

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

1^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της στις 28 Ιουνίου 2019 με την εξής σύνθεση:
Πουλοπούλου Αγγελική Πρόεδρος-Εισηγήτρια, Εμμανουέλα Σωτηρόπουλου και
Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης προσωρινών μέτρων που ενσωματώνεται στην από 14.6.2019 με Γεν. Αρ. Κατ. Α.Ε.Π.Π. 737/18-6-2019 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» κατά της αναθέτουσας αρχής «.....» και της με αρ. 167/2019 πράξης της Οικονομικής Επιτροπής που αφορά «Λήψη απόφασης επί του πρακτικού διενέργειας και αξιολόγησης δικαιολογητικών και βαθμολόγησης τεχνικών προσφορών, για την εκτέλεση της υπηρεσίας εργασίας με τίτλο «.....», με την οποία εγκρίθηκε το από 25-4-2019 πρακτικό της επιτροπής διενέργειας και τεχνικής αξιολόγησης για την ανάδειξη προσωρινού αναδόχου που αφορά την εργασία / υπηρεσία με τίτλο «.....» καθ' ο μέρος αποφασίστηκε η μη αποδοχή του ως άνω οικονομικού φορέα, στο πλαίσιο του ηλεκτρονικού διαγωνισμού για το Έργο: «.....», που προκηρύχθηκε με την με αρ. πρωτ. Διακήρυξη (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ Α/Α Συστήματος:), συνολικής εκτιμώμενης αξίας 243.753,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Αγγελική Πουλοπούλου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

Αριθμός Απόφασης : Α 294 /2019

1. Επειδή, η παρούσα εξέταση ερείδεται επί της από 14.6.2019 Προδικαστικής Προσφυγής του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» κατά της αναθέτουσας αρχής «.....» και της με αρ. 167/2019 πράξης της Οικονομικής Επιτροπής που αφορά «Λήψη απόφασης επί του πρακτικού διενέργειας και αξιολόγησης δικαιολογητικών και βαθμολόγησης τεχνικών προσφορών, για την εκτέλεση της υπηρεσίας εργασίας με τίτλο «.....», με την οποία εγκρίθηκε το από 25-4-2019 πρακτικό της επιτροπής διενέργειας και τεχνικής αξιολόγησης για την ανάδειξη προσωρινού αναδόχου που αφορά την εργασία / υπηρεσία με τίτλο «.....» καθ' ο μέρος αποφασίστηκε η μη αποδοχή του ως άνω οικονομικού φορέα, στο πλαίσιο του ηλεκτρονικού διαγωνισμού για το Έργο: «.....», που προκηρύχθηκε με την με αρ. πρωτ. Διακήρυξη

2. Επειδή το συνεδριάζον Κλιμάκιο, νομίμως και αρμοδίως κατά τις διατάξεις των άρ. 366 Ν. 4412/2016 και άρ. 15 ΠΔ 39/2017, υπεισέρχεται ακόμη και σε αυτεπάγγελτη εξέταση περί τυχόν ανάγκης επιβολής μέτρων είτε της παρ. 1 είτε της παρ. 3 του αρ. 15 ΠΔ 39/2017 επί της ως άνω Προσφυγής, βάσει της ρητής οικείας ευχέρειας που απονέμει το άρ. 366 παρ. 1 Ν. 4412/2016 και δη ανεξαρτήτως τυχόν ρητής αιτήσεώς τους εκ του προσφεύγοντος ή αντιστρόφως του τυχόν παρεμβαίνοντος ή της αναθέτουσας. Επειδή, εκ των ως άνω διατάξεων, όπως κρίθηκε και στην Απόφαση Α.Ε.Π.Π. 3/2017 (σκέψη 2), προκύπτει ότι το αρμόδιο για την εξέταση της Προσφυγής Κλιμάκιο έχει αρμοδιότητα όπως ελευθέρως κατά την κρίση του διαμορφώσει ad hoc τα όποια Προσωρινά Μέτρα επί σκοπώ προστασίας των επαπειλούμενων συμφερόντων του Προσφεύγοντος ή οιοδήποτε τρίτου, χωρίς να δεσμεύεται ως προς το περιεχόμενό τους από το τυχόν ειδικότερο αιτητικό της Προσφυγής. Επειδή δε, τα αναφερόμενα στη σκ. 2 της ως άνω Απόφαση ΑΕΠΠ 3/2017 περί του σκοπού των “καταλλήλων” προσωρινών μέτρων, όπως και η πρόβλεψη της παρ. 3 του αρ. 366 Ν. 4412/2016 και της παρ. 4 του αρ. 15 ΠΔ 39/2015 περί στάθμισης όλων των συμφερόντων όλων των (εν γένει) εμπλεκόμενων μερών, ως και του δημοσίου συμφέροντος, έχουν την έννοια κατά την ως άνω μνημονευθείσα εξάλλου Απόφαση ΑΕΠΠ 3/2017, ότι το αντικείμενο

Αριθμός Απόφασης : Α 294 /2019

πιθανολόγησης κατά την εξέταση περί ορισμού προσωρινών μέτρων και το κριτήριο χορήγησης αυτών, αναφέρεται στον εντοπισμό μιας απτής και μη ασήμαντης αθροιστικής ζημίας επί των συμφερόντων του συνόλου των εμπλεκόμενων μερών. Συνεπώς, η εκ της Α.Ε.Π.Π. εξέταση περί λήψης προσωρινών μέτρων διαρθρώνεται σε τέσσερα διαδοχικά στάδια, ήτοι πρώτον την κρίση περί τυχόν προδήλως απαραδέκτου ή προδήλως αβασίμου της Προσφυγής, με την πιθανολόγηση επί του προδήλως αβασίμου να αφορά την έλλειψη οιασδήποτε νομικής βάσης, η οποία δύναται να αποτελέσει αντικείμενο μιας έστω ολοκληρωμένης νομικής αξιολόγησης και απαιτεί μια καταρχήν εκτίμηση περιεχομένου εγγράφων και ερμηνεία νομικού πλαισίου, δεύτερον την πιθανολόγηση συνδρομής μη αμελητέας ζημίας επί του συνόλου των εμπλεκόμενων συμφερόντων, συμπεριλαμβανομένων ακόμα και μη παρεμβαίνοντων κατά της προσφυγής τρίτων, τρίτον τη στάθμιση της ζημίας αυτής με την όποια ζημία που δύναται να προκληθεί από το προσωρινό μέτρο και τέταρτον την εξέταση του περιεχομένου των μέτρων με πρόκριση εκείνων που είναι κατάλληλα για την αποτροπή της ζημίας και θεραπεία της επικαλούμενης παράβασης, πλην όμως με την ελάχιστη δυνατή αντίρροπη βλάβη (βλ. και Αποφάσεις Α.Ε.Π.Π. 3,6 και 8/2017).

3. Επειδή, για την άσκηση της πρώτης Προσφυγής κατεβλήθη το κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο (με αρ , ποσού 982,87ευρώ). Περαιτέρω, η Προσφυγή αφορά διαδικασία κάτω των ορίων, που υπάγεται βάσει της κατά τα ως άνω εκτιμώμενης αξίας της Διακήρυξης, στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ως και την καθ' ύλην αρμοδιότητά της κατ' αρ. 345 παρ. 1 Ν. 4412/2016. Περαιτέρω, η Προσφυγή εμπροθέσμως ασκήθηκε κατά το άρ. 361 παρ. 1 Ν. 4412/2016 και δη την περίπτωση (α). Ο δε προσφεύγων έχει καταρχήν άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον για την άσκηση της ως άνω Προσφυγής, αφού προδήλως ευνοείται δια της ακύρωσης της προσβαλλόμενης καθ' ο μέρος τον απέκλεισε από τη διαδικασία. Επομένως, η Προσφυγή δεν πιθανολογείται ως προδήλως απαράδεκτη.

Αριθμός Απόφασης : Α 294 /2019

4. Επειδή με την από 28.6.2019 ανάρτησή της στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ) η αναθέτουσα αρχή ανακοίνωσε την απόφασή της να μην προχωρήσει στα επόμενα στάδια του διαγωνισμού, έως την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής από την ΑΕΠΠ.

5. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, το αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων καθίσταται άνευ αντικειμένου και σε κάθε περίπτωση αλυσιτελής και ως εκ τούτου πρέπει να απορριφθεί.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Απορρίπτει το αίτημα προσωρινών μέτρων κατά το αιτιολογικό λόγω αναστολής της διαδικασίας από την αναθέτουσα.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 28 Μαΐου 2019 και εκδόθηκε αυθημερόν.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΠΟΥΛΟΠΟΥΛΟΥ ΑΓΓΕΛΙΚΗ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ ΣΑΒΒΑΣ