

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

4ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της στις 20 Δεκεμβρίου 2021 με την εξής σύνθεση: Γεώργιος Κουκούτσης, Πρόεδρος και Εισηγητής, Μαργαρίτα Κανάβα και Γερασιμούλα – Μαρία Δρακονταειδή, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης προσωρινών μέτρων που ενσωματώνεται στην από 08.12.2021 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 2273/09.12.2021 (εφεξής η «πρώτη προσφυγή»), του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», που εδρεύει στ... ..., στην οδό ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής ο «πρώτος προσφεύγων») και

το αίτημα αναστολής και λήψης προσωρινών μέτρων που ενσωματώνεται στην από 09.12.2021 Προδικαστική Προσφυγή με ΓΑΚ στην ΑΕΠΠ 2285/10-12-2021 (εφεξής η «δεύτερη προσφυγή») του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», που εδρεύει στο ..., στην οδό ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής ο «δευτερος προσφεύγων»).

Κατά της αναθέτουσας αρχής ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με τις ως άνω προδικαστικές προσφυγές τους στις οποίες έχουν σωρεύσει και αίτημα προσωρινών μέτρων, οι προσφεύγοντες ζητούν την ακύρωση της υπ' αριθ. ... (ΕΣΗΔΗΣ ...) Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με την οποία προκηρύχθηκε Ηλεκτρονικός

Αριθμός Αποφάσεων: Α 633, 634/2021

Διαγωνισμός με ανοιχτή διαδικασία άνω των ορίων με τίτλο «ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑ ΚΤΙΡΙΑΚΩΝ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ & ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΟΣ ΧΩΡΟΥ ΤΟΥ ... ΣΥΜΠΕΡΙΛΑΜΒΑΝΟΜΕΝΩΝ ΤΩΝ ΔΟΜΩΝ ..., ... & ... ΓΙΑ ΕΝΑ (1) ΕΤΟΣ, ΜΕ ΔΙΚΑΙΩΜΑ ΜΟΝΟΜΕΡΟΥΣ ΠΑΡΑΤΑΣΗΣ ΕΚ ΜΕΡΟΥΣ ΤΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ ΓΙΑ ΔΥΟ (2) ΜΗΝΕΣ ΚΑΙ ΕΠΙΠΛΕΟΝ ΓΙΑ ΔΕΚΑ (10) ΜΗΝΕΣ ΜΕ ΣΥΜΦΩΝΙΑ ΚΑΙ ΤΩΝ ΔΥΟ (2) ΜΕΡΩΝ», προϋπολογιζόμενης δαπάνης 756.000 ευρώ, πλέον ΦΠΑ, ο μιν πρώτος προσφεύγων ως προς τον όρο που προβλέπει ότι *«Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, οι παραπάνω ελάχιστες απαιτήσεις θα πρέπει να πληρούνται από όλα τα μέλη της ένωσης»* και άρα δεν αρκεί να πληρούνται αθροιστικά από τα μέλη της ένωσης και ως προς τον όρο που ορίζει ότι οι διαγωνιζόμενοι απαιτείται να διαθέτουν ετήσιο γενικό και ειδικό κύκλο εργασιών για κάθε χρήση που αφορά στην εκτέλεση έργων συναφών προς το αντικείμενο της προκήρυξης ποσού ίσου ή μεγαλύτερου με το 200% της προϋπολογιζόμενης αξίας της σύμβασης πλέον ΦΠΑ, ο δε δεύτερος προσφεύγων στο σύνολό της, άλλως ως προς τους όρους της διακήρυξης που επικαλείται με την προσφυγή του.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή Γεώργιο Κουκούτση

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, έχει καταβληθεί παράβολο, το οποίο υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, ήτοι 756.000,00 ευρώ, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24%, για την άσκηση της πρώτης προσφυγής ποσού 3.780,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, την από 08.12.2021 πληρωμή στην Τράπεζα Πειραιώς και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης)

Αριθμός Αποφάσεων: Α 633, 634/2021

και για την άσκηση της δεύτερης προσφυγής 3.780,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 09.12.2021 πληρωμή στην Alpha Bank και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί δέσμευσης).

2. 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 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».

Αριθμός Αποφάσεων: Α 633, 634/2021

3. Επειδή, 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».*

4. Επειδή οι υπό κρίση προσφυγές δεν πιθανολογούνται ως προδήλως απαράδεκτες ή προδήλως αβάσιμες. Περαιτέρω, για την οριστική κρίση περί του παραδεκτού και της βασιμότητας των λόγων των προσφυγών και της νομιμότητας των όρων της διακήρυξης κατά των οποίων αυτές βάλλουν απαιτείται ενδελεχής έρευνα στο φως της ισχύουσας ενωσιακής και εθνικής νομοθεσίας που δεν μπορεί να γίνει στο πλαίσιο της προσωρινής προστασίας (ΕΑ ΣΤΕ 496/2011, ΔΕΦΑΘ 9/2015, 10/2015, 20/2015, 3520/15, 41/2015, 46/2015), καθώς και, ενδεχομένως, ερμηνεία των όρων αυτών και περαιτέρω αναζήτηση διευκρινήσεων ή/και εγγράφων και από αρμόδιους προς τούτο φορείς, προκειμένου το παρόν Κλιμάκιο να αχθεί σε σχετική οριστική κρίση.

5. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με τις με αριθ. πρωτ. 20627/17.12.2021 απόψεις της αναφέρει ότι με την με αριθμό 48/13-12-2021 (Θέμα 5^ο) απόφαση του ΔΣ ήδη ανέστειλε τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας μέχρι να εκδικαστούν οι δύο προσφυγές που έχουν κατατεθεί στην ΑΕΠΠ, παρατείνοντας την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στο διαγωνισμό και ορίζοντας ως νέα καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 24-01-2022 και ως νέα ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών την 28-01-2022.

6. Επειδή, ενόψει του ό, τι ως ημερομηνία εξέτασης των προσφυγών έχει οριστεί η 14^η Ιανουαρίου 2022, πρέπει να γίνουν δεκτά τα προσωρινά μέτρα και να ανασταλεί η περαιτέρω πρόοδος της διαγωνιστικής διαδικασίας, μέχρι της τελικής ημερομηνίας εκδόσεως της οριστικής απόφασης επί των προσφυγών.

Αριθμός Αποφάσεων: Α 633, 634/2021

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται τα αιτήματα προσωρινών μέτρων.

Αναστέλλει την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας μέχρι την έκδοση οριστικής απόφασης επί των προσφυγών.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 20 Δεκεμβρίου 2021 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΟΥΚΟΥΤΣΗΣ

Ο Γραμματέας

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ