

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

ΜΟΝΟΜΕΛΕΣ ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Το Μονομελές Κλιμάκιο της ΑΕΠΠ με σύνθεση το Μέλος ΑΕΠΠ Ιωάννα Θεμελή εξέτασε την 27^η Ιουλίου 2021,

Το αίτημα αναστολής του διαγωνισμού, που ενσωματώνεται στην από 16.07.2021 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 1432/19.07.2021 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ΔΗΜΟΥ ... (εφεξής αναθέτουσα αρχή), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή στην οποία σωρεύεται και αίτημα αναστολής του διαγωνισμού, η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η με αριθ. 171/6-7-2021 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, που ελήφθη στα πλαίσια του ηλεκτρονικού ανοικτού διαγωνισμού για την *ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ,ΕΙΔΩΝ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ & ΕΥΠΡΕΠΙΣΜΟΥ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ... ΓΙΑ ΔΥΟ ΕΤΗ* (ΚΗΜΔΗΣ .../29-5-2021, ΕΣΗΔΗΣ ...), προϋπολογισμού 67.499,46 ευρώ, κατά το μέρος που απορρίφθηκε η προσφορά της ίδιας της προσφεύγουσας, και επικουρικώς, υπό την αίρεση επικύρωσης της προσβαλλόμενης απόφασης που απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας, τότε ζητείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση τόσο και κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα ...και ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος της προμήθειας, όσο και κατά το μέρος που απέρριψε με συγκεκριμένες αιτιολογίες τις προσφορές των συνδιαγωνιζόμενων ..., και ..., προκειμένου να ματαιωθεί και να επαναπροκηρυχθεί η διαγωνιστική διαδικασία.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί και δεσμευτεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., και το από 19-7-2021 υπηρεσιακό ηλεκτρονικό μήνυμα του αρμόδιου υπαλλήλου ΑΕΠΠ).

2. Επειδή, στο πλαίσιο της διαγωνιστικής διαδικασίας που εμπίπτει στην αρμοδιότητα του επιληφθέντος Μονομελούς Κλιμακίου της ΑΕΠΠ καθ' ύλην και κατά χρόνο, λόγω προυπολογιζόμενης αξίας της προμήθειας και χρόνου δημοσίευσης της διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ, εμπροθέσμως προσηκόντως και μετ' εννόμου συμφέροντος, κατά το κύριο αίτημά της, ασκήθηκε με ανάρτηση στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την 17-7-2021 η υπό κρίση προσφυγή κατά της προσβαλλόμενης απόφασης που κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα την 8-7-2021, και είναι εκτελεστή πράξη περάτωσης σταδίων δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών-οικονομικών προσφορών, η δε προσφυγή δεν προκύπτει ως προδήλως εν συνόλω απαράδεκτη ή ουσία αβάσιμη κατά το κύριο αίτημά της ακύρωσης του αποκλεισμού της προσφοράς της προσφεύγουσας. Ειδικότερα η προσφορά της προσφεύγουσας απορρίφθηκε με την προσβαλλόμενη απόφαση διότι *Στην Τεχνική Προσφορά του δεν περιλαμβάνει : α) Τα δικαιολογητικά (καταχώρηση στο Γενικό Χημείο του Κράτους, έγκριση από τον ΕΟΦ, προδιαγραφές ISO, Δελτία Δεδομένων Ασφαλείας κλπ) βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών στο σύνολό τους. β) Ψηφιακά υπογεγραμμένες τις Τεχνικές Προδιαγραφές όπως αυτά προβλέπονται στο άρθρο 2.4.3.1 "Δικαιολογητικά Συμμετοχής" της υπ' αριθμ. 7094/28-04-2021 Διακήρυξης Δημάρχου* Η προσφεύγουσα, ι) επικαλούμενη τους όρους 2.4.3.1 της διακήρυξης και την ΚΟ 23 της ΕΑΑΔΗΣΥ ισχυρίζεται ότι ορθά συμπλήρωσε το ΤΕΥΔ που υπέβαλε με την προσφορά της, και ιι) επικαλούμενη κατατεθέντα στον διαγωνισμό δικαιολογητικά της ισχυρίζεται ότι προκύπτει τόσο η νόμιμη σύστασή της όσο και η νόμιμη εκπροσώπησή της,

Αριθμός απόφασης: Α1282/2021

και ιιι) επικαλούμενη το όρο 2.4.3.2 της διακήρυξης ισχυρίζεται ότι ουδεμία υποχρέωση υπείχε όπως καταθέσει στον διαγωνισμό οποιοδήποτε άλλο δικαιολογητικό πλην της κατατεθείσας υπεύθυνης δήλωσής της ότι έχει λάβει γνώση των όρων της διακήρυξης και τους αποδέχεται πλήρως και ανεπιφύλακτα, και συνεπώς πλημμελώς η προσβαλλόμενη απόφαση απέκλεισε την προσφορά της διότι δεν προσκόμισε *καταχώρηση στο Γενικό Χρημείο του Κράτους, έγκριση από τον ΕΟΦ, προδιαγραφές ISO, Δελτία Δεδομένων Ασφαλείας κλπ* διότι δεν προβλέπεται στην διακήρυξη η επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς κατάθεση των δικαιολογητικών αυτών. Σημειώνεται ότι η προσφεύγουσα αλυσιτελώς προβάλλει τους υπό ι) και ιι) παραπάνω ισχυρισμούς της (σελ. 6-8 της προσφυγής) διότι α) η προσφορά της αποκλείσθηκε για λόγους που δεν συσχετίζονται ούτε με το ΤΕΥΔ που κατέθεσε ούτε με τα δικαιολογητικά της νόμιμης σύστασης και εκπροσώπησης της, και β) όπως προκύπτει από την προσβαλλόμενη απόφαση (Πρακτικό Ι), ούτως ή άλλως η προσφεύγουσα καθυποβαλλόμενη οικεία βουλήσει στο αίτημα της αναθέτουσας αρχής όπως υποβάλει προσηκόντως συμπληρωμένο νέο ΤΕΥΔ, σε αντικατάσταση του -κριθέντος ανεπαρκούς- αρχικού της ΤΕΥΔ της, και όπως υποβάλει περαιτέρω δικαιολογητικά σύστασης και εκπροσώπησης, πράγματι κατέθεσε νέα έγγραφα, κατά τρόπο ώστε να παρέλκει ως περαιτέρω αλυσιτελής οποιοσδήποτε ισχυρισμός περί του εάν το αρχικό ΤΕΥΔ ήταν ή όχι ορθά συμπληρωμένο και περί του εάν τα αρχικά δικαιολογητικά σύστασης και εκπροσώπησης ήταν ή όχι πλήρη. Περαιτέρω στα πλαίσια της παρούσας διαδικασίας δεν αξιολογείται ούτε πιθανολογείται το παραδεκτό και το βάσιμο του επικουρικού αιτήματος της προσφυγής περί αποκλεισμού της προσφοράς της προσωρινής αναδόχου και περί ακύρωσης της προσβαλλόμενης απόφασης που απέκλεισε τις προσφορές των δύο ετέρων συνδιαγωνιζομένων για συγκεκριμένες αιτιολογίες, ενώ -κατά την προσφεύγουσα- έπρεπε να αποκλεισθούν επιπροσθέτως και για τους λόγους που αναπτύσσει στην προσφυγή της. Και τούτο διότι το επικουρικό αίτημα τελεί υπό την αίρεση απόρριψης με απόφαση της ΑΕΠΠ του κυρίου αιτήματος της προσφυγής περί του αποκλεισμού της προσφεύγουσας, το οποίο δεν έχει ακόμη κριθεί.

Αριθμός απόφασης: Α1282/2021

3. Επειδή η προσφεύγουσα αιτείται την αναστολή εκτέλεσης της προσβαλλόμενης απόφασης και της διαγωνιστικής διαδικασίας αβασίμως ισχυριζόμενη ότι *η εταιρεία μας θα υποστεί ανεπανόρθωτη βλαβη τόσο επαγγελματική όσο και οικονομική, αν δικαιωθεί στην παρούσα προσφυγή της ή κατόπιν στα αρμόδια δικαστήρια, εφόσον ο διαγωνισμός θα έχει οριστικά ανατεθεί δεν θα μπορούμε να αναλάβουμε την παρούσα σύμβαση, παρά μόνο μια κάποια αποζημίωση, το ύψος της οποίας θα υπολείπεται προφανώς του οικονομικού οφέλους ανάθεσης της παρούσας*. Το αίτημα αναστολής της προσφεύγουσας είναι απορριπτέο διότι στηρίζεται στην εσφαλμένη εκδοχή ότι σε περίπτωση συνέχισης του διαγωνισμού και τυχόν ανάδειξης του προσωρινού αναδόχου ως οριστικού αναδόχου, η προμήθεια θα ανατεθεί σε αυτόν προσωρινή πράγμα το οποίο αποκλείεται σύμφωνα με το άρθ. 364 του ν. 4412/2016

4. Επειδή ειδικότερα, κατ' άρθ. 364 ν. 4412/2016, η άσκηση της προσφυγής κωλύει ούτως ή άλλως τη σύναψη της σύμβασης και άρα είναι αδύνατη η σύναψη της σύμβασης με τον μόνο αποδεκτό συνδιαγωνιζόμενο και ανακηρυχθέντα προσωρινό ανάδοχο ..., ακόμη και εάν αυτός ανακηρυχθεί οριστικός ανάδοχος της προμήθειας, διαρκούσης της παρούσας διαδικασίας εξέτασης και έκδοσης απόφασης επί της προδικαστικής προσφυγής. Τούτο ενώ, μόνη της η πρόοδος στο επόμενο στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης με τη συμμετοχή του προσωρινού αναδόχου, ούτως ή άλλως, δεν δύναται να παράγει κάποια βλάβη στην προσφεύγουσα, αφού άλλωστε, δύναται αυτοτελώς, ένεκα του εισέτι μη οριστικού χαρακτήρα του αποκλεισμού της ίδιας της προσφεύγουσας και της αποδοχής της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου, να προσβάλει και τυχόν επόμενη εκτελεστή πράξη επί του επομένου σταδίου αξιολόγησης των δικαιολογητικών κατακύρωσης του οικονομικού φορέα ..., και να προβάλει και τυχόν πλημμέλειες κατά του ανωτέρω διαγωνιζομένου όσον αφορά το επόμενο αυτό στάδιο. Συνεπώς δεν συντρέχει περίπτωση λήψης προσωρινών μέτρων δεδομένου ότι εν προκειμένω δεν προκύπτει ζημία η οποία θα μπορούσε να αποτραπεί ούτε οι φερόμενες με την προσφυγή παραβάσεις της αναθέτουσας αρχής και δη η απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας και η αποδοχή της προσφοράς του μόνου αποδεκτού κ. ..., μπορούν να επανορθωθούν με την

Αριθμός απόφασης: Α1282/2021

λήψη προσωρινών μέτρων ει μη μόνον με την λήψη οριστικής απόφασης επί της προδικαστικής προσφυγής. Συνεπώς δεν πληρούνται οι προϋποθέσεις και οι σκοποί λήψης προσωρινών μέτρων σύμφωνα με το άρθ. 366 παρ. 1 του ν. 4412/2016 «..2. Με την απόφαση .. μπορεί να διατάσσονται προσωρινά μέτρα για να επανορθωθεί η εικαζόμενη παράβαση ή να αποτραπεί η ζημία των θιγόμενων συμφερόντων...»

5. Επειδή, επομένως το αίτημα προσωρινών μέτρων πρέπει να απορριφθεί.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει το αίτημα προσωρινών μέτρων και αναστολής του διαγωνισμού, ισταμένης ισχυρής της ρητής εκ του νόμου απαγόρευσης σύναψης σύμβασης προμήθειας μεταξύ της αναθέτουσας αρχής και του οικονομικού φορέα κ. ..., μέχρι την έκδοση απόφασης της ΑΕΠΠ επί της προδικαστικής προσφυγής, ακόμη και εάν εν τω μεταξύ έχει ανακηρυχθεί ως οριστικός ανάδοχος του διαγωνισμού.

Κρίθηκε, αποφασίσθηκε την 27-7-2021 και εκδόθηκε στις 29-7-2021.

Η Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

Ιωάννα Θεμελή

Γ. Β. Ελευθεριάδης