

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)**

**1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

**ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 1 Μαρτίου 2019 με την εξής σύνθεση: Αγγελική Πουλοπούλου, Πρόεδρος, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος Εισηγητής, Δήμητρα Μπαχτσεβανίδου, Μέλος.

Για να εξετάσει το αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων επί της από 22-2-2019 Προδικαστικής Προσφυγής με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/256/26-2-2019 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» και με διακριτικό τίτλο «.....», νομίμως εκπροσωπούμενου.

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

Με την παραπάνω προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της κοινοποιηθείσας στον προσφεύγοντα την 12-2-2019 Απόφασης Οικονομικής Επιτροπής υπ' αρ. 5/2019, καθ' ο μέρος έκρινε ως αποδεκτές τις προσφορές στην Ομάδα 3 του διαγωνισμού των οικονομικών φορέων «.....», «.....», «.....», «.....» και «.....» στο πλαίσιο της διαδικασίας ανάθεσης δημοσίας σύμβασης προμήθειας αγαθών του έργου «.....» συνολικής εκτιμώμενης αξίας 243.237,72 ευρώ που προκηρύχθηκε δια της υπ' αρ. .... Διακήρυξης Ανοικτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού και δη όσον αφορά την Ομάδα 3 (.....) εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 63.000 ευρώ. Η διακήρυξη δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ την 15-6-2018 με Μοναδικό ΑΔΑΜ ..... και η διαδικασία ως προς την Ομάδα 3 που αφορά η προσφυγή δημοσιεύθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ την 18-6-2018 με συστημικό α/α .....

Με το ειδικότερο αίτημα προσωρινών μέτρων που περιλαμβάνει στην προσφυγή του, ζητά να ανασταλεί της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας,

έως και την έκδοση Απόφαση από την ΑΕΠΠ και δη του ανοίγματος οικονομικών προσφορών και της κατακύρωσης.

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα  
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, η παρούσα εξέταση ερείδεται επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων που επισυνάπτεται στην ως άνω Προσφυγή κατά εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίου τεχνικών προσφορών και δη καθ' ο μέρος κρίθηκαν ως αποδεκτές οι τεχνικές προσφορές των ως άνω πέντε (5) έτερων διαγωνιζομένων ειδικώς στην Ομάδα 3, όπου ο προσφεύγων μετείχε και εκρίθη αποδεκτή η τεχνική προσφορά του. Ειδικότερα, ο προσφεύγων με τον πρώτο λόγο του βάλλει κατά της αποδοχής του πρώτου ως άνω έτερου διαγωνιζομένου (.....), επί τη βάσει ότι πρώτον, δεν προσκόμισε τα πιστοποιητικά EUROVENT των προσφερόμενων κλιματιστικών του με νόμιμη επικύρωση και μετάφραση στην ελληνική γλώσσα, καίτοι ιδιωτικά έγγραφα και τούτο κατά παράβαση των όρων 2.1.4 και 2.4.3.2 της διακήρυξης, σε συνδυασμό με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι αυτής, δεύτερον διότι όσον αφορά τον ζητούμενο τύπο κλιματιστικού 9000 BTU, ο ως άνω διαγωνιζόμενος προσκόμισε πιστοποιητικό που έχει εκδοθεί για άλλη σειρά προϊόντων και συγκεκριμένα τη σειρά «.....», στην οποία κατά τον προσφεύγοντα δεν ανήκει το προσφερόμενο προϊόν ..... 2018 09 kBTU, τρίτον διότι κατά παράβαση του Παραρτήματος Ι, ήτοι της Μελέτης ..... της διακήρυξης και δη του άρ. 13, σελ. 86 της διακήρυξης και 23 της μελέτης, ως και του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ ΙΙΙ που περιέχει τα οικεία ΦΥΛΛΑ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ των προσφερόμενων ειδών, ο ως άνω διαγωνιζόμενος δεν προέβη σε αναλυτική αναφορά των τεχνικών προδιαγραφών στην τέταρτη στήλη «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΠΡΟΪΟΝΤΟΣ ΒΑΣΕΙ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΤΟΥ ΥΠΟΨΗΦΙΟΥ ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΗ», παρά έθεσε μόνο τη λέξη «ΝΑΙ», ενώ στην πέμπτη στήλη δεν δήλωσε τον κατασκευαστικό οίκο/εργοστάσιο κατασκευής αλλά τα μοντέλα των

## Αριθμός Απόφασης: Α99/2019

προσφερόμενων κλιματιστικών. Με τον δεύτερο λόγο του στρέφεται κατά της αποδοχής του ως άνω δεύτερου διαγωνιζομένου (.....), επί τη βάσει ότι πρώτον, δεν προσκόμισε τα πιστοποιητικά EUROVENT των προσφερόμενων κλιματιστικών του με νόμιμη επικύρωση και μετάφραση στην ελληνική γλώσσα, καίτοι ιδιωτικά, δεύτερον διότι όσον αφορά τους ζητούμενους τύπους κλιματιστικών 9000 και 24000 BTU, ο ως άνω διαγωνιζόμενος προσκόμισε πιστοποιητικό που έχει εκδοθεί για άλλη σειρά προϊόντων και συγκεκριμένα τη σειρά «.....», στην οποία κατά τον προσφεύγοντα δεν ανήκει το προσφερόμενο προϊόν ..... 2018 09 kBTU και το προσφερόμενο προϊόν ..... 2018 24kBTU αντίστοιχα, τρίτον διότι κατά παράβαση του Παραρτήματος Ι, ήτοι της Μελέτης ..... της διακήρυξης και δη του άρ. 13, σελ. 86 της διακήρυξης και 23 της μελέτης, ως και του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ ΙΙΙ που περιέχει τα οικεία ΦΥΛΛΑ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ των προσφερόμενων ειδών, ο ως άνω διαγωνιζόμενος στην τέταρτη στήλη «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΠΡΟΪΟΝΤΟΣ ΒΑΣΕΙ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΤΟΥ ΥΠΟΨΗΦΙΟΥ ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΗ», δεν απάντησε κατά τον προσφεύγοντα στις απαιτήσεις 11 και 12, για αμφότερα τα είδη κλιματιστικών, ενώ στην πέμπτη στήλη δεν δήλωσε τον κατασκευαστικό οίκο/εργοστάσιο κατασκευής αλλά τα μοντέλα των προσφερόμενων κλιματιστικών. Με τον τρίτο λόγο του ο προσφεύγων στρέφεται κατά της αποδοχής του τρίτου ως άνω έτερου διαγωνιζομένου (.....), επί τη βάσει ότι πρώτον, δεν προσκόμισε τα πιστοποιητικά EUROVENT των προσφερόμενων κλιματιστικών του με νόμιμη επικύρωση και μετάφραση στην ελληνική γλώσσα, καίτοι ιδιωτικά, δεύτερον διότι όσον αφορά τους ζητούμενους τύπους κλιματιστικών 9000 και 24000 BTU, ο ως άνω διαγωνιζόμενος προσκόμισε πιστοποιητικό που έχει εκδοθεί για άλλη σειρά προϊόντων και συγκεκριμένα τη σειρά «.....», στην οποία κατά τον προσφεύγοντα δεν ανήκει το προσφερόμενο προϊόν ..... 2018 09 kBTU και το προσφερόμενο προϊόν ..... 2018 24kBTU αντίστοιχα και τρίτον, διότι κατά παράβαση του Παραρτήματος Ι, ήτοι της Μελέτης ..... της διακήρυξης και δη του άρ. 13, σελ. 86 της διακήρυξης και 23 της μελέτης, ως και του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ ΙΙΙ που περιέχει τα οικεία ΦΥΛΛΑ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ των προσφερόμενων ειδών, ο ως άνω διαγωνιζόμενος στην πέμπτη στήλη δεν

δήλωσε τον κατασκευαστικό οίκο/εργοστάσιο κατασκευής αλλά τη μάρκα των προσφερόμενων κλιματιστικών, περαιτέρω δε σε άλλο αρχείο της τεχνικής προσφοράς του αναφέρεται μόνο σε «πολυεθνικό εργοστάσιο» του κατασκευαστή χωρίς να το προσδιορίζει. Με τον τέταρτο λόγο του, ο προσφεύγων βάλλει κατά της αποδοχής του τέταρτου ως άνω έτερου διαγωνιζομένου (.....), επί τη βάσει ότι πρώτον, δεν προσκόμισε τα πιστοποιητικά EUROVENT των προσφερόμενων κλιματιστικών του με νόμιμη επικύρωση και μετάφραση στην ελληνική γλώσσα, καίτοι ιδιωτικά έγγραφα και τούτο κατά παράβαση των όρων 2.1.4 και 2.4.3.2 της διακήρυξης, σε συνδυασμό με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι αυτής, δεύτερον διότι όσον αφορά τον ζητούμενο τύπο κλιματιστικού 9000 BTU, ο ως άνω διαγωνιζόμενος προσκόμισε πιστοποιητικό που έχει εκδοθεί για άλλη σειρά προϊόντων και συγκεκριμένα τη σειρά «.....», στην οποία κατά τον προσφεύγοντα δεν ανήκει το προσφερόμενο προϊόν ..... 2018 09 kBTU, τρίτον διότι κατά παράβαση του Παραρτήματος Ι, ήτοι της Μελέτης ..... της διακήρυξης και δη του άρ. 13, σελ. 86 της διακήρυξης και 23 της μελέτης, ως και του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ ΙΙΙ που περιέχει τα οικεία ΦΥΛΛΑ ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗΣ των προσφερόμενων ειδών, ο ως άνω διαγωνιζόμενος δεν προέβη σε αναλυτική αναφορά των τεχνικών προδιαγραφών στην τέταρτη στήλη «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΠΡΟΪΟΝΤΟΣ ΒΑΣΕΙ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΤΟΥ ΥΠΟΨΗΦΙΟΥ ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΗ», παρά έθεσε μόνο τη λέξη «ΝΑΙ», ενώ στην πέμπτη στήλη δεν δήλωσε τον κατασκευαστικό οίκο/εργοστάσιο κατασκευής αλλά τα μοντέλα των προσφερόμενων κλιματιστικών. Με τον πέμπτο λόγο του, ο προσφεύγων βάλλει κατά της αποδοχής του πέμπτου ως άνω έτερου διαγωνιζομένου (.....) επί τη βάσει ότι κατά τον προσφεύγοντα δεν προσκόμισε τα πιστοποιητικά EUROVENT για τα προσφερόμενα κλιματιστικά.

2. Επειδή, (βλ. και Απόφαση ΑΕΠΠ 3,6,8/2017) εκ των διατάξεων του άρ. 366 Ν. 4412/2016 και άρ. 15 παρ. 1 και 3 ΠΔ 39/2017 προκύπτουν τα εξής. Πρώτον, εκ του αυτεπαγγέλτου χαρακτήρα της αρμοδιότητας, δεύτερον, της διατύπωσης του όρου “κατάλληλα μέτρα” όπως αυτός περιλαμβάνεται στις ως άνω μνημονευόμενες διατάξεις, καταλείποντας περιθώριο ευχέρειας κρίσης στο Κλιμάκιο με μόνη δέσμευση την “καταλληλότητά” τους ως προς τον

## Αριθμός Απόφασης: Α99/2019

επιδιωκόμενο σκοπό, τρίτον, της παρ. 2 τόσο του αρ. 366 Ν. 4412/2016 όσο και του αρ. 15 ΠΔ 39/2017, οι οποίες ορίζουν ως τον γνώμονα αυτής της “καταλληλότητας”, την επανόρθωση της εικαζόμενης παραβάσεως και την αποτροπή ζημίας των όποιων θιγόμενων συμφερόντων και τέταρτον, του ότι το άρ. 366 παρ. 2 Ν. 4412/2016 και το άρ. 15 παρ. 2 ΠΔ 39/2017 αναφέρουν ότι τα “μέτρα που αναστέλλουν τη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης ή την εκτέλεση οποιασδήποτε απόφασης λαμβάνει η αναθέτουσα αρχή” “συμπεριλαμβάνονται” στην έννοια των “καταλλήλων μέτρων”, συμπεραίνεται ότι το αρμόδιο για την εξέταση της Προσφυγής Κλιμάκιο έχει αρμοδιότητα όπως ελευθέρως κατά την κρίση του διαμορφώσει ad hoc τα όποια Προσωρινά Μέτρα επί σκοπώ προστασίας των επαπειλούμενων συμφερόντων του Προσφεύγοντος ή οιοδήποτε τρίτου, χωρίς να δεσμεύεται ως προς το περιεχόμενό τους από το τυχόν ειδικότερο αιτητικό της Προσφυγής.

3. Επειδή, τα αναφερόμενα στη σκ. 2 περί του σκοπού των “καταλλήλων” προσωρινών μέτρων, όπως και η πρόβλεψη της παρ. 3 του αρ. 366 Ν. 4412/2016 και της παρ. 4 του αρ. 15 ΠΔ 39/2015 περί στάθμισης όλων των συμφερόντων όλων των (εν γένει) εμπλεκόμενων μερών, ως και του δημοσίου συμφέροντος, έχουν την ακόλουθη έννοια. Το Κλιμάκιο κατά την κρίση του, δεν λαμβάνει υπόψη του μόνο την τυχόν επαπειλούμενη βλάβη του προσφεύγοντος, αλλά τη συνεκτιμά ως προς τα συμφέροντα οιοδήποτε τρίτου, συμπεριλαμβανομένων εξάλλου των συμφερόντων της αναθέτουσας αρχής, του εν γένει κύκλου ενδιαφερόμενων οικονομικών φορέων, των τυχόν τρίτων μετεχόντων στη διαγωνιστική διαδικασία ή ενδιαφερόμενων προς συμμετοχή (αν η προσφυγή στρέφεται κατά όρων διακήρυξης), όπως και του εν γένει και εν ευρεία έννοια δημοσίου συμφέροντος, ενώ αντιπαραβάλλει σε συνολικό επίπεδο τα οφέλη με τις επιπτώσεις εκ της λήψεως προσωρινών μέτρων. Επομένως, όσον αφορά την ενώπιον της Α.Ε.Π.Π. διαδικασία, το αντικείμενο πιθανολόγησης κατά την εξέταση περί ορισμού προσωρινών μέτρων και το κριτήριο χορήγησης αυτών, δεν εξαντλείται στην παράβαση κανόνα του ενωσιακού ή εσωτερικού δικαίου (όπως κατ’ άρ. 372 παρ. 4 εδ. ι’ Ν. 4412/2016, και άρ. 5 παρ. 5 εδ. α’ του προϊσχύσαντος Ν. 3886/2010) ή την ανεπανόρθωτη ή δυσχερώς επανορθώσιμη βλάβη του προσφεύγοντος (όπως κατ’ άρ. 52 ΠΔ

## Αριθμός Απόφασης: Α99/2019

18/1989), αλλά στον εντοπισμό μιας απτής και μη ασήμαντης αθροιστικής ζημίας επί των συμφερόντων του συνόλου των εμπλεκόμενων μερών. Συνεπώς, η εκ της Α.Ε.Π.Π. εξέταση περί λήψης προσωρινών μέτρων διαρθρώνεται σε τέσσερα διαδοχικά στάδια (πρβλ. και Απόφαση ΑΕΠΠ Α62/2017). Πρώτον, πιθανολογείται το τυχόν προδήλως απαράδεκτο ή αβάσιμο της Προσφυγής και η εξ αυτού δικαιολόγηση εφαρμογής του άρ. 15 παρ. 3 ΠΔ 39/2017, ζήτημα που προηγείται προφανώς κάθε περαιτέρω κρίσης περί τυχόν επιβολής προσωρινών μέτρων του άρ. 15 παρ. 1 και 2 ΠΔ 39/2017. Σε αυτό το στάδιο, όμως, ήτοι περί χορήγησης προσωρινών μέτρων, δεν λαμβάνει χώρα αναλυτική και εις βάθος εξέταση του απαράδεκτου ή του αβασίμου (που συνεπάγεται αντιστρόφως, του παραδεκτού και του βασίμου), λόγω αφενός του όρου «προδήλως» που η ως άνω διάταξη του άρ. 15 παρ. 3 ΠΔ 39/2017 υιοθετεί, θέτοντας συγχρόνως τα όρια και την έκταση ελέγχου στο στάδιο των προσωρινών μέτρων, αφετέρου του ιδιαίτερα περιορισμένου χρονικού διαστήματος για την έκδοση απόφασης προσωρινών μέτρων (10 ημέρες από την επομένη της χρέωσης στο Κλιμάκιο κατ' άρ. 15 παρ. 1 ΠΔ 39/2017), όπως εξάλλου και την έμφαση στο στοιχείο της ζημίας των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών ως δικαιολογητικό έρεισμα των προσωρινών μέτρων. Επομένως, κατά την εξέταση επί λήψης προσωρινών μέτρων από την ΑΕΠΠ, η πιθανολόγηση εξαντλείται (ως προς το προδήλως απαράδεκτο) στη διάγνωση ευχερώς εντοπίσιμων, άνευ χρείας επισταμένης κρίσεως, διαδικαστικών σφαλμάτων, όπως και (ως προς το προδήλως αβάσιμο) στην έλλειψη οιασδήποτε νομικής βάσης, η οποία δύναται να αποτελέσει αντικείμενο μιας έστω ολοκληρωμένης νομικής αξιολόγησης και απαιτεί μια καταρχήν εκτίμηση του περιεχομένου εγγράφων και ερμηνεία του συναφούς νομοθετικού πλαισίου. Δεύτερον, πιθανολογείται η ύπαρξη μιας μη αμελητέας ζημίας επί του συνόλου των συμφερόντων που εμπλέκονται στη διαδικασία ανάθεσης, συμπεριλαμβανομένου τόσο αυτών του προσφεύγοντος, όσο και ακόμη και των άλλων μετεχόντων και ενδιαφερομένων για συμμετοχή στη διαδικασία, ανεξαρτήτως ενδιάμεσης εκ μέρους τους παρεμβάσεως. Τα δε συμφέροντα των τελευταίων ως και αυτά της αναθέτουσας δύναται να θίγονται εκ της συνεχίσεως μιας αμφισβητούμενης νομιμότητας διαδικασίας ή από την τυχόν

## Αριθμός Απόφασης: Α99/2019

ακύρωση της διαδικασίας σε πιο προχωρημένο στάδιο. Τρίτον, σταθμίζεται η ως άνω συνολική ζημία που προκύπτει εκ της συνεχίσεως της διαδικασίας επί του όλου των θιγομένων συμφερόντων, με την αντίστοιχη ζημία που δύναται να προκληθεί εκ της αναστολής της διαδικασίας. Τέταρτον, εξετάζεται το δυνητικό περιεχόμενο των προσωρινών μέτρων. Σε κάθε δε περίπτωση, κατ'εφαρμογή της αρχής της αναλογικότητας κατ'άρ. 25 παρ. 1 Συντ., θα πρέπει να επιλέγεται το μίγμα εκείνο μέτρων, το οποίο είναι εξίσου κατάλληλο για την αποτροπή και θεραπεία της επικαλούμενης παράβασης, πλην όμως το ίδιο προκαλεί την ελάχιστη δυνατή αντίρροπη βλάβη (πρβλ. και Αποφάσεις ΑΕΠΠ 3,6,8/2017 και εξής).

4. Επειδή, για την άσκηση της Προσφυγής κατεβλήθη το κατ'άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο από το σύνολο των προσφευγόντων, αφού ο πρώτος προσφεύγων επισύναψε στο έντυπο της παράβολο με στοιχεία ..... και ποσού ευρώ 600,00 φέρει δε την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ». Περαιτέρω, η Προσφυγή υπάγεται βάσει της κατά τα ως άνω εκτιμώμενης αξίας της Διακήρυξης, κάτωτων ορίων περί προμήθειας και του χρόνου δημοσίευσης στο ΚΗΜΔΗΣ στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ως και την καθ' ύλην αρμοδιότητά της κατ'άρ. 345 παρ. 1 Ν. 4412/2016. Επιπλέον, η Προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα κατά το άρ. 361 παρ. 1 Ν. 4412/2016 και δη την περίπτωση (α) (εν προκειμένω, κοινοποίηση στον προσφεύγοντα μέσω ΕΣΗΔΗΣ την 12-2-2019 και άσκηση της προσφυγής την 22-2-2019) ενώ ο προσφεύγων χρησιμοποίησε το κατ'άρ. 8 παρ. 2 ΠΔ 39/2017 τυποποιημένο έντυπο, το οποίο νομίμως υπογράφηκε από τον νόμιμο εκπρόσωπό του. Έχει δε άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον για την άσκηση της Προσφυγής του, αφού προδήλως ευνοείται από τον αποκλεισμό καθενός εκ των ως άνω έτερων διαγωνιζομένων, αφού ως εκ τούτου αυξάνει το ενδεχόμενο αναδείξεώς του ως προσωρινού αναδόχου στο επόμενο στάδιο των οικονομικών προσφορών ή και τυχόν ενδέχεται να καταστεί μόνος αποδεκτός μετέχων. Επομένως, η Προσφυγή δεν πιθανολογείται ως προδήλως απαράδεκτη.

## **Αριθμός Απόφασης: Α99/2019**

5. Επειδή, περαιτέρω, κατά τα ανωτέρω στη σκ. 2, η Προσφυγή δεν πιθανολογείται ούτε ως προδήλως αβάσιμη, αφού οι προσφεύγοντες επικαλούνται συγκεκριμένους λόγους, οι οποίοι σε κάθε περίπτωση απαιτούν αναλυτικώς και ένας προς έναν έλεγχο ως προς την αλήθεια και τη βασιμότητά τους με αντιπαραβολή των εγγράφων των προσφορών, τις οικείες όποιες τυχόν Απόψεις καταθέσει η αναθέτουσα, ως και την όποια παρέμβαση, και ερμηνεία ως και υπαγωγή των ως άνω ως προς τους όρους της διακήρυξης σε αντιπαραβολή δε και με οικεία ερμηνεία του νόμου. Επομένως, δεν πληρούνται οι όροι του αρ. 15 παρ. 3 ΠΔ 38/2017 και συνεπώς δεν δύναται να αρθεί η αυτοδίκαιη εκ του νόμου αναστολή σύναψης σύμβασης, ενώ περαιτέρω χωρεί εξέταση περί τυχόν επιβολής μέτρων του άρ. 15 παρ. 1 ΠΔ 38/2017.

6. Επειδή, η ζημιά του προσφεύγοντος, της αναθέτουσας αρχής, αλλά και κάθε ως άνω έτερου διαγωνιζομένου εκ της συνέχισης του διαγωνισμού και δη της προόδου στο επόμενο στάδιο ήτοι του ανοίγματος οικονομικών προσφορών και επικύρωσης του οικείου όποιου πρακτικού, είναι πρόδηλη και οπωσδήποτε μη αμελητέα. Τούτο αφού, μεσούσης της αμφισβήτησης της νομιμότητας συμμετοχής ή αποκλεισμού από τα επόμενα στάδια προσφοράς διαγωνιζομένου, η συνολική νομιμότητα της όλης διαδικασίας όσο και ειδικότερα του σταδίου οικονομικών προσφορών τίθεται ομοίως και αυτόθροα εν αμφιβόλω, τυχόν μάλιστα ακύρωση της κρίσης περί του παραδεκτού ή απαραδέκτου προσφοράς κάποιου προσφέροντος, αν ενδιάμεσως λάβει χώρα, αποσφράγιση οικονομικών προσφορών και ούτως αξιολογηθούν τελικώς οι προσφορές και λάβει χώρα προσωρινή κατακύρωση υπέρ κάποιου, θα καταστήσει αυτοτελώς μη νόμιμη την έτερη εκτελεστή πράξη της έγκρισης πρακτικού οικονομικών προσφορών άρα και προσωρινής κατακύρωσης, προξενώντας έτσι πιθανό επόμενο στάδιο προσφυγών, υποχρέωση της αναθέτουσας να ακυρώνει πράξεις και χρονοτριβή εις βάρος της ολοκλήρωσης της διαδικασίας ανάθεσης. Περαιτέρω, η τυχόν κρίση περί μη νόμιμης αποδοχής διαγωνιζομένου ήδη κατά το στάδιο δικαιολογητικών συμμετοχής, εάν μεσολαβήσει τυχόν αποσφράγιση οικονομικής προσφοράς του κατά το παρόν αποδεκτού μετέχοντος, διακινδυνεύει την όλη νομιμότητα της



διαδικασίας ως και τον διαγωνισμό με ματαίωση. Ομοίως, η συνέχιση του διαγωνισμού δύναται να οδηγήσει, αν τυχόν έχουν επιλοχώσει αυτοτελή σφάλματα, σε αχρείαστες επιπλοκές και περαιτέρω νομικές αμφισβητήσεις, οι οποίες δύναται αζημίως να αποφευχθούν δια της αναστολής της διαδικασίας, έως ότου διευκρινιστεί η νομιμότητα της ίδιας της τεχνικής προσφοράς εκάστου εκ των ως άνω 5 διαγωνιζομένων, την προσφορά των οποίων αφορά η Προσφυγή, βάσει της εξέτασης επί της τελευταίας. Εξάλλου, δεδομένου ότι η εξέταση της προσφυγής έχει ήδη προσδιοριστεί δια της 305/26-2-2019 Πράξεως της Προέδρου 1ου Κλιμακίου για την 18-3-2019, ήτοι εντός λίαν συντόμου διαστήματος, η όποια επίπτωση από τυχόν διαταγή αναστολής προόδου της διαδικασίας έως την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής κρίνεται ως αμελητέα και μη δυνάμενη να προκαλέσει οιαδήποτε ζημία στην αναθέτουσα ή τρίτους. Αντίθετα, η χορήγηση ανασταλτικού μέτρου θα εξασφαλίσει κατά τα ως άνω τα συμφέροντα όλων των μερών από το ενδεχόμενο ολοκλήρωσης επομένων σταδίων της διαδικασίας προ έκδοσης απόφασης του Κλιμακίου επί της, επηρεάζουσας τη νομιμότητά τους, διαφοράς.

7. Επειδή, εξάλλου, βάσει και των ανωτέρω, ασχέτως δε της ύπαρξης ή μη ή και του ανά περίπτωση ειδικότερου περιεχομένου του αιτήματος του προσφεύγοντος δεδομένης της κατά την ως άνω σκ. 2, αυτεπάγγελτης εξουσίας του Κλιμακίου επί της απόφασης διαταγής ως και της διαμόρφωσης του περιεχομένου του ανά περίπτωση προσωρινού μέτρου, 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 και συγκεκριμένα του σταδίου ανοίγματος και αξιολόγησης οικονομικών προσφορών, ως και ανάδειξης προσωρινού αναδόχου και κατακύρωσης, συμπεριλαμβανομένης της αποχής της αναθέτουσας από την έκδοση οιασδήποτε απόφασης και διενέργεια οιασδήποτε πράξης ή ματαίωση οιασδήποτε σχετικής προγραμματισμένης εξ αυτής ενέργειας, σύνταξης πρακτικού, έγκρισης ή απεύθυνσης πρόσκλησης για προσκόμιση δικαιολογητικών, σχετικώς με το στάδιο ανοίγματος και

## **Αριθμός Απόφασης: Α99/2019**

αξιολόγησης οικονομικών προσφορών και ανάδειξης προσωρινού αναδόχου και κάθε επόμενο στάδιο, καθώς σε περίπτωση αποδοχής της προσφυγής, όλες οι ερειδόμενες επί της αποδοχής οιοδήποτε εκ των ως άνω πέντε έτερων, πλην του προσφεύγοντος, διαγωνιζομένων κατά το στάδιο τεχνικών προσφορών, επόμενες της νυν προσβαλλόμενης, πράξεις θα καταστούν άκυρες.

8. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, πρέπει να γίνει δεκτό το Αίτημα Λήψης Προσωρινών Μέτρων και δη με το ως άνω κατά τη σκ. 7 ειδικότερο περιεχόμενο.

### **ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Δέχεται το Αίτημα Λήψης Προσωρινών Μέτρων.

Αναστέλλει την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας διατάσσοντας ειδικότερα την αναστολή του σταδίου ανοίγματος και αξιολόγησης οικονομικών προσφορών, ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, πρόσκλησης σε προσωρινό ανάδοχο προς υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης και κατακύρωσης έως και την έκδοση Απόφασης επί της Προσφυγής.

Διατάσσει την αναθέτουσα και όλα τα σχετιζόμενα με τη Διαγωνιστική Διαδικασία όργανα αυτής, όπως άμεσα μταιώσουν και, έως και την έκδοση απόφασης του Κλιμακίου επί της Προσφυγής, απέχουν από κάθε τυχόν ήδη προγραμματισμένη ή μη συνεδρίαση, απόφασή και εν γένει ενέργειά τους περί την αποσφράγιση και αξιολόγηση οικονομικών προσφορών και προσωρινή κατακύρωση, σύνταξη πρακτικών, ως και έγκριση τυχόν ήδη εκδοθέντος σχετικού πρακτικού ή πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης και αξιολόγηση ή και έγκρισή τους.

**Αριθμός Απόφασης: Α99/2019**

Διατάσσει την αναθέτουσα όπως διενεργήσει κάθε προβλεπόμενη από τη νομοθεσία ενέργεια και δημοσίευση περί της ανωτέρω αναστολής και όπως αναρτήσει ηλεκτρονικά την παρούσα απόφαση στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 1-3-2019 και εκδόθηκε αυθημερόν.

<b>Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ</b>	<b>Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ</b>
<b>ΠΟΥΛΟΠΟΥΛΟΥ ΑΓΓΕΛΙΚΗ</b>	<b>ΓΡΥΠΑΡΗΣ ΑΛΕΞΑΝΔΡΟΣ</b>