

Η

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

3ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΩΝ ΜΕΤΡΩΝ

Συνεδρίασε την 15-2-2022 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος Πρόεδρος και Εισηγητής, Μαρία Βύρρα και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει το Αίτημα Προσωρινών Μέτρων, όσον αφορά την από 4-2-2022 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 204/7-2-2022 του οικονομικού φορέα «...», νόμιμα εκπροσωπούμενου.

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

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της με αρ. ... διακήρυξης της αναθέτουσας, για ανάδειξη αναδόχου υπηρεσίας Αποκομιδής Μεταφοράς και Διάθεσης Νοσοκομειακών Αποβλήτων, εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ και άνευ προαιρέσεων αξίας 133.850 ευρώ, που απεστάλη για δημοσίευση στην ΕΕΕΕ την 3-1-2022 και δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ ... την 10-1-2022 και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α Η αναθέτουσα υποβάλλει τις από 10-2-2022 Απόψεις της περί των προσωρινών μέτρων.

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής κατεβλήθη κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. ..., ποσού 669,25 ευρώ.

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαδικασίας εμπίπτουσας στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ λόγω αξίας και χρόνου αποστολής προς δημοσίευση, ασκείται εκ του ενδιαφερόμενου προς υποβολή προσφοράς και ήδη προσφέροντος, η από 4-2-2022 προσφυγή κατά της από 10-1-2022 δημοσιευθείσας στο ΚΗΜΔΗΣ διακήρυξης, επικαλούμενη δε η προσφεύγουσα ουσιώδη δυσχέρεια συμμετοχής

και αποκλεισμό της, εκ των προσβαλλόμενων όρων, λόγω ασάφειας ορισμένων εξ αυτών και λόγω υπέρμετρα περιοριστικού του ανταγωνισμού και δυσανάλογου χαρακτήρα άλλων, χωρίς άλλωστε η εξαντλητική εξέταση του παραδεκτού και του ανά ισχυρισμό εννόμου συμφέροντος να συνιστά αντικείμενο εξέτασης εντός της σκοπούσας στον εντοπισμό απλώς προδήλως απαραδέκτων ή προδήλως αβασίμων προσφυγών, διαδικασίας προσωρινών μέτρων ενώπιον της ΑΕΠΠ. Επομένως, η προσφυγή δεν προκύπτει και δη, εν όλω, προδήλως απαράδεκτη ή αβάσιμη, στο πλαίσιο της διαδικασίας προσωρινών μέτρων ενώπιον της ΑΕΠΠ, η οποία, κατατείνουσα στην επείγουσα προστασία των μερών και όχι στην επίλυση της διαφοράς, περιορίζεται επί όλως προφανών λόγων απόρριψης που προκύπτουν και εξ απλής θεώρησης του δικογράφου και άνευ χρείας κάποιας αναλυτικής αιτιολογίας, ενώ τα ειδικότερα ζητήματα παραδεκτού ή και εννόμου συμφέροντος επί των επιμέρους ισχυρισμών του προσφεύγοντα, θα εξεταστούν κατά την εξέταση της προσφυγής.

3. Επειδή, η λήξη προθεσμίας υποβολής προσφορών, είχε οριστεί για την 11-2-2022 και ήδη παρήλθε πριν την, εντός του κατ' άρ. 15 ΠΔ 39/2017 δεκαήμερου από την από 7-2-2022 χρέωση της υπόθεσης στο Κλιμάκιο, νυν εξέταση, δεδομένης της διαβίβασης και χρέωσης της προσφυγής στο Κλιμάκιο την 7-2-2022, την κοινοποίηση κλήσης της αναθέτουσας προς υποβολή Απόψεων την 8-2-2022 και την υποβολή των περί προσωρινών μέτρων Απόψεων της αναθέτουσας, πριν την 10-2-2022. Σε κάθε πάντως περίπτωση, η αποσφράγιση των μη εισέτι αποσφραγισθεισών προσφορών και η αξιολόγησή τους, πριν την έκδοση Απόφασης επί της προσφυγής, αφενός θα καταστήσει αλυσιτελή την προδικαστική προστασία του προσφεύγοντος, ως και θα διακινδυνεύσει σε περίπτωση αποδοχής των ισχυρισμών του την ίδια τη διαδικασία, ως και τα συμφέροντα όσων έχουν μετάσχει, περαιτέρω δε και τα συμφέροντα της ίδιας της αναθέτουσας, αλλά και τυχόν τρίτων θιγόμενων και αποκλειόμενων εκ των ίδιων ως άνω όρων, ελλείψει ασφάλειας δικαίου ως προς τη νομιμότητα των όρων επί των οποίων θα λάβει χώρα η αξιολόγηση και της έκδοσης τυχόν περαιτέρω πράξεων ερειδόμενων σε αυτούς τους όρους.

Αφετέρου, θα εκθέσει και θα καταστήσει γνωστά τα στοιχεία τεχνικής και οικονομικής προσφοράς των διαγωνιζομένων, ενδεχομένως και αλυσιτελώς, χωρίς καν να έχει προηγουμένως εκκαθαριστεί το ζήτημα περί της ίδιας της νομιμότητας της διαδικασίας. Επιπλέον, σε αντίθεση με τους ισχυρισμούς της αναθέτουσας, η πρόοδος της διαδικασίας ουδέν όφελος θα προσπορίσει στην ίδια, διότι πρωτίστως, αν η προσφυγή γίνει καθ' οιονδήποτε ισχυρισμό της δεκτή, η διαδικασία ούτως ή άλλως θα ακυρωθεί και άρα, η όποια ενδιάμεσα πρόοδος θα είναι άσκοπη, ενώ συγχρόνως η αναθέτουσα θα έχει ενδιάμεσα παράξει γνωμοδοτικές και εκτελεστές πράξεις, πιθανώς περαιτέρω γεννώντας επιπλέον διαφορές. Συνεπώς, η μη διαταγή προσωρινών μέτρων δεν προκύπτει και δη, με οιαδήποτε βεβαιότητα, ότι θα ωφελήσει την ταχύτητα περάτωσης της διαδικασίας, ενώ συγχρόνως ενδέχεται να τη βλάψει. Τούτο, ενώ οι λόγοι επείγοντος που επικαλείται η αναθέτουσα ένεκα της λήξης της ήδη σύμβασης και της παροχής των οικείων υπηρεσιών με παρατάσεις και ένεκα της φύσης της υπηρεσίας στο πλαίσιο της πανδημίας, δεν αναιρούν ότι η ίδια η αναθέτουσα επέλεξε να προκηρύξει τη διαδικασία ως ανοικτή και όχι ως διαπραγματεύση άνευ δημοσίευσης επί τη βάση κατεπείγοντος ούτε εξάλλου, η όποια ως τώρα ενδεχόμενη καθυστέρηση στην ανάθεση των σχετικών υπηρεσιών οφείλεται στη νυν προσφυγή και όσα προβάλλει πάντως, δεν δύνανται να αποστερήσουν άνευ ετέρου την προδικαστική προστασία, τυχόν δε αποδοχή τους θα κατέληγε στην εξαίρεση κάθε δημόσιας σύμβασης περί αποκομιδής/διαχείρισης ιατρικών αποβλήτων από την εφαρμογή των ενώπιον της ΑΕΠΠ προσωρινών μέτρων. Ούτε άλλωστε, η αναμονή ως την έκδοση Απόφασης επί της προσδιορισθείσας προς εξέταση την 8-3-2022 προσφυγής, είναι τέτοια, ώστε μόνη της να διακινδυνεύει το δημόσιο συμφέρον. Άρα, προς προστασία του προσφεύγοντος, της αναθέτουσας και όποιου άλλου διαγωνιζομένου, θα πρέπει να ανασταλεί η αποσφράγιση και η αξιολόγηση προσφορών, ως και την έκδοση Απόφασης επί της προσφυγής. Εξάλλου, το περιεχόμενο των διατασσόμενων προσωρινών μέτρων ορίζεται κατά την κρίση της ΑΕΠΠ ακόμη και πέραν ή διαφορετικά των ζητούμενων δια της προσφυγής, κατ' άρ. 363 παρ. 1 εδ. Γ' και παρ. 2 Ν. 4412/2016 και άρ. 15 ΠΔ 39/2017, αφού

τα διατασσόμενα μέτρα ορίζονται και διαμορφώνονται από την ΑΕΠΠ κατά το περιεχόμενο τους με βάση την καταλληλότητά τους προς πρόληψη και θεραπεία του επικείμενου κινδύνου.

4. Επειδή, επομένως, πρέπει να γίνει δεκτό το αίτημα προσωρινών μέτρων. Να διαταχθεί αναστολή αποσφράγισης και αξιολόγησης των προσφορών, ως και την έκδοση Απόφασης επί της προσφυγής.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δέχεται το Αίτημα Προσωρινών Μέτρων.

Διατάσσει την αναστολή αποσφράγισης και αξιολόγησης των προσφορών, ως και την έκδοση Απόφασης επί της προσφυγής.

Κρίθηκε, αποφασίσθηκε και εκδόθηκε στις 15-2-2022.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΜΙΧΑΗΛ ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΕΥΑΓΓΕΛΙΑ ΠΕΤΡΟΥ