

**Η**  
**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**  
**4<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**  
**ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 21.6.2022 με την εξής σύνθεση:  
Μαργαρίτα Κανάβα - Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη - Εισηγήτρια και  
Γερασιμούλα Μαρία Δρακονταειδή, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής διαγωνιστικής διαδικασίας, το οποίο σωρεύεται στην από 8.7.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 970/11.7.2022 προδικαστική προσφυγή της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «...», που εδρεύει στον ..., στη θέση ..., νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «...» και διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στην ..., επί της οδού ..., αρ. ... και ειδικότερα κατά της με αριθμ. ... ανακοίνωσης - πράξης απόρριψης της τεχνικής προσφοράς της προσφεύγουσας στο πλαίσιο ηλεκτρονικού διαγωνισμού με τη χρήση της ηλεκτρονικής πλατφόρμας «sourceONE» της εταιρείας «cosmoONE», που προκήρυξε ο ως άνω αναθέτων φορέας διά της με αριθμ. ... διακήρυξής του, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, η οποία προσδιορίζεται βάσει της τιμής (χαμηλότερη τιμή) ανά είδος και με αντικείμενο την «...», συνολικού προϋπολογισμού 660.083,00€ πλέον Φ.Π.Α., για τους λόγους που αναφέρονται στην υπό κρίση Προσφυγή.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαρία Μανδράκη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,  
σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της ως άνω προσφυγής έχει καταβληθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί το νόμιμο και αναλογούν κατώτατο ποσό παραβόλου, κατά το άρθρο 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, ύψους 600,00€ (ηλεκτρονικό παράβολο με

## Αριθμός απόφασης: Α531/2022

κωδικό ...) το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογισθείσα δαπάνη της υπό ανάθεση σύμβασης άνευ ΦΠΑ και για τα τμήματα/ είδη για τα οποία ασκεί τη προσφυγή της η προσφεύγουσα, εν προκειμένω για τα είδη με αρ. 5, 6, 12, 14, 15, 16, 20 και 39, των οποίων η προϋπολογισθείσα αξία ανέρχεται σε ποσό 88.117,00€.

2. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (άρθρα 345 παρ. 1, 6 παρ. 1 του Ν. 4412/2016), του αντικειμένου της (προμήθεια) καθώς και της ιδιότητας της .... που διενεργεί το διαγωνισμό, ως αναθέτων φορέας (δραστηριοποιούμενος στον τομέα της ενέργειας) εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ, συναφώς και στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και πιο συγκεκριμένα του Βιβλίου ΙΙ αυτού. Συνακόλουθα, λαμβανομένου υπόψη και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου ΙV του νόμου αυτού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 345 παρ. 1 και άρθρο 379 παρ. 7 περ. γ' του Ν. 4412/2016, ως ισχύει, η δε Αρχή ενώπιον της οποίας ασκείται η προδικαστική προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

3. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί τύποις παραδεκτώς, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1 περ. α του Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. α του Π.Δ. 39/2017, δοθέντος ότι η προσφεύγουσα έλαβε γνώση της προσβαλλομένης στις 30.6.2022 και άσκησε εμπροθέσμως την προσφυγή της, στις 8.7.2022, διά της αναρτήσεως της στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του διαγωνισμού και αποστολής της αυθημερόν με ηλεκτρονικό μήνυμα στην ΕΑΔΗΣΥ. Προσέτι, η υπό εξέταση προσφυγή παραδεκτώς ασκήθηκε με την χρήση του τυποποιημένου εντύπου (άρ. 362 παρ. 2 Ν.4412/2016 και 8 παρ.2, Παράρτημα Ι του Π.Δ.39/2017), ο δε αναθέτων φορέας δεν απέστειλε τις απόψεις του επί του αιτήματος αναστολής που περιλαμβάνεται στην ανωτέρω προσφυγή, παρόλο που νομίμως εκλήθη προς τούτο από την Αρχή.

4. Επειδή, στην κατά τα ως άνω προσβαλλομένη πράξη της .., με θέμα «Διαγωνισμός ..., ....» διατυπώνονται τα ακόλουθα, αναφορικά ειδικότερα με την απόρριψη της τεχνικής προσφοράς της προσφεύγουσας: «Αναφερόμενοι στο διαγωνισμό της περίληψης, σας γνωστοποιούμε ότι οι ως άνω σχετικές

## Αριθμός απόφασης: Α531/2022

τεχνικές προσφορές, κρίθηκαν από την αρμόδια Υπηρεσία για την Τεχνική Αξιολόγηση ως εξής: ... Η τεχνική προσφορά του οίκου ... με δ.τ. ..., κρίθηκε τεχνικά μη αποδεκτή στο σύνολό της, επειδή με βάση τα απαιτούμενα στην παράγραφο 3.2.B.1.3/β της Διακήρυξης: • Δεν προσκομίσθηκαν στοιχεία συμβάσεων όπως η αξία τους, ημερομηνία σύναψης, συμβατική και πραγματική ημερομηνία ολοκλήρωσης • Δεν προσκομίσθηκαν βεβαιώσεις ή συστατικές επιστολές των οικονομικών φορέων για τους οποίους υλοποιήθηκαν οι συμβάσεις. Επιπλέον κατόπιν εξέτασης και των συμπληρωματικών στοιχείων που ζητήθηκαν από τον οίκο, οι συστατικές επιστολές που συμπληρωματικά προσκομίσθηκαν, αφορούν παρόμοια ανταλλακτικά για τετράχρονους κινητήρες και δεν αποδεικνύουν την εμπειρία του κατασκευαστή για τα συγκεκριμένα ανταλλακτικά που ζητάμε και για του συγκεκριμένου τύπου μονάδες. Επομένως δεν πληρούνται οι προϋποθέσεις της παραγράφου 3.2.B.1.3/β της Διακήρυξης.» Κατά της ανωτέρω απόφασης του αναθέτοντος φορέα στρέφεται η προσφεύγουσα, διά της υπό εξέταση προσφυγής της, ισχυριζόμενη ότι αποκλείστηκε εσφαλμένα και μάλιστα με ανεπαρκή και πλημμελή αιτιολογία από τη συνέχεια του υπόψη διαγωνισμού, για το σύνολο της προσφοράς της, καθώς η προσφορά της είναι πλήρης και σύμφωνη με τους όρους της πρόσκλησης, κατά τα ιστορούμενα στη προσφυγή, αιτείται δε την ακύρωση της ανωτέρω πράξης κατά το σκέλος απόρριψης της τεχνικής της προσφοράς και σωρεύει παράλληλα στην προσφυγή της αίτημα αναστολής της εν λόγω διαγωνιστικής διαδικασίας.

5. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 366 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147/08.08.2016) ως ισχύει ορίζεται ότι: «1. Η ΑΕΠΠ, ύστερα από αίτημα του προσφεύγοντος και μετά από κλήση της αναθέτουσας αρχής προ τριών (3) ημερών, εκδίδει υποχρεωτικά κατόπιν συνεδρίασης συνοπτικά αιτιολογημένη απόφαση είτε αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης είτε απόρριψης του αιτήματος περί λήψης προσωρινών μέτρων. Η ΑΕΠΠ μπορεί να εκδώσει απόφαση αναστολής της προσβαλλόμενης πράξης και αυτεπαγγέλτως. Σε κάθε περίπτωση, με την απόφαση αναστολής η ΑΕΠΠ ορίζει και τα κατάλληλα μέτρα έως ότου αποφανθεί για την προσφυγή και, πάντως, όχι πέραν της προθεσμίας που ορίζεται στην παρ. 1 του άρθρου 367 για την έκδοση της απόφασής της. 2. Με την απόφαση της παρ. 1 μπορεί να

## **Αριθμός απόφασης: Α531/2022**

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 μην χορηγηθούν τα προσωρινά μέτρα της παρ. 2, 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 δεν θίγει τις λοιπές αξιώσεις που προβάλλει το πρόσωπο που έχει ζητήσει τη χορήγηση των εν λόγω μέτρων». Περαιτέρω, σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του Ν. 4412/2016, επί του άρθρου 366 αυτού: «Δίδεται η δυνατότητα στην Α.Ε.Π.Π να διατάξει προσωρινά μέτρα προκειμένου να μην καταστεί αλυσιτελής η αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας».

6. 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.

7. Επειδή, η προκείμενη προδικαστική προσφυγή δεν πιθανολογείται ως προδήλως απαράδεκτη ή ως προδήλως αβάσιμη. Περαιτέρω, για την οριστική κρίση αφενός ως προς το εν γένει παραδεκτό της και αφετέρου ως προς το παραδεκτό και το βάσιμο ενός εκάστου των λόγων της προσφυγής, απαιτείται ενδελεχής έρευνα και εκτίμηση των στοιχείων του φακέλου του διαγωνισμού στη βάση των οικείων όρων της διακήρυξης και της ισχύουσας

## **Αριθμός απόφασης: Α531/2022**

ενωσιακής και εθνικής νομοθεσίας, όπερ δεν μπορούν να ολοκληρωθούν στο πλαίσιο της προσωρινής προστασίας, ιδίως ενόψει των στενών χρονικών ορίων που τάσσει ο νόμος για την έκδοση απόφασης (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 496/2011, ΔΕΦΑΘ 9/2015, 10/2015, 20/2015, 3520/15, 41/2015, 46/2015).

8. Επειδή, από την επισκόπηση των στοιχείων της εν λόγω υπόθεσης προκύπτει ότι, διά της προσβαλλομένης απόφασης του αναθέτοντος φορέα αρχής έχουν εγκριθεί τα αποτελέσματα του ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και της αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών των συμμετεχόντων, εν συνέχεια δε ακολουθεί το στάδιο ανοίγματος των οικονομικών προσφορών των συμμετεχόντων, των οποίων οι προσφορές έγιναν αποδεκτές κατά το πρότερο στάδιο. Προκειμένου, ωστόσο, να μην καταστεί αλυσιτελής τυχόν αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω της προόδου, στο μεταξύ, της διαγωνιστικής διαδικασίας, αλλά και να αποτραπεί ενδεχόμενη βλάβη της προσφεύγουσας, σε περίπτωση που κριθεί με την απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ ότι βασίμως προβλήθηκαν οι περιλαμβανόμενες στην προδικαστική προσφυγή αιτιάσεις, είναι αναγκαία η αναστολή της εξέλιξης της διαγωνιστικής διαδικασίας, έως την έκδοση της οικείας απόφασης της Αρχής.

9. 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 βεβαία και εύλογη διάρκεια, ήτοι μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής και πάντως εντός της αποκλειστικής προθεσμίας του άρθρου 367 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, χωρίς να καθυστερεί υπέρμετρα τη διαγωνιστική διαδικασία, ώστε να προστατευθούν και τα συμφέροντα του αναθέτοντος φορέα για ταχεία πρόοδο και ολοκλήρωση αυτής. Τούτων δοθέντων, το αίτημα της προσφεύγουσας για αναστολή της διαγωνιστικής διαδικασίας πρέπει να γίνει δεκτό.

**Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται το αίτημα αναστολής της προσφεύγουσας.

**Αριθμός απόφασης: Α531/2022**

Αναστέλλει την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας, για τα είδη με αρ. 5, 6, 12, 14, 15, 16, 20 και 39 της υπό ανάθεση σύμβασης, μέχρι την έκδοση απόφασης της ΕΑΔΗΣΥ επί της προδικαστικής προσφυγής.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 21 Ιουλίου 2022 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**  
**ΜΑΡΓΑΡΙΤΑ ΚΑΝΑΒΑ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**  
**ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ**