

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της στις 14 Απριλίου 2022 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Πρόεδρος, Μαρία Βύρρα, Μέλος και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος και Εισηγήτρια, δυνάμει της με αριθμ. 753/2022 Πράξης Ορισμού Εισηγητή και ημερομηνίας εξέτασης προδικαστικής προσφυγής.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης προσωρινών μέτρων που ενσωματώνεται στην από 8.4.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 519/11.4.2022 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στ... .., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά τ... .., που εδρεύει στ... .., όπως νόμιμα εκπροσωπείται (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»).

Με την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή της, στην οποία σωρεύει και αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων, η αιτούσα επιδιώκει να ακυρωθεί η με αριθμ. πρωτ./-...-... Διακήρυξη της Αναθέτουσας Αρχής, με την οποία προκηρύχθηκε δημόσιος, ανοικτός, ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την επιλογή αναδόχου για τη «.....», με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, προϋπολογισμού 204.346,84€ άνευ Φ.Π.Α. (ή 239.750,08€, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24% και 13%).

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια, Σωτηρία Σταματοπούλου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

Αριθμός Απόφασης: Α 276/2022

1. Επειδή για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε, πληρώθηκε και δεσμεύθηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 του π.δ. 39/2017 (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, την από 8-4-2022 ηλεκτρονική απόδειξη πληρωμής του της Τράπεζας EUROBANK, καθώς και την εκτύπωση της σχετικής σελίδας της Γ.Γ.Π.Σ. με την ένδειξη «δεσμευμένο»), ποσού 1.021,73€, το οποίο υπολογίζεται επί της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης άνευ ΦΠΑ, ήτοι €204.346,84.

2. Επειδή με την υπ' αριθμ. πρωτ./-/-/-... Διακήρυξη, η οποία δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις ...-...-..., όπου έλαβε μοναδικό ΑΔΑΜ, καθώς και στο ΕΣΗΔΗΣ, υπό τον συστημικό αριθμό, η Αναθέτουσα Αρχή προκήρυξε δημόσιο, ανοικτό, ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την επιλογή αναδόχου για τη «.....», με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει τιμής, προϋπολογισμού 204.346,84€ άνευ Φ.Π.Α. (ή 239.750,08€, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24% και 13%).

3. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της Διακήρυξης με τίτλο «Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου του έργου», αντικείμενο της σύμβασης είναι Τ... και συγκεκριμένα στ... ..,,, -, με τη δημιουργία των κατάλληλων ελαφρών, μη μόνιμων υποδομών για την εξυπηρέτηση Ατόμων με Αναπηρία (ΑμεΑ) και άλλων κατηγοριών ατόμων με κινητικά προβλήματα, σύμφωνα με τις ισχύουσες προδιαγραφές σχεδιασμού και κατασκευής. Ειδικότερα, ο εξοπλισμός θα αποτελείται από ειδικούς ευδιάκριτους κινητούς διαδρόμους, οι οποίοι θα δημιουργούν πρόσβαση ατόμων με κινητικά προβλήματα και προβλήματα όρασης στην παραλία, περιλαμβάνει δε, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο άνω άρθρο της Διακήρυξης, την προμήθεια των ακόλουθων ειδών: Διάταξης για την Αυτόνομη Πρόσβαση ΑμεΑ στη θάλασσα (4 τεμάχια), Ξύλινου Διαδρόμου Παραλίας (198 μέτρα), Πληροφοριακών Πινακίδων -Σήμανσης (20 τεμάχια), Αποδυτηρίων παραλίας (4 τεμάχια), Συναγερμού (4 τεμάχια), Τηλεμετρίας (4 τεμάχια) και Χώρων Σκίασης (2 τεμάχια). Κάθε διαγωνιζόμενος δικαιούται να υποβάλλει

Αριθμός Απόφασης: Α 276/2022

προσφορά για το σύνολο της προμήθειας/προϋπολογισμού, ενώ η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε εκατόν είκοσι (120) ημέρες από την υπογραφή της.

4. Επειδή, σύμφωνα με τη Διακήρυξη, ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η ...-...-..... και ώρα 15:00 και ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών η ...-...-... και ώρα 11:00 π.μ.

5. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του, της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης χωρίς ΦΠΑ, της νομικής φύσης και της δραστηριότητας της αναθέτουσας αρχής, καθώς και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016, η δε ΑΕΠΠ και νυν Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή και υποβάλλεται και το κρινόμενο αίτημα αναστολής είναι αρμόδια για την εξέτασή τους.

6. Επειδή, η προσφυγή ασκήθηκε με την χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι του Π.Δ. 39/2017, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 αυτού και την παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, είναι δε και εμπρόθεσμη, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. γ' του π.δ. 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. γ' του ν. 4412/2016, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 24-3-2022 και η προσφυγή ασκήθηκε, δια κατάθεσης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, στις 8-4-2022.

7. Επειδή, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στην προσφυγή, η προσφεύγουσα, η οποία απαρτίζεται από επιστήμονες τ... και συνεργάζεται με το αυτού και την παγκοσμίου φήμης, κατασκευάζει και έχει, εδώ και χρόνια, προμηθεύσει, με απόλυτη επιτυχία, 159 αυτόνομες διατάξεις πρόσβασης ΑμεΑ σε Δήμους σε ολόκληρη την Ελλάδα. Ωστόσο, η προσβαλλόμενη διακήρυξη, κατά τους ισχυρισμούς της, περιέχει όρους που καθιστούν αδύνατη τη συμμετοχή της στο διαγωνισμό, ενώ, επιπλέον η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η Αναθέτουσα Αρχή έχει διατυπώσει το σύνολο των τεχνικών απαιτήσεων κατά τρόπο ώστε να επιτρέπει μόνον τη συμμετοχή της ανταγωνίστριας εταιρείας, καθώς οι τεχνικές προδιαγραφές έχουν, κατά τους ισχυρισμούς της, διατυπωθεί ανεπιτρέπτως ως συγκεκριμένες τεχνικές λύσεις που μόνον το προϊόν (η διάταξη) της άνω ανταγωνίστριας εταιρείας καλύπτει. Ενόψει των ανωτέρω, η

Αριθμός Απόφασης: Α 276/2022

προσφεύγουσα πιθανολογείται ότι θεμελιώνει έννομο συμφέρον, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του π.δ. 39/2017, να βάλει κατά της προσβαλλόμενης διακήρυξης.

8. Επειδή, στο πλαίσιο της διαδικασίας των προσωρινών μέτρων, η προσφυγή δεν πιθανολογείται ούτε προδήλως απαράδεκτη, ούτε προδήλως αβάσιμη. Σε κάθε περίπτωση, περιέχει συγκεκριμένους λόγους και αιτιάσεις, με τις οποίες αποδίδονται στην προσβαλλόμενη διακήρυξη πλημμέλειες που χρήζουν επισταμένης αξιολόγησης. Τα δε ειδικότερα ζητήματα τόσο επί του παραδεκτού της προσφυγής όσο και επί της ουσίας των σχετικών ισχυρισμών της προσφεύγουσας, θα εξεταστούν κατά την εξέταση της προσφυγής.

10. Επειδή, ενόψει των όσων πιθανολογούνται στην αμέσως προηγούμενη σκέψη, δεν μπορεί να αποκλειστεί ζημία της προσφεύγουσας από τους όρους της προσβαλλόμενης διακήρυξης, κατά παράβαση διατάξεων ενωσιακού ή εθνικού δικαίου.

11. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε στις 14-4-2022, σε όλους τους συμμετέχοντες και στην Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. τις με αριθμ. πρωτ. 1449/14-4-2022 απόψεις της επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων, αιτούμενη την απόρριψή του και επικαλούμενη λόγους δημοσίου συμφέροντος περί ανάγκης ταχείας περάτωσης της διαδικασίας και δη ότι η διαγωνιστική διαδικασία θα πρέπει να ολοκληρωθεί άμεσα, ώστε να λάβει χώρα η προμήθεια των ειδών εντός του καλοκαιριού για να δοθεί πρόσβαση στις παραλίες του Δήμου στα άτομα με αναπηρία. Ωστόσο, λόγοι δημοσίου συμφέροντος επιτάσσουν, εξίσου με την ταχεία και άμεση διεξαγωγή, και την τήρηση της νομιμότητας, κατά τη διενέργεια των διαγωνισμών για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων, ώστε να γίνεται η ανάθεση σε νομίμως επιλεγέντα ανάδοχο (Ε.Α. ΣΤΕ 840 /2008). Σύμφωνα δε με τα ανωτέρω, από μία γενική θεώρηση και στάθμιση όλων των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, δεν προκύπτει ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη αυτής.

12. Επειδή, εν προκειμένω, η καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών (15-4-2022) δεν έχει παρέλθει και προς αποφυγή να καταστεί αλυσιτελής η αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω της προόδου της

Αριθμός Απόφασης: Α 276/2022

διαγωνιστικής διαδικασίας, αλλά και προς αποτροπή ενδεχόμενης βλάβης της προσφεύγουσας σε περίπτωση που κριθεί με την απόφαση επί της προδικαστικής προσφυγής ότι βασίμως και νομίμως προβάλλει τις επίμαχες αιτιάσεις, παρίσταται πρόδηλη η αναγκαιότητα αναστολής της εξέλιξης της διαγωνιστικής διαδικασίας.

13. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, το πλέον πρόσφορο, αναγκαίο και υπό στενή έννοια αναλογικό μέτρο, για την προσωρινή προστασία των διακινδυνευόμενων συμφερόντων της προσφεύγουσας, είναι η αναστολή προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας, η οποία (αναστολή) δεν διατάσσεται με αόριστη, αλλά με βεβαία και εύλογη διάρκεια, και ως παράταση στον καταληκτικό χρόνο υποβολής προσφορών, έως και την παρέλευση του αποκλειστικού κατ' άρθρ. 367 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 διαστήματος προς έκδοση απόφασης από την Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., και σε οποιοδήποτε μετά από το σημείο αυτό χρόνο τυχόν ορίσει η αναθέτουσα, ενόψει της ήδη ορισθείσας ημερομηνίας εξέτασης της προσφυγής την 16-5-2022. Εξυπακούεται ότι η παρούσα δεν επιβάλλει ρητή ημερομηνία καθορισμού του καταληκτικού χρόνου υποβολής των προσφορών, αλλά αυτή μπορεί να τεθεί κατ' ελεύθερη κρίση και εκτίμηση της αναθέτουσας, σε οιονδήποτε χρόνο μετά την πάροδο εικοσαήμερου από την ορισθείσα ημερομηνία εξέτασης της προσφυγής (16-5-2022).

14. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, το κρινόμενο αίτημα αναστολής πρέπει να δίνει δεκτό με το ανωτέρω περιεχόμενο.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται το αίτημα αναστολής - προσωρινών μέτρων, που σωρεύεται στη με ΓΑΚ Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 519/11.4.2022 προδικαστική προσφυγή.

Αναστέλλει την περαιτέρω πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας, και ορίζει ως κατάλληλο μέτρο τη μετάθεση της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών, σε χρόνο μετά την πάροδο εικοσαήμερου από την ορισθείσα ημερομηνία εξέτασης της προσφυγής (16-5-2022), ήτοι σε οιονδήποτε χρόνο μετά τις 6-6-2022 τυχόν ορίσει η αναθέτουσα αρχή.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 14 Απριλίου 2022 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΜΙΧΑΗΛ ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΣΩΚΡΑΤΗΣ ΤΣΑΠΑΛΙΑΡΗΣ