

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Το 2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ Α.Ε.Π.Π. αποτελούμενο από τον Πρόεδρο, Νικόλαο Σαββίδη και τα μέλη Νεκταρία-Πηνελόπη Ταμανίδη – Εισηγήτρια και Μαρία Μανδράκη, αναπληρώτρια της Γερασιμούλας – Μαρίας Δρακονταειδή, δυνάμει της με αριθμό 23/208 Πράξης του Προέδρου της ΑΕΠΠ, συνεδρίασε σήμερα, 07 Μαΐου 2018, στην έδρα της Αρχής.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής – προσωρινών μέτρων που σώρευσε στην από 27-04-2018 με Γεν. Αριθ. Κατ. ΑΕΠΠ 380/27-04-2018 Προδικαστική Προσφυγή του ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «.....», που εδρεύει επί της οδού Πλάτωνος αριθ. 4, στο Καλοχώρι Ν. Θεσσαλονίκης στην Μεταμόρφωση Αττικής, (εφεξής προσφεύγων) και εκπροσωπείται νόμιμα, μέσα στα πλαίσια του με αριθμό 9/2017 Διεθνής Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού, για την προμήθεια διαφόρων προϊόντων διατροφής του Γ.Ν. Ημαθίας (Υ.Μ. Βέροιας και Νάουσας) με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει της τιμής και συγκεκριμένα: Α) το μεγαλύτερο προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης επί τοις % στη Μέση Λιανική Τιμή πώλησης του είδους την ημέρα παράδοσής του. Αφορά τις κατηγορίες: 1.1) κρέατα – πουλερικά νωπά με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 149.507,20, 1.2) ελαιοειδή με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 33.552, 1.3) οπωροκηπευτικά με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 76.690,46 και 1.4) ιχθείς (νωπά και κατεψυγμένα) με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 30.572 και όλα τα ανωτέρω είδη/κατηγορίες τροφίμων έχουν

Αριθμός Απόφασης Α206 / 2018

συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 41729,1 και μερικό προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 290.321,66 και Β) την χαμηλότερη τιμή για τις υπόλοιπες κατηγορίες τροφίμων με συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 41733,1, οι οποίες έχουν ως εξής: 2.1) κατεψυγμένα λαχανικά διάφορα με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 7.256,31, 2.2) τυροκομικά με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 52.899, 2.3) άρτος και αρτοσκευάσματα με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 24.620,80, 2.4) γαλακτοκομικά με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 59.962,4, 2.5) είδη παντοπωλείου με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 98.160,241, 2.6 είδη ζαχαροπλαστικής με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 310,8 και 2.7) αυγά με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 12.760, και όλα τα ανωτέρω είδη/κατηγορίες τροφίμων έχουν μερικό προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 255.969,55. Ο επίδικος διαγωνισμός αφορά σε διάφορα προϊόντα διατροφής με CPV 15800000-6 Τρόφιμα. Ο συνολικός προϋπολογισμός του επίδικου διαγωνισμού ανέρχεται σε ευρώ 546.291,21 χωρίς του Φ.Π.Α. και σε ευρώ 624.605,09 συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ.

Κατά της Αναθέτουσας Αρχής με την επωνυμία «ΓΕΝΙΚΟ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟ ΗΜΑΘΙΑΣ» που εδρεύει στο Νομό Ημαθίας, όπως εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής Αναθέτουσα Αρχή ή ΑΑ) και

Με την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή ο προσφεύγων επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης υπ' αριθ. 7/Θέμα Ε.Η.Δ. 2ο/30-3-2018 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού Νοσοκομείου Ημαθίας, των εγκριθέντων με αυτήν πρακτικών, υπό ημερομηνίες 1-9-2017, 12-9-2017 και 29-3-2018 της Επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού και κάθε άλλης συναφούς πράξης της αναθέτουσας Αρχής, κατά το μέρος που κρίθηκαν αποδεκτές, από άποψης πληρότητας των δικαιολογητικών συμμετοχής και συμμόρφωσης προς τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης, οι προσφορές των οικονομικών φορέων: 1) του οικονομικού φορέα «.....» γιατί έχει παραλείψει να θέσει την προηγμένη ηλεκτρονική (ψηφιακή) του υπογραφή στο ΕΕΕΣ και

Αριθμός Απόφασης Α206 / 2018

στις Υπεύθυνες Δηλώσεις που έχει υποβάλει στην προσφορά του και για τους δύο συστημικούς αριθμούς. Πιο αναλυτικά, όπως ισχυρίζεται ο προσφεύγων, ο οικονομικός φορέας «.....» έχει υποβάλει με την προσφορά της, εκτός άλλων, το υποχρεωτικώς ζητούμενο ΕΕΕΣ της ίδιας, τις υπεύθυνες δηλώσεις που απαιτούνται με τη διακήρυξη και γενικά τα στοιχεία που προέρχονται από αυτήν, χωρίς να φέρουν ψηφιακή (άλλως, προηγμένη/εγκεκριμένη ηλεκτρονική) υπογραφή, με συνέπεια να μην είναι δυνατός ο έλεγχος της γνησιότητας και αυθεντικότητάς τους. Με αυτόν τον τρόπο, όμως, το υποβληθέν ΕΕΕΣ, οι υπεύθυνες δηλώσεις της εταιρίας «.....» και τα λοιπά έγγραφα που υπογράφονται από το νόμιμο εκπρόσωπό της είναι ανυπόστατα και, πάντως, άκυρα, αφού δεν φέρουν έγκυρη ψηφιακή υπογραφή, και επομένως, λογίζονται ως μη υποβληθέντα, δηλαδή ανύπαρκτα. 2) του οικονομικού φορέα «.....» γιατί παρέλειψε και καταθέσει τις άδειες μεταφοράς τροφίμων και τα πιστοποιητικά υγείας των εργαζομένων/ μεταφορέων, το πιστοποιητικό της «AGROCERT» και το πιστοποιητικού παραγωγού, 3) του οικονομικού φορέα «.....» γιατί παρέλειψε και καταθέσει τις άδειες μεταφοράς τροφίμων και τα πιστοποιητικά υγείας των εργαζομένων/ μεταφορέων, 4) του οικονομικού φορέα «.....» γιατί προσκόμισε αντίγραφο ιδιωτικού εγγράφου χωρίς νόμιμη επικύρωση, 5) του οικονομικού φορέα «.....» γιατί παρέλειψε και καταθέσει τα πιστοποιητικά υγείας των εργαζομένων/ μεταφορέων, 6) του οικονομικού φορέα «.....», γιατί παρέλειψε να υποβάλει το ΤΕΥΔ του οικονομικού φορέα στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται, γιατί παρέλειψε και καταθέσει τις άδειες μεταφοράς τροφίμων και τα πιστοποιητικά υγείας των εργαζομένων/ μεταφορέων, γιατί προσκόμισε αντίγραφο ιδιωτικού εγγράφου χωρίς νόμιμη επικύρωση και 7) του οικονομικού φορέα «.....» γιατί παρέλειψε και καταθέσει τις άδειες μεταφοράς τροφίμων. Σημειώνεται ότι στον επίδικο διαγωνισμό ο προσφεύγων έχει καταθέσει προσφορά για τον συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 41729,1 στα είδη/ κατηγορίες: 1.1) κρέατα – πουλερικά νωπά με

Αριθμός Απόφασης Α206 / 2018

προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 149.507,20, 1.2) ελαιοειδή με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 33.552, και 1.4) ιχθείς (νωπά και κατεψυγμένα) με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 30.572 και στον συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 41733,1 στα είδη/κατηγορίες: 2.1) κατεψυγμένα λαχανικά διάφορα με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 7.256,31, 2.2) τυροκομικά με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 52.899, 2.5) είδη παντοπωλείου με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 98.160,241, 2.6 είδη ζαχαροπλαστικής με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 310,8 και 2.7) αυγά με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ ευρώ 12.760.

Έτι περαιτέρω ο προσφεύγων ζητεί να ανασταλεί η πρόοδος της διαγωνιστικής διαδικασίας, ιδίως δε η αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών, η αξιολόγηση αυτών και η ανάδειξη προσωρινών μειοδοτών, μέχρι την έκδοση απόφασης της Α.Ε.Π.Π. επί της παρούσας προδικαστικής προσφυγής ή, άλλως, να οριστούν όποια μέτρα κρίνει κατάλληλα η Αρχή, προκειμένου να διασφαλιστεί ότι, σε περίπτωση αποδοχής της προσφυγής, δεν θα επηρεαστεί η εκ νέου εξέταση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών από τυχόν μεσολαμβάνουσα γνωστοποίηση των οικονομικών δεδομένων των προσφορών και, γενικά, δεν θα δημιουργηθούν έννομες καταστάσεις βλαπτικές των άξιων προστασίας συμφερόντων του προσφεύγοντα.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Νεκταρία – Πηνελόπη
Ταμανίδη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο και έκανε ομόφωνα δεκτά το εξής

1. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 366 (προσωρινά μέτρα) (ΦΕΚ Α' 147/08.08.2016) του ν. 4412/2016 και το άρθρο 15 του π.δ. 39/2017 (Προσωρινά μέτρα) στο πλαίσιο του νομοθετικού πλαισίου για την παροχή έννομης προστασίας κατά το στάδιο ανάθεσης των δημοσίων συμβάσεων

Αριθμός Απόφασης Α206 / 2018

παρέχεται στην ΑΕΠΠ η δυνατότητα να διατάσσει την αναστολή εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης ωστόσο αποφανθεί για την προσφυγή καθώς και κάθε πρόσφορο μέτρο προκειμένου να επανορθωθεί η εικαζόμενη παράβαση ή να αποτραπεί η ζημία των θιγόμενων συμφερόντων συμπεριλαμβανομένων μέτρων που αναστέλλουν τη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης ή εκτέλεσης οποιασδήποτε απόφασης λαμβάνει η αναθέτουσα αρχή. Ειδικότερα, όπως σαφώς προκύπτει και από την αιτιολογική έκθεση του ν. 4412/2016 σχετικά με το άρθρο 366 του νόμου δίνεται η δυνατότητα στην ΑΕΠΠ να διατάσσει προσωρινά μέτρα προκειμένου να μην καταστεί αλυσιτελής η αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας ανάγοντας έτσι το προδήλως παραδεκτό και βάσιμο της υπό κρίση προσφυγής ως ουσιώδη κριτήρια για το αποδεκτό της.

2. Επειδή για την άσκηση της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ. 2 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 363 παρ. 2 του Ν. 4412/2016, συνολικού ποσού 1.925,10 Ευρώ (κωδικός e-Παραβόλου 203752584958 0625 0065), που αντιστοιχεί στο προβλεπόμενο 0,5% της προϋπολογιζόμενης δαπάνης των τμημάτων του διαγωνισμού στο πλαίσιο του οποίου ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, η οποία ανέρχεται στο ποσό των 385.017,55. Το εν λόγω ποσό πληρώθηκε σύμφωνα με το προσκομιζόμενο e-παραβόλο αυτόματης δέσμευσης ποσού 1.925,10 Ευρώ, στο οποίο αναφέρεται ως κατάσταση: «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ» και το οποίο έχει εκδοθεί για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)».

3. Επειδή η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και της παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016.

Αριθμός Απόφασης Α206 / 2018

4. Επειδή, η προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως στις 27-04-2018, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016. Ειδικότερα, εν προκειμένω, η τελευταία ημέρα της αποκλειστικής δεκαήμερης προθεσμίας άσκησης της προσφυγής έληγε στις 27-04-2018 δεδομένου ότι ο προσφεύγων έλαβε γνώση της προσβαλλομένης στις 17-04-2018 οπότε αυτή αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), όπου διενεργείται (ηλεκτρονικά) ο διαγωνισμός και κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερομένους. Η εν λόγω προσφυγή αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. και κοινοποιήθηκε αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην Α.Ε.Π.Π.

5. Επειδή η ΑΕΠΠ είναι αρμόδια για την εξέταση της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής και λόγω ποσού (345 παρ.1 Ν.4412/2016, 6 παρ.1 Ν.4412/2016).

6. Επειδή ο προσφεύγων έχει έννομο συμφέρον στην άσκηση της υπό κρίση προσφυγής και της αίτησης αναστολής, καθώς έχει ήδη – κατά τα προαναφερθέντα - συμμετάσχει στον επίδικο Διαγωνισμό καταθέτοντας προσφορά. Περαιτέρω, εκκρεμεί η αμφισβήτηση της νομιμότητας συμμετοχής των έτερων οικονομικών φορέων και τίθεται αυτή εν αμφιβόλω, με δεδομένο μάλιστα ότι το κριτήριο ανάθεσης του παρόντος διαγωνισμού είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής.

7. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 11 της επίδικης Διακήρυξης ορίζεται ότι: «Οι προσφορές υποβάλλονται από τους οικονομικούς φορείς ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr, του ΕΣΗΔΗΣ μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζει η παρούσα διακήρυξη, στην Ελληνική Γλώσσα, σε ηλεκτρονικό φάκελο. Οι υποψήφιοι Ανάδοχοι οφείλουν να

Αριθμός Απόφασης Α206 / 2018

καταθέσουν τα ακόλουθα κατά περίπτωση δικαιολογητικά Συμμετοχής, τα οποία θα πρέπει να συμπεριλάβουν στον (υπό)φάκελο Δικαιολογητικά Συμμετοχής/ Τεχνική προσφορά. Εντός του ηλεκτρονικού αρχείου της προσφοράς τοποθετούνται υποχρεωτικά τα αναφερόμενα κατωτέρω δικαιολογητικά συμμετοχής. Ειδικότερα, οι προσφέροντες υποβάλλουν: 1. Τα φυσικά πρόσωπα, ημεδαπά ή αλλοδαπά. α. Εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό, για ποσό που αντιστοιχεί σε ποσοστό 2% επί της συνολικής προσφερθείσας δαπάνης, χωρίς Φ.Π.Α., σύμφωνα με όσα ειδικότερα ορίζονται στο άρθρο 31ο της παρούσας διακήρυξης. Η εγγυητική επιστολή συμμετοχής υποβάλλεται από τον προσφέροντα ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου PDF και προσκομίζεται από αυτόν στην Αρμόδια Υπηρεσία Διεξαγωγής του Διαγωνισμού σε έντυπη μορφή (πρωτότυπο) εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή. β. Παραστατικό εκπροσώπησης, εφόσον συμμετέχουν στο διαγωνισμό με αντιπρόσωπό τους. γ. Το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α'75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 του Ν.4412/2016 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθορισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 75 του Ν.4412/2016 Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 78 του Ν. 4412/2016, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις ως άνω πληροφορίες όσον αφορά στους φορείς αυτούς. Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. Το ΕΕΕΣ προσδιορίζει τη δημόσια αρχή ή το τρίτο μέρος που είναι υπεύθυνο για την

Αριθμός Απόφασης Α206 / 2018

έκδοση των σχετικών δικαιολογητικών και περιλαμβάνει επίσημη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση, εφόσον του ζητηθεί και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά. Όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να λάβει τα σχετικά δικαιολογητικά απευθείας με πρόσβαση σε βάση δεδομένων, σύμφωνα με την παρ. 6 του άρθρου 79 του Ν. 4412/2016, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις πληροφορίες που απαιτούνται για τον συγκεκριμένο σκοπό, όπως την ηλεκτρονική διεύθυνση της βάσης δεδομένων, τυχόν δεδομένα αναγνώρισης και, κατά περίπτωση, την απαραίτητη δήλωση συναίνεσης. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016, και παρέχεται αποκλειστικά σε ηλεκτρονική μορφή. (Άρθρο 79, παρ. 3 του Ν.4412/2016) δ. Αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης του προσφέροντος, ήτοι την έναρξη επιτηδεύματος από την αντίστοιχη Δημόσια Οικονομική Υπηρεσία και τις τυχόν μεταβολές. 2. Τα νομικά πρόσωπα, ημεδαπά ή αλλοδαπά: Όλα τα ανωτέρω δικαιολογητικά της παραγράφου α., β., γ. και δ. του παρόντος άρθρου . . . Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή του προσφέροντος στη διαγωνιστική διαδικασία υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου τύπου .pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή, πλην των ΦΕΚ και των εγγράφων που φέρουν ψηφιακή υπογραφή. Σύμφωνα με τον Ν.4250/2014, τα έγγραφα που υπογράφονται από τον συμμετέχοντα, φέρουν ψηφιακή υπογραφή και δεν απαιτείται σχετική θεώρηση. Για τα έγγραφα που έχουν εκδοθεί από Δημόσια Αρχή, απαιτείται τουλάχιστον η προσκόμιση απλού φωτοαντιγράφου, ενώ για τα έγγραφα που έχουν εκδοθεί από Ιδιωτικό Φορέα, απαιτείται τουλάχιστον η προσκόμιση φωτοαντιγράφου από επικυρωμένο αντίγραφο. Επισημαίνεται ότι τα ανωτέρω δικαιολογητικά και όλα τα άλλα στοιχεία και έγγραφα του υποφακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής-τεχνική προσφορά» που έχουν υποβληθεί με την ηλεκτρονική προσφορά και απαιτούνται να προσκομισθούν στην αναθέτουσα αρχή εντός της

Αριθμός Απόφασης Α206 / 2018

ανωτέρω αναφερόμενης προθεσμίας είναι τα δικαιολογητικά και στοιχεία που δεν έχουν εκδοθεί / συνταχθεί από τον ίδιο τον οικονομικό φορέα και κατά συνέπεια δεν φέρουν την ψηφιακή του υπογραφή. Ως τέτοια στοιχεία ενδεικτικά είναι: η εγγύηση συμμετοχής, πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από δημόσιες αρχές ή άλλους φορείς. 7. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας. (Άρθρο 79, παρ. 5 του Ν.4412/2016) Σε περίπτωση μη υποβολής ή μη προσήκουσας υποβολής των αναφερόμενων πιο πάνω δικαιολογητικών, η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Το αυτό ισχύει και σε περίπτωση υποβολής υπεύθυνων δηλώσεων με αναληθές ή ανακριβές περιεχόμενο....».

8. Επειδή κατόπιν απλής επισκόπησης του φακέλου του ηλεκτρονικού διαγωνισμού και συγκεκριμένα της προσφοράς του οικονομικού φορέα «.....», ο οποίος έχει συμμετάσχει στον επίδικο Διαγωνισμό καταθέτοντας προσφορές και για τους δύο συστημικούς αριθμούς, πιθανολογείται ότι ο πρώτος λόγος της κρινόμενης προσφυγής είναι βάσιμος. Και τούτο διότι το ΤΕΥΔ του οικονομικού φορέα «.....» φαίνεται ότι πιθανόν αποτελεί απλή εκτύπωση, στην οποία αναγράφεται μεν ότι το έγγραφο είναι «ψηφιακά υπογεγραμμένο» από τον φερόμενο εκπρόσωπό της κ. Χρήστο Καγιά, χωρίς όμως αυτό να φαίνεται καθαρά ότι μπορεί να επαληθευτεί, εφόσον η «υπογραφή» επιλεγεί με τη συσκευή κατάδειξης («ποντίκι»), ότι συνδέεται δηλαδή με τον υπογράφοντα και μπορεί να καθορίσει ηλεκτρονικά την ταυτότητά του, αλλά ούτε και φαίνεται εκ πρώτης όψεως ότι μπορεί να ελεγχθεί εάν βασίζεται σε αναγνωρισμένο πιστοποιητικό ψηφιακής υπογραφής.

9. Επειδή στο άρθρο 346 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των

Αριθμός Απόφασης Α206 / 2018

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».

10. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 366 του ν. 4412/2016: «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. Η απόφαση να μη χορηγηθούν προσωρινά μέτρα δε θίγει τις λοιπές αξιώσεις που προβάλλει το πρόσωπο που έχει ζητήσει τη χορήγηση των εν λόγω μέτρων».

Αριθμός Απόφασης Α206 / 2018

11. Επειδή, περαιτέρω, τα ανωτέρω οριζόμενα στις διατάξεις του άρθρου 366 του Ν. 4412/2016 επαναλαμβάνονται και στις διατάξεις του άρθρου 15 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64/04.05.2017).

12. 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».*

13. 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. 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.

14. Επειδή, τα ανωτέρω, άλλωστε, στοιχούν, κατά τα παγίως νομολογιακώς γενόμενα δεκτά και υπό το πρίσμα του προϊσχύσαντος νομοθετικού πλαισίου (Ν. 3886/2010), που δεν διαφοροποιείται εν προκειμένω από το ισχύον πλαίσιο του Ν. 4412/16, αναφορικά με το σύστημα παροχής προσωρινής έννομης προστασίας, κατά το στάδιο που προηγείται της σύναψης δημοσίων συμβάσεων, το οποίο αποσκοπεί στην προστασία όσων

Αριθμός Απόφασης Α206 / 2018

ενδιαφέρονται να τους ανατεθούν δημόσιες συμβάσεις, έναντι της βλάβης την οποία υφίστανται ή ενδέχεται να υποστούν από την πιθανολογούμενη εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, παράβασης διατάξεων του ενωσιακού ή εθνικού δικαίου.

15. Επειδή για την οριστική κρίση επί της προσφυγής απαιτείται ενδελεχής μελέτη της υπόθεσης, η οποία δεν μπορεί να εξαντληθεί στο περιορισμένο χρονικό διάστημα της εξέτασης αυτής για την έκδοση απόφασης επί της αιτήσεως αναστολής.

16. Επειδή δεδομένου ότι η παρούσα προσφυγή δεν είναι προδήλως απαράδεκτη και ο εδώ εξετασθείς ανωτέρω λόγος αυτής δεν παρίσταται προδήλως αβάσιμος, στο παρόν στάδιο παρέλκει η εξέταση των λοιπών λόγων.

17. Επειδή βάσει και των ανωτέρω, το πλέον πρόσφορο και συγχρόνως αναγκαίο και υπό στενή έννοια αναλογικό, για την προσωρινή προστασία των διακινδυνευόμενων συμφερόντων του προσφεύγοντος, μέτρο είναι η αναστολή προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας ώστε να μην προχωρήσει η διαδικασία ανοίγματος και αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών. Η αναστολή αυτή δεν διατάσσεται με αόριστη, αλλά με βεβαία πλην εύλογη για την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής διάρκεια και πάντως εντός του αποκλειστικού χρόνου του αρ. 367 παρ. 1 Ν. 4412/2016, χωρίς να καθυστερεί υπέρμετρα τη διαδικασία, ώστε να προστατευθούν και τα συμφέροντα της Αναθέτουσας Αρχής για ταχεία πρόοδο αυτής.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται το αίτημα περί αναστολής-προσωρινών μέτρων της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής.

Αριθμός Απόφασης Α206 / 2018

Αναστέλλει την πρόοδο του διαγωνισμού με συστημικούς αριθμούς ΕΣΗΔΗΣ 41729,1 και 41733,1, ώστε να μην αποσφραγιστούν και αξιολογηθούν οι οικονομικές προσφορές του επίμαχου διαγωνισμού μέχρι την έκδοση και δημοσίευση απόφασης επί της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής.

Κρίθηκε, αποφασίστηκε και καταχωρήθηκε στο βιβλίο Αποφάσεων της ΑΕΠΠ στις 07-05-2018.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΝΙΚΟΛΑΟΣ Σ. ΣΑΒΒΙΔΗΣ

ΜΕΛΠΟΜΕΝΗ ΤΣΙΑΛΑΦΟΥΤΑ