

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 03.01.2019 με την εξής σύνθεση:
Σταυρούλα Κουρή Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου - Εισηγήτρια και Μαρία-Ελένη Σιδέρη, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής το οποίο σωρεύεται στην από 24.12.2018 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1392/27.12.2018 της εταιρίας «.....», με διακριτικό τίτλο «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του και της υπ' αριθ. 1572/3/23-11-2018 απόφασης του Δ.Σ. τουσχετικά με την αποδοχή της προσφοράς της εταιρίας «.....» για το Τμήμα 9 της Ομάδας 2 του υπό ανάθεση αντικειμένου.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την Προδικαστική Προσφυγή της, η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της υπ' αριθ. 1572/3/23-11-2018 απόφασης κατά το μέρος που με αυτήν, κατόπιν παροχής σχετικών διευκρινίσεων, έγινε αποδεκτός ο φάκελος των δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας «.....» για το Τμήμα 9 της Ομάδας 2 του υπό ανάθεση αντικειμένου. Περαιτέρω, η προσφεύγουσα αιτείται όπως ανασταλεί η πρόοδος της διαγωνιστικής διαδικασίας, ιδίως δε της διαδικασίας

Αριθμός απόφασης: Α 6/2019

οριστικής κατακύρωσης, μέχρι την έκδοση απόφασης της Α.Ε.Π.Π. επί της παρούσας προδικαστικής προσφυγής, άλλως, να οριστούν άλλα κατάλληλα προσωρινά μέτρα.

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. Διακήρυξη του προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός, ανοικτός, διεθνής, δημόσιος διαγωνισμός με αντικείμενο την «.....» και προϋπολογισθείσα αξία 31.994.874,00 € (χωρίς ΦΠΑ). Η εν λόγω Διακήρυξη καταχωρήθηκε στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 27.04.2018 (αριθ. ανακοίνωσης στην ΕΕ:), στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 02.05.2018 (ΑΔΑΜ: 2018-05-02) και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 02.05.2018, όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό : α/α Ακολούθως, με την υπ' αριθ. και με ΑΔΑΜ 2018-05-15 απόφαση του Διοικητή τουτροποποιήθηκαν οι όροι των άρθρων 2.2.5. και 2.2.6. της διακήρυξης, η οποία τροποποίηση δημοσιεύθηκε με το υπ' αριθ. συμπληρωματικό έντυπο στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Στον εν λόγω διαγωνισμό συμμετείχαν για το Τμήμα 9 (.....) της Ομάδας 2 του υπό ανάθεση αντικείμενου δύο διαγωνιζόμενες εταιρίες, ήτοι η προσφεύγουσα με την με κωδ. 98932 προσφορά και η εταιρία «.....» με την με κωδ. 98533 προσφορά. Με την υπ' αριθ. 1561/02.08.2018 απόφαση του Διοικητή τουεγκρίθηκαν αφενός τα υπ' αριθ. 1 και 2/2018 Πρακτικά της αρμόδιας Επιτροπής του Διαγωνισμού περί αποδοχής των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών αμφοτέρων των διαγωνιζόμενων για το Τμήμα 9 της Ομάδας 2, αφετέρου το υπ' αριθ. 3/2018 Πρακτικό περί αποδοχής των οικονομικών προσφορών αυτών και ανάδειξης ως προσωρινής αναδόχου για το ως άνω Τμήμα της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας «.....», η οποία υπέβαλε την προσφορά με τη χαμηλότερη τιμή. Παρόλα αυτά, σε συμμόρφωση με τις 744/2018 και 792/2018 αποφάσεις της ΑΕΠΠ και κατόπιν ειδικής πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία «.....» κλήθηκε να παράσχει διευκρινίσεις επί της προσφοράς της,

Αριθμός απόφασης: Α 6/2019

υποβάλλοντας συμπληρωματικά δικαιολογητικά. Κατόπιν εκτίμησης των συμπληρωματικών τούτων στοιχείων, η αρμόδια Επιτροπή γνωμοδότησε με το υπ' αριθ. 10/14.11.2018 Πρακτικό υπέρ της αποδοχής της προσφοράς της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας «.....», με συνέπεια με την προσβαλλόμενη απόφαση αφενός μεν να εγκριθεί η αποδοχή των συμπληρωματικών δικαιολογητικών που κατέθεσε η εταιρία «.....» και ως εκ τούτου να γίνει συνολικά αποδεκτή η προσφορά της, αφετέρου δε να επικυρωθεί εκ νέου η προηγηθείσα με αριθ. 1561/2/2-8-2018 απόφαση, ήτοι να γίνουν αποδεκτές αμφότερες οι προσφορές για το Τμήμα 9 της Ομάδας 2 του υπό ανάθεση αντικειμένου και να αναδειχθεί ως προσωρινή ανάδοχος για αυτό η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία «.....».

3. Επειδή, έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό), ποσού 2.614,14 €, όπως αυτό υπολογίζεται σε ποσοστό 0.5% επί της προϋπολογισθείσας αξίας του Τμήματος 9 της Ομάδας 2 του αντικειμένου της σύμβασης, στο οποίο αφορά η υπόψη προσφυγή.

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (υπηρεσίες) και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 31.994.874,00 € χωρίς ΦΠΑ, ήτοι ανώτερης αξίας των 60.000 €, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ.1 του Ν.4412/2016, όπως και του χρόνου αποστολής προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε., σύμφωνα με τα άρθρα 61 παρ. 1, 66 παρ. 1 και 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

5. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ.α'), δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ και κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους στις 13.12.2018, οπότε και έλαβαν

Αριθμός απόφασης: Α 6/2019

γνώση αυτής οι συμμετέχοντες, ενώ η προβλεπόμενη εκ του νόμου δεκαήμερη προθεσμία για την άσκηση της υπό εξέταση προσφυγής έληγε την 23.12.2018, συμπιπτοντας όμως με μη εργάσιμη ημέρα (Κυριακή) και παρεκτεινόμενη για την αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα, έληγε στις 24.12.2018 (πρβλ. ΑΕΠΠ 175/2017), οπότε και ασκήθηκε η υπόψη Προσφυγή.

6. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 366 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147/08.08.2016) ορίζεται ότι: «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 ...». Ομοίως δε ορίζεται και στις διατάξεις του άρθρου 15 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64/04.05.2017).

7. Επειδή, σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του Ν.4412/2016, επί του άρθρου 366 αυτού, αναφέρεται ότι: «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».

8. Επειδή, συνακόλουθα, η απόφαση επί του αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων, σκοπεί να αποτρέψει τη δημιουργία

Αριθμός απόφασης: Α 6/2019

ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού. Ετέρωθεν, δεν 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 κατά τούτο την απόφαση επί της προδικαστικής προσφυγής. Στο πλαίσιο αυτό, σκοπός της απόφασης επί αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων είναι η διασφάλιση των αμφισβητούμενων δικαιωμάτων των προσφευγόντων μέχρι την οριστική κρίση της διαφοράς, και ειδικότερα η ρύθμιση μέχρι τότε μιας κατάστασης προς αποτροπή επικείμενου κινδύνου ή ανεπανόρθωτης βλάβης ή ζημίας.

9. Επειδή, παρέπεται ότι προϋποθέσεις που πρέπει να πληρούνται για την ικανοποίηση του αιτήματος αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων αποτελούν α) ως προς το παραδεκτό του αιτήματος αναστολής – προσωρινών μέτρων, το προδήλως παραδεκτό της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, β) ως προς το βάσιμο του αιτήματος αναστολής – προσωρινών μέτρων, η πιθανολόγηση παραβίασης κανόνα του ενωσιακού ή εθνικού δικαίου για τις δημόσιες συμβάσεις και την ανάγκη λήψης προσωρινών μέτρων για την άρση δυσμενών από την παράβαση αυτή αποτελεσμάτων ή για την αποτροπή της ζημίας των συμφερόντων του αιτούντος (βλ. Ράϊκο, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, 2014, σελ. 766 επομ.).

10. Επειδή, με την υπό κρίση Προσφυγή της, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της με αριθ. πρωτ. 1572/3/23-11-2018 απόφασης του Δ.Σ. τουκατά το μέρος που με αυτήν, κατόπιν παροχής σχετικών διευκρινίσεων, έγινε αποδεκτός ο φάκελος των δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας «.....» για το Τμήμα 9 της Ομάδας 2 του υπό ανάθεση αντικειμένου και εν τέλει η τελευταία αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος του ως άνω Τμήματος. Εν προκειμένω, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η προσφορά της προσωρινής αναδόχου θα έπρεπε να απορριφθεί από την αρμόδια Επιτροπή του Διαγωνισμού διότι η προσωρινή ανάδοχος «.....» παρανόμως υπέβαλε εντός του φακέλου

Αριθμός απόφασης: Α 6/2019

προσφοράς της πιστοποιητικά ISO και OHSAS, τα οποία έχουν εκδοθεί από τον I.C.B. Operations Ltd, ήτοι από μη διαπιστευμένο από Εθνικό Οργανισμό Διαπίστευσης φορέα, με συνέπεια να μην πιστοποιείται η συμμόρφωση της προσωρινής αναδόχου με τις απαιτήσεις των ζητούμενων κατά τη διακήρυξη προτύπων. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι ο ως άνω οργανισμός αξιολόγησης στην ιστοσελίδα του αναφέρεται ως παράρτημα του παγκόσμιας εμβέλειας Βρετανικού οργανισμού αξιολόγησης Socotec Certification International (UK), ο οποίος παρέχει αντίστοιχες υπηρεσίες αξιολόγησης και ο οποίος είναι διαπιστευμένος από τον Εθνικό Οργανισμό Διαπίστευσης του Ηνωμένου Βασιλείου UKAS (United Kingdom Accreditation Service), γεγονός όμως που δεν αναπληρώνει την έλλειψη διαπίστευσης του ιδίου. Και τούτο διότι, σε αντίθεση με τα πιστοποιητικά συμμόρφωσης της Socotec Certification International, τα οποία εγκρίνονται και εκδίδονται από τον οικείο οργανισμό, σύμφωνα με εναρμονισμένες διαδικασίες και υπό τον έλεγχο του Εθνικού Οργανισμού Διαπίστευσης (UKAS) της Βρετανίας, τα προσκομισθέντα πιστοποιητικά της I.C.B. Operations Ltd δεν έχουν ελεγχθεί από τον Εθνικό Οργανισμό Διαπίστευσης του Ηνωμένου Βασιλείου και δεν φέρουν καμία σήμανση προς τούτο. Συγκεκριμένα, οι ελλείψεις των προσκομισθέντων πιστοποιητικών εντοπίζονται στα εξής : πρώτον, δεν φέρουν στο κάτω αριστερό μέρος τους, το Εθνικό Λογότυπο Διαπίστευσης του Εθνικού Οργανισμού Διαπίστευσης του Ηνωμένου Βασιλείου, του UKAS, αλλά τα αρκτικόλεξα (NACE), δεύτερον, δεν φέρουν αριθμό του πιστοποιητικού διαπίστευσης του οργανισμού αξιολόγησης, και τρίτον, δεν φέρουν πιστοποίηση στις απαιτήσεις του προτύπου για το οποίο διενεργήθηκε έλεγχος, παρά μόνον φέρουν πιστοποίηση στους Κανονισμούς του οργανισμού αξιολόγησης, ήτοι του I.C.B. Operations Ltd. Επιπλέον, ο φορέας πιστοποίησης I.C.B. Operations Ltd δεν είναι καταχωρημένος ως διαπιστευμένος φορέας πιστοποίησης στο Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης (ΕΣΥΔ), το οποίο έχει στην ιστοσελίδα του πίνακα των διαπιστευμένων φορέων πιστοποίησης. Τέλος, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, ούτε διαμέσου της μηχανής αναζήτησης που είναι διαθέσιμη στην ιστοσελίδα του UKAS, ήτοι του Εθνικού Φορέα Διαπίστευσης για το

Αριθμός απόφασης: Α 6/2019

Ηνωμένο Βασίλειο, είναι δυνατή η επαλήθευση της εγκυρότητας του φορέα πιστοποίησης I.C.B. Operations Ltd. Ως εκ τούτου, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι όλα τα δικαιολογητικά έγγραφα που συμπληρωματικώς προσκόμισε η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία προς απόδειξη της εγκυρότητας του φορέα πιστοποίησης των προσκομισθέντων προτύπων δεν επαρκούν προς τούτο, πολλώ δε μάλλον ότι τα προσκομισθέντα συμπληρωματικώς πιστοποιητικά ISO 22000 και OHSAS 18001:2008, εκδόσεως από τη διαπιστευμένη από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης εταιρία «ΛΕΤΡΙΝΑ Α.Ε.» αποκτήθηκαν από τη συνδιαγωνιζόμενη εταιρία μόλις τον Αύγουστο του 2018, ήτοι σε χρόνο μεταγενέστερο της υποβολής της προσφοράς της. Σε κάθε περίπτωση, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι τα εν λόγω πιστοποιητικά δε δύναται να υποβληθούν κατ'εφαρμογή του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016 διότι δεν υποβάλλονται σε συμπλήρωση ήδη προσκομισθέντων νομίμως δικαιολογητικών αλλά σε αντικατάσταση μη νόμιμων δικαιολογητικών, σε συνέπεια εκ του λόγου τούτου να παραβιάζονται οι αρχές της τυπικότητας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων. Για όλους τους ανωτέρω λόγους, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης, και δη προσωρινής αναδόχου εταιρίας «.....» θα πρέπει να απορριφθεί και ως εκ τούτου να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το μέρος που εν τέλει αποδέχεται την προσφορά της και ανακηρύσσει αυτήν ως προσωρινή ανάδοχο για το Τμήμα 9 της Ομάδας 2 του συμβατικού αντικειμένου, σωρεύοντας παράλληλα το αίτημα αναστολής της υπόψη διαγωνιστικής διαδικασίας, έως την έκδοση απόφασης επί της Προδικαστικής Προσφυγής.

11. Επειδή, το έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας στοιχειοθετείται στο γεγονός ότι, αν και η ίδια έχει υποβάλλει νομίμως και εμπροθέσμως την προσφορά της στον υπόψη διαγωνισμό, προσδοκώντας εύλογα να της ανατεθεί η εκτέλεση της δημοπρατούμενης σύμβασης, καθότι η προσφορά της έγινε αποδεκτή τόσο κατά το στάδιο αξιολόγησης των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών προσφορών όσο και κατά το στάδιο αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών, εν τέλει με την προσβαλλόμενη απόφαση αναδείχθηκε ως προσωρινή ανάδοχος του Τμήματος 9 της Ομάδας 2

Αριθμός απόφασης: Α 6/2019

της υπόψη σύμβασης η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία «.....», η οποία υπέβαλε για το ως άνω Τμήμα την προσφορά με τη χαμηλότερη τιμή, παρότι, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, θα έπρεπε η εν λόγω προσφορά να απορριφθεί λόγω μη υποβολής των απαιτούμενων κατά τη διακήρυξη πιστοποιήσεων ISO, με περαιτέρω συνέπεια την απόρριψη της προσφοράς της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας «.....» και την ανακήρυξη της ίδιας της προσφεύγουσας ως προσωρινής αναδόχου του εν λόγω Τμήματος.

12. Επειδή, επομένως, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή μετά του σχετικού 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.

13. Επειδή, οι προβαλλόμενοι εκ μέρους της προσφεύγουσας λόγοι για την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης συναρτώνται με την εξέταση του σύννομου χαρακτήρα των πιστοποιήσεων ISO και OHSAS που υπέβαλε η προσφεύγουσα εντός του φακέλου προσφοράς της, ειδικότερα δε με την εκτίμηση των παρεχόμενων εκ μέρους της διευκρινίσεων και συμπληρωματικών εγγράφων επί των προσκομισθεισών πιστοποιήσεων σε σχέση με τα ισχύοντα στην υπόψη διακήρυξη και στην κείμενη εθνική και ευρωπαϊκή νομοθεσία περί δημοσίων συμβάσεων. Άλλωστε, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί παραβίασης του δικαίου των δημοσίων συμβάσεων, ενωσιακού και εθνικού, που συνετελέσθη με την προσβαλλομένη δεν παρίστανται ως αόριστοι και ανεπίδεκτοι νομικής εκτίμησης, ούτε ως μη χρήζοντες επισταμένης νομικής αξιολόγησης, αντιθέτως η κρίση περί της βασιμότητας των ως άνω ισχυρισμών απαιτεί ενδελεχή εξέταση των προσκομισθεισών πιστοποιήσεων και των δικαιολογητικών που συμπληρωματικώς υποβλήθηκαν προκειμένου να διαπιστωθεί η εγκυρότητα και το σύννομο της υποβολής τους. Σε κάθε δε περίπτωση, οι προβαλλόμενοι εκ μέρους της προσφεύγουσας ισχυρισμοί δεν πιθανολογούνται ως προδήλως απαράδεκτοι ή ως προδήλως αβάσιμοι.

Αριθμός απόφασης: Α 6/2019

14. Επειδή, όπως έχει κριθεί κατά πάγια νομολογία, στο στάδιο εξέτασης του αιτήματος αναστολής – προσωρινών μέτρων, η επικαλούμενη εκ μέρους του προσφεύγοντος βλάβη, δέον να συνίσταται όχι απλώς στην επίκληση παρανομίας ή στη κατά γενικό τρόπο επίκληση παραβάσεως διαφόρων διατάξεων οποιουδήποτε επιπέδου, αλλά σε μία νομική και πραγματική κατάσταση, η οποία ανάγεται σε πραγματικά περιστατικά, συγκεκριμένα και αρκούντως εξειδικευμένα, βάσει των οποίων είτε αποκλείεται είτε καθίσταται υπερβολικά δυσχερής η συμμετοχή στο διαγωνισμό, είτε προδιαγράφεται άμεσα ή έμμεσα το αποτέλεσμα λόγω αδυναμίας του προσφεύγοντος να εκπληρώσει τις απαιτούμενες προϋποθέσεις, με αποτέλεσμα να δημιουργείται μια προσωρινά προστατευτέα κατάσταση που να δικαιολογεί τη χορήγηση προσωρινού μέτρου (ΣτΕ ΕΑ 147/2016, 1140, 1137, 977/2010, 1149/2009, 14/2006).

15. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η προσφεύγουσα προσδιορίζει τη βλάβη της στο γεγονός ότι, με την προσβαλλόμενη απόφαση αναδείχθηκε ως προσωρινή ανάδοχος για το Τμήμα 9 της Ομάδας 2 του υπό ανάθεση αντικειμένου η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία «.....», παρά το γεγονός ότι εντός του φακέλου της προσφοράς της εμπεριέχονται δικαιολογητικά μη νόμιμα, με αποτέλεσμα για το λόγο αυτόν να έπρεπε η προσφορά της να απορριφθεί και εν τέλει να αναδειχθεί η ίδια η προσφεύγουσα, η οποία συνιστά τη μοναδική έτερη διαγωνιζόμενη για το αυτό τμήμα του υπό ανάθεση αντικειμένου, προσωρινή ανάδοχος αυτού.

16. Επειδή, η ζημία της προσφεύγουσας, της αναθέτουσας αλλά και του προσωρινού αναδόχου εκ της συνέχισης του διαγωνισμού και δη της προόδου στο επόμενο στάδιο, ήτοι της πρόσκλησης της προσωρινής αναδόχου προς υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης και της αποσφράγισης και αξιολόγησης αυτών, είναι πρόδηλη και οπωσδήποτε μη αμελητέα. Και τούτο διότι, μεσούσης της αμφισβήτησης της νομιμότητας της διαδικασίας αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών, η συνολική νομιμότητα της λοιπής ως άνω διαδικασίας αποσφράγισης και αξιολόγησης των δικαιολογητικών

Αριθμός απόφασης: Α 6/2019

κατακύρωσης τίθεται συνεκδοχικώς εν αμφιβόλω, τυχόν μάλιστα ακύρωση της προσβαλλόμενης, θα καταστήσει αυτοτελώς μη νόμιμη τυχόν έτερη εκδοθείσα εν τω μεταξύ εκτελεστή πράξη της αναθέτουσας αρχής, οδηγώντας τοιουτοτρόπως, πιθανόν, σε επόμενο στάδιο προσφυγών, υποχρέωση της αναθέτουσας να ακυρώνει νέα πράξη και χρονοτριβή εις βάρος της ολοκλήρωσης της διαδικασίας ανάθεσης, τα οποία δύνανται να αποφευχθούν δια της αναστολής της διαδικασίας κατά το παρόν στάδιο.

17. Επειδή, εξάλλου, το μόνο πρόσφορο και συγχρόνως αναγκαίο και εν στενή εννοία αναλογικό για τη θεραπεία και προστασία των διακινδυνευόμενων ως άνω συμφερόντων, διασφαλιστικό μέτρο είναι η, έως και την έκδοση απόφασης επί της Προσφυγής, αναστολή προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας, συμπεριλαμβανομένης της αποχής της αναθέτουσας αρχής από οποιαδήποτε ενέργεια αφορά σε έκδοση οιασδήποτε απόφασης και διενέργεια οιασδήποτε πράξης, σύνταξης πρακτικού, έγκρισης ή έκδοσης πρόσκλησης για προσκόμιση δικαιολογητικών, σχετικώς με κάθε επόμενο στάδιο του διαγωνισμού.

18. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, από μια γενική θεώρηση και στάθμιση των συμφερόντων των εμπλεκομένων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, 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.

19. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, πληρούται η ratio της διάταξης για τη χορήγηση αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων, τα οποία σκοπούν στην αποτροπή ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού ενώ περαιτέρω νομίμως εικάζεται ότι πληρούνται οι προϋποθέσεις που απαιτούνται για την ικανοποίηση του αιτήματος αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων.

Αριθμός απόφασης: Α 6/2019

20. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω το υποβληθέν αίτημα αναστολής θα πρέπει να γίνει δεκτό και να ανασταλεί η περαιτέρω πρόοδος της διαγωνιστικής διαδικασίας αναφορικά με την ανάθεση του Τμήματος 9 της Ομάδας 2 του αντικειμένου της υπόψη σύμβασης.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται το αίτημα αναστολής της προσφεύγουσας.

Αναστέλλει την περαιτέρω πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας που προκηρύχθηκε με την υπ' αριθ. Διακήρυξη του με αντικείμενο την «.....», συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 31.994.874,00 € (χωρίς ΦΠΑ), κατά το μέρος που αφορά στην ανάθεση του Τμήματος 9 της Ομάδας 2 του συμβατικού αντικειμένου, μέχρι την έκδοση απόφασης επί της υπόψη Προσφυγής.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 03 Ιανουαρίου 2019 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο την 04 Ιανουαρίου 2019.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Σταυρούλα Κουρή

Ανθούλα Νικολαΐδου