

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΔΙΚΑΣΤΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της στις 13 Φεβρουαρίου 2018 με την εξής σύνθεση: Διαθεσόπουλος Μιχαήλ, Πρόεδρος και Εισηγητής, Κουρή Σταυρούλα και Πουλοπούλου Αγγελική, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων επί της από 26-1-2018 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 137/12-2-2018 του προσφεύγοντος με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενου

Κατά της αναθέτουσας αρχής «ΔΗΜΟΤΙΚΟ ΛΙΜΕΝΙΚΟ ΤΑΜΕΙΟ ΚΩ», νομίμως εκπροσωπούμενης

Με την προδικαστική προσφυγή ο αιτών ζητά να ακυρωθεί η κοινοποιηθείσα σε αυτόν από 19-1-2018 υπ' αρ. 7/18.1.2018/7^ο Θέμα Απόφαση Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας (1η/18-1-2018 συνεδρίασή του), περί έγκρισης του υπ' αρ. πρωτ. ΕΑ/2/18-1-2018 Πρακτικού της Επιτροπής Αξιολόγησης Διαγωνισμού, καθ' ο μέρος αφενός απεκλείσθη η προσφορά του, αφετέρου έγινε δεκτή η οικονομική προσφορά και κατακυρώθηκε ο διαγωνισμός που προκηρύχθηκε με τη Διακήρυξη με αριθμό 06/2017 (αρ. πρωτ. 1837/08-11-2017) στον οικονομικό φορέα «...».

Συγχρόνως, με το συνημμένο στην προδικαστική προσφυγή αίτημα αναστολής-προσωρινών μέτρων του, ο αιτών επιδιώκει να ανασταλεί η περαιτέρω πρόοδος του διαγωνισμού, έως και την έκδοση οριστικής απόφασης

επί της προσφυγής και να διαταχθεί κάθε κατάλληλο μέτρο. Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Πρόεδρο-Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, η παρούσα εξέταση ερείδεται επί της κατατεθείσας την 26-1-2018 Προσφυγής κατά εκτελεστής πράξεως και συγκεκριμένα της κοινοποιηθείσας στον προσφεύγοντα την 19-1-2018 Απόφασης του ΔΣ της αναθέτουσας περί περάτωσης σταδίου οικονομικών προσφορών και ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, κατ' έγκριση του οικείου πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού, ο δε προσφεύγων ο οποίος απεκλείσθη, βάλλει ειδικότερα κατά της προσβαλλόμενης καθ' ο μέρος αυτή αφενός τον απέκλεισε, αφετέρου και περαιτέρω έκρινε ως αποδεκτή την οικονομική προσφορά του ως άνω έτερου διαγωνιζόμενου και ανακήρυξε αυτόν ως προσωρινό ανάδοχο.

2. Επειδή, 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, της αναθέτουσας ή οιουδήποτε τρίτου, χωρίς να δεσμεύεται ως προς το περιεχόμενό τους από το τυχόν ειδικότερο αίτημα του προσφεύγοντος (βλ. Απόφαση Α.Ε.Π.Π. 3/2017).

3. Επειδή, κατά της ως άνω προσβαλλόμενης πράξης έχει ήδη ασκηθεί η από 29-1-2018 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/79/31-1-2018 και Ειδικό Αριθμό Κατάθεσης (ΕΑΚ) 6/13/31-1-2018 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και διακριτικό τίτλο «...», επί της οποίας έλαβε χώρα ήδη την 2-2-2018 εξέταση περί τη λήψη προσωρινών μέτρων κατ' άρ. 15

παρ. 1 και 3 ΠΔ 39/2017, κατόπιν εξάλλου σχετικού αιτήματος του τελευταίου, σε συνδυασμό με την αυτεπάγγελτη οικεία αρμοδιότητα της Α.Ε.Π.Π. Επ' αυτής εξεδόθη ήδη από 2-2-2018 και κοινοποιήθηκε την 5-2-2018 στην αναθέτουσα ως και τον προσφεύγοντα φορέα η Απόφαση Α.Ε.Π.Π. Α44/2018. Αυτή έκρινε ότι ενόψει της ανάγκης εξέτασης των λόγων της ως άνω προσφυγής, οι οποίοι σε κάθε περίπτωση απαιτούν αναλυτικώς και ένας προς έναν έλεγχο ως προς την αλήθεια και τη βασιμότητά τους με αντιπαράβολή των εγγράφων που κατέθεσε ο νυν προσωρινός ανάδοχος, κατά της ανάδειξης εξάλλου του οποίου στρέφεται μεταξύ άλλων και η προκείμενη Προσφυγή, και ερμηνεία ως και υπαγωγή τους ως προς τους όρους της διακήρυξης σε αντιπαράβολή δε και με οικεία ερμηνεία του νόμου, αλλά και λόγω του κινδύνου σε περίπτωση προ εκδόσεως Απόφασης επί της προσφυγής κατακύρωσης, αν τελικώς η παραπάνω προσφυγή γίνει δεκτή, να οδηγήσει τυχόν σε αποζημιωτικά αιτήματα του νυν αναδόχου κατά της αναθέτουσας, περαιτέρω στάδια ακυρώσεων ή και αυτοτελών αμφισβητήσεων επί του επομένου σταδίου (ήτοι της αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης) αλλά και άσκοπη επιβάρυνσή του νυν προσωρινού αναδόχου με συλλογή δικαιολογητικών, το μόνο πρόσφορο και συγχρόνως αναγκαίο και εν στενή εννοία αναλογικό για την προστασία των διακινδυνευόμενων ως άνω συμφέροντων, μέτρο, το οποίο εξάλλου δεν θίγει τρίτα μέρη ή την αναθέτουσα λόγω του ιδιαίτερα περιορισμένου χρονικού του εύρους, είναι η αναστολή προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας. Συγκεκριμένα με την ως άνω Απόφαση, η ΑΕΠΠ πρώτον, ανέστειλε την πρόοδο της Διαγωνιστικής Διαδικασίας και δη του σταδίου οριστικής κατακύρωσης ως και της διαδικασίας υποβολής-παραλαβής από τον προσωρινό ανάδοχο, αξιολόγησης και έγκρισης των δικαιολογητικών κατακύρωσης, έως και την έκδοση απόφασης επί της Προσφυγής, δεύτερον, διέταξε την αναθέτουσα και όλα τα σχετιζόμενα με τη Διαγωνιστική Διαδικασία όργανα αυτής, όπως άμεσα ανακαλέσουν και ματαιώσουν 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 τη συλλογή από τον προσωρινό ανάδοχο και την αξιολόγηση

δικαιολογητικών κατακύρωσης, σύνταξη πρακτικών, ως και έγκριση τυχόν ήδη εκδοθέντος σχετικού πρακτικού και έκδοση πράξης οριστικής κατακύρωσης και ανακήρυξης οριστικού αναδόχου και τρίτον, όπως η αναθέτουσα άμεσα διενεργήσει κάθε προβλεπόμενη από τη νομοθεσία ενέργεια και δημοσίευση περί της ανωτέρω παρατάσεως και όπως αναρτήσει ηλεκτρονικά την παρούσα απόφαση στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, καθώς και όπως ενημερώσει πάραυτα τον προσωρινό ανάδοχο για την αναστολή που δια της παρούσας χορηγήθηκε ως προς τη διαδικασία οριστικής κατακύρωσης σε αυτόν και ως προς την υποχρέωση του για προσκόμιση δικαιολογητικών κατακύρωσης. Η παραπάνω ανάγκη συντρέχει εξάλλου και όσον αφορά την προκείμενη Προσφυγή, η οποία περιλαμβάνει διαφορετικούς ισχυρισμούς και βάλλει μεταξύ άλλων και κατά άλλων κεφαλαίων της προσβαλλομένης, σε σχέση με την ως άνω προγενέστερη και εκκρεμούσα ενώπιον της Α.Ε.Π.Π. Προσφυγή και δη αφενός προσβάλλει τον αποκλεισμό του νυν προσφεύγοντος, αφετέρου προβάλλει περαιτέρω λόγους απόρριψης της προσφοράς του νυν προσωρινού αναδόχου. Το μέτρο αναστολής της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας και συγκεκριμένα της περάτωσης της διαδικασίας υποβολής προσφορών, ειδικότερα υλοποιήθηκε με τη χορήγηση συγκεκριμένης παράτασης στο στάδιο αυτό και δη του καταληκτικού χρόνου υποβολής προσφορών. Εξάλλου η εξέταση της παραπάνω πρότερης Προσφυγής έλαβε ήδη χώρα την 13-2-2018 ενώ το Κλιμάκιο οφείλει να εκδώσει την Απόφασή του επί αυτής εντός προθεσμίας είκοσι ημερών (άρ. 367 παρ. 1 ν. 4412/2016 και άρ. 18 παρ. 3 π.δ. 39/2017), ήτοι ως και την 5-3-2018, ενώ η προκείμενη Προσφυγή προσδιορίστηκε δια της Πράξης Προέδρου 6^{ου} Κλιμακίου 170/13-2-2018 προς εξέταση, λόγω ανάγκης περαιτέρω κοινοποίησεως σε τυχόν ενδιαφερόμενους προς άσκηση παρέμβαση από αυτούς στους οποίους ήδη έχει λάβει χώρα και παρέλευσης της οικείας, κατ' άρ. 362 παρ. 3 Ν. 4412/2016, προς τυχόν άσκησή της, προθεσμίας, για την 26-2-2018. Επομένως, το απολειπόμενο διάστημα από την εξέτασή της προκείμενης Προσφυγής (26-2-2018) έως και την απώτατη λήξη του ήδη διαταχθέντος, βάσει της ως άνω προηγούμενης προσφυγής μέτρου (5-3-2018) προκύπτει ως επαρκές για την

έκδοση Απόφασης επί αμφοτέρων των προσφυγών (δεδομένου ότι ήδη εξάλλου, το Κλιμάκιο έχει γνώση των στοιχείων που αφορούν τον διαγωνισμό, βάσει της προηγούμενης Προσφυγής).

4. Επειδή, εκ της φύσεως και του περιεχομένου των ως άνω ήδη διαταχθέντων μέτρων προκύπτει ότι οι συνέπειές τους δεν καταλαμβάνουν αποκλειστικά τον οικονομικό φορέα επί της Προσφυγής του οποίου διατάχθηκαν ούτε παρέχουν σε αυτόν κάποια ειδική προσωπική προστασία. Αντίθετα, επιβάλλουν στην αναθέτουσα υποχρεώσεις που αφορούν συνολικά τη διενέργεια της διαγωνιστικής διαδικασίας, έχουν ισχύ έναντι και υπέρ όλων των μερών της διαδικασίας, και εκτείνονται ούτως, προστατευτικά υπέρ και προς κατοχύρωση των συμφερόντων οιοδήποτε τρίτου και δη ασκούντα αυτοτελή Προσφυγή με διαφορετικό περιεχόμενο και αντικείμενο προσβολής κατά της ίδιας προσβαλλομένης, όπως του εν προκειμένω Προσφεύγοντος, αλλά και κάθε τυχόν παρεμβαίνοντος. Προστατεύουν δε πλήρως τα όποια θιγόμενα συμφέροντά του από οιαδήποτε βλάβη εκ της τυχόν προόδου της διαδικασίας προ εκδόσεως Απόφασης επί της Προσφυγής του από την Α.Ε.Π.Π., κίνδυνος ο οποίος αποτρέπεται πλήρως δια του διατακτικού της παραπάνω Απόφασης.

5. Επειδή, συνεπεία των ανωτέρω, η συμπεριλαμβανόμενη στην Προσφυγή του νυν Προσφεύγοντος Αίτηση Λήψης Προσωρινών Μέτρων ασκείται κατά τα δεδομένα του νυν χρόνου, αλυσιτελώς, αφού ούτως ή άλλως τα κατάλληλα προσωρινά μέτρα έχουν ήδη διαταχθεί με την ανωτέρω Απόφαση Α.Ε.Π.Π. Α44/2018, το δε περιεχόμενό τους εξαντλεί εξάλλου, το κύριο αίτημα της Αίτησης Προσωρινών Μέτρων του νυν Προσφεύγοντος, ενώ έχουν διάρκεια κατάλληλη και για την προστασία του νυν Προσφεύγοντος ως εκτεινόμενα σε διάστημα που επαρκεί και για την έκδοση Απόφασης επί της Προσφυγής του. Εξάλλου, ουδόλως εμποδίζεται η ΑΕΠΠ, σε περίπτωση που είτε το διάστημα αυτό δεν επαρκέσει και για την έκδοση Απόφασης επί της προκείμενης Προσφυγής είτε η Απόφαση επί της προηγούμενης προσφυγής εκδοθεί νωρίτερα, να επανέλθει αυτεπαγγέλτως, κατ' άρ. 366 παρ. 1 Ν. 4412/2016 και

άρ. 15 παρ. 1 ΠΔ 39/2017, με χορήγηση περαιτέρω χρόνου αναστολής, επί τη βάσει της προκείμενης και χρονικά δεύτερης (όσον αφορά την περιέλευσή της στο Κλιμάκιο) Προσφυγής.

6. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, πρέπει να απορριφθεί η Αίτηση Αναστολής του προσφεύγοντος.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Αίτηση Αναστολής.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 13 Φεβρουαρίου 2018 και εκδόθηκε αυθημερόν.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ ΜΙΧΑΗΛ

ΜΠΑΚΟΥ ΒΑΣΙΛΙΚΗ