

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 15.07.2019, με την εξής σύνθεση:
Μαρία Μανδράκη, Πρόεδρος, Γερασιμούλα – Μαρία Δρακονταειδή και
Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής – ορισμού προσωρινών
μέτρων, το οποίο σωρεύεται στην από 04.07.2019 (ημερομηνία κατάθεσης
στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) Προδικαστική
Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης
Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 827/05.07.2019 της εταιρείας με την
επωνυμία «.....», που εδρεύει στα, οδός, αρ., όπως
νομίμως εκπροσωπείται.

Κατά του, που εδρεύει στην

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει
την ακύρωση της υπ' αριθ. 112/19.06.2019 απόφασης της Οικονομικής
Επιτροπής (εφεξής «η προσβαλλόμενη») του, με την οποία
εγκρίθηκε το πρακτικό αξιολόγησης αναφορικά με το διαγωνισμό για την
«ΑΝΑΘΕΣΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΚΑΙ ΕΠΙΣΚΕΥΗΣ
ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΚΤΙΡΙΩΝ, (CPV:
..... –). Ετέρωθεν, η προσφεύγουσα αιτείται όπως ανασταλεί η
περαιτέρω πρόοδος της ανωτέρω διαγωνιστικής διαδικασίας μέχρι την
έκδοση απόφασης της Α.Ε.Π.Π. επί της παρούσας Προδικαστικής
Προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή, Κωνσταντίνο
Κορομπέλη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,

Αριθμός απόφασης: Α 323 / 2019

σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64), ποσού 600,00€ (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό).

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. Πρωτ διακήρυξη του προκηρύχθηκε η διενέργεια ανοικτού, ηλεκτρονικού, δημόσιου διαγωνισμού για την «ΑΝΑΘΕΣΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΚΑΙ ΕΠΙΣΚΕΥΗΣ ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΚΤΙΡΙΩΝ», (CPV: –), προϋπολογισμού 77.136,00€ πλέον Φ.Π.Α., με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής (ποσοστό έκπτωσης επί της εκατό), η οποία καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 15.01.2019 καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό: α/α Ειδικότερα, η υπό ανάθεση σύμβαση υποδιαιρείται σε έντεκα (11) ομάδες και η κατάθεση προσφορών θα γίνεται ανά ομάδα και επιτρέπεται η κατάθεση προσφορών για μία ή περισσότερες ομάδες ή και για το σύνολο των ομάδων. Η υποδιαίρεση των ομάδων έχει ως εξής: ΟΜΑΔΑ Α: Επισκευή και συντήρηση τοπικών κλιματιστικών μονάδων, εκτιμώμενης αξίας 15.078,40 € συμπεριλαμβανομένης της δαπάνης του ΦΠΑ ΟΜΑΔΑ Β: Επισκευή και συντήρηση συστήματος κλιματισμού με δίκτυο αεραγωγών, εκτιμώμενης αξίας 4.216,00 € συμπεριλαμβανομένης της δαπάνης του ΦΠΑ ΟΜΑΔΑ Γ: Επισκευή και συντήρηση των τοπικών μονάδων fan- coil, εκτιμώμενης αξίας 6.844,80 € συμπεριλαμβανομένης της δαπάνης του ΦΠΑ ΟΜΑΔΑ Δ: Επισκευή και συντήρηση Τηλεφωνικών Κέντρων και Συστημάτων Επικοινωνίας (Τηλέφωνα, φαξ, διαδίκτυο κλπ), εκτιμώμενης αξίας 8.680,00 € συμπεριλαμβανομένης της δαπάνης του ΦΠΑ, ΟΜΑΔΑ Ε: Επισκευή και συντήρηση εγκαταστάσεων κεντρικής θέρμανσης, εκτιμώμενης αξίας 20.088,00 € συμπεριλαμβανομένης της δαπάνης του ΦΠΑ ΟΜΑΔΑ ΣΤ: Επισκευή αντλιών εγκαταστάσεων ύδρευσης - αποχέτευσης, εκτιμώμενης αξίας 7.440,00 € συμπεριλαμβανομένης της δαπάνης του ΦΠΑ

Αριθμός απόφασης: Α 323 / 2019

ΟΜΑΔΑ Ζ: Επισκευή και συντήρηση ηλεκτροπαραγωγών ζευγών (H/Z) , εκτιμώμενης αξίας 9.721,60 € συμπεριλαμβανομένης της δαπάνης του ΦΠΑ ΟΜΑΔΑ Η: Επισκευή μηχανισμών ελέγχου συρόμενων θυρών, εκτιμώμενης αξίας 1.240,00 € συμπεριλαμβανομένης της δαπάνης του ΦΠΑ ΟΜΑΔΑ Θ: Επισκευή και συντήρηση των συστημάτων αυτόματων και ημιαυτόματων βυθιζόμενων μπαρών, εκτιμώμενης αξίας 11.179,84 € συμπεριλαμβανομένης της δαπάνης του ΦΠΑ ΟΜΑΔΑ Ι: Επισκευή και συντήρηση του υποσταθμού μέσης τάσης του κλειστού Αθλητικού Κέντρου «.....» , εκτιμώμενης αξίας 6.820,00 € συμπεριλαμβανομένης της δαπάνης του ΦΠΑ ΟΜΑΔΑ ΙΑ: Επισκευή και συντήρηση συστήματος εξαερισμού με δίκτυο αεραγωγών, εκτιμώμενης αξίας 4.340,00 € συμπεριλαμβανομένης της δαπάνης του ΦΠΑ, ως η αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΚΘΕΣΗ της υπό κρίση διακήρυξης, ενώ η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει τιμής (ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό) για το σύνολο των υπηρεσιών της κάθε ομάδας της με αριθ. Π -..... Μελέτης της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών, χωριστά.

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (υπηρεσίες), της ανωτέρω προϋπολογισθείσας δαπάνης του (άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016) και του χρόνου δημοσίευσης (15.01.2019) της Προκήρυξης στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ (άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 του Ν. 4412/2016), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ενώ έχει γίνει χρήση και του τυποποιημένου εντύπου (άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017).

4. 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.

Αριθμός απόφασης: Α 323 / 2019

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). Περαιτέρω, 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».

5. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, σύμφωνα με την παρ. 1 (γ) του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 (γ) του Π.Δ. 39/2017, έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 25.06.2019 και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 04.07.2019.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα με προφανές έννομο συμφέρον στρέφεται κατά της υπ' αριθ. 112/2019 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, δοθέντος ότι συμμετείχε στον υπό κρίση διαγωνισμό, υποβάλλοντας την προσφορά της, η οποία απορρίφθηκε εντούτοις, παρανόμως ως η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, ενώ έγιναν αποδεκτές εκείνες έτερων διαγωνιζόμενων, της εταιρείας «.....» και της κοινοπραξίας «.....», καίτοι δεν πληρούσαν τους όρους της διακήρυξης και κατά τούτο επιδιώκει την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης πράξης, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην Προσφυγή της.

Αριθμός απόφασης: Α 323 / 2019

7. Επειδή, κατά τα προλεχθέντα η υπό κρίση Προσφυγή δεν πιθανολογείται ως προδήλως απαράδεκτη ή ως προδήλως αβάσιμη, σε κάθε δε περίπτωση η προσφεύγουσα επικαλείται συγκεκριμένους λόγους για τους οποίους η Προσφυγή της θα πρέπει να γίνει δεκτή, αφού, ως ισχυρίζεται, μη συννόμως απορρίφθηκε η προσφορά της και έγιναν αποδεκτές εκείνες των προαναφερόμενων εταιρειών. Επέκεινα, οι προβαλλόμενοι ισχυρισμοί της περί παραβίασης του δικαίου των δημοσίων συμβάσεων, ενωσιακού και εθνικού, που συνετελέσθη με την προσβαλλόμενη και με την κρίση της αναθέτουσας αρχής επί των υποβληθέντων δικαιολογητικών συμμετοχής και εγγράφων τεχνικής προσφοράς της προσφεύγουσας και των έτερων δύο διαγωνιζόμενων, εταιρείας «.....» και της κοινοπραξίας «.....», χρήζει ενδελεχούς έρευνας, εμπεριέχει δε κρίση που δε μπορεί να συναχθεί στο πλαίσιο της προσωρινής προστασίας (ΕΑ ΣτΕ 496/2011, ΔΕφΑθ 9/2015, 10/2015, 20/2015, 3520/15, 41/2015, 46/2015).

8. Επειδή, η ζημία της προσφεύγουσας, της αναθέτουσας αλλά και των υπολοίπων συμμετεχόντων εκ της συνέχισης του διαγωνισμού και σε περίπτωση τυχόν ακύρωσης της προσβαλλόμενης είναι πρόδηλη, αφού θα έχει ως αποτέλεσμα την ακύρωση των επόμενων πράξεων της αναθέτουσας αρχής για τον υπό κρίση διαγωνισμό και τελικώς την ματαίωση αυτού, οδηγώντας σε καθυστέρηση της υπόψη υπηρεσίας.

9. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, πληρούται η *ratio* της διάταξης για τη χορήγηση αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων κατά τα προλεχθέντα, η οποία σκοπεί στην αποτροπή ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού.

10. Επειδή, 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 και η μετάθεση της ημερομηνίας ανοίγματος των οικονομικών προσφορών μετά την έκδοση απόφασης από την Α.Ε.Π.Π.

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός απόφασης: Α 323 / 2019

Δέχεται το αίτημα αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων της προσφεύγουσας.

Αναστέλλει την περαιτέρω πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας της υπ' αριθ. Πρωτ διακήρυξης του για την «ΑΝΑΘΕΣΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΚΑΙ ΕΠΙΣΚΕΥΗΣ ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΟΛΟΓΙΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΚΤΙΡΙΩΝ» και ορίζει ως κατάλληλο μέτρο τη μετάθεση της ημερομηνίας αποσφράγισης των οικονομικών προσφορών για τα είδη αυτά μετά την εικοστή (20) ημέρα από την ημερομηνία ορισμού εξέτασης (24.07.2019) της υπό κρίση Προσφυγής.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 15 Ιουνίου 2019, συντάχθηκε αυθημερόν από τον Εισηγητή και εκδόθηκε.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Μαρία Κων. Μανδράκη

Ελένη Κασίκα