλου 64/3966/07.02.2018 απόφαση του Πρυτανικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής και να αποκλειστούν από το επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας οι προσφορές των ανωτέρω εταιρειών.

4. Επειδή μετά ταύτα, η προσφεύγουσα εταιρεία αιτείται να ανασταλεί η εκτέλεση της προσβαλλόμενης απόφασης, καθώς και να ληφθεί και κάθε άλλο κατάλληλο, κατά την κρίση της Α.Ε.Π.Π. μέχρι και την έκδοση απόφασης επί της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής, κατά την έννοια του

## Αριθμός Απόφασης: Α 107 /2018

άρθρου 366 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 15 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017.

5. Επειδή η προσφυγή έχει ασκηθεί με χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και της παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016.

6. Επειδή έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 5 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 363 του Ν. 4412/2016 (κωδικός ε-παραβόλου 191361130958 0417 0025, όπως εξοφλήθηκε δυνάμει του από 29.01.2018 αποδεικτικού εξόφλησης της Τράπεζας Πειραιώς), ποσού εννιακοσίων εξήντα πέντε ευρώ (965,00 €).

7. Επειδή ο επίδικος διαγωνισμός, εμπίπτει ενόψει του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016.

8. Επειδή η Α.Ε.Π.Π. είναι καθ' ύλην αρμόδια βάσει συνολικού ποσού της Διακήρυξης του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 1 περ. α) του ΠΔ 39/2017 και του άρθρου 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016.

9. Επειδή η Α.Ε.Π.Π. είναι και κατά χρόνο αρμόδια, όπως προκύπτει από τον συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 5 περ. β), 38 παρ. 7, 61 παρ. 1, 66 παρ. 1, 120, 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016.

10. Επειδή η προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. γ) του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. γ) του Ν. 4412/2016.

Παραδεκτά φέρεται προς εξέταση ενώπιον του 3ου Κλιμακίου της Α.Ε.Π.Π.

11. Επειδή, στην κρινόμενη προσφυγή, η προσφεύγουσα εταιρεία, προσδιορίζει επακριβώς και με πλήρη σαφήνεια τους λόγους εκείνους που δικαιολογούν την επίκληση βλάβης εκ μέρους της και συνεπακόλουθα θεμελιώνει βάσιμα το πως στοιχειοθετείται εκ μέρους της η ύπαρξη εννόμου συμφέροντος για την προσβολή της με αριθμό πρωτοκόλλου 64/3966/07.02.2018 απόφασης του Πρυτανικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής.

12. Επειδή στην παρ. 7.1 της διακήρυξης με τίτλο «(Υπο) φάκελος Δικαιολογητικά Συμμετοχής», ορίζεται ότι: «Οι υποψήφιοι Ανάδοχοι οφείλουν να υποβάλλουν ηλεκτρονικά, επί ποινή αποκλεισμού, μαζί με την Προσφορά τους, εγκαίρως και προσηκόντως, σε μορφή αρχείου .pdf σύμφωνα με το Ν.4155/2013 και το άρθρο 11 της Υ.Α. Π1/2390/13 «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) τα ακόλουθα κατά περίπτωση ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ, όπως περιγράφονται κατωτέρω: [...]

Οι συμμετέχοντες συμπληρώνουν το σχετικό αρχείο του ΕΕΕΣ τόσο σε μορφή .xml όσο και σε .pdf στο φάκελο της προσφοράς των με τα Δικαιολογητικά Συμμετοχής.».

13. Επειδή στην ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ 1 της διακήρυξης με τίτλο «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ-ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ-ΓΕΝΙΚΟΙ & ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ» υπό Β. στην παρ. με τίτλο «Ηλεκτρική παροχή Ψυκτών και Πύργων ψύξεως» ορίζεται ότι: «Στο δώμα του κτιρίου κοντά στους υπό εγκατάσταση πύργους ψύξης, θα εγκατασταθεί ηλεκτρικός πίνακας από τον οποίο θα τροφοδοτηθούν οι πύργοι. [...]. Ο πίνακας θα έχει γενικό διακόπτη 3Χ40Α, ενδεικτικές λυχνίες, και δύο μικροαυτόματους τριπολικούς διακόπτες εντάσεως ανάλογης με τους ανεμιστήρες των πύργων ψύξης.

Η παροχή του πίνακα θα γίνει με καλώδιο.....) 5Χ6mm<sup>2</sup> μήκους περίπου 25 μέτρων από τον γενικό πίνακα χαμηλής τάσης στο υπόγειο του κτιρίου από διακόπτη τριφασικό 3Χ40Α που θα εγκατασταθεί. [...]. Στις εργασίες περιλαμβάνονται οι συνδέσεις των καλωδίων με τους πίνακες των ψυκτών, με τον γενικό πίνακα χαμηλής τάσης με τους ανεμιστήρες των Πύργων ψύξης, με τον πίνακα των πύργων, τις εργασίες δοκιμών και ότι άλλο χρειάζεται για παράδοση σε πλήρη και κανονική λειτουργία.».

14. Επειδή στην ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ 1 της διακήρυξης με τίτλο «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ-ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ-ΓΕΝΙΚΟΙ & ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ» υπό Α. ΓΕΝΙΚΑ ορίζεται ότι: «Οι ψύκτες θα είναι ψυκτικής ισχύος 860KW ο καθένας τύπου screw compressor με ψυκτικό μέσο 134a ή οποιοδήποτε άλλο οικολογικής μορφής.».

15. Επειδή στην ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ 1 της διακήρυξης με τίτλο «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ-ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ-ΓΕΝΙΚΟΙ & ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ» υπό Δ. ΓΕΝΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ορίζεται ότι: *«Τα προς προμήθεια υλικά θα συνοδεύονται και από τα τεχνικά εγχειρίδια (prospectus) των προσφερομένων υλικών του εργοστασίου κατασκευής κατά προτίμηση στα ελληνικά. Από τα τεχνικά εγχειρίδια (prospectus) αυτά πρέπει να τεκμηριώνονται τα τεχνικά χαρακτηριστικά των προσφερομένων υλικών.»*.

16. Επειδή η προσφεύγουσα στρέφεται κατά των προσφορών των εταιρειών με τις επωνυμίες.....» και «.....» για τους λόγους που αναλυτικά εκτίθενται στην υπό κρίση προσφυγή.

17. Επειδή όπως προκύπτει από τις επικαλούμενες από την προσφεύγουσα διατάξεις, αλλά και το σύνολο των όσων ορίζονται στο κείμενο της διακήρυξης, ο υποφάκελος «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνικής Προσφορά» των εταιρειών με τις επωνυμίες «.....» πιθανολογείται βάσιμα ότι παρουσιάζουν σοβαρές πλημμέλειες και κατά συνέπεια η προσβαλλόμενη με την προσφυγή πράξη σφάλλει ως προς την κρίση της, δυνάμει της οποίας οι προσφορές όλων των εταιρειών προκρίνονται στο στάδιο της αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών.

18. Επειδή ενόψει των επικαλούμενων αιτιάσεων που περιλαμβάνονται στην υπό κρίση προσφυγή, καθίσταται προφανές ότι η αξιολόγηση του υποφακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» των συνυποψηφίων της προσφεύγουσας χρήζει ενδελεχούς έρευνας, εμπεριέχει δε μεταξύ άλλων, τεχνική κρίση που δεν μπορεί να συναχθεί στο πλαίσιο της προσωρινής προστασίας (ΕΑ ΣτΕ 496/2011, ΔΕΦΑΘ 9/2015, 10/2015, 35/2015, 41/2015, 46/2015).

19. Επειδή σύμφωνα με όσα εκτέθηκαν ανωτέρω, κατά την κρίση του Κλιμακίου, πιθανολογείται ότι η αναθέτουσα σφάλλει στην κρίση της για τον υποφάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» των συνυποψηφίων της προσφεύγουσας και κακώς τις έκανε δεκτές, δεδομένου ότι σύμφωνα με όσα επικαλείται η προσφεύγουσα στην υπό κρίση προσφυγή της,

οι προσφορές των τελευταίων δεν συμμορφώθηκαν με απαραβάτους και επί ποινή αποκλεισμού τιθέμενους στη διακήρυξη όρους.

20. Επειδή ενόψει των όσων εκτέθηκαν αναλυτικά στην παρούσα, πιθανολογείται βάσιμα η ευδοκίμηση των προβαλλόμενων λόγων της κρινόμενης προσφυγής με συνέπεια, η υπό κρίση προσφυγή να θεωρηθεί ότι είναι προδήλως βάσιμη.

21. Επειδή, προφανείς λόγοι δημοσίου συμφέροντος επιβάλλουν την διεξαγωγή του διαγωνισμού για την προμήθεια συστήματος ψύξης για τον κλιματισμό του κτιρίου μηχανικών ηλεκτρονικών υπολογιστών και πληροφορικής του Πανεπιστημίου Πατρών. Λόγοι, όμως, δημοσίου συμφέροντος επιτάσσουν εξίσου την τήρηση της νομιμότητας, κατά τη διαδικασία, των διαγωνισμών για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων, ώστε να γίνεται η ανάθεση σε νομίμως επιλεγέντα ανάδοχο (ΕΑ ΣτΕ 840/2008). Συνεπώς, σταθμίζοντας το δημόσιο συμφέρον και υπό τις δύο εκτεθείσες πτυχές του πρέπει να διαταχθεί, η αναστολή εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης και της περαιτέρω προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας και η μη κατακύρωση του αποτελέσματος της, έως ότου δημοσιευθεί οριστική απόφαση επί της προσφυγής (691/2012 ΔΕφΑθ).

22. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, το κρινόμενο αίτημα αναστολής πρέπει να γίνει δεκτό.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται το αίτημα αναστολής.

Αναστέλλει την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας και την εκτέλεση της προσβαλλόμενης πράξης μέχρι και την έκδοση απόφασης επί της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής σύμφωνα με τα άρθρο 15 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017 και άρθρο 366 παρ. 1 του Ν. 4412/2016.

**Αριθμός Απόφασης: Α 107 /2018**

Κρίθηκε και αποφασίστηκε την 1 Μαρτίου 2018 και εκδόθηκε στις 2 Μαρτίου 2018 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**Μιχαήλ. Χ. Οικονόμου**

**Βασιλική Μπάκου**