

**Η**

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

**1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

**ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 16 Απριλίου 2020 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος Πρόεδρος, Αγγελική Πουλοπούλου Εισηγήτρια και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει το περί προσωρινών μέτρων αίτημα επί της από 6-4-2020 Προδικαστικής Προσφυγής με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 409/7-4-2020 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία « .....», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Κατά του αναθέτοντος φορέα « .....», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της με αρ. .... Διακήρυξης για ΥΠΟΣΤΗΡΙΚΤΙΚΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΔΙΑΝΟΜΗΣ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΩΝ ΣΤΗΝ ....., εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας χωρίς προαιρέσεις 822.000,00 ευρώ, η οποία απεστάλη προς δημοσίευση στην ΕΕΕΕ την 14-3-2020, δημοσιεύθηκε δε στο ΚΗΜΔΗΣ με ΜΟΝΑΔΙΚΟ ΑΔΑΜ ..... την 18-3-2020 και στο ΕΣΗΔΗΣ συστημικό α/α ..... Με το συνημμένο στην προσφυγή του αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων, ο προσφεύγων αιτείται την αναστολή αναστολή της πρόοδου της διαγωνιστικής διαδικασίας, μέχρι την έκδοση απόφασης της ΑΕΠΠ επί της προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

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, το παράβολο με αρ. .... και ποσού 4.350,00 ευρώ, πληρώθηκε δε δια του από 4-3-2020 εμβάσματος .....

2. Επειδή, η παρούσα εξέταση ερείδεται επί αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων που επισυνάπτεται στην από 6-4-2020 προσφυγή, αιτούμενη την ακύρωση της από 18-3-2020 δημοσιευθείσας στο ΚΗΜΔΗΣ ως άνω διακήρυξης, δια της οποίας ο προσφεύγων επικαλείται μη νομιμότητα και ακυρωτέο χαρακτήρα των άρ. 2.2.5.α, 2.2.5.β, 2.2.6.α-ε, 2.2.7, 2.4.3.2, 2.2.9.2B3-B5 της διακήρυξης και άρ. 5.1 ΕΙΔΙΚΗΣ ΣΥΓΓΡΑΦΗΣ

ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ. Σε κάθε περίπτωση, υπό τους εκτιθέμενους λόγους της, η προσφυγή δεν προκύπτει ως αν μη τι άλλο προδήλως απαράδεκτη, ή ως προδήλως αβάσιμη, υπό την έννοια του τυχόν προφανούς και άνευ ανάγκης οιασδήποτε ειδικότερης νομικής και πραγματικής εμβάθυνσης, έρευνας και αναλυτικής αιτιολόγησης, ελλείψεως παραδεκτού ή αβασίμου αυτών και άρα, δεν χωρεί επί οιασδήποτε εξ αυτών άρση αυτοδίκαιου κωλύματος σύναψης σύμβασης κατ' άρ. 15 παρ. 3, αλλά αντίθετα χωρεί εξέταση περί τυχόν επιβολής μέτρων του άρ. 15 παρ. 1 ΠΔ 39/2017.

**3.** Επειδή, η ζημία του προσφεύγοντος εκ της συνέχισης του διαγωνισμού και δη εκ της ολοκλήρωσης του σταδίου υποβολής προσφορών είναι πιθανή και οπωσδήποτε μη αμελητέα, καθώς η διατήρηση των προσβαλλόμενων δια της προσφυγής όρων, δεδομένου ότι ο προσφεύγων επικαλείται αποκλεισμό του εξ αυτών ή αδυναμία ή ουσιώδη δυσχέρεια σύνταξης προσφοράς, θα οδηγήσει ενδεχομένως είτε σε αποκλεισμό του είτε σε δυσχέρεια συμμετοχή του. Εξάλλου, οι προσβαλλόμενοι όροι δύνανται να θίγουν περισσότερους τυχόν ενδιαφερόμενους προς συμμετοχή στον διαγωνισμό οικονομικούς φορείς, οι οποίοι τυχόν αποθαρρυνθούν από τη συμμετοχή τους, με περαιτέρω εξάλλου αποτέλεσμα τη μείωση του ανταγωνισμού, προς βλάβη έτσι και των συμφερόντων του αναθέτοντος φορέα. Επιπλέον, αν τυχόν η προσφυγή ευδοκιμήσει και οι επίμαχοι όροι κριθούν ως μη νόμιμοι, πλην όμως μετά την περάτωση του σταδίου υποβολής ή και αξιολόγησης προσφορών, εκτός του ότι η ως άνω μείωση ή νόθευση του ανταγωνισμού βάσει παραλείψεως νόμιμου όρου θα ζημιώσει το δημόσιο συμφέρον και ειδικότερα το συμφέρον της αναθέτουσας, περαιτέρω το συμφέρον αυτό θα πληγεί και λόγω της ενδιάμεσης συνέχισης μιας ερειδόμενης σε μη νόμιμους όρους, ως και περαιτέρω ανάγκης ματαιώσεως της όλης διαδικασίας, με αποτέλεσμα οι αρνητικές συνέπειες από την ακύρωση της διαδικασίας αυτής μετά από περαιτέρω πρόοδό της και προώθηση σε επόμενα στάδια, θα είναι μεγαλύτερες, τόσο για την αναθέτουσα, όσο και για τους τυχόν συμμετέχοντες, ακόμη δε και για αυτούς που τυχόν πληρούν τους επίμαχους όρους, από την όποια εύλογη καθυστέρηση καταρχήν περάτωσης του σταδίου υποβολής προσφορών. Συγχρόνως, η αμφιβολία περί της νομιμότητας και σαφήνειας των όρων και απαιτήσεων συμμετοχής του διαγωνισμού ενδέχεται να δημιουργήσει προβλήματα και αμφιβολίες τόσο στους μετέχοντες ως προς τη σύνταξη των ίδιων των προσφορών τους, όσο και στα όργανα αξιολόγησης του αναθέτοντος, τα συμφέροντα των οποίων θα εξασφαλιστούν με την αποσαφήνιση των κριτηρίων αυτών προ της ολοκλήρωσης των προσφορών. Εξάλλου, δεδομένων των αποκλειστικών προθεσμιών κατ' άρ. 365 παρ. 1 και 367 παρ. 1 Ν. 4412/2016, αντίστοιχα για την εξέταση και για την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής, η όποια επίπτωση από

τυχόν διαταγή αναστολής προόδου της διαδικασίας για διάστημα που θα επαρκεί για την εκ μέρους του Κλιμακίου, μετά την εξέταση της υπόθεσης, έκδοση απόφασης επί της προσφυγής κρίνεται ως αμελητέα και μη δυνάμενη να προκαλέσει οιαδήποτε ζημία στον αναθέτοντα, τον παρεμβαίνοντα ή τρίτους. Αντίθετα, η πρόοδος της διαδικασίας υποβολής προσφορών, αν περατωθεί πριν την έκδοση Απόφασης επί της προσφυγής, θα στερήσει πρακτικά και προκαταβολικά τον προσφεύγοντα από την ενώπιον της Α.Ε.Π.Π. αιτούμενη προστασία, θα καταστήσει αλυστιπελή και άνευ αντικειμένου την κρίση της τελευταίας επί της προσφυγής και εν γένει κατά τα ως άνω θα ζημιώσει σημαντικά τόσο τον προσφεύγοντα, όσο και την αναθέτουσα αρχή, αλλά και τους έτερους τυχόν μετέχοντες και ευρύ κύκλο ενδιαφερόμενων τρίτων. Επειδή, εξάλλου, ασχέτως δε της ύπαρξης τυχόν ειδικότερου αιτήματος αναστολής του προσφεύγοντος και του περιεχομένου του, το οποίο εν προκειμένω δεν δεσμεύει το Κλιμάκιο και την αυτεπάγγελτη προς το πρώτον διαταγή και διαμόρφωση του καταλλήλου προσωρινού μέτρου αρμοδιότητα κατά τα άρ. 366 Ν. 4412/2016 και άρ. 15 ΠΔ 39/20173, εν προκειμένω προκύπτει ότι το μόνο πρόσφορο και συγχρόνως αναγκαίο και εν στενή εννοία αναλογικό για τη θεραπεία και προστασία των διακινδυνευόμενων ως άνω συμφέροντων, μέτρο είναι η αναστολή προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας και συγκεκριμένα της περάτωσης της διαδικασίας υποβολής προσφορών. Το μέτρο αυτό ειδικότερα υλοποιείται με τη χορήγηση παράτασης στο στάδιο αυτό και δη του καταληκτικού χρόνου υποβολής προσφορών έως και την έκδοση Απόφασης του Κλιμακίου επί των Προσφυγών.

4. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, πρέπει να γίνει δεκτό το αίτημα χορήγησης προσωρινών μέτρων με το ανωτέρω περιεχόμενο.

#### **ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Δέχεται το Αίτημα Προσωρινών Μέτρων.

Αναστέλλει την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας και δη διατάσσει την παράταση της κατάληξης του σταδίου υποβολής προσφορών έως και την έκδοση Απόφασης επί της προσφυγής.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 16-4-2020 και εκδόθηκε αυθημερόν.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**  
**ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ ΜΙΧΑΗΛ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**  
**ΜΙΣΟΚΕΦΑΛΟΥ ΕΛΕΝΗ**