

**Η**

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

**1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

**ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ**

Συνήλθε στην έδρα της την 31<sup>η</sup> Ιανουαρίου 2018 με την εξής σύνθεση: Ειρήνη Αποκάρδου Πρόεδρος, Χρυσάνθη Ζαράρη-Εισηγήτρια και Ευαγγελία Μιχολίτση, Μέλη.

Για να αποφασίσει σχετικά με το αίτημα αναστολής που ενσωματώνεται στην από 19.01.2017 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) – Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/49/22.01.2018 και Ειδικό Αριθμό Κατάθεσης (ΕΑΚ) 1/9/22.01.2018 της προσφεύγουσας εταιρείας με την επωνυμία, «.....» και διακριτικό τίτλο «.....», που εδρεύει στο ....., επί της οδού ....., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του Υπουργείου Υποδομών και Μεταφορών-Υπηρεσία Πολιτικής Αεροπορίας [Γενική Δ/νση Διοικητικής Υποστήριξης-Δ/νση Οικονομικού και Εφοδιασμού- Τμήμα Προμηθειών), (εφεξής αναθέτουσα αρχή)], όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή η αιτούσα επιδιώκει α) την ακύρωση της με αριθ.πρωτ. Δ11/Ε/569/271/11-1-2018 απόφασης της αναθέτουσας αρχής καθ' ο μέρος έγινε δεκτή η προσφορά της εταιρίας «.....» και εγκρίθηκε η αποσφράγιση της οικονομικής προσφοράς της, β) την απόρριψη της προσφοράς της ανωτέρω συμμετέχουσας εταιρίας και τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας με το άνοιγμα της οικονομικής προσφοράς της αιτούσας και γ) την αναστολή της διαδικασίας αποσφράγισης οικονομικών προσφορών και ανάθεσης της σύμβασης

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

## Αριθμός απόφασης : Α41/2018

1.Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο e-παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ύψους 816,09 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 186617680958 0320 0045, αποδεικτικό τραπεζικής συναλλαγής της ALPHA BANK για την πληρωμή του εν λόγω παραβόλου, εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «πληρωμένο», και σχετική βεβαίωση της αρμόδιας υπαλλήλου της ΑΕΠΠ περί ελέγχου και δέσμευσής του από την Υπηρεσία).

2.Επειδή με την με αριθ.17/2017 Διακήρυξη προκηρύχθηκε Ηλεκτρονικός, Ανοικτός, Επαναληπτικός Διαγωνισμός για την Προμήθεια Υλικών και Εργασιών για την Τροποποίηση λειτουργίας μεταφορικών ταινιών αναχωρήσεων στον κρατικό αερολιμένα Ηρακλείου ΚΑΗΚ (CPV: 42417310-8), προϋπολογιζόμενης δαπάνης 202.390,32 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, με κριτήριο την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής.

3.Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης απεστάλη προς δημοσίευση στην ΕΕΕΕ στις 11.10.2017 (2017/S 197-406003), καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) με Α.Δ.Α.Μ. 17PROC002099369807879 2017-10-17, καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 45266.

4.Επειδή, ο διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθ. 345 του ν. 4412/2016.

5.Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε την 19.01.2018 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους προσφέροντες μέσω ΕΣΗΔΗΣ την 11.01.2018, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου την 19.01.2018, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362

## Αριθμός απόφασης : Α41/2018

του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή η ιδιότητα του προσφεύγοντος, ως διαγωνιζόμενου του οποίου η προσφορά έχει κριθεί τεχνικά αποδεκτή, θεμελιώνει το έννομο συμφέρον του για την άσκηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής, αιτούμενος τον αποκλεισμό άλλου συνδιαγωνιζομένου από τη συνέχεια της διαδικασίας ανάθεσης (ενδεικτικά βλ. ΣΤΕ ΕΑ 1216/2006).

7.Επειδή την 23.01.2018 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο -με ανάρτηση στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού- σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

8.Επειδή, την 26.01.2018 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις με αριθ. πρωτ. Δ.11/Ε/1581/753/26.01.2018 απόψεις της επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθ. 365 παρ. 1 υποπαρ. β του Ν. 4412/2016 και 9 παρ. 2 περ. β του ΠΔ 39/2017.

9.Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή με το υπό εξέταση αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων και ίδια αναστολής της διαγωνιστικής διαδικασίας νομίμως εισάγεται ενώπιον του 1<sup>ου</sup> Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346, παρ. 1, 360, και 366 του ν. 4412/2016 και των άρθρων 3 παρ. 1, και 15 του ΠΔ 39/2017.

10. Επειδή στην οικεία διαγωνιστική διαδικασία υπέβαλαν παραδεκτώς προσφορά ο προσφεύγων και άλλοι 2 οικονομικοί φορείς.

11.Επειδή με την υπ' αριθμ. πρωτ. Δ11/Ε/569/271/11-1-2017 απόφαση του αρμοδίου Υπουργού εγκρίθηκε το πρακτικό της επιτροπής αποσφράγισης αξιολόγησης προσφορών ανοιχτού επαναληπτικού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την προμήθεια υλικών κι εργασιών για την τροποποίηση λειτουργίας μεταφορικών ταινιών αποσκευών αναχωρήσεων στον ΚΑΗΚ.- Διακήρυξη 17/2017 και κρίθηκαν αποδεκτά τα δικαιολογητικά συμμετοχής και οι τεχνικές προσφορές του προσφεύγοντος και του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», ενώ οι 2 έτερες κατατεθείσες προσφορές απορρίφθηκαν.

12. Επειδή ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η προσφορά του έτερου προσφέροντος που κρίθηκε αποδεκτή θα πρέπει να απορριφθεί καθόσον Ι. Στην παρ. 13 του Παραρτήματος Ε των Τεχνικών Προδιαγραφών (σελ. 28), αναφέρεται ότι: «Ο υποψήφιος ανάδοχος οφείλει να επισκεφθεί τις

## Αριθμός απόφασης : Α41/2018

εγκαταστάσεις τον αερολιμένα πριν την συμμετοχή του στον διαγωνισμό, να έχει δει από κοντά τις εν λόγω εγκαταστάσεις, και να έχει μελετήσει τις υπάρχουσες συνθήκες της σημερινής λειτουργίας. Με τη συμμετοχή του στο διαγωνισμό δέχεται ανεπιφυλάκτως ότι μπορεί να εφαρμόσει στο σύνολο της τη μελέτη, ξεπερνώντας κατά την κατασκευή, τα όποια προβλήματα υπάρχουν από την αρχική εγκατάσταση του ιμάντα που μπορεί να δημιουργούν πιθανά προβλήματα στην αυτόματη λειτουργία του».

Περαιτέρω στην παρ. 1.2.1.2.2. του παραρτήματος Β ορίζεται ότι: 1.2.1.2.2. Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στο Παράρτημα Ε' της Διακήρυξης (Τεχνικές Προδιαγραφές), περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα.

Κατόπιν της από 30.10.2017 αίτησης παροχής διευκρινήσεων που υπεβλήθη από την Εταιρία «.....» στην αναθέτουσα αρχή [ερώτημα υπ' αριθμ. «4»], η αναθέτουσα αρχή με το υπ' αριθμ. Α.Π.Δ11/Ε/23625/15126 έγγραφό της διευκρίνισε τα εξής : «Σχετικά με το ερώτημα Νο4 (της Εταιρείας .....), δεν απαιτείται να προσκομισθεί στα δικαιολογητικά βεβαίωση του αερολιμένα, απλά θα πρέπει να προσκομισθεί υπεύθυνη δήλωση από τους υποψηφίους ότι έχουν επισκεφθεί τις εγκαταστάσεις του αερολιμένα και έχουν λάβει γνώση για την υφιστάμενη κατάσταση και για το εύρος των τροποποιήσεων.

Παρά ταύτα η ανωτέρω εταιρία ..... δεν υπέβαλε με την προσφορά της υπεύθυνη δήλωση με το ανωτέρω περιεχόμενο. [Σημειώνεται ότι ούτε κατέθεσε, εναλλακτικά, σχετική βεβαίωση του αερολιμένα]. Συνεπώς λόγω της μη υποβολής της ανωτέρω αιτηθείσας υπεύθυνης δήλωσης και της, ως εκ τούτου, μη αναφοράς του τρόπου πλήρωσης της σχετικής απαίτησης της διακήρυξης, παραβιάστηκαν ευθέως οι ανωτέρω όροι της διακήρυξης και ούτως, για τον λόγο αυτό, η προσφορά της ανωτέρω συμμετέχουσας έπρεπε να απορριφθεί από την αναθέτουσα αρχή.

**II.** Στο Παράρτημα Α' της διακήρυξης [σελ. 6] ορίζεται ως χρόνος παράδοσης χρονικό διάστημα 150 ημερών από την υπογραφή της σύμβασης. Ομοίως στο κεφάλαιο 12 των Τεχνικών Προδιαγραφών της Διακήρυξης [σελ. 27] ορίζεται

## **Αριθμός απόφασης : Α41/2018**

ότι «Ο μέγιστος χρόνος ολοκλήρωσης του έργου ορίζεται σε εκατόν πενήντα (150) ημέρες από την υπογραφή της σύμβασης».

Στην παρ. 1.2.3 του Παραρτήματος Β' της διακήρυξης [σελ. 10-11] ορίζεται ότι : «Ο χρόνος παράδοσης του υλικού που αναφέρεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α ' της παρούσης αποτελεί απαράβατο όρο και η υπέρβασή του συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς.

Εν προκειμένω, η ανωτέρω εταιρία δεν έχει καταθέσει οιοδήποτε σχετικό έγγραφο δέσμευσης, με αποτέλεσμα να μην προκύπτει από την προσφορά της με ποιον τρόπο πληρούται η συγκεκριμένη επί ποινή απαραδέκτου απαίτηση της διακήρυξης. Ούτως, η προσφορά της έπρεπε να απορριφθεί και για τον ανωτέρω λόγο.

**III.** Επίσης στο Κεφάλαιο 12 των Τεχνικών Προδιαγραφών, προβλέπεται ότι:

«Η επίβλεψη των εργασιών θα γίνει με ευθύνη του ανάδοχου του έργου, ο οποίος υποχρεούται να έχει τις απαιτούμενες από το νόμο άδειες, να απασχολεί κατάλληλο τεχνικό και βοηθητικό προσωπικό, το οποίο θα είναι ασφαλισμένο, καθώς και να φροντίζει για την τήρηση όλων των απαραίτητων μέτρων προστασίας για την ασφάλεια του προσωπικού των εγκαταστάσεων. Η ανωτέρω εταιρία ουδέν σχετικό έγγραφο έχει καταθέσει και ειδικότερα δεν έχει καταθέσει οιοδήποτε έγγραφο από το οποίο να προκύπτει ότι διαθέτει το απαιτούμενο προσωπικό με τις αντίστοιχες άδειες ασκήσεως επαγγέλματος. Ούτως, εξ ουδενός στοιχείου προκύπτει με ποιον τρόπο πληρούται η συγκεκριμένη απαίτηση της διακήρυξης και για το λόγο αυτό η προσφορά του ετύγχανε απορριπτέα.

**IV.** Στην παρ. 1.2.1.2.3 του Παραρτήματος Β της διακήρυξης ορίζεται:

Σε περίπτωση που απαιτούνται πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης, ισχύουν τα αναφερόμενα στο άρθρο 82 του Ν. 4412/16. Στη συνέχεια ορίζεται ότι : «Τα ανωτέρω στοιχεία και δικαιολογητικά του (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική προσφορά» υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου τύπου pdf και προσκομίζονται κατά, περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή, πλην των ΦΕΚ και των εγγράφων που φέρουν ψηφιακή υπογραφή. Όταν υπογράφονται από τον ίδιο φέρουν ψηφιακή υπογραφή και δεν απαιτείται σχετική θεώρηση γνησίου υπογραφής.

## **Αριθμός απόφασης : Α41/2018**

Επισημαίνεται ότι τα ανωτέρω δικαιολογητικά ή τα άλλα στοιχεία του υποφακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική προσφορά» που έχουν υποβληθεί με την ηλεκτρονική προσφορά και απαιτούνται να προσκομισθούν στην αναθέτουσα, αρχή εντός της ανωτέρω αναφερόμενης προθεσμίας, είναι τα δικαιολογητικά και στοιχεία, που δεν έχουν εκδοθεί/συνταχθεί από τον ίδιο τον οικονομικό φορέα και κατά συνέπεια δεν φέρουν την ψηφιακή του υπογραφή, ως τέτοια στοιχεία ενδεικτικά είναι : πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από δημόσιες αρχές ή άλλους φορείς».

Περαιτέρω από το εδάφιο 17 του προοιμίου της διακήρυξης, προκύπτει ότι διέπεται από τις διατάξεις του ν. 4250/2014. Εν προκειμένω, η ανωτέρω Εταιρεία κατέθεσε τα εξής πιστοποιητικά :

1. Πιστοποιητικό από 30.05.2017 ΕΛΟΤ EN ISO 9001:2008 που αφορά την πιστοποίηση εφαρμογής συστήματος διαχείρισης ποιότητας σύμφωνα με το ανωτέρω πρότυπο της συμμετέχουσας εταιρίας .....

2. Πιστοποιητικό από 28.04.2015 DIN EN ISO 14001:2009 που αφορά την πιστοποίηση εφαρμογής συστήματος διαχείρισης σύμφωνα με το ανωτέρω) πρότυπο της συμμετέχουσας εταιρίας .....

3. Πιστοποιητικό από 25.09.2015 BS OHSAS 18001:2007 που αφορά την πιστοποίηση εφαρμογής συστήματος διαχείρισης σύμφωνα με το ανωτέρω πρότυπο της συμμετέχουσας εταιρίας .....

4. Πιστοποιητικό από 03.06.2015 ΕΛΟΤ EN ISO/IEC 27001:2013 που αφορά την πιστοποίηση εφαρμογής συστήματος διαχείρισης ποιότητας σύμφωνα με το ανωτέρω πρότυπο της συμμετέχουσας εταιρίας .....

5. Πιστοποιητικό από 02.04.2016 EN ISO 50001:2011 που αφορά την πιστοποίηση εφαρμογής συστήματος διαχείρισης ποιότητας σύμφωνα με το ανωτέρω πρότυπο της συμμετέχουσας εταιρίας .....

Καταρχάς η ανωτέρω συμμετέχουσα προσκόμισε πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας που αφορούν μόνο την ίδια και δεν κατέθεσε αντίστοιχα πιστοποιητικά που αφορούν τον κατασκευαστικό οίκο των προσφερόμενων ειδών.

Περαιτέρω, τα προσκομιζόμενα υπό της ανωτέρω εταιρίας πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας και συμμόρφωσης με πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης δεν έχουν υποβληθεί παραδεκτως, καθόσον τυγχάνουν ιδιωτικά έγγραφα και θα έπρεπε να είχαν υποβληθεί είτε σε πρωτότυπα είτε σε

## Αριθμός απόφασης : Α41/2018

αντίγραφα εξ επικυρωμένων εγγράφων. Ειδικότερα, σύμφωνα με τις διατάξεις του έχοντος, εν προκειμένω, εφαρμογή ν. 4250/2014, τα ιδιωτικά έγγραφα πρέπει να κατατίθενται, είτε πρωτότυπα, είτε σε απλά φωτοαντίγραφα από επικυρωμένο αντίγραφο [με εμφανή δηλαδή στο αντίγραφο σφραγίδα επικύρωσης]. Πλην όμως τα υποβληθέντα από την ανωτέρω εταιρία πιστοποιητικά υπεβλήθησαν σε απλά αντίγραφα και ούτως και για τον ως άνω λόγο η προσφορά του ανωτέρω υποψηφίου έπρεπε να είχε απορριφθεί. [ορ. και σχετική με αρ. 423/2014 απόφαση ΣΤΕ).

13. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με τις με αριθ. πρωτ. Δ.11/Ε/1581/753/26.01.2018 απόψεις της επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής αναφέρει αυτολεξεί ότι: «Αναφορικά με τον πρώτο από τους λόγους επί των οποίων βασίζεται η προσφυγή, περί μη υποβολής υπεύθυνης δήλωσης της ..... ότι έχει επισκεφτεί τις εγκαταστάσεις του αερολιμένα κι έχει λάβει γνώση της υφισταμένης κατάστασης και του εύρους των απαιτούμενων τροποποιήσεων, το με αρ. πρωτ. Δ11/Ε/23625/15126/8-11-2017 έγγραφό μας (παροχή διευκρινίσεων σε σχετικό αίτημα της .....) δεν αποτελεί τροποποίηση των όρων της Διακήρυξης 17/2017. Κατά συνέπεια η μη υποβολή της εν λόγω υπεύθυνης δήλωσης δεν είναι λόγος αποκλεισμού της εταιρείας ....., καθότι τέτοια απαίτηση θα έπρεπε να προβλέπεται ρητά από τη Διακήρυξη 17/2017. Ως εκ τούτου θεωρούμε ότι η συμπλήρωση του φύλλου συμμόρφωσης που υπέβαλλε η ..... και η οποία αντιστοιχεί στην ενότητα 13 Α των Τεχνικών Προδιαγραφών ( Παράρτημα Ε της Διακήρυξης 17/2017) καλύπτει της απαιτήσεις της Διακήρυξης. Αναφορικά με το δεύτερο λόγο περί μη υποβολής ξεχωριστού εγγράφου δέσμευσης για μη υπέρβαση του χρόνου παράδοσης (150 ημέρες από την υπογραφή της Σύμβασης) επισημαίνουμε ότι δεν προκύπτει από τη Διακήρυξη 17/2017 άλλη απαίτηση πλην της συμπλήρωσης του φύλλου συμμόρφωσης που αντιστοιχεί στη σχετική ενότητα (12) των Τεχνικών Προδιαγραφών (Παράρτημα Ε της Διακήρυξης 17/2017) Αναφορικά με τον τρίτο λόγο περί μη κατάθεσης εγγράφου από το οποίο να προκύπτει ότι «διαθέτει το απαιτούμενο προσωπικό με τις αντίστοιχες άδειες ασκήσεως επαγγέλματος», σημειώνουμε ότι όπως ορίζεται στον τίτλο της ενότητας 12 των Τεχνικών Προδιαγραφών ( Παράρτημα Ε της Διακήρυξης 17/2017) η υποχρέωση αυτή αφορά στον ανάδοχο και όχι στον υποψήφιο

## Αριθμός απόφασης : Α41/2018

οικονομικό φορέα. Τέλος, αναφορικά με τον τέταρτο λόγο, δεν προκύπτει απαίτηση από τη Διακήρυξη 17/2017 περί κατάθεσης πιστοποιητικών διασφάλισης ποιότητας του κατασκευαστικού οίκου. Επιπλέον, μεταξύ των στοιχείων – δικαιολογητικών τα οποία η εταιρεία .....προσκόμισε σε έντυπη μορφή, ως όφειλε, συμπεριλαμβάνονται επικυρωμένα φωτοαντίγραφα των εν λόγω πιστοποιητικών».

14. Επειδή στο άρθρο 346 «Προστασία κατά την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων» του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α΄ και β΄ της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».

15. Επειδή στο άρθρο 367 «Διαδικασία λήψης απόφασης συνέπειες αποφάσεων ΑΕΕΠ» του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της, η οποία εκδίδεται μέσα σε αποκλειστική προθεσμία είκοσι (20) ημερών από την ημέρα εξέτασης της προσφυγής.

2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια.....»

16. Επειδή στην παρ. 1 του άρθρου 18 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας



## Αριθμός απόφασης : Α41/2018

του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης. Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων. Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων ...».

17. Επειδή με την με αρ. 56902/215 ΥΑ (Β 1924) «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) άρθρο 15 «Υποβολή Προσφορών- Αιτήσεων Συμμετοχής» ορίζεται ότι «1.2.1.1 Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή/ αναθέτοντα φορέα, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με τον ν. 4250/2014. Τέτοια στοιχεία και δικαιολογητικά είναι ενδεικτικά η εγγυητική επιστολή συμμετοχής, τα πρωτότυπα έγγραφα τα οποία έχουν εκδοθεί από ιδιωτικούς φορείς και δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο, καθώς και τα έγγραφα που φέρουν τη Σφραγίδα της Χάγης (Apostille).

1.2.1.2 Δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή στοιχεία και δικαιολογητικά τα οποία φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8, τα ΦΕΚ, τα τεχνικά φυλλάδια και όσα στοιχεία και δικαιολογητικά προβλέπεται από το ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται αντίγραφα των πρωτοτύπων.».

18.Επειδή στη διακήρυξη ορίζεται: «6. Κατά τα λοιπά ο διαγωνισμός θα γίνει σύμφωνα με τα παρακάτω παραρτήματα που επισυνάπτονται στην παρούσα και αποτελούν αναπόσπαστο μέρος αυτής: «ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΤΩΝ ΠΡΟΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΙΔΩΝ» Παράρτημα Α' «ΣΥΜΠΛΗΡΩΜΑΤΙΚΟΙ ΓΕΝΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΑΝΟΙΚΤΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ» Παράρτημα Β'

## Αριθμός απόφασης : Α41/2018

«ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ» Παράρτημα Γ'

«ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ» Παράρτημα Δ'

«ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ» Παράρτημα Ε'

«ΥΠΟΔΕΙΓΜΑΤΑ ΕΓΓΥΗΤΙΚΩΝ ΕΠΙΣΤΟΛΩΝ» Παράρτημα ΣΤ'

«ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΣΧΕΔΙΟΥ ΣΥΜΒΑΣΗΣ» ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ζ» (σελ. 4), στο άρθρο 1.2.1.2 «Τεχνική Προσφορά» 1.2.1.2.1. «Η Τεχνική Προσφορά συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στη συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σε μορφή pdf, το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο pdf. Εφόσον οι τεχνικές προδιαγραφές δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία., 1.2.1.2.2. Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στο Παράρτημα Ε' της Διακήρυξης (Τεχνικές Προδιαγραφές), περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. 1.2.1.2.3. Σε περίπτωση που απαιτούνται πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης, ισχύουν τα αναφερόμενα στο άρθρο 82 του Ν. 4412/16. Τα ανωτέρω στοιχεία και δικαιολογητικά του (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική προσφορά» υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου τύπου pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή, πλην των ΦΕΚ και των εγγράφων που φέρουν ψηφιακή υπογραφή. Όταν υπογράφονται από τον ίδιο φέρουν ψηφιακή υπογραφή και δεν απαιτείται σχετική θεώρηση γνησίου υπογραφής. Επισημαίνεται ότι τα ανωτέρω δικαιολογητικά ή τα άλλα στοιχεία του (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική προσφορά» που έχουν υποβληθεί με την ηλεκτρονική

## Αριθμός απόφασης : Α41/2018

προσφορά και απαιτούνται να προσκομισθούν στην αναθέτουσα αρχή εντός της ανωτέρω αναφερόμενης προθεσμίας, είναι τα δικαιολογητικά και στοιχεία που δεν έχουν εκδοθεί/συνταχθεί από τον ίδιο τον οικονομικό φορέα και κατά συνέπεια δεν φέρουν την ψηφιακή του υπογραφή. Ως τέτοια στοιχεία ενδεικτικά είναι: πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από δημόσιες αρχές ή άλλους φορείς», στο Παράρτημα Ε' [...]

17.	Φύλλο	συμμόρφωσης
-----	-------	-------------

Ο προμηθευτής υποχρεούται να υποβάλλει φύλλο συμμόρφωσης πλήρως συμπληρωμένο επί ποινή απορρίψεως της προσφοράς. Ως φύλλο συμμόρφωσης των προσφορών νοείται η ίδια προδιαγραφή μαζί με τις απαντήσεις του προμηθευτού. Οι απαντήσεις θα αναγράφονται παραπλεύρως ή κάτω από έκαστη παράγραφο της προδιαγραφής και δεν θα είναι μονολεκτικές αλλά θα μεταφέρουν το κείμενο του αντίστοιχου φυλλαδίου ή εγχειριδίου του κατασκευαστικού οίκου που αναφέρεται στο συγκεκριμένο ερώτημα ομού με τον αριθμό σελίδας και παραγράφου του στο εν λόγω εγχειρίδιο κ.λ.π. που θα συνυποβάλλεται. Προς τούτο και για να αποφεύγεται οποιαδήποτε σύγχυση το σύνολο του υποστηρικτικού υλικού του προμηθευτή ήτοι σελίδες τεχνικών φυλλαδίων, εγχειριδίων, δηλώσεις του κατασκευαστικού οίκου κ.λ.π., θα αριθμείται μονοσήμαντα ώστε να διευκολύνεται ο έλεγχος από την Επιτροπή ελέγχου των προσφορών.

19. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «*με ποινή αποκλεισμού...*», «*με ποινή απαραδέκτου οι συμμετέχοντες πρέπει...*» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002).

## Αριθμός απόφασης : A41/2018

20. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 25 και απόφαση *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL*, ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 27).

21. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, *Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta*, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, *Επιτροπή κατά Δανίας*, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, *SIAC Construction*, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, *Μηχανική*, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, *MT Højgaard και Züblin*, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, *Universale-Bau*, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

## Αριθμός απόφασης : Α41/2018

22. Επειδή η αρχή της τυπικότητας διέπει τη διαδικασία της αναθέσεως δημοσίων συμβάσεων (βλ. ΣτΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) και δεν επιτρέπει να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

23. Επειδή περαιτέρω, έχει κριθεί (ΕλΣυν 524/2012 Τμ. VI) ότι η αναθέτουσα αρχή δεν μπορεί νομίμως να απορρίψει προσφορά που, σε κάθε περίπτωση, ανταποκρίνεται στις απαιτήσεις της διακήρυξης, στηριζόμενη σε λόγους, οι οποίοι δεν προβλέπονται στην εν λόγω διακήρυξη και προβάλλονται μετά την υποβολή της προσφοράς αυτής (ΣτΕ ΕΑ 179/2009, 61/2011, υπόθ. C-6/05 ΔΕΚ, απόφ. της 14.6.2007).

24. Επειδή ως έχει παγίως κριθεί, μόνο όταν με τις διευκρινίσεις αίρονται ανακρίβειες ή ασάφειες όρων ή μνημονευόμενων στη διακήρυξη στοιχείων αυτές συνιστούν πράξη εκτελεστή, καθώς οι εν θέματι διευκρινίσεις δεν επιβεβαιώνουν το περιεχόμενο της διακήρυξης αλλά το αποσαφηνίζουν παρέχοντας κάποιο κρίσιμο νέο στοιχείο που επηρεάζει τη δυνατότητα υποβολής προσφοράς των συμμετεχόντων (πρβλ. Ε.Α. ΣτΕ 474/2005, 532/2004).

25. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με το υπ' αριθμ. Α.Π.Δ11/Ε/23625/15126 έγγραφό της διευκρίνισε στον έτερο αποδεκτό συμμετέχοντα «.....», κατόπιν σχετικού ερωτήματος του, ότι θα πρέπει να προσκομισθεί υπεύθυνη δήλωση από τους υποψηφίους ότι έχουν επισκεφθεί τις εγκαταστάσεις του αερολιμένα και έχουν λάβει γνώση για την υφιστάμενη κατάσταση και για το εύρος των τροποποιήσεων.

26. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 366 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 15 του ΠΔ 39/2017 προβλέπεται 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 της απόφασής της.*

## **Αριθμός απόφασης : Α41/2018**

2. Με την απόφαση της προηγούμενης παραγράφου 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 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. 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».

27.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». Επομένως, η απόφαση επί του αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων, σκοπεί να αποτρέψει τη δημιουργία ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού. Στο πλαίσιο αυτό, σκοπός της απόφασης επί αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων είναι η διασφάλιση των – κατ'ελάχιστον - 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.

28.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 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

## Αριθμός απόφασης : Α41/2018

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).

29. Επειδή εν προκειμένω α) έχει ασκηθεί παραδεκτώς η υπό εξέταση προσφυγή, β) η ύπαρξη βλάβης της προσφεύγουσας ως στοιχείο του παραδεκτού του αιτήματος αναστολής του διαγωνισμού θεμελιώνει το έννομο συμφέρον της, γ) κατ' αρχήν ο πρώτος λόγος της προσφυγής δεν πιθανολογείται ως προδήλως αβάσιμος, χρήζει δε περαιτέρω εξέτασης σε σχέση με τον σχηματισθέντα φάκελο υπό το φως της ισχύουσας νομοθεσίας και νομολογίας, και δ) δεν υπάρχει επίκληση ζημίας από την αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της, ως προς την *ad hoc* προξενούμενη βλάβη των συμφερόντων της, δηλ. σε σχέση περιοριστικώς με την χορήγηση προσωρινών μέτρων, δοθέντος ότι ουδέν αναφέρει επ' αυτών. Σε κάθε περίπτωση δε, από μια γενική θεώρηση και στάθμιση των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, δεν προκύπτει ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη. Ειδικότερα, οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη μη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη, διότι, μεσούσης της αμφισβήτησης της νομιμότητας συμμετοχής στα επόμενα στάδια προσφοράς του έτερου διαγωνιζομένου, η συνολική νομιμότητα της όλης διαδικασίας όσο και ειδικότερα του σταδίου ανοίγματος οικονομικών προσφορών τίθεται ομοίως και αυτόθροα εν αμφιβόλω, τυχόν μάλιστα ακύρωση της τεχνικής προσφοράς του έτερου διαγωνιζομένου αν ενδιάμεσως έχει τυχόν μειοδοτήσει και λάβει χώρα προσωρινή κατακύρωση, 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. Ομοίως, η συνέχιση του διαγωνισμού δύναται να οδηγήσει, αν τυχόν έχουν επιλοχώσει αυτοτελή σφάλματα, σε αχρείαστες επιπλοκές και περαιτέρω νομικές αμφισβητήσεις, οι οποίες δύνανται αζημίως να αποφευχθούν δια της αναστολής της διαδικασίας, έως την έκδοση απόφασης επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής.

## **Αριθμός απόφασης : Α41/2018**

30. Επειδή, η χορήγηση ανασταλτικού μέτρου θα εξασφαλίσει, κατά τα ως άνω, τα συμφέροντα όλων των μερών από το ενδεχόμενο ολοκλήρωσης επομένων σταδίων της διαδικασίας προ της έκδοσης απόφασης του Κλιμακίου επί της, επηρεάζουσας τη νομιμότητά τους, διαφοράς.

31. Επειδή, το μόνο πρόσφορο και αναγκαίο μέτρο κατά τα ως άνω είναι η αναστολή προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας και δει του ανοίγματος των οικονομικών προσφορών έως την έκδοση αποφάσεως επί της υπό εξέταση προσφυγής από την ΑΕΠΠ.

32.Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

33.Επειδή κατόπιν των ανωτέρω το υπό εξέταση αίτημα αναστολής πρέπει να γίνει δεκτό.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται το αίτημα αναστολής της προσφεύγουσας.

Διατάσσει την αναστολή της διαγωνιστικής διαδικασίας μέχρι την έκδοση απόφασης της ΑΕΠΠ επί της προσφυγής.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 31-01-2018 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος**

**Ο Γραμματέας**

**Ειρήνη Ε. Αψοκάρδου**

**Σταμάτιος Μαλινδρέτος**