

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 31.07.2019 με την εξής σύνθεση: Σταυρούλα Κουρή Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου-Εισηγήτρια και Μαρία-Ελένη Σιδέρη, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής το οποίο σωρεύεται στην από 22.07.2019 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 925/22.07.2019 της

ΚΑΤΑ της και της με αριθ. 185/10.07.2019 πράξης του Δ.Σ. του αναθέτοντος φορέα περί εγκρίσεως του πρακτικού συνεδρίασης της Επιτροπής του Διαγωνισμού σχετικά με την αποσφράγιση των δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών & οικονομικών προσφορών των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων για τον διαγωνισμό με τίτλο «....» , με την οποία αποφασίσθηκε ομόφωνα η έγκριση του Πρακτικού και η κήρυξη τηςως προσωρινής αναδόχου για την Ομάδα Α του δημοπρατούμενου αντικειμένου.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την Προδικαστική Προσφυγή της, η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που με αυτήν, κατόπιν έγκρισης του Πρακτικού περί αξιολόγησης των δικαιολογητικών

Αριθμός απόφασης: Α 363/2019

συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών των διαγωνιζομένων, απορρίφθηκε η προσφορά της για την Ομάδα Α' του δημοπρατούμενου αντικειμένου και ως εκ τούτου αναδείχθηκε ως προσωρινή ανάδοχος για την Ομάδα Α η διαγωνιζόμενη εταιρία «.....».

2. Επειδή, η προκήρυξε με την υπ' αριθ. Διακήρυξη ανοικτό, ηλεκτρονικό διαγωνισμό με τίτλο «.....», προϋπολογισμού 355.831,50 € πλέον 24% για δύο (2) έτη και με κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει της τιμής. Συγκεκριμένα, το δημοπρατούμενο αντικείμενο της προκηρυχθείσας σύμβασης αποτελεί από δύο Ομάδες, ήτοι την ΟΜΑΔΑ Α. και την ΟΜΑΔΑ Β., με δικαίωμα υποβολής προσφοράς για μία ή και για τις δύο Ομάδες, σε κάθε όμως περίπτωση για το σύνολο των εργασιών της Ομάδας. Η εν λόγω Διακήρυξη δημοσιεύθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 18.04.2019 και καταχωρήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 18.04.2019, όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό: α/α, με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στις 03.05.2019 και ημερομηνία αποσφράγισης στις 09.05.2019. Στον Διαγωνισμό υπέβαλλαν αρχικά τις προσφορές τους για την Ομάδα Α' του δημοπρατούμενου αντικειμένου συνολικά τρεις (3) οικονομικοί φορείς, ήτοι η εταιρία «.....», η εταιρία «.....» και η προσφεύγουσα «.....», εκ των οποίων οι δύο πρώτες απορρίφθηκαν και εν τέλει αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος για την Ομάδα Α' η εταιρία «.....».

3. 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 900,00 €, το οποίο υπολογίζεται σε ποσοστό 0,5% επί της προϋπολογισθείσας αξίας της υπό ανάθεση σύμβασης.

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (υπηρεσίες) και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 355.831,50 € χωρίς ΦΠΑ, ήτοι ανώτερης αξίας των 60.000 €, σύμφωνα με το άρθρο 345

Αριθμός απόφασης: Α 363/2019

παρ.1 του Ν.4412/2016, όπως και του χρόνου δημοσίευσης της διακήρυξης, 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.

5. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ.α'), δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ και κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους στις 12.07.2019, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες, και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 22.07.2019, ήτοι εντός της προβλεπόμενης εκ του νόμου δεκαήμερης προθεσμίας.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα θεμελιώνει, κατ' αρχήν, έννομο συμφέρον για την άσκηση της υπό κρίση Προσφυγής με, περαιτέρω, αίτημα και για την λήψη προσωρινών μέτρων, καθώς έχει υποβάλει νομίμως και εμπροθέσμως την προσφορά της στον εν λόγω διαγωνισμό, η οποία, κατά τους ισχυρισμούς της απορρίφθηκε κατ'εσφαλμένη κρίση της αρμόδιας Επιτροπής.

7. Επειδή, επομένως, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή μετά του σχετικού ως άνω αιτήματος για τη λήψη προσωρινών μέτρων παραδεκτά και νόμιμα φέρεται προς εξέταση ενώπιον του 3ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 παρ. 1, 360 και 366 του Ν. 4412/2016 και 3 παρ. 1 και 15 του Π.Δ. 39/2017.

8. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 366 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147/08.08.2016) ορίζεται ότι: «1. Η ΑΕΠΠ, μπορεί, ύστερα από αίτημα του προσφεύγοντος ή αυτεπαγγέλτως και μετά από κλήση της αναθέτουσας αρχής προ τριών (3) ημερών, να εκδώσει πράξη αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης και να ορίσει τα κατάλληλα μέτρα έως ότου αποφανθεί για την προσφυγή και, πάντως όχι πέραν της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1 του άρθρου 367 για την έκδοση απόφασής της. 2. Με την απόφαση της προηγούμενης παραγράφου μπορεί να διατάσσονται προσωρινά

Αριθμός απόφασης: Α 363/2019

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 μη χορηγηθούν τα προσωρινά μέτρα της προηγούμενης παραγράφου 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 ...». Ομοίως δε ορίζεται και στις διατάξεις του άρθρου 15 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64/04.05.2017).

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

10. Επειδή, συνακόλουθα, η απόφαση επί του αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων, σκοπεί να αποτρέψει τη δημιουργία ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού. Ετέρωθεν, δεν θα πρέπει και η ίδια η απόφαση να δημιουργεί τέτοιες καταστάσεις, οδηγώντας σε πλήρη ικανοποίηση του ασφαλιστέου δικαιώματος, αφού η ισχύς της είναι προσωρινή και δεν θα πρέπει να επηρεάζει κατά τούτο την απόφαση επί της προδικαστικής προσφυγής. Στο πλαίσιο αυτό, σκοπός της απόφασης επί αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων είναι η διασφάλιση των αμφισβητούμενων δικαιωμάτων των προσφευγόντων μέχρι την οριστική κρίση της διαφοράς, και ειδικότερα η ρύθμιση μέχρι τότε μιας κατάστασης προς αποτροπή επικείμενου κινδύνου ή ανεπανόρθωτης βλάβης ή ζημίας.

11. Επειδή, παρέπεται ότι προϋποθέσεις που πρέπει να πληρούνται για την ικανοποίηση του αιτήματος αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων αποτελούν α) η παραδεκτή άσκηση της προσφυγής, β) η ύπαρξη βλάβης του

Αριθμός απόφασης: Α 363/2019

προσφεύγοντος ως στοιχείο του παραδεκτού της αίτησης θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον του και κριτήριο επιλογής του κατάλληλου ασφαλιστικού μέτρου, γ) η απλή πιθανολόγηση βασιμότητας έστω κι ενός εκ των προβαλλόμενων λόγων, καθώς καθίσταται σαφές ότι προδήλως αβάσιμη, όπως και προδήλως 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.

12. Επειδή, με την υπό κρίση Προσφυγή της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι εσφαλμένως απορρίφθηκε η προσφορά της για την Ομάδα Α' του δημοπρατούμενου αντικείμενου με την αιτιολογία ότι : «η εμπειρία που διαθέτει είναι καταφανώς διαφορετική από την απαιτούμενη στη διακήρυξη». Ειδικότερα, η προσφεύγουσα, αναφερόμενη ειδικά στους όρους της Διακήρυξης, τις τεχνικές προδιαγραφές του δημοπρατούμενου αντικείμενου της Ομάδας Α' και τις απαιτήσεις του, υποστηρίζει ότι από κανένα από τα παραπάνω δεν προκύπτει η απαίτηση οι διαγωνιζόμενοι να διαθέτουν όμοια εμπειρία με το δημοπρατούμενο αντικείμενο. Κατά συνέπεια, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι οι συμβάσεις που έχει προσκομίσει προς απόδειξη της προηγούμενης εμπειρίας της θα έπρεπε να γίνουν δεκτές από την αρμόδια Επιτροπή καθότι αφορούν στην παροχή υπηρεσιών απολύτως συναφών με τις δημοπρατούμενες. Για τους λόγους αυτούς, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που με αυτήν απορρίφθηκε η προσφορά της, σωρεύοντας παράλληλα το αίτημα αναστολής της υπόψη διαγωνιστικής διαδικασίας, έως την έκδοση απόφασης επί της Προδικαστικής Προσφυγής.

13. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε με το υπ' αριθ. πρωτ. 3554/29.07.2019 έγγραφό της τις απόψεις της σχετικά με το αίτημα αναστολής της επίμαχης διαγωνιστικής διαδικασίας, όπως αυτό προβάλλεται με την υπόψη Προσφυγή, εκθέτοντας τα εξής : «Οι υπηρεσίες ελέγχων σφραγίσεων αλλαγών

Αριθμός απόφασης: Α 363/2019

και αφαιρέσεων υδρομέτρων που εκτελούνται είτε κατόπιν αίτησης του δημότη είτε με εντολή τηςόταν διαπιστώνεται ενδεχόμενη βλάβη, είναι απαραίτητες υπηρεσίες που η μη εκτέλεσή τους ή η καθυστερημένη εκτέλεσή τους επιφέρει μεγάλα επιπρόσθετα προβλήματα. Λόγω της σοβαρής υποστελέχωσης του τμήματος Καταναλωτών της Οικονομικής Υπηρεσίας τηςκαι δη του «Γραφείο Συνεργείων Ελέγχων – Επισκευών – Σφραγίσεων και Επανασυνδέσεων» του Τμήματος όπου προβλέπονται εννέα οργανικές θέσεις, και από το 2014 μέχρι σήμερα, δεν υπηρετεί κανένας υπάλληλος, η ανάθεση της υπηρεσίας άμεσα είναι επιβεβλημένη. Οι αιτήσεις των δημοτών αυξάνονται και ενδέχεται να υπάρχουν αφανείς ή εμφανείς διαρροές που δεν μπορούν να πιστοποιηθούν από την επιχείρηση διότι δεν υπάρχει προσωπικό να ελέγξει τη λειτουργία των παροχών. Αυτό δημιουργεί πολύ σημαντικά προβλήματα, καθώς καταναλώνεται το πολύτιμο αγαθό νερό άνευ αιτίας και αυτό πιστώνεται στους λογαριασμούς των καταναλωτών με αποτέλεσμα αφού δεν ενημερώνονται έγκαιρα ώστε να επιδιορθώσουν τις αβαρίες, να χρεώνονται υπέρμετρα και αλόγιστα. Επιπροσθέτως, ένα ογκώδες πρόβλημα είναι αυτό των σφραγίσεων, των αποσφραγίσεων και των αφαιρέσεων των υδρομέτρων. Πιο συγκεκριμένα, το μοναδικό μέσο πίεσης των καταναλωτών που αμελούν τις οφειλές τους προς τηείναι το σφράγισμα της παροχής τους. Είναι ένα μέτρο εξαναγκασμού, ώστε να προσέλθουν οι αδιάφοροι καταναλωτές ώστε να διακανονίσουν τα χρέη τους. Επιπροσθέτως, η αφαίρεση των υδρομέτρων, είτε λόγω χρεών είτε λόγω αίτησης των δημοτών, εξυπηρετεί και πάλι την οικονομική πολιτική της επιχείρησης, για την οποία απολογούμαστε στο Ελεγκτικό Συνέδριο και σε έναν έλεγχο εσόδων πρέπει να παρουσιάζονται οι ενέργειες τηςγια την συγκέντρωση των απαιτητών οφειλών προς αυτήν. Όσο αφορά τις αποσφραγίσεις, είναι επίσης σημαντική αρμοδιότητα τηςκαθώς υπάρχουν δημότες που επιθυμούν να επανασυνδέσουν τα υδρόμετρά τους, είτε γιατί επανακατοικούν στα σπίτια τους, είτε γιατί κατάφεραν να αποπληρώσουν τα χρέη τους. Επίσης, πρέπει να εκτελούνται και αλλαγές υδρομέτρων, όταν διαπιστώνεται ότι δεν λειτουργούν σωστά, εργασίες που για να εκτελεστούν χρειάζονται ειδικό χειρισμό. Εύκολα γίνεται αντιληπτό, ότι πρόκειται για ζωτικής

Αριθμός απόφασης: Α 363/2019

σημασίας υπηρεσίες για τηνΠαράλληλα, το επιχείρημα της προσφεύγουσας για την συνάφεια των συμβάσεων που έχει προσκομίσει με τις απαιτούμενες από τη διακήρυξη συμβάσεις με παρεμφερές αντικείμενο με τις προς ανάθεση υπηρεσίες είναι προδήλως αβάσιμο. Συνοπτικά, με την επιφύλαξη για την εκτενή ανάπτυξη της διαφωνίας μας σε επόμενο έγγραφο, σας αναφέρουμε ότι: Ο διαγωνισμός αφορά επεμβάσεις σε υδρόμετρα ύδρευσης, το οποίο έχει περιγραφεί αναλυτικά στις τεχνικές προδιαγραφές, στην διακήρυξη, στη συγγραφή υποχρεώσεων. Παρεμφερείς εργασίες θεωρούνται αν μη τι άλλο οι υδραυλικές υπηρεσίες και σε καμία περίπτωση οι ηλεκτρολογικές. Οι συμβάσεις της προσφεύγουσας με τηναφορούν αποσυνδέσεις και συνδέσεις ρολογιών ηλεκτρικού ρεύματος. Οι διαφορές στην ουσία της υπηρεσίας είναι καταφανείς, καθώς οι παροχές ηλεκτρικού ρεύματος και οι παροχές δικτύου ύδρευσης έχουν εντελώς διαφορετικά συστήματα λειτουργίας. Επιπροσθέτως, εάν η προσφεύγουσα θεωρούσε ότι οι όροι της διακήρυξης θίγουν υπέρμετρα τον ανταγωνισμό, θα έπρεπε να στραφεί εντός της αποκλειστικής προθεσμίας που θέτει ο νόμος κατά της διακήρυξης και όχι παρεμπιπτόντως, προ της απόρριψης της προσφοράς της να εξετάσει τους όρους της διακήρυξης. ΠΡΟΒΛΗΜΑΤΙΚΗ ΧΡΟΝΟΥ: Δεδομένου του γεγονότος ότι μέχρι την απόφαση σας επί της προδικαστικής προσφυγής, η διαγωνιστική διαδικασία μπορεί να προχωρά έως πριν την υπογραφή της σύμβασης, και συνυπολογίζοντας ότι αφού η προδικαστική θα εξεταστεί την 27.08.2019 (ΠΡΑΞΗ 1162/2019 ΑΕΠΠ), και μεσολαβεί διάστημα 20 ημερών για να κοινοποιηθεί σε εμάς η απόφαση θα έχει περάσει από σήμερα διάστημα σχεδόν δύο μηνών, είναι πρόδηλο ότι η υπηρεσία που ανατίθεται θα καθυστερήσει πολύ να εκτελεστεί. Σε αυτό το χρονικό διάστημα που μεσολαβεί, θα μπορούμε εάν δεν ανασταλεί η συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας, να έχουμε ελέγξει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του προσωρινού μειοδότη (σύμφωνα με την προσβαλλόμενη απόφαση) και μόλις και αν αποφανθείτε αρνητικά επί της προδικαστικής προσφυγής να προχωρήσουμε αμελλητί σε υπογραφή σύμβασης. Διαφορετικά, θα χαθεί πολύτιμος για τηχρόνος. Επισημαίνουμε ότι ακόμη κι αν αποδεχτείτε την προδικαστική προσφυγή, η διαδικασία κατακύρωσης θα επαναληφθεί για

Αριθμός απόφασης: Α 363/2019

τον μειοδότη που υποδείξετε». Ενόψει των ανωτέρω, ο αναθέτων φορέως αιτείται την μη αναστολή της συνέχισης της διαγωνιστικής διαδικασίας.

14. Επειδή, όπως έχει κριθεί κατά πάγια νομολογία, στο στάδιο εξέτασης του αιτήματος αναστολής – προσωρινών μέτρων, η επικαλούμενη εκ μέρους του προσφεύγοντος βλάβη, δέον να συνίσταται όχι απλώς στην επίκληση παρανομίας ή στη κατά γενικό τρόπο επίκληση παραβάσεως διαφόρων διατάξεων οποιουδήποτε επιπέδου, αλλά σε μία νομική και πραγματική κατάσταση, η οποία ανάγεται σε πραγματικά περιστατικά, συγκεκριμένα και αρκούντως εξειδικευμένα, βάσει των οποίων είτε αποκλείεται είτε καθίσταται υπερβολικά δυσχερής η συμμετοχή στο διαγωνισμό, είτε προδιαγράφεται άμεσα ή έμμεσα το αποτέλεσμα λόγω αδυναμίας του προσφεύγοντος να εκπληρώσει τις απαιτούμενες προϋποθέσεις, με αποτέλεσμα να δημιουργείται μια προσωρινά προστατευτέα κατάσταση που να δικαιολογεί τη χορήγηση προσωρινού μέτρου (ΣτΕ ΕΑ 147/2016, 1140, 1137, 977/2010, 1149/2009, 14/2006).

15. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η προσφεύγουσα προσδιορίζει τη βλάβη της στο γεγονός ότι, αν και η προσφορά της υποβλήθηκε νομίμως και εμπροθέσμως, κατ'εσφαλμένη κρίση της Επιτροπής του Διαγωνισμού, απορρίφθηκε και ως εκ τούτου αναδείχθηκε ως προσωρινής ανάδοχος της δημοπρατούμενης σύμβασης (ΟΜΑΔΑ Α' αυτής) η εταιρία «....».

16. Επειδή, οι προβαλλόμενοι εκ μέρους της προσφεύγουσας λόγοι για την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης συναρτώνται με την εξέταση της των συμβάσεων που προσκόμισε προς απόδειξη της εμπειρίας της σε σχέση με τα οριζόμενα στην διακήρυξη και την ισχύουσα εν προκειμένω νομοθεσία, κρίση η οποία απαιτεί ενδελεχή εξέταση των στοιχείων του φακέλου και των απαιτούμενων στην επίμαχη διακήρυξη προδιαγραφών, προκειμένου να διαπιστωθεί εάν πληρούνται αυτές, μη δυνάμενη να συναχθεί στο πλαίσιο προσωρινής προστασίας (ΕΑ ΣτΕ 496/2011, ΔΕφΑθ 9/2015, 10/2015, 20/2015, 3520/15, 41/2015, 46/2015). Σε κάθε δε περίπτωση, οι προβαλλόμενοι εκ

Αριθμός απόφασης: Α 363/2019

μέρους της προσφεύγουσας ισχυρισμοί δεν πιθανολογούνται ως προδήλως απαράδεκτοι ή ως προδήλως αβάσιμοι.

17. Επειδή, η ζημία της προσφεύγουσας, της αναθέτουσας αλλά και του προσωρινού αναδόχου εκ της συνέχισης του διαγωνισμού και δη της προόδου στο επόμενο στάδιο, ήτοι της πρόσκλησης του προσωρινού αναδόχου προς υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης και της αποσφράγισης και αξιολόγησης αυτών, είναι πρόδηλη και οπωσδήποτε μη αμελητέα. Και τούτο διότι, μεσούσης της αμφισβήτησης της νομιμότητας της διαδικασίας αξιολόγησης των προσφορών, η συνολική νομιμότητα της λοιπής ως άνω διαδικασίας αποσφράγισης και αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών και των δικαιολογητικών κατακύρωσης τίθεται συνεκδοχικώς εν αμφιβόλω, τυχόν μάλιστα ακύρωση της προσβαλλόμενης, θα καταστήσει αυτοτελώς μη νόμιμη τυχόν έτερη εκδοθείσα εν τω μεταξύ εκτελεστή πράξη της αναθέτουσας αρχής, οδηγώντας τοιουτοτρόπως, πιθανόν, σε επόμενο στάδιο προσφυγών, υποχρέωση της αναθέτουσας να ακυρώνει νέα πράξη και χρονοτριβή εις βάρος της ολοκλήρωσης της διαδικασίας ανάθεσης, τα οποία δύναται να αποφευχθούν δια της αναστολής της διαδικασίας κατά το παρόν στάδιο. Αντιθέτως, και δεδομένης της εκ του νόμου αδυναμίας υπογραφής σύμβασης ενόσω εκκρεμεί η εξέταση της υπόψη Προσφυγής, δια της μη αναστολής της επίμαχης διαγωνιστικής διαδικασίας η μόνη καθυστέρηση που επέρχεται αφορά στον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου, ο οποίος όμως έλεγχος συνιστά το τελευταίο στάδιο της διαδικασίας ανάθεσης και σε κάθε περίπτωση μπορεί εν τοις πράγμασι να ολοκληρωθεί σε σύντομο χρόνο με επιμέλεια του αναθέτοντος φορέα προς τούτο, αφότου εκδοθεί η απόφαση επί της υπόψη Προσφυγής, επιτυγχάνοντας παράλληλα δια της ανασταλείσας στο μεσοδιάστημα διαδικασίας την ασφάλεια δικαίου σε σχέση με την έκδοση τυχόν μεταγενέστερων πράξεων που ενδέχεται να οδηγήσουν σε επόμενο στάδιο ανώφελων προσφυγών και ως εκ τούτου σημαντική καθυστέρηση στην ολοκλήρωση της διαγωνιστικής διαδικασίας.

Αριθμός απόφασης: Α 363/2019

18. Επειδή, ως εκ τούτου, από μια γενική θεώρηση και στάθμιση των συμφερόντων των εμπλεκομένων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, λαμβάνοντας υπόψη ότι σημαντική πτυχή της εξυπηρέτησης του δημοσίου συμφέροντος είναι και η εξασφάλιση της νομιμότητας της διαδικασίας ανάθεσης, δεν προκύπτει ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη.

19. Επειδή, εξάλλου, το μόνο πρόσφορο και συγχρόνως αναγκαίο και εν στενή εννοία αναλογικό για τη θεραπεία και προστασία των διακινδυνευόμενων ως άνω συμφερόντων, διασφαλιστικό μέτρο είναι η, έως και την έκδοση απόφασης επί της Προσφυγής, αναστολή προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας, συμπεριλαμβανομένης της αποχής της αναθέτουσας αρχής από οποιαδήποτε ενέργεια αποσφράγισης/αξιολόγησης προσφορών, έκδοσης οιασδήποτε απόφασης και διενέργειας οιασδήποτε πράξης, σύνταξης πρακτικού, έγκρισης ή έκδοσης πρόσκλησης για προσκόμιση δικαιολογητικών, σχετικώς με κάθε επόμενο στάδιο του διαγωνισμού, καθώς σε περίπτωση αποδοχής της προκείμενης προσφυγής, όλες οι επόμενες της νυν προσβαλλόμενης, πράξεις θα είναι άκυρες.

20. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, πληρούται η ratio της διάταξης για τη χορήγηση αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων, τα οποία σκοπούν στην αποτροπή ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού.

21. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω το υποβληθέν αίτημα αναστολής θα πρέπει να γίνει δεκτό και να ανασταλεί η περαιτέρω πρόοδος της διαγωνιστικής διαδικασίας.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται το αίτημα αναστολής της Προσφεύγουσας.

Αριθμός απόφασης: Α 363/2019

Αναστέλλει την περαιτέρω πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας που προκηρύχθηκε με τη με αριθ.Διακήρυξη της με αντικείμενο την «....», και δη για την Ομάδα Α' αυτής, μέχρι την έκδοση απόφασης επί της υπόψη Προσφυγής.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 31 Ιουλίου 2019 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο αυθημερόν.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Σταυρούλα Κουρή

Αργυρώ Τσουλούφα