

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της στις 3 Φεβρουαρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Ελευθερία Καλαμιώτη, Πρόεδρος, Ειρήνη Αψοκάρδου, Μέλος και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος και εισηγήτρια.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης κατάλληλων προσωρινών μέτρων που περιλαμβάνεται στην από 23/1/2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 115/24-2-2022 προδικαστική προσφυγή της ένωσης οικονομικών φορέων με μέλη α) την εταιρεία με την επωνυμία «....» και τον διακριτικό τίτλο «.....» που εδρεύει στη ..., οδός ..., και β) την εταιρεία με την επωνυμία «....» και τον διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στη ..., οδός ..., νομίμως εκπροσωπούμενη.

Κατά του ΥΠΟΥΡΓΕΙΟΥ ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή, στην οποία σωρεύει και αίτημα αναστολής της προσβαλλόμενης πράξης, η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η υπ' αριθ. πρωτ. οικ.... απόφαση της αναθέτουσας αρχής, με την οποία επικυρώθηκε το Πρακτικό ΙΙΙ της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού για την παροχή υπηρεσιών φωτοερμηνείας και αρχικής εγκατάστασης και λήψης στοιχείων από τις δειγματοληπτικές επιφάνειες ΣΑΠ σε οκτώ Αποκεντρωμένες Διοικήσεις των υποέργων 2 έως 8 της πράξης *«Σύστημα απογραφής και παρακολούθησης των δασών και δασικών εκτάσεων για την κάλυψη των υποχρεώσεων της χώρας και τη διαμόρφωση στρατηγικής για την προσαρμογή τους στην κλιματική αλλαγή και τον μετριασμό αυτής»*, με κωδικό MIS ..., και αποκλείστηκε η προσφορά της προσφεύγουσας. Το αντικείμενο του διαγωνισμού υποδιαιρείται σε έξι (6) τμήματα, με δυνατότητα των οικονομικών φορέων να υποβάλλουν προσφορά για το ανώτατο δύο (2) τμήματα. Ως κριτήριο ανάθεσης έχει οριστεί η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής. Τέλος, ο διαγωνισμός διενεργείται μέσω ΕΣΗΔΗΣ με

Αριθμός απόφασης: Α94/2022

συστημικό Α/Α ...

Η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους διά του συστήματος επικοινωνίας του ΕΣΗΔΗΣ την 13/1/2022.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Αθηνά Μπουζιούρη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 3.135,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικά παράβολα με κωδικούς ... και ..., τις αντίστοιχες πληρωμές από 19/1/2022 στην ΤΡΑΠΕΖΑ ΠΕΙΡΑΙΩΣ και από 20/1/2022 στην EUROBANK και τις εκτυπώσεις από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»), το οποίο καταβάλλεται με βάση την εκτιμώμενη αξία Του τμήματος που αποτελεί αντικείμενο της προδικαστικής προσφυγής, ανερχόμενη σε ποσό 626.912,10 άνευ ΦΠΑ.

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

Αριθμός απόφασης: Α94/2022

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».

3. Επειδή η χορήγηση αναστολής – προσωρινών μέτρων σκοπεί στην αποτροπή καταστάσεων ανεπανόρθωτων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού, προκειμένου, περαιτέρω να μην καταστεί αλυσιτελής τυχόν αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής.

4. Επειδή, προϋπόθεση της παροχής προσωρινών μέτρων υπέρ του αιτούντος είναι: α) η παραδεκτή άσκηση της προσφυγής, β) η ύπαρξη βλάβης του προσφεύγοντος ως στοιχείο του παραδεκτού της αίτησης θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον του και κριτήριο επιλογής του κατάλληλου ασφαλιστικού μέτρου, γ) η πιθανολόγηση βασιμότητας έστω κι ενός εκ των προβαλλόμενων λόγων, καθώς καθίσταται σαφές ότι προδήλως αβάσιμη – ως και προδήλως απαράδεκτη – προσφυγή δεν δύναται να θεμελιώσει αίτημα αναστολής και δ) να μην προκύπτει από τη στάθμιση όλων των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη (άρθρο 15 του ΠΔ 39/2017 και 366 του Ν. 4412/2017).

5. Επειδή η προκείμενη προσφυγή, στην οποία περιλαμβάνεται το υπό κρίση αίτημα αναστολής, δεν πιθανολογείται ως προδήλως απαράδεκτη ή προδήλως αβάσιμη. Περαιτέρω, για την οριστική κρίση περί του παραδεκτού και περί του βάσιμου της προσφυγής και ενός εκάστου των προβαλλόμενων λόγων, απαιτείται ενδελεχής έρευνα και εκτίμηση των στοιχείων του φακέλου του διαγωνισμού και των προσφορών, στη βάση των οικείων όρων της διακήρυξης και της ισχύουσας ενωσιακής και εθνικής νομοθεσίας, οι οποίες 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).

Αριθμός απόφασης: Α94/2022

6. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του ηλεκτρονικού φακέλου του διαγωνισμού, για το υπόψη υποέργο 4, το οποίο αποτελεί αυτοτελές τμήμα του διαγωνισμού, υποβλήθηκε μία μόνο προσφορά, ήτοι αυτή της προσφεύγουσας, η οποία και απερρίφθη με την ήδη προσβαλλόμενη απόφαση έγκρισης του πρακτικού ελέγχου και αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικών προσφορών, λόγω μη πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, χωρίς αυτή να βαθμολογηθεί. Η οικονομική προσφορά της προσφεύγουσας δεν έχει ακόμη αποσφραγιστεί.

7. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 3.1.2 της Διακήρυξης, *«για την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών μπορεί να συντάσσεται ενιαίο πρακτικό, το οποίο κοινοποιείται από το ως άνω όργανο, μέσω της λειτουργικότητας της 'Επικοινωνίας', στην αναθέτουσα αρχή προς έγκριση. Τα αποτελέσματα των εν λόγω σταδίων ('Δικαιολογητικά Συμμετοχής' & 'Τεχνική Προσφορά' επικυρώνονται με απόφαση του αποφαινόμενου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιείται με επιμέλεια αυτής, μέσω της λειτουργικότητας της 'Επικοινωνίας' του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ, στους προσφέροντες, μαζί με αντίγραφο των πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών των ως άνω σταδίων. Κατά της εν λόγω απόφασης χωρεί προδικαστική προσφυγή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 3.4 της παρούσας. [...] Μετά την ολοκλήρωση της αξιολόγησης, σύμφωνα με τα ανωτέρω, αποσφραγίζονται, κατά την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται στην ειδική πρόσκληση οι φάκελοι των οικονομικών προσφορών εκείνων των προσφερόντων που δεν έχουν απορριφθεί σύμφωνα με τα ανωτέρω».*

8. Επειδή, εν προκειμένω, όπως προελέχθη, στον διαγωνισμό έχει κατατεθεί μόνο η προσφορά της προσφεύγουσας, η οποία και έχει ήδη κριθεί αποκλειστέα. Επομένως, βάσει των ανωτέρω διατάξεων της Διακήρυξης δεν επίκειται βαθμολόγηση της τεχνική προσφοράς της ούτε αποσφράγιση της οικονομικής προσφοράς της, πριν την έκδοση απόφασης επί της προδικαστικής προσφυγής, οπότε, και σε περίπτωση τυχόν ευδοκίμησης αυτής, η προσφεύγουσα θα επανέλθει στον διαγωνισμό. Συνεπώς, στο παρόν στάδιο και υπό τα ανωτέρω πραγματικά δεδομένα, δεν υφίσταται λόγος χορήγησης αναστολής της διαγωνιστικής διαδικασίας – ορισμού προσωρινών μέτρων, διότι, ενόψει των προπαρατεθεισών διατάξεων της Διακήρυξης, δεν

Αριθμός απόφασης: Α94/2022

υφίσταται κίνδυνος να καταστεί αλυσιτελής τυχόν αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής και να δημιουργηθούν καταστάσεις ανεπανόρθωτες ή δύσκολα αναστρέψιμες, δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή δεν δύναται κατά τους όρους της Διακήρυξης να προχωρήσει σε αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς και σε αποσφράγιση της οικονομικής προσφοράς της προσφεύγουσας που αποκλείστηκε με την προσβαλλόμενη.

9. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή δεν υπέβαλε απόψεις επί του αιτήματος χορήγησης αναστολής – προσωρινών μέτρων, αν και εκλήθη προς τούτο από την ΑΕΠΠ.

10. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, το αίτημα χορήγησης αναστολής - προσωρινών μέτρων της προσφεύγουσας πρέπει να απορριφθεί.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει το αίτημα αναστολής- προσωρινών μέτρων της αιτούσας.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 3 Φεβρουαρίου 2022 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Ελευθερία Καλαμιώτη

Η Γραμματέας

Φωτεινή Μαραντίδου