

**Η**  
**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**  
**3ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

**ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 18.05.2020 με την εξής σύνθεση: Μαρία-Ελένη Σιδέρη, Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου, Εισηγήτρια και Σταυρούλα Κουρή, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης προσωρινών μέτρων που ενσωματώνεται στην από 07.05.2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/550/08.05.2020 της προσφεύγουσας με την επωνυμία « .....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της ..... [εφεξής αναθέτων φορέας] και των όρων της με ΑΔΑΜ ..... Διακήρυξη.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου.

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα**  
**Σκέφτηκε κατά τον Νόμο**

1. Με την Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει όπως ακυρωθεί η με ΑΔΑΜ ..... Διακήρυξη της ....., σωρεύοντας περαιτέρω αίτημα αναστολής της εκτέλεσης της προσβαλλόμενης και ως εκ τούτου διενέργειας του διαγωνισμού μέχρι την έκδοση οριστικής απόφασης επί της Προσφυγής.

2. Επειδή, με την υπ' αριθμ. Διακήρυξη η ..... προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό άνω των ορίων με αντικείμενο την ανάθεση του έργου «Επαναφορά οδοστρωμάτων δικτύων»,

συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 480.000,00 € πλέον ΦΠΑ, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής. Η εν λόγω διακήρυξη καταχωρήθηκε την 23.04.2020 στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων και αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ στις 29.04.2020 με Α/Α ..... Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 12.05.2020 και ως ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η 15.05.2020.

3. Επειδή, για την άσκηση της ανωτέρω Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει προσκομιστεί, ελεγχθεί και δεσμευτεί αντίστοιχα, το ηλεκτρονικό παράβολο υπέρ Ελληνικού Δημοσίου με κωδικό ....., ποσού ευρώ δύο χιλιάδων τετρακοσίων (€ 2.400,00) από την προσφεύγουσα, σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α΄ 147) και 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α΄ 64).

4. Επειδή, η ΑΕΠΠ είναι καθ' ύλην αρμόδια βάσει του αντικειμένου αλλά και του συνολικού ποσού της Διακήρυξης του Διαγωνισμού (εκ ποσού 480.000,00 € πλέον ΦΠΑ), σύμφωνα με τα άρθρα 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2017 και 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, ενώ επιπλέον θεμελιώνεται και η κατά χρόνο αρμοδιότητά της, όπως απαιτείται από τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, τροποποιηθείσας της διάταξης δυνάμει του άρθρου 43 παρ. 4 Ν. 4487/2016 (ΦΕΚ Α΄ 116).

5. Επειδή, η Προδικαστική Προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (γ) του Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (γ) του Π.Δ. 39/2017.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα θεμελιώνει, κατ' αρχήν, έννομο συμφέρον για την άσκηση της υπό κρίση Προσφυγής με, περαιτέρω, αίτημα και για την λήψη προσωρινών μέτρων, καθώς δραστηριοποιείται στον τομέα του υπό ανάθεση έργου και έχει συμμετάσχει στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία με επιφύλαξη, πλην όμως – κατά τους ισχυρισμούς της - οι προσβαλλόμενοι όροι της Διακήρυξης περιορίζουν, χωρίς νόμιμο έρεισμα, τη διαμόρφωση της προσφοράς της.

7. Επειδή, επομένως, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή μετά του σχετικού ως άνω αιτήματος για τη λήψη προσωρινών μέτρων παραδεκτά και νόμιμα φέρεται προς εξέταση ενώπιον του 3ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 παρ. 1, 360 και 366 του Ν. 4412/2016 και 3 παρ. 1 και 15 του Π.Δ. 39/2017.

8. Επειδή, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη Διακήρυξη πρέπει να ακυρωθεί για τους εξής λόγους : Με τον όρο 11.3 της διακήρυξης προβλέπεται ότι : *«Με την εργολαβία «Επαναφορά οδοστρωμάτων δικτύων» προβλέπεται η εκτέλεση διαφόρων και ανεξάρτητων μεταξύ τους επεμβάσεων, ανακατασκευών, επισκευών, βελτιώσεων οδοποιίας και αποκαταστάσεων οδοστρωμάτων που θα εκτελούνται σποραδικά σε όλη την περιοχή επιχειρησιακής δραστηριότητας της ..... όπου προηγήθηκαν ή πρόκειται να εκτελεστούν εργασίες επισκευής ή κατασκευής δικτύων ύδρευσης και αποχέτευσης. Οι εργασίες οδοστρωσίας θα ακολουθούν κατά κανόνα τις επεμβάσεις κατασκευών δικτύων της ..... ώστε να ελαχιστοποιείται ο χρόνος ενόχλησης των περιοίκων και της οδικής κυκλοφορίας από τα καταστραμμένα οδοστρώματα. Ως εκ της φύσεως της εργολαβίας, είναι αυτονόητο ότι τα υπό εκτέλεση έργα θα είναι κατά κύριο λόγο επείγοντα και πολλές φορές θα είναι απαραίτητες πολλές ταυτοχρόνως επεμβάσεις, όπως επίσης θα υπάρχουν, αντιθέτως, διαστήματα όπου δεν θα δίνονται εντολές στον ανάδοχο. Επίσης ως εκ της φύσεως των έργων η ανάγκη των οποίων θα γίνεται γνωστή κατά τη διάρκεια της εργολαβίας καθώς θα αφορά κυρίως αποκαταστάσεις βλαβών και τα οποία θα πρέπει να αποκαθίστανται και να κατασκευάζονται αμέσως, δεν είναι δυνατόν να προβλεφθεί εκ των προτέρων η θέση των επεμβάσεων. Οι επεμβάσεις και τα έργα αυτά θα καθορίζονται από την επίβλεψη της εργολαβίας η οποία θα καθορίζει τις προθεσμίες εκτελέσεως (ακόμη και άμεσα οποιαδήποτε ημέρα και οποιαδήποτε ώρα του εικοσιτετραώρου) και θα δίνει τις οδηγίες κατασκευής. Εκτιμάται ότι θα εκτελεστούν εργασίες οδοστρωσίας σε δρόμους των Δημοτικών Διαμερισμάτων και των Δημοτικών Ενοτήτων καθώς και σε άλλους δρόμους του .....»* ενώ περαιτέρω στο συμβατικό τεύχος της από 20.02.20 Τεχνικής Περιγραφής

ορίζεται ότι : «Με την εργολαβία «Επαναφορά οδοστρωμάτων δικτύων» προβλέπεται η εκτέλεση διαφόρων και ανεξάρτητων μεταξύ τους επεμβάσεων, ανακατασκευών, επισκευών, βελτιώσεων οδοποιίας και αποκαταστάσεων οδοστρωμάτων που θα εκτελούνται σποραδικά σε όλη την περιοχή επιχειρησιακής δραστηριότητας της ..... όπου προηγήθηκαν ή πρόκειται να εκτελεστούν εργασίες επισκευής ή κατασκευής δικτύων ύδρευσης και αποχέτευσης. Οι εργασίες οδοστρωσίας θα ακολουθούν κατά κανόνα τις επεμβάσεις κατασκευών δικτύων της ..... ώστε να ελαχιστοποιείται ο χρόνος ενόχλησης των περιοίκων και της οδικής κυκλοφορίας από τα καταστραμμένα οδοστρώματα. Ως εκ της φύσεως της εργολαβίας, είναι αυτονόητο ότι τα υπό εκτέλεση έργα θα είναι κατά κύριο λόγο επείγοντα και πολλές φορές θα είναι απαραίτητες πολλές ταυτοχρόνως επεμβάσεις, όπως επίσης θα υπάρχουν, αντιθέτως, διαστήματα όπου δεν θα δίνονται εντολές στον ανάδοχο. Επίσης ως εκ της φύσεως των έργων η ανάγκη των οποίων θα γίνεται γνωστή κατά τη διάρκεια της εργολαβίας καθώς θα αφορά κυρίως αποκαταστάσεις βλαβών και τα οποία θα πρέπει να αποκαθίστανται και να κατασκευάζονται αμέσως, δεν είναι δυνατόν να προβλεφθεί εκ των προτέρων η θέση των επεμβάσεων. Οι επεμβάσεις και τα έργα αυτά θα καθορίζονται από την επίβλεψη της εργολαβίας η οποία θα καθορίζει τις προθεσμίες εκτέλεσεως (ακόμη και άμεσα οποιαδήποτε ημέρα και οποιαδήποτε ώρα του εικοσιτετραώρου) και θα δίνει τις οδηγίες κατασκευής. Εκτιμάται ότι θα εκτελεστούν εργασίες οδοστρωσίας σε δρόμους των Δημοτικών Διαμερισμάτων και των Δημοτικών Ενοτήτων καθώς και σε άλλους δρόμους του .....». Οι παραπάνω ταυτόσημοι όροι της διακήρυξης και της τεχνικής περιγραφής εμπεριέχουν αντίφαση, αφού, μολονότι, η αναθέτουσα αρχή αναφέρεται στην εκτέλεση εργασιών (στην περιοχή που δραστηριοποιείται) όπου προηγήθηκαν (στα σημεία δηλαδή που έχουν ήδη εκτελεστεί) ή πρόκειται να εκτελεστούν στο μέλλον εργασίες επισκευής ή κατασκευής δικτύων ύδρευσης και αποχέτευσης, εντούτοις αμέσως παρακάτω αναφέρει ότι δεν είναι σε θέση να γνωρίζει τους δρόμους (θέσεις) των επεμβάσεων ενώ είναι βέβαιο ότι γνωρίζει τουλάχιστον όλες τις θέσεις εκείνες, στις οποίες έχουν ήδη εκτελεστεί εργασίες και έχουν ήδη

δημιουργηθεί βλάβες στο οδόστρωμα χρήζουσες αποκατάστασης. Κατά την προσφεύγουσα, τις θέσεις αυτές, μολονότι η αναθέτουσα αρχή τις γνωρίζει, δεν τις αναφέρει στα συμβατικά τεύχη, ώστε να τις πληροφορηθούν οι διαγωνιζόμενοι και να μπορέσουν να υποβάλλουν σωστά κοστολογημένες προσφορές. Τούτο προκύπτει και από το γεγονός ότι η αναθέτουσα αρχή έχει θέσει ως τιμή για τη δαπάνη του μεταφορικού έργου των ανωτέρω εργασιών 0,04 ευρώ, ήτοι συμπεραίνεται ότι η αναθέτουσα αρχή στην πραγματικότητα γνωρίζει, έστω και ενδεικτικά, τους δρόμους στους οποίους θα χρειαστεί να γίνουν επεμβάσεις, αφού γνωρίζει την απόσταση μεταφοράς της ασφάλτου, βάσει της οποίας προκαθόρισε και τη δαπάνη του μεταφορικού έργου των εργασιών των Α.Τ. ... και Α.Τ. .... Κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, εφόσον η αναθέτουσα αρχή γνωρίζει την απόσταση μεταφοράς της ασφάλτου, είναι βέβαιο ότι γνωρίζει και τους δρόμους στους οποίους ενδέχεται να εκτελεστούν επεμβάσεις διαφορετικά η τιμή των 0,04 ευρώ ανά μονάδα των ως άνω εργασιών είναι αυθαίρετη. Τούτο επιβεβαιώνεται και από την από 27.11.2017 τεχνική περιγραφή βάσει της οποίας η αναθέτουσα αρχή δημοπράτησε στο παρελθόν όμοια έργα. Παρόλα αυτά, όπως αναλυτικά εκθέτει με την προσφυγή της η προσφεύγουσα, ο προσδιορισμός, έστω και ενδεικτικά, των οδών στις οποίες θα γίνουν οι επεμβάσεις αυτές είναι κομβικής σημασίας για την υποβολή της οικονομικής προσφοράς. Ενόψει των παραπάνω, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης διακήρυξης και την επαναδημοπράτηση του έργου με νέους όρους, σωρεύοντας παράλληλα αίτημα αναστολής εκτέλεσης της διακήρυξης και προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας.

9. Επειδή, ο αναθέτων φορέας με το από 14.05.2020 έγγραφό που ανήρτησε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ τις απόψεις του σε σχέση με το αίτημα αναστολής που σωρεύεται στην υπόψη Προσφυγή, όπου υποστηρίζει τα εξής : *«Α. Επίκληση επιτακτικού δημοσίου συμφέροντος. Η προσβαλλόμενη διακήρυξη, όπως χαρακτηρίζεται από τους ειδικώς προσβαλλόμενους όρους της, είναι πολύ συνηθισμένη διαχρονικά σε δημόσια έργα αναθετουσών αρχών και φορέων που διαχειρίζονται δίκτυα ύδρευσης ,*

αποχέτευσης, τηλεπικοινωνίας, ηλεκτροδότησης κλπ, διερχόμενα υπογείως από υφιστάμενους δρόμους και εν γένει δομημένες περιοχές. Αυτός είναι παγίως ο τρόπος για να αντιμετωπισθούν σποραδικώς εμφανιζόμενες και αποσπασματικώς υπάρχουσες ανάγκες επισκευών , οι δε εργοληπτικές επιχειρήσεις, ως εμπορικές που έχουν κανονική εμπειρία και ευθύτητα στις συναλλαγές και που αναλαμβάνουν ρίσκα με σκοπό το (θεμιτό) κέρδος , είναι σε θέση με αυτούς τους όρους να διαμορφώσουν και πράγματι διαμορφώνουν τις προσφορές τους και εκτελούν τα έργα αυτά ομαλά κατά κανόνα . Η εν προκειμένω συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας κρίνεται απολύτως απαραίτητη για την διασφάλιση του δημοσίου συμφέροντος το οποίο στην κρινόμενη περίπτωση έχει διττό χαρακτήρα και συνιστάται στα ακόλουθα : Α.1. Αποτροπή πρόκλησης τροχαίων ατυχημάτων και σωματικών βλαβών των εποχούμενων και διερχόμενων πεζών : Επιδιώκεται το συντομότερο δυνατό αποκατάσταση οδοστρωμάτων που αποξηλώνονται για την επισκευή βλαβών ή ανακατασκευή δικτύων ύδρευσης ή αποχέτευσης για την ελαχιστοποίηση κατά το δυνατό κινδύνων πρόκλησης τροχαίων ατυχημάτων ή σωματικών βλαβών διερχόμενων πεζών και εποχούμενων . Μάλιστα, η ανάγκη αποκαταστάσεων οδοστρωμάτων είναι συνεχής και αυξανόμενη για όσο χρονικό διάστημα καθυστερεί η ολοκλήρωση της επίδικης διαγωνιστικής διαδικασίας και τούτο διότι είναι διαρκής και οπωσδήποτε μη προβλέψιμη η ανάγκη επεμβάσεων επί οδών προς επισκευή βλαβών ή ανακατασκευή δικτύων ύδρευσης - αποχέτευσης. Ενδεικτικά αλλά όχι περιοριστικά παρατίθεται ο από 23-4-2020 ενδεικτικός κατάλογος των απαιτούμενων επεμβάσεων προς αποκατάσταση οδοστρωμάτων, ο οποίος έχει συνταχθεί από το Τμήμα Ύδρευσης της ..... (σχέδιο 1).

A/A	ΤΟΠΟΘΕΣΙΑ	ΕΠΙΦΑΝΕΙΑ
1	.....	2,0 x 1,5
2	.....	2,0 x 2,0
3	.....	2,0 x 2,0
4	.....	3,0 x 1,5
5	.....	2,0 x 2,0
6	.....	2,0 x 1,5
7	.....	2,0 x 2,0

8	.....	2,0 χ 1,5
9	.....	10 χ 1,0
10	.....	2,0 χ 2,0
11	.....(.....)	2,0 χ 1,5
12	.....	2,0 χ 2,0
13	.....	3,0 χ 3,0
14	.....	1,0 χ 1,5

Ο ανωτέρω κατάλογος είναι εντελώς ενδεικτικός και συντάχθηκε για τις ανάγκες της παρούσας έκθεσης, με πρόχειρη επισκόπηση επιτοπίων συνθηκών που είναι σε θέση να κάνει κάθε επιμελής ενδιαφερόμενος. Αφορά μόνο τοπικές αποκαταστάσεις οδοστρωμάτων μικρής επιφάνειας, ενώ υφίστανται και επιπρόσθετες ανάγκες πλήρους αποκατάστασης ετέρων οδών εντός των ορίων του ..... που ταυτίζονται με τα όρια της διοικητικής και εδαφικής αρμοδιότητας της ..... Α.2. Σημαντικό οικονομικό όφελος : Ένεκα της τρέχουσας υγειονομικής συγκυρίας και οικονομικών επιπτώσεων αυτής οι τιμές των πετρελαιοειδών στην διεθνή αγορά είναι ιδιαίτερα, ασυνήθιστα, απρόβλεπτα και προφανώς πολύ πρόσκαιρα συμφέρουσες. Έχουν δε συμπαρασύρει σε ιστορικά χαμηλά τις τιμές πώλησης του πετρελαίου και της ασφάλτου, η οποία είναι η πρώτη ύλη παρασκευής του ασφαλτομίγματος, με το οποίο γίνονται οι αποκαταστάσεις οδών. Ως εκ τούτου, υπάρχει επιτακτική ανάγκη να μη ανασταλεί η διαγωνιστική διαδικασία. Η ομαλή συνέχιση και ολοκλήρωσή της με συνακόλουθη εξασφάλιση των ανωτέρω χαμηλών τιμών, είναι αναγκαία για την ομαλή εκτέλεση και της σύμβασης που θα συναφθεί με τις σήμερα χαμηλές τιμές, και θα αποβεί προς μεγάλο έκτακτο όφελος των πολιτών και του ευρύτερου δημοσίου συμφέροντος. Εξάλλου, σύμφωνα με το άρθρο 4.3 της διακήρυξης «η άσκηση της προδικαστικής προσφυγής δεν κωλύει την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας εκτός αν ζητηθούν προσωρινά μέτρα προστασίας κατά το άρθρο 366 του Ν. 4412/2016» και περαιτέρω: «Η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής και η άσκησή της κωλύουν της σύναψη της σύμβασης» και άρα δεν δύναται να ανασταλεί η συνέχιση της διαδικασίας παρά μόνο κατά το τελικό στάδιο της υπογραφής της σύμβασης. Επομένως, στην προκειμένη περίπτωση και κατ' άρθρο 366 παρ. 3 Ν.4412/2016, κατά τη στάθμιση των συμφερόντων που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του

δημοσίου συμφέροντος, οι σφόδρα πιθανές αρνητικές συνέπειες από την τυχόν χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι σημαντικά περισσότερες από τα πιθανά οφέλη. Μάλιστα στην ένδικη περίπτωση, επειδή είναι προφανώς αβάσιμοι οι λόγοι της προσφυγής και πιθανολογείται βάσιμα ότι θα απορριφθεί, η μη χορήγηση προσωρινών μέτρων δεν θα θίξει καν τα συμφέροντα της προσφεύγουσας, η οποία έχει ήδη συμμετάσχει στο διαγωνισμό. Β. Άρνηση βασιμότητας της προσφυγής. Αρνούμαστε και την βασιμότητα των ισχυρισμών του προσφεύγοντα οικονομικού φορέα επιφυλασσόμενοι να υποβάλλομε πλήρες υπόμνημα με τους λόγους για τους οποίους οι ισχυρισμοί του είναι παντελώς αβάσιμοι. Ως εκ τούτου είναι σφόδρα πιθανό να απορριφθεί στο σύνολό της η αιτηθείσα προσφυγή και δεν κρίνεται σκόπιμη και βάσιμη η αποδοχή της υπό κρίση αίτησης ασφ. μέτρων, η οποία ομοίως θα πρέπει να απορριφθεί στο σύνολό της».

10. Επειδή, η προσφεύγουσα με το από 18.05.2020 υπόμνημά της αντικρούει τους ισχυρισμούς που προβάλλει ο αναθέτων φορέας με τις απόψεις του, ισχυριζόμενη εν συντομία ότι ο κατάλογος που αναφέρει ο αναθέτων φορέας με τις απόψεις του προκύπτει ότι ήταν ήδη γνωστά σε αυτόν τουλάχιστον 14 σημεία στα οποία έπρεπε να γίνει η συντήρηση και επαναφορά του οδοστρώματος αλλά και ότι πέραν αυτών υπάρχουν και άλλη σημεία επέμβασης που γνωρίζει ο αναθέτων φορέας. Αναφορικά δε με τους ισχυρισμούς του αναθέτοντος φορέα περί ύπαρξης δημοσίου συμφέροντος για την πρόοδο του διαγωνισμού, περί αποτροπής του κινδύνου ατυχημάτων όπως και περί του οικονομικού οφέλους που θα ανακύψει από την άμεση εκτέλεση του έργου, η προσφεύγουσα αντικρούει αναλυτικά αυτούς ως προσχηματικούς.

11. Επειδή, στο άρθρο 346 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».

12. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 366 του ν. 4412/2016: «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 απόφασής της. 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 μη 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 δε θίγει τις λοιπές αξιώσεις που προβάλλει το πρόσωπο που έχει ζητήσει τη χορήγηση των εν λόγω μέτρων».

13. Επειδή, όπως προκύπτει και από την αιτιολογική έκθεση του Ν. 4412/2016 για το άρθρο 366, 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.

14. Επειδή, συνακόλουθα, η απόφαση επί του αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων, σκοπεί να αποτρέψει τη δημιουργία ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του Διαγωνισμού. Ωστόσο, δε θα πρέπει και η ίδια η απόφαση να δημιουργεί τέτοιες καταστάσεις, οδηγώντας σε πλήρη ικανοποίηση του ασφαλιστέου δικαιώματος, αφού η ισχύς της είναι προσωρινή και δεν θα πρέπει να επηρεάζει

την απόφαση επί της προδικαστικής προσφυγής. Στο πλαίσιο αυτό, σκοπός της απόφασης επί αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων είναι η διασφάλιση των αμφισβητούμενων δικαιωμάτων του προσφεύγοντος μέχρι την οριστική κρίση της διαφοράς και ειδικότερα η ρύθμιση μέχρι τότε μιας κατάστασης προς αποτροπή επικείμενου κινδύνου ή ανεπανόρθωτης βλάβης ή ζημίας.

15. Επειδή, τα ανωτέρω, άλλωστε, ισχύουν και κατά τα παγίως νομολογιακώς γενόμενα δεκτά και υπό το πρίσμα του προϊσχύσαντος νομοθετικού πλαισίου (Ν. 3886/2010, ΦΕΚ Α΄ 173), που δεν διαφοροποιείται εν προκειμένω από το ισχύον πλαίσιο του Ν. 4412/2016, αναφορικά με το σύστημα παροχής προσωρινής έννομης προστασίας, κατά το στάδιο που προηγείται της σύναψης δημοσίων συμβάσεων, το οποίο αποσκοπεί στην προστασία όσων ενδιαφέρονται να τους ανατεθούν δημόσιες συμβάσεις, έναντι της βλάβης την οποία υφίστανται ή ενδέχεται να υποστούν από την πιθανολογούμενη εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, παράβασης διατάξεων του ενωσιακού ή εθνικού δικαίου.

16. Επειδή για την οριστική κρίση επί του παραδεκτού αλλά και της βασιμότητας των ισχυρισμών της προσφεύγουσας κατά της προσβαλλόμενης πράξης, απαιτείται ενδελεχής εξέταση του σχηματισθέντος φακέλου σε σχέση με την κείμενη νομοθεσία και νομολογία καθώς και, ενδεχόμενη περαιτέρω αναζήτηση διευκρινίσεων ή/και εγγράφων.

17. Επειδή, α) η υπό κρίση Προσφυγή δεν παρίσταται προδήλως अपαράδεκτη, β) πιθανολογείται βλάβη της προσφεύγουσας από την εκτέλεση της προσβαλλόμενης πράξης και από τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας, γ) οι προβαλλόμενοι λόγοι δεν παρίστανται καταρχήν προδήλως αβάσιμοι και συνεπώς υφίσταται κάποιου βαθμού πιθανολόγηση ευδοκίμησής τους, δεδομένου ότι η οριστική απόφαση περί της βασιμότητας της Προσφυγής χρήζει περαιτέρω εξέτασης και δ) από μια γενική θεώρηση και στάθμιση των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος που επικαλείται ο αναθέτων φορέας με τις απόψεις του, λαμβάνοντας υπόψη ότι σημαντική πτυχή της εξυπηρέτησης του

δημοσίου συμφέροντος είναι και η εξασφάλιση της νομιμότητας της διαδικασίας ανάθεσης, δεν προκύπτει ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη.

18. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, το κρινόμενο αίτημα αναστολής πρέπει να γίνει δεκτό, προκειμένου να αποτραπεί η ζημία των συμφερόντων της προσφεύγουσας.

**Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται το αίτημα παροχής προσωρινής προστασίας της προσφεύγουσας.

Αναστέλλει τη διαγωνιστική διαδικασία έως την έκδοση από την ΑΕΠΠ κύριας απόφασης επί της Προδικαστικής Προσφυγής.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 18.05.2020 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος**

**Σιδέρη Μαρία-Ελένη**

**Η Γραμματέας**

**Τσουλούφα Αργυρώ**

**α/α**

**Μαραντίδου Φωτεινή**