

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 22 Απριλίου 2019 με την εξής σύνθεση: Μαργαρίτα Κανάβα, Πρόεδρος, Ειρήνη Αψοκάρδου-Εισηγήτρια και Απόστολος Σιαπέρας Μέλη.

Για να εξετάσει την από 18-03-2019 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 349/19.03.2019 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» και το διακριτικό τίτλο «.....» (εφεξής «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στην, οδός, αρ.,, ΤΚ, όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του Γενικού Επιτελείου Ναυτικού- Κέντρο Εφοδιασμού Ναυτικού (ΓΕΝ-ΚΕΦΝ), (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται: 1) την ακύρωση της υπ' αριθμ Φ.604.2/32/06/17/5.03.2019 απόφασης της αναθέτουσας αρχής «Τροποποίηση Κατακύρωση Προμήθειας Ειδών Στολών Μαθητών Παραγωγικών Σχολών και Ναυτοδιόπων (Ν/Δ), μέσω της Υπογραφής Πλαισίου Δύο (2) Ετών» καθώς και να ακυρωθούν τα από 31-07-2018 ΤΕΛΙΚΟ ΠΡΑΚΤΙΚΟ της αρμόδιας Επιτροπής ΑΕΠ και υπ' αριθμόν 17/11-02-2019 ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΚΓΕΠ/ΓΕΝ, οι διαπιστώσεις, εισηγήσεις και συμπεράσματα στα οποία στηρίχθηκε η προσβαλλόμενη απόφαση και 2) να κηρυχθεί έκπτωτη της προμήθειας του είδους ΣΟΡΤΣ ΛΕΥΚΑ η συμμετέχουσα εταιρεία «.....», να αποκλειστεί και αποβληθεί από την κατακύρωση ως μειοδότης για το είδος της προμήθειας με Α/Α 7 και να μην υπογράψει μεταξύ της αναθέτουσας αρχής και αυτής η σύμβαση προμήθειας για το εν λόγω είδος.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ειρήνη Αψοκάρδου

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, ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 265059899959 0517 0045, την από 18-03-2019 πληρωμή στην ΕΘΝΙΚΗ ΤΡΑΠΕΖΑ της Ελλάδος και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη του με Α/Α 7 του προσφερόμενου είδους ΣΟΡΤΣ ΛΕΥΚΑ της σύμβασης για το οποίο υπέβαλε προσφορά η προσφεύγουσα, εκτιμώμενης αξίας 21.600 ευρώ άνευ ΦΠΑ.

2.Επειδή με την υπ' αριθμό 32/17 διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για τη σύναψη συμφωνίας-πλαίσιο με αντικείμενο «Προμήθεια ειδών στολών μαθητών παραγωγικών σχολών και ναυτοδιόπων», με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, προϋπολογισμού 864.800,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

3.Επειδή η προκήρυξη της ως άνω σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 18-01-2018 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης ενώ το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων με ΑΔΑΜ 18PROC002560467/2018-01-18, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 52214.

4.Επειδή ο διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του Ν. 4412/2016.

5.Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 18-03-2019 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους προσφέροντες μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ

Αριθμός απόφασης: 511/2019

στις 8-03-2019, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4 και την παρ. 2 του άρθ. 8 του Π.Δ. 39/2017.

6.Επειδή στις 19-03-2019 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς όλους τους συμμετέχοντες, ήτοι σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

7.Επειδή με την με αριθμό 424/2019 Πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων και επί της υπό εξέταση προσφυγής.

8.Επειδή στις 27-03-2019 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε μέσω της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού τις απόψεις της στην ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. β της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, επί της υπό εξέταση προσφυγής.

9.Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

10.Επειδή για το με Α/Α 7 είδος του εν θέματι διαγωνισμού υπέβαλαν προσφορές πέντε οικονομικοί φορείς μεταξύ των οποίων και η προσφεύγουσα, υποβάλλοντας τη με αριθμό συστήματος 87996 προσφορά της.

Με την υπ' αριθμ. Φ. 604.2/32/03/17 Σ. 1142 απόφαση της αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκαν το από 27-03-2018 και το από 19-04-2018 πρακτικά Ελέγχου Δικαιολογητικών Συμμετοχής, Τεχνικών Προσφορών, Οικονομικών Προσφορών και Ανάδειξης Προσωρινών Αναδόχων της αρμόδιας Επιτροπής του Διαγωνισμού (εν προκειμένω της ΚΕΦΝ/ΑΕΠ), μεταξύ άλλων, η προσφεύγουσα αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος για τα είδη συνημμένου Πίνακα «Α» της διακήρυξης με α/α 3,4 και 9 αντί του συνολικού ποσού 165.466,00 € (άνευ ΦΠΑ) και ο οικονομικός φορέας με την

Αριθμός απόφασης: 511/2019

επωνυμία «.....» αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος για το είδος συνημμένου Πίνακα «Α» με α/α 7 αντί του συνολικού ποσού 16.524,00€ (άνευ ΦΠΑ).

Στη συνέχεια, κατόπιν ελέγχου και των δικαιολογητικών κατακύρωσης, με την υπ' αριθμ. Φ. 604.2/32/04/17 Σ. 2134 απόφαση της αναθέτουσας αρχής με θέμα: «Κατακύρωση Προμήθειας Ειδών Στολών Μαθητών Παραγωγικών Σχολών και Ναυτοδιόπων (Ν/Δ), μέσω της Υπογραφής Συμφωνίας Πλαισίου Δυο (2) Ετών», αποφασίστηκε ότι: *«Κατακυρώνουμε τα υλικά θέματος για την υπογραφή Συμφωνίας Πλαισίου δύο (2) ετών και συγκεκριμένα αναθέτουμε τη δυνατότητα προμήθειας υλικών θέματος, ως αναλυτικά εμφανίζονται στον συνημμένο στην παρούσα Πίνακα Προμηθευτού Υλικού (ΠΠΥ) ως Παράρτημα "Α", στις κάτωθι εταιρείες:*

α. Εταιρεία «.....» με ΑΦΜ ΔΟΥ, το ύψος του οποίου δε θα ξεπερνά τις 365.700,00 € (άνευ ΦΠΑ).

β. Εταιρεία «.....» με ΑΦΜ ΔΟΥ, το ύψος του οποίου δε θα ξεπερνά τις 165.466,00 € (άνευ ΦΠΑ).

γ. Εταιρεία «.....» με ΑΦΜ ΔΟΥ, το ύψος του οποίου δε θα ξεπερνά τις 144.130,00€ (άνευ ΦΠΑ)

δ. Εταιρεία «.....» με ΑΦΜ ΔΟΥ, το ύψος του οποίου δε θα ξεπερνά τις 16.524,00€ (άνευ ΦΠΑ).

ε. Εταιρεία «.....» με ΑΦΜ ΔΟΥ, το ύψος του οποίου δε θα ξεπερνά τις 17.560,00€ (άνευ ΦΠΑ)».

Κατά της απόφασης αυτής η προσφεύγουσα άσκησε την με αριθμ. ΓΑΚ ΑΕΠΠ 1278/03-12-2018 Προδικαστική Προσφυγή με την οποία επίσης επεδίωκε την ακύρωση της κατακύρωσης στην εταιρία «.....» της προμήθειας του είδους ΣΟΡΤΣ ΛΕΥΚΑ, με α/α 7.

Με την υπ' αριθμ. 1107/2018 απόφαση της ΑΕΠΠ απορρίφθηκε η ως άνω προσφυγή και έγινε δεκτή η παρέμβαση του έτερου οικονομικού φορέα. Ειδικότερα, η εν λόγω απόφαση της ΑΕΠΠ ορίζει: « [...] 10. Επειδή, σύμφωνα με το Παράρτημα Β Προσθήκη Ι της διακήρυξης στα απαιτούμενα δικαιολογητικά συμμετοχής περιλήφθηκαν το ΕΕΕΣ, η εγγυητική επιστολή συμμετοχής, σε περίπτωση συνεργασίας του οικονομικού φορέα με έτερη οντότητα υπεύθυνη δήλωση της έτερης οντότητας ότι σε περίπτωση

Αριθμός απόφασης: 511/2019

κατακύρωσης του διαγωνισμού στον υποψήφιο οικονομικό φορέα αποδέχεται έναντι του οικονομικού φορέα την παραγωγή του υλικού-εφοδίου. Συνακόλουθα στα απαιτούμενα δικαιολογητικά τεχνικής προσφοράς περιλήφθηκαν η τεχνική προσφορά, Υπεύθυνη Δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986 (Α'75), όπως εκάστοτε ισχύει (θα εμπεριέχονται τα στοιχεία της παρούσης Διακήρυξης) στην οποία οι προσφέροντες θα δηλώνουν συγκεντρωτικά (σε ενιαίο αρχείο δήλωσης), μεταξύ άλλων, τα κάτωθι: «.....α) Την επιχειρηματική μονάδα στην οποία θα κατασκευάσουν το εκάστοτε προσφερόμενο προϊόν, καθώς και τον τόπο εγκατάστασής της (εφόσον κατασκευάζουν οι ίδιοι το τελικό προϊόν) ή την επιχειρηματική μονάδα, στην οποία θα κατασκευαστεί το προσφερόμενο προϊόν και τον τόπο εγκατάστασής της (εφόσον οι προσφέροντες δεν θα κατασκευάσουν οι ίδιοι το τελικό προϊόν, σε δική τους επιχειρηματική μονάδα). Επίσης, ότι η κατασκευή του τελικού προϊόντος θα γίνει από την επιχείρηση η οποία εκμεταλλεύεται ολικά ή μερικά τη μονάδα κατασκευής του τελικού προϊόντος, καθώς και ότι ο νόμιμος εκπρόσωπος της επιχείρησης αυτής έχει αποδεχθεί έναντι τους την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας, σε περίπτωση κατακύρωσης στον προμηθευτή υπέρ του οποίου έγινε η αποδοχή.....». Επίσης στο φάκελο της τεχνικής προσφοράς θα περιλάβουν «Βεβαίωση, συμφώνως Ν. 2939/01, από τον εκπρόσωπο Συστήματος Εναλλακτικής Διαχείρισης (ΣΕΔ), ότι η υπογραφείσα σύμβαση με την συμμετέχουσα στο διαγωνισμό εταιρία είναι εν ισχύ, στις περιπτώσεις που οι συμμετέχοντες στους διαγωνισμούς αποτελούν παραγωγούς ή εισαγωγείς των προσφερομένων υλικών. Στις περιπτώσεις που οι συμμετέχοντες στους διαγωνισμούς δεν είναι εισαγωγείς ή παραγωγοί αλλά απλά διακινητές, έγγραφο που να αποδεικνύει ότι διακινούν προϊόντα που είναι ενταγμένα στο αντίστοιχο ΣΕΔ, ήτοι προϊόντα που προέρχονται από εισαγωγείς ή παραγωγούς που είναι συμβεβλημένοι με το ΣΕΔ. Περαιτέρω Πληροφορίες για εγκεκριμένα συστήματα εναλλακτικής διαχείρισης σε ιστοσελίδα Ελληνικού Οργανισμού Ανακύκλωσης / ΕΟΑΝ», καθώς και «Λοιπά Πιστοποιητικά/Δικαιολογητικά όπως απαιτούνται σε Τεχνικές Προδιαγραφές ως Παράρτημα Γ», ως και «Λοιπές Υπεύθυνες Δηλώσεις του Ν.1599/86 όπως απαιτούνται σε Τεχνικές Προδιαγραφές ως Παράρτημα Γ». Όσον αφορά τα κατά τη διακήρυξη δικαιολογητικά κατακύρωσης, σύμφωνα με το

Αριθμός απόφασης: 511/2019

Παράρτημα Β Προσθήκη Ι αυτής, ορίσθηκαν ως απαιτούμενα το απόσπασμα ποινικού μητρώου, πιστοποιητικό ότι δεν τελούν σε κάποια από τις αναφερόμενες στην παρ. 4.β. του άρθρου 73 του Ν. 4412/16 καταστάσεις, ασφαλιστική και φορολογική ενημερότητα, πιστοποιητικό του οικείου Επιμελητηρίου, με το οποίο θα πιστοποιείται αφενός η εγγραφή τους σ' αυτό και το ειδικό επάγγελμά τους, κατά την ημέρα διενέργειας του διαγωνισμού, και αφετέρου ότι εξακολουθούν να παραμένουν εγγεγραμμένοι, ως και το μετοχολόγιο.

11. Επειδή, με βάση το κατατεθέν καταστατικό της παρεμβαίνουσας προκύπτει ότι σκοπός της είναι, μεταξύ άλλων, η βιομηχανική παραγωγή παντός είδους νημάτων και υφασμάτων εκ πάσης ύλης (βάμβακος, ερίου ή τεχνητών ινών) και εμπορία των προϊόντων τούτων. Συνακόλουθα με το υπ' αρ.πρωτ.611/22-1-2018 πιστοποιητικό του Εμπορικού και Βιομηχανικού Επιμελητηρίου Αθηνών (ΕΒΕΑ) η δραστηριότητα της εν λόγω εταιρίας αφορά στην ύφανση κλωστοϋφαντουργικών υλών, στην ύφανση βαμβακερών υφασμάτων, στην ύφανση υφασμάτων από συνθετικά νήματα συνεχών ινών και από τεχνητά νήματα, στην παραγωγή ηλεκτρικής ενέργειας από φωτοβολταϊκά συστήματα, στο χονδρικό εμπόριο υφασμάτων και στο χονδρικό εμπόριο υφασμάτων λαϊκή κατανάλωσης. Επισημαίνεται ότι με τη διακήρυξη δεν τέθηκε επί ποινή απαραδέκτου τόσο η ύπαρξη στο καταστατικό ειδικού σκοπού της συμμετέχουσας εταιρίας, ούτε αναφορικά με το πιστοποιητικό του ΕΒΕΑ να περιλαμβάνεται συγκεκριμένος κωδικός δραστηριότητας. Επίσης η παρεμβαίνουσα κατέθεσε στον υπόψη διαγωνισμό πιστοποιητικό που εξέδωσε ο Φορέας Πιστοποίησης, με το οποίο πιστοποιείται ότι η παρεμβαίνουσα έχει αναπτύξει και εφαρμόζει Σύστημα Διαχείρισης Ποιότητας, το οποίο ανταποκρίνεται στις απαιτήσεις του ΕΛΟΤ EN ISO 9001:2008 με πεδίο εφαρμογής «ΣΧΕΔΙΑΣΜΟΣ, ΠΑΡΑΓΩΓΗ ΚΑΙ ΠΩΛΗΣΕΙΣ ΡΟΥΧΙΣΜΟΥ. ΠΑΡΑΓΩΓΗ ΚΑΙ ΠΩΛΗΣΕΙΣ ΥΦΑΣΜΑΤΩΝ ΚΑΙ ΕΤΟΙΜΩΝ ΕΝΔΥΜΑΤΩΝ» και άρα εξ αυτού συνάγεται ότι, αφού εφαρμόζει σύστημα ποιότητας για το σχεδιασμό, την παραγωγή και τις πωλήσεις ρουχισμού, τότε ασφαλώς και σχεδιάζει, παράγει πουλά ρουχισμό. Τέλος, με την απαιτούμενη από τη διακήρυξη από 28-2-2018 Υπεύθυνη Δήλωση της παρεμβαίνουσας «...τα προσφερόμενα είδη-τελικό προϊόν θα κατασκευαστούν στο εργοστάσιο της

Αριθμός απόφασης: 511/2019

εταιρείας μας στα όπου διαθέτουμε πιστοποιητικό συμμόρφωσης EN ISO 9001:2008 και εφαρμόζουμε τις διαδικασίες που απαιτούνται για τη εξασφάλιση της ποιότητας (στην οποία ανήκει ολικά η μονάδα κατασκευής του τελικού προϊόντος).....», ενώ με βάση τα κατατεθέν ΕΕΕΣ η παρεμβαίνουσα δεν θα λάβει δάνεια εμπειρία ούτε να αναθέσει σε υπεργολάβο. Εκ των ανωτέρω κατατεθέντων σε συνδυασμό με τις απαιτήσεις της διακήρυξης, ως αυτές προδιατυπώθηκαν, δεν προκύπτει μη πλήρωση των όρων της και των κριτηρίων επιλογής, που με αυτήν τέθηκαν, εκ μέρους του οικονομικού φορέα «.....», ούτε συνάγεται αδυναμία του να υλοποιήσει την υπό ανάθεση σύμβαση.

12. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η εξεταζόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί καθ' όλους αυτής τους λόγους και αντίθετα να γίνει δεκτή η ασκηθείσα παρέμβαση [...].»

Στις 8-3-2019, κατόπιν επιστολής του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» με την οποία απέσυρε το ενδιαφέρον του για τον επίμαχο διαγωνισμό, με την προσβαλλόμενη αποφασίστηκε η «τροποποίηση των αντίστοιχων Πεδίων (Αντικείμενο Κατακύρωσης / Τιμές, Πληρωμή και Λοιποί Όροι) καθώς και την αντικατάσταση του Πίνακα Προμηθευτέου Υλικού (Παράρτημα «Α») σχετικής (θ) κατακυρωτικής απόφασης, ως ακολούθως:

1. ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ / ΤΙΜΕΣ

α. Κατακυρώνουμε τα υλικά θέματος για την υπογραφή Συμφωνίας – Πλαισίου δύο (2) ετών, όπως αυτά περιγράφονται στα Παραρτήματα της παρούσας απόφασης, στις κάτωθι εταιρείες:

(1). Εταιρεία «.....» με ΑΦΜ(ΔΟΥ), το ύψος του οποίου δεν θα ξεπερνά τις 541.171,00€ (Άνευ ΦΠΑ).

(2). Εταιρεία «.....» με ΑΦΜ (ΔΟΥ), το ύψος του οποίου δεν θα ξεπερνά τις 144.130,00€ (Άνευ ΦΠΑ).

(3). Εταιρεία «.....» με ΑΦΜ (ΔΟΥ), το ύψος του οποίου δεν θα ξεπερνά τις 16.524,00€ (Άνευ ΦΠΑ).

(4). Εταιρεία «.....» με ΑΦΜ (ΔΟΥ), το ύψος του οποίου δεν θα ξεπερνά τις 17.560,00€ (Άνευ ΦΠΑ).

β. Οι ποσότητες που αναγράφονται στους Πίνακες Προμηθευτέου Υλικού της παρούσας απόφασης ως Παράρτημα «Α» είναι ενδεικτικές και δεν

Αριθμός απόφασης: 511/2019

δεσμεύουν το Πολεμικό Ναυτικό. Στις αναγραφόμενες τιμές συμπεριλαμβάνονται οι νόμιμες κρατήσεις και ο ΦΠΑ (24%). Για την υλοποίηση της συμφωνίας πλαισίου θα εκδίδονται επιμέρους κατακυρωτικές αποφάσεις για την σύναψη εκτελεστικών συμβάσεων με τους ίδιους όρους της παρούσης».

11.Επειδή η προσφεύγουσα με την υπό κρίση προσφυγή της αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης καθώς κάνει μεν αποδεκτή την προσφορά της, ωστόσο ισχυρίζεται αυτολεξεί τα κάτωθι: «[...] 1. Σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην άνω υπ' αριθμό 32/2017 διακήρυξη στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ «B» υπό στοιχείο β. Τεχνική Προσφορά, που συνιστά αναπόσπαστο μέρος αυτής και οι όροι του ενσωματώνονται και εμπλουτίζουν τους όρους του κυρίως κειμένου της διακήρυξης, και δη τον όρο 2 προβλέπεται ότι οι προσφέροντες υποβάλλουν υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986 (Α'75) στην οποία δηλώνουν συγκεντρωτικά τα κάτωθι: α) την επιχειρηματική μονάδα στην οποία θα κατασκευάσουν το εκάστοτε προσφερόμενο προϊόν, καθώς και το τόπο εγκατάστασής της (εφόσον κατασκευάζουν οι ίδιοι το τελικό προϊόν) ή.....

Κατά τα παραπάνω, οι προσφέρουσες εταιρείες είναι προφανές ότι όταν δηλώνουν ότι θα κατασκευάσουν οι ίδιες στις δικές τους επιχειρηματικές μονάδες το προϊόν είναι αναγκαίο ο σκοπός αυτός και η δραστηριότητα να προκύπτει από το ίδιο το καταστατικό της εταιρείας, ώστε να προκύπτει κατά τρόπο αναμφισβήτητο ότι το νομικό πρόσωπο κατέχει τις εγκαταστάσεις, την άδεια, το προσωπικό και τις ικανότητες για να κατασκευάσει το προϊόν που του ανατέθηκε από τον Δημόσιο Φορέα.

• 2. Σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην άνω υπ αριθ. 32/2017 διακήρυξη, στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ «B» υπό στοιχείο δ. Δικαιολογητικά του προσφέροντος στον οποίο πρόκειται να γίνει η Κατακύρωση (άρθρο 80 και 103 του Ν.4412/16) και με αριθμό 4, προβλέπεται ότι οι προσφέροντες, προσωρινοί ανάδοχοι, υποβάλλουν πιστοποιητικό του οικείου επιμελητηρίου με το οποίο θα πιστοποιείται αφενός η εγγραφή τους σ' αυτό και το ειδικό επάγγελμα τους, κατά την ημέρα διενέργειας του διαγωνισμού, και αφετέρου ότι εξακολουθούν να παραμένουν εγγεγραμμένοι μέχρι την επίδοση της ως άνω έγγραφης ειδοποίησης.....»...

Αριθμός απόφασης: 511/2019

Είναι προφανές ότι το πιστοποιητικό αυτό για τους προσφέροντες, προσωρινούς αναδόχους, στον εν λόγω διαγωνισμό που αφορά προμήθεια ειδών στολών μαθητών παραγωγικών σχολών και ναυτοδιόπων (Ν/Δ), πρέπει, εκτός των άλλων, να έχει ως αντικείμενο δραστηριότητας και σκοπό την κατασκευή ενδυμάτων και την εμπορία αυτών. Εν προκειμένω, από τον έλεγχο του καταστατικού του οικονομικού φορέα «.....» και δη από το πιστοποιητικό του ΕΒΕΑ που υπέβαλλε ηλεκτρονικά και σε έντυπη μορφή στην Επιτροπή αξιολόγησης ΑΕΠ, προκύπτουν οι εξής σκοποί - δραστηριότητας της άνω εταιρείας:

- Ύφανση κλωστοϋφαντουργικών υλών
- Ύφανση βαμβακερών υφασμάτων
- Ύφανση υφασμάτων από συνθετικά νήματα συνεχών ινών και από τεχνητά νήματα
- Παραγωγή ηλεκτρικής ενέργειας από φωτοβολταϊκά συστήματα
- Χονδρικό εμπόριο υφασμάτων
- Χονδρικό εμπόριο υφασμάτων λαϊκής κατανάλωσης.

Είναι προφανέστατο ότι από προαναφερθέντες περιοριστικά αναφερόμενους σκοπούς της εν λόγω εταιρείας δεν προκύπτει ότι έχει ως σκοπό την κατασκευή ενδυμάτων και συνεπώς είναι αδύνατο να κατασκευάζει η ίδια η εταιρεία τα είδη τα οποία της ανατέθηκαν να κατασκευάσει.

Προ επίρρωση των ως άνω ισχυρισμών μας που αποτελούν και τους λόγους προσφυγής μας, προσκομίζομε μετ' επικλήσεως πιστοποιητικά του αρμοδίου επιμελητηρίου τόσο για την εταιρεία μας από το Επιμελητήριο Κορινθίας και το ΕΒΕΑ, όσο και για τις εταιρείες με την επωνυμία «.....» από το Βιοτεχνικό Επιμελητήριο Αθηνών, «.....» από το Επιμελητήριο Βοιωτίας, από τα οποία προκύπτει ότι όλες οι λοιπές συμμετέχουσες εταιρείες - προσφέρουσες έχουν αντικείμενο δραστηριότητας και σκοπό της εταιρείας των την κατασκευή ενδυμάτων.

• 3. Επειδή σύμφωνα με τα ανωτέρω, η προσφορά - δικαιολογητικά της εταιρείας «.....» είναι μη νόμιμα και απαράδεκτα, όφειλε η ΑΕΠ του ΠΟΛΕΜΙΚΟΥ ΝΑΥΤΙΚΟΥ με το από 31-07-18 Νο 32/17 τελικό πρακτικό της, το οποίο είναι συμπροσβαλλόμενο με την τροποποιητική απόφαση κατακύρωσης προμήθειας, να εισηγηθεί την απόρριψη της

Αριθμός απόφασης: 511/2019

προσφοράς της εταιρείας «.....», καθόσον εσφαλμένα αναφέρει «...Μετά την ολοκλήρωση ελέγχου, διαπιστώθηκε η πληρότητα και κανονικότητα των δικαιολογητικών κατακύρωσης που υπεβλήθησαν από τις εταιρείες.....

- 4. Επειδή για τους ανωτέρω, ίδιους ακριβώς λόγους είχαμε υποβάλλει προδικαστική προσφυγή με ΓΑΚ 1278/03-12-2018 στην απόφαση κατακύρωσης ΚΕΦΝ/Φ.604.2/32/04/17/Σ.2134/05 ΟΚΤ.2018 η οποία απορρίφθηκε με την απόφαση 1107/2018 και έκανε δεκτή την παρέμβαση της εταιρείας «.....» καθώς όπως αναφέρει, αφού η εν λόγω εταιρεία έχει αναπτύξει και εφαρμόζει Σύστημα Διαχείρισης Ποιότητας 130 9001:2008 για το σχεδιασμό την παραγωγή και τις πωλήσεις ρουχισμού, τότε ασφαλώς και σχεδιάζει, παράγει πουλά ρουχισμό. Τέλος, με την απαιτούμενη από τη διακήρυξη Υπεύθυνη Δήλωση 28-02-2018 «...τα προσφερόμενα είδη-τελικό προϊόν θα κατασκευαστούν στο εργοστάσιο της εταιρείας μας στα όπου διαθέτουμε πιστοποιητικό συμμόρφωσης EN ISO 9001:2008.....» Εξ αυτών συνάγεται σε συνδυασμό με τις απαιτήσεις της διακήρυξης, δεν προκύπτει μη πλήρωση των όρων της και κριτηρίων επιλογής που με αυτή τέθηκαν. Όμως:

- 5. Επειδή η εταιρεία «.....» με την από 10-12-18 παρέμβαση της κατά την συζήτηση, της από 03-12-18 προσφυγής της εταιρείας μας (ΓΑΚ ΑΕΠΠ/1278) ψευδώς και πάλι δηλώνει, παραπλανώντας την Ανεξάρτητη Αρχή (ΑΕΠΠ) όπως και το ΚΕΦΝ του ΠΟΛΕΜΙΚΟΥ ΝΑΥΤΙΚΟΥ ότι, με την Υπεύθυνη Δήλωση και το ISO «ΣΧΕΔΙΑΣΜΟΣ ΠΑΡΑΓΩΓΗ ΚΑΙ ΠΩΛΗΣΕΙΣ ΡΟΥΧΙΣΜΟΥ, ΠΑΡΑΓΩΓΗ ΚΑΙ ΠΩΛΗΣΕΙΣ ΥΦΑΣΜΑΤΩΝ ΚΑΙ ΕΤΟΙΜΩΝ ΕΝΔΥΜΑΤΩΝ» ότι εξ αυτού, έχει την δυνατότητα και δυναμικότητα να κατασκευάσει τα υπό κατακύρωση ΛΕΥΚΑ ΣΟΡΤΣ στο εργοστάσιο της στα Κατόπιν των ανωτέρω καθώς επιβάλλεται για την διαφάνεια των όσων έχει υπευθύνως δηλώσει και επωνύμως έχουμε καταγγείλει, να παρουσιάσει κάποιο στοιχείο στο ΚΕΦΝ/ΠΟΛΕΜΙΚΟΥ ΝΑΥΤΙΚΟΥ που να αποδεικνύει την παραγωγή/κατασκευή των παραγόμενων/προσφερόμενων ειδών, (κάποια κατάσταση Επιθεώρησης Εργασίας, κάποια πρόσληψη εργαζόμενου που έχει σχέση με την κατασκευή ενδυμάτων, κάποια μισθολογική κατάσταση, κάποιο παραστατικό πληρωμής ασφαλιστικών εισφορών, κάποιο αναλύσιμο είδος

Αριθμός απόφασης: 511/2019

συντήρησης ραπτομηχανών ή ό,τι άλλο θεωρεί σκόπιμο κλπ κλπ. Επίσης έχουμε παρακαλέσει την Υπηρεσία του ΚΕΦΝ/Π.Ν. η οποία είναι η καθ' ύλην αρμόδια Υπηρεσία για την εξακρίβωση των καταγγελλθέντων, όπως ενήργησε για εξακρίβωση κατατιθέμενων σε Διαγωνισμό αναληθών δηλώσεων άλλης εταιρείας και της δόθηκαν εγγράφως από την εταιρεία που απευθύνθηκε (ΑΔΑ: 678Α6-ΨΒΙ) να ενεργήσει κατά τον ίδιο τρόπο και να ζητήσει να της δοθούν στοιχεία εγγράφως από την Επιθεώρηση Εργασίας ή το ΙΚΑ που ανήκει το εργοστάσιο της εταιρείας «.....» στα [.....].

12. Επειδή στις απόψεις της η αναθέτουσα αρχή αναφέρει αυτολεξεί ότι: «[.....] 1. Με σχετικό (α), η εταιρεία «.....», είχε υποβάλει την 2 Δεκεμβρίου 2018 εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 361 του ν. 4412/2016 (Α147) Προδικαστική Προσφυγή κατά της απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής «Κατακύρωση Προμήθειας Ειδών Στολών Μαθητών Παραγωγικών Σχολών και Ναυτοδιόπων μέσω της Υπογραφής Συμφωνίας - Πλαισίου Δύο (2) Ετών» με στοιχεία ΑΔ. Φ 604.2/32/04/17/Σ. 2134/5 Οκτ 18/ΚΕΦΝ/ΚΦ 1310.

2. Ο βασικός ισχυρισμός της εταιρείας στην προσφυγή ανωτέρω παραγράφου ήταν ο εξής: «Σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην υπ' αριθμό 32/2017 διακήρυξη στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ «Β» υπό στοιχείο δ. Δικαιολογητικά του προσφέροντος στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση (άρθρο 80 και 103 του ν. 4412/16) και με αριθμό 4, προβλέπεται ότι οι προσφέροντες προσωρινοί ανάδοχοι υποβάλλουν πιστοποιητικό του οικείου επιμελητηρίου με το οποίο θα πιστοποιείται αφενός η εγγραφή τους σε αυτό και το ειδικό επάγγελμά τους κατά την ημέρα διενέργειας του διαγωνισμού και αφετέρου ότι εξακολουθούν να παραμένουν εγγεγραμμένοι μέχρι την επίδοσή της ως άνω έγγραφης ειδοποίησης. Είναι προφανές ότι το πιστοποιητικό αυτό για τους προσφέροντες προσωρινούς αναδόχους, στον εν λόγω διαγωνισμό που αφορά προμήθεια ειδών στολών μαθητών παραγωγικών σχολών και Ναυτοδιόπων πρέπει εκτός των άλλων να έχει ως αντικείμενο δραστηριότητας και σκοπό την κατασκευή ενδυμάτων και την εμπορία αυτών. Εν προκειμένω, από τον έλεγχο του καταστατικού του οικονομικού φορέα «.....» και δη από το πιστοποιητικό του ΕΒΕΑ με ετεροχρονισμένη ημερομηνία έκδοσης 11-01-18 που υπέβαλε ηλεκτρονικά και σε έντυπη μορφή στην Επιτροπή

Αριθμός απόφασης: 511/2019

αξιολόγησης ΑΕΠ, προκύπτουν οι εξής σκοποί-δραστηριότητες της άνω εταιρείας:

Ύφανση κλωστοϋφαντουργικών υλών

Ύφανση βαμβακερών υφασμάτων

Ύφανση υφασμάτων από συνθετικά νήματα συνεχών ινών και από τεχνητά νήματα

Παραγωγή ηλεκτρικής ενέργειας από φωτοβολταϊκά συστήματα

Χονδρικό εμπόριο υφασμάτων

Χονδρικό εμπόριο υφασμάτων λαϊκής κατανάλωσης.

Είναι προφανέςτατο ότι από προαναφερθέντες περιοριστικά αναφερόμενους σκοπούς της εν λόγω εταιρείας δεν προκύπτει ότι έχει ως σκοπό την κατασκευή ενδυμάτων και συνεπώς είναι αδύνατο να κατασκευάζει η ίδια η εταιρεία τα είδη τα οποία της ανατέθηκαν να κατασκευάσει.»

3. Με σχετικά (β) και (γ), διαβιβάστηκαν θέσεις και απόψεις της Υπηρεσίας επί της κατατεθείσας προδικαστικής προσφυγής, επισημαίνοντας ότι η περιγραφή των πεδίων που δραστηριοποιείται η εταιρεία «.....» όπως περιγράφεται στο Πιστοποιητικό Επιμελητήριου, καλύπτει τη δυνατότητα υλοποίησης του αντικειμένου της προμήθειας σύμφωνα με τις προβλέψεις των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης και των επιμέρους συστημάτων διασφάλισης ποιότητας.

4. Με σχετικό (δ), απορρίφθηκε η κατατεθείσα σχετική (α) Προδικαστική Προσφυγή, καθόσον δεν προέκυψε μη πλήρωση των όρων και κριτηρίων επιλογής που τέθηκαν εκ μέρους του οικονομικού φορέα «.....», ούτε συνάγεται αδυναμία του να υλοποιήσει την υπό ανάθεση σύμβαση.

5. Εν συνεχεία, η Αναθέτουσα Αρχή συνέχισε τη διαδικασία ανάθεσης, ενώ παράλληλα έκδωσε τη σχετική (ε) απόφαση Τροποποίησης Κατακύρωσης - Πλαισίου, η οποία αφορούσε σε ανακατανομή των ποσοτήτων /ειδών της προμήθειας μεταξύ αναδοχών προμηθευτών (η εν λόγω τροποποίηση δεν αφορούσε στην ανάδοχο εταιρεία «.....»),

6. Με σχετικό (στ), η εταιρεία «.....», υπέβαλε εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 361 του ν. 4412/2016 (Α' 147) εκ νέου Προδικαστική Προσφυγή κατά της άνω απόφασης της

Αριθμός απόφασης: 511/2019

Αναθέτουσας Αρχής «Τροποποίηση Κατακύρωσης - Πλαίσιο για την Προμήθεια Ειδών Στολών Μαθητών Παραγωγικών Σχολών και Ναυτοδιόπτων μέσω της Υπογραφής Συμφωνίας - Πλαισίου Δύο (2) Ετών».

7. Η εταιρεία στη νέα προδικαστική προσφυγή, επαναλαμβάνει ακριβώς τις ίδιες αιτιάσεις για τις οποίες τόσο η Αναθέτουσα Αρχή, όσο και η ΑΕΠΠ έχουν πάρει θέση με αντίστοιχες Διοικητικές Αποφάσεις, οι οποίες μνημονεύονται και περιγράφονται στο παρόν έγγραφο. Ως εκ τούτου, από την Υπηρεσία δεν υφίστανται περαιτέρω σχολιασμός».

13. Επειδή στο άρθρο 346 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».

14. Επειδή στο άρθρο 360 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: « 1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής.

2. Η άσκηση της προδικαστικής προσφυγής αποτελεί προϋπόθεση για την άσκηση των ένδικων βοηθημάτων του Τίτλου 3 κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων των αναθετουσών αρχών.

3. Δεν επιτρέπεται η άσκηση άλλης διοικητικής προσφυγής κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων της αναθέτουσας αρχής κατά τη

Αριθμός απόφασης: 511/2019

διαδικασία της ανάθεσης δημόσιων συμβάσεων εκτός από την προδικαστική προσφυγή της παραγράφου 1».

15. Επειδή στο άρθρο 362 του ν.4412/2016 με τον τίτλο «Άσκηση προσφυγής - Άσκηση παρέμβασης» ορίζεται ότι : «[...] 4. Δεν επιτρέπεται η άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά απόφασης της ΑΕΠΠ, η οποία δέχεται εν όλω ή εν μέρει προσφυγή άλλου προσώπου».

16. Επειδή στο άρθρο 367 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Διαδικασία λήψης απόφασης συνέπειες αποφάσεων ΑΕΕΠ» ορίζεται ότι : « 1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της, η οποία εκδίδεται μέσα σε αποκλειστική προθεσμία είκοσι (20) ημερών από την ημέρα εξέτασης της προσφυγής. 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια. 3. Οι αναθέτουσες αρχές υποχρεούνται να συμμορφώνονται με τις αποφάσεις της ΑΕΠΠ. 4. Οι αποφάσεις της ΑΕΠΠ υπόκεινται αποκλειστικά στα ένδικα βοηθήματα που προβλέπονται στον Τίτλο 3 του παρόντος Βιβλίου».

17. Επειδή στο άρθρο 372 του ν.4412/2016 με τον τίτλο «Δικαστική προστασία στο πεδίο που προηγείται της σύναψης της σύμβασης» ορίζεται ότι «1. Όποιος έχει έννομο συμφέρον μπορεί να ζητήσει την αναστολή της εκτέλεσης της απόφασης της ΑΕΠΠ και την ακύρωσή της ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου της έδρας της αναθέτουσας αρχής, με τριμελή σύνθεση, το οποίο αποφαινεται αμετακλήτως. Δικαίωμα άσκησης των ίδιων ενδίκων βοηθημάτων έχει και η αναθέτουσα αρχή αν η ΑΕΠΠ κάνει δεκτή την προδικαστική προσφυγή [...].».

18. Επειδή σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης της επίμαχης διαγωνιστικής διαδικασίας: «[...] 16. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του Ν. 4412/2016 και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή

Αριθμός απόφασης: 511/2019

παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπομένων στον Τίτλο 3 του ανωτέρω νόμου ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής (άρθρο 360 παρ. 1 Ν. 4412/2016).

Η προδικαστική προσφυγή υποβάλλεται σύμφωνα με τη διαδικασία του Π.Δ. 39/17 (ΦΕΚ Α' 64//04-05-17) «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών» καθώς και των άρθρων 345 έως 374 του Ν. 4412/16.

Η ημερομηνία αποστολής ειδοποίησης/γνωστοποίησης των αποφάσεων μέσω του ΕΣΗΔΗΣ αποτελεί και το χρονικό σημείο από το οποίο εκκινεί η νόμιμη προθεσμία για την άσκηση τυχόν προσφυγών.[...] 8. ΕΝΣΤΑΣΕΙΣ – ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΕΣ ΠΡΟΣΦΥΓΕΣ

Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του Ν. 4412/2016 και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπομένων στον Τίτλο 3 του ανωτέρω νόμου ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής (άρθρο 360 παρ. 1 Ν. 4412/2016). Η προδικαστική προσφυγή υποβάλλεται σύμφωνα με τη διαδικασία του Π.Δ. 39/17 (ΦΕΚ Α' 64//04-05-17) «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών» καθώς και των άρθρων 345 έως 374 του Ν. 4412/16.

Η ημερομηνία αποστολής ειδοποίησης/γνωστοποίησης των αποφάσεων μέσω του ΕΣΗΔΗΣ αποτελεί και το χρονικό σημείο από το οποίο εκκινεί η νόμιμη προθεσμία για την άσκηση τυχόν προσφυγών [...].»

19. Επειδή κατά τον συνδυασμό των ως άνω διατάξεων προκύπτει ότι προκειμένου να ασκηθεί από τον θιγόμενο παραδεκτώς προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ, θα πρέπει η βλαπτική πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής να έχει εκτελεστό χαρακτήρα, δηλαδή, να παράγει έννομες συνέπειες.

Αριθμός απόφασης: 511/2019

20. Επειδή οι πράξεις που εκδίδονται χωρίς νέα ουσιαστική έρευνα, βάσει των ίδιων πραγματικών δεδομένων, και δηλώνουν εμμονή της Διοίκησης σε προγενέστερη ρύθμιση συνιστούν βεβαιωτικές πράξεις (βλ. ΣΤΕ 434/2007). Περαιτέρω, οι βεβαιωτικές πράξεις δεν έχουν χαρακτήρα διοικητικής πράξης και στερούνται εκτελεστότητας (βλ. Επαμεινώνδα Π. Σπηλιωτόπουλο, *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*, τόμ. 1, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, 15η έκδοση, αριθμ. 108, σελ. 106-107).

21. Επειδή με την προσβαλλόμενη απόφαση, καθ' ο μέρος απορρίφθηκε με την υπ' αριθμ. 1107/2018 απόφαση της ΑΕΠΠ η υπ' αριθμ. ΓΑΚ 1278/3-12-2018 προσφυγή της προσφεύγουσας και κρίθηκε ως νόμιμη η ανάδειξη ως οριστικού αναδόχου για το είδος με Α/Α 7 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», η αναθέτουσα αρχή ενέμεινε στην ανάδειξη αυτή χωρίς να εκτιμηθούν νέα πραγματικά στοιχεία. Ως εκ τούτου, αφού δεν εχώρησε νέα ουσιαστική έρευνα της υποθέσεως, η προσβαλλόμενη απόφαση, καθ' ο μέρος επιβεβαιώνει την ανάδειξη οριστικού αναδόχου για το προσφερόμενο είδος με Α/Α 7, αποτελεί επιβεβαιωτική πράξη και στερείται εκτελεστού χαρακτήρα, απαραδέκτως δε προσβάλλεται κατά το μέρος αυτό με την υπό εξέταση προσφυγή (πρβλ. ΣΤΕ 2683/2003, 2253/2000, 3372/1999 κ.ά.). Εξάλλου, ναι μεν η προσβαλλόμενη απόφαση έχει εκτελεστό χαρακτήρα καθ' ο μέρος τροποποιεί το περιεχόμενο της υπ' αριθμ. Φ. 604.2/32/04/17 Σ. 2134 απόφασης κατακύρωσης της αναθέτουσας αρχής, κατά της νέας όμως αυτής κρίσεως δεν προβάλλεται λόγος ακυρώσεως με την κρινόμενη προσφυγή, ως βασίμως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή.

22. Επειδή, όπως ρητώς και σαφώς προκύπτει από την με αριθ. 1107/2018 απόφαση της ΑΕΠΠ (3ο Κλιμάκιο), επί της προηγούμενης προσφυγής της προσφεύγουσας, έχει ήδη κριθεί ότι *«δεν προκύπτει μη πλήρωση των όρων της [ενν. τη διακήρυξη] και των κριτηρίων επιλογής, που με αυτήν τέθηκαν, εκ μέρους του οικονομικού φορέα «.....» ούτε συνάγεται αδυναμία του να υλοποιήσει την υπό ανάθεση σύμβαση»* (βλ. σκέψη 12). Δοθέντος του ότι οι αναθέτουσες αρχές οφείλουν κατά δέσμια αρμοδιότητα να συμμορφώνονται με τις αποφάσεις της ΑΕΠΠ, προς συμμόρφωση και με την ως άνω απόφαση της ΑΕΠΠ, η αναθέτουσα αρχή ουδόλως προέβη σε νέα εξέταση νομικών και πραγματικών περιστατικών,

Αριθμός απόφασης: 511/2019

εμμένοντας ως προς το προσφερόμενο είδος με Α/Α 7 στην προηγούμενη απόφασή της την οποία έκρινε ως νόμιμη η ΑΕΠΠ και μην τροποποιώντας το περιεχόμενο της προσβαλλόμενης κατά το είδος αυτό σε σχέση με την προηγούμενη εκτελεστή πράξη κατακύρωσης (βλ. ΣΤΕ 2302/1988, *ΔιΔικ*, 1989, σελ. 555). Επομένως, με την υπό εξέταση προσφυγή η προσφεύγουσα εμμέσως στρέφεται, επίσης απαραδέκτως, και κατά του διατακτικού της απόφασης της ΑΕΠΠ με την οποία είχε απορριφθεί η προσφυγή της και είχε γίνει δεκτή παρέμβαση του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», και η οποία δεσμεύει και την ίδια την ΑΕΠΠ (με εξαίρεση την περίπτωση που μεσολαβήσει μεταβολή του κρίσιμου καθεστώτος στο οποίο βασίστηκε η εκάστοτε απόφαση, βλ. ΕΑ ΣΤΕ 54/2018).

23. Επειδή, όπως ρητά προβλέπεται στο άρθρο 367 παρ. 4 του Ν.4412/2016, οι αποφάσεις της ΑΕΠΠ προσβάλλονται μόνο ενώπιον των Δικαστηρίων καθώς σαφώς κατά τον νόμο *«υπόκεινται αποκλειστικά στα ένδικα βοηθήματα που προβλέπονται στον Τίτλο 3 του παρόντος Βιβλίου»*, αποκλεισμένης συνεπώς της εξέτασης με νέα προδικαστική προσφυγή συγκεκριμένου ισχυρισμού και λόγου που έχει ήδη κριθεί με προγενεστέρως εκδοθείσα απόφαση της ΑΕΠΠ επί προηγούμενης προδικαστικής προσφυγής ενώπιόν της. Επομένως, εφόσον η προσφεύγουσα ήθελε να αμφισβητήσει την με αριθ. 1107/2018 προγενέστερη απόφαση της ΑΕΠΠ, όφειλε όπως ασκήσει σχετική αίτηση αναστολής ή αίτηση ακυρώσεως κατ' αυτής ενώπιον του αρμοδίου διοικητικού δικαστηρίου κατ' άρθρον 372 παρ. 1 του Ν. 4412/2016.

24. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

25. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

26. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει (άρθρο 363 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή

Αριθμός απόφασης: 511/2019

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 22 Απριλίου 2019 και εκδόθηκε στις 13 Μαΐου 2019 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

ΜΑΡΓΑΡΙΤΑ Χ. ΚΑΝΑΒΑ

Ο Γραμματέας

ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΛΙΑΚΑΤΣΙΔΑΣ