

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της Αρχής στις 27 Αυγούστου 2018, με την εξής σύνθεση: Νικόλαο Σαββίδη, Πρόεδρο και Εισηγητή, δυνάμει της με αριθμό 1064/2018 Πράξης του ιδίου, και τα μέλη, Μαρία Μανδράκη, που, δυνάμει της με αρ. 23/2018 Πράξης του Προέδρου της ΑΕΠΠ, αναπληρώνει την Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή, και Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής – προσωρινών μέτρων που σώρευσε στην με Γεν. Αριθ. Κατ. ΑΕΠΠ 823/16-08-2018 Προδικαστική Προσφυγή του ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «» και δ.τ. «..... », που εδρεύει στην, στο-....., (εφεξής «προσφεύγων»).

Κατά του Αναθέτοντος Φορέα με την επωνυμία « (.....)» που εδρεύει στην, επί της συμβολής των οδώναρ. καιαρ., όπως εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής «Αναθέτων Φορέας» ή «ΑΦ» ή «.....»), στα πλαίσια της με αριθμό διακήρυξης διαγωνισμού του για την Ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΤΡΙΦΑΣΙΚΩΝ ΜΕΤΑΣΧΗΜΑΤΙΣΤΩΝ ΔΙΑΝΟΜΗΣ ΙΣΧΥΟΣ 50÷100 Kva, εκτιμώμενης αξίας, 82.356.246,00 €, χωρίς ΦΠΑ, συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, ανά ομάδα, βάσει

Αριθμός Απόφασης Α385 / 2018

τιμής σε ευρώ (εφεξής «διακήρυξη») και κατά όρων της διακήρυξης αυτής, για τους λόγους που αναφέρονται στην εν λόγω προσφυγή.

Με την υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή, που κατατέθηκε στην ΑΕΠΠ την 16-08-2018 και χρεώθηκε στο 2ο Κλιμάκιο ΑΕΠΠ με το αυθημερόν ενημερωτικό ηλεκτρονικό μήνυμα του Προέδρου της, ο προσφεύγων, πέραν του αιτήματος να τροποποιηθούν οι διατάξεις των άρθρων 20 παρ. 2 και 22 παρ. 3 του συνημμένου στην προσβαλλόμενη διακήρυξη υποδείγματος σύμβασης προμήθειας, επιδιώκει να ανασταλεί η διαδικασία ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης και να ανασταλεί η προθεσμία υποβολής προσφορών στον υπόψη διαγωνισμό ή να διαταχθεί κάθε άλλο πρόσφορο προσωρινό μέτρο, μέχρι την με την προσφυγή του ζητούμενη τροποποίηση των βαλλόμενων όρων της διακήρυξης, με τρόπο που θα επιτρέπει τον υγιή και ανόθευτο ανταγωνισμό μεταξύ των διαγωνιζομένων, προκειμένου να αποτραπεί η ζημία των συμφερόντων του.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή, Νικόλαο Σαββίδη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο και έκανε ομόφωνα δεκτά το εξής

1. Επειδή, για την άσκηση της υπό εξέταση Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, ποσού 15.000,00 Ευρώ (κωδικός e-Παραβόλου) εκδοθέν για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)», που αντιστοιχεί στο μέγιστο ύψος ποσού παραβόλου, σύμφωνα με τις άνω διατάξεις, δεδομένου ότι το ποσοστό 0,5% της προϋπολογιζόμενης δαπάνης του διαγωνισμού, η οποία ανέρχεται στο ποσό των 82.356.246,00 €, χωρίς ΦΠΑ, υπερβαίνει το ποσό των 15.000,00 €, ποσό το οποίο πληρώθηκε και δεσμεύτηκε σύμφωνα με την

Αριθμός Απόφασης Α385 / 2018

εκτυπωμένη σελίδα κατάστασης του με τον πιο πάνω κωδικό e-παραβόλου αυτόματης δέσμευσης της ΓΓΠΣ, με κατάσταση «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ».

2. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε με την 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, περιέχει δε τα κατά Νόμον ουσιώδη στοιχεία και συνεπώς παραδεκτώς άγεται προς εξέταση ενώπιον της ΑΕΠΠ.

3. Επειδή, η Προσφυγή, βάσει της κατά τα ως άνω εκτιμώμενης αξίας της Διακήρυξης, του αντικειμένου της (προμήθεια) και της ημερομηνίας αποστολής της για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων (την 30-07-2018), δεδομένου ότι ο διαγωνισμός υπάγεται στις διατάξεις του Βιβλίου ΙΙ Ν. 4412/2016 και υπερβαίνει τα κατώτατα όρια του πεδίου εφαρμογής της οδηγίας 2014/25/ΕΕ, συνεπώς κατά τις οικείες διατάξεις του Βιβλίου ΙV Ν. 4412/2016 υπάγεται στην δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ως και την καθ' ύλην αρμοδιότητά της κατ' αρ. 345 παρ. 1 Ν. 4412/2016, ενώ επιπλέον θεμελιώνεται και η κατά χρόνο αρμοδιότητά της, όπως απαιτείται από τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, όπως ισχύει μετά την τροποποίησή του από το άρθρο 43 παρ. 4 του Ν.4487/2017 (ΦΕΚ Α' 116).

4. Επειδή, η Προσφυγή, έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. γ) του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. γ) του Ν. 4412/2016, δεδομένου ότι η διακήρυξη, όροι της οποίας βάλλονται με την υπό εξέταση προσφυγή, δημοσιεύτηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με ΑΔΑΜ την 30-07-2018, δεκαπέντε ημέρες μετά από την οποία ημερομηνία τεκμαίρεται η γνώση αυτής, επομένως η δεκαήμερη προθεσμία για την κατάθεσή της εκκίνησε την 14-08-2018 και έληγε την 24-08-2018, ενώ η υπό εξέταση προσφυγή κατετέθη στην ΑΕΠΠ την 16-08-2018 και

Αριθμός Απόφασης Α385 / 2018

κοινοποιήθηκε στον ΑΦ, δεδομένου ότι ο τελευταίος έχει λάβει εξαίρεση από την εκτέλεση επικοινωνιών και την ανταλλαγή πληροφοριών, στα πλαίσια διαγωνιστικών διαδικασιών μέσω ΕΣΗΔΗΣ, δυνάμει της με αριθμό 8174/23-01-2018 Κοινή Απόφαση , ήτοι επομένως εντός της δεκαήμερης προβλεπόμενης προθεσμίας. Η υπό εξέταση προσφυγή, όμως, κατατέθηκε εμπρόθεσμα, ήτοι εντός της δεκαήμερης προβλεπόμενης προθεσμίας και υπό την εκδοχή ότι ο προσφεύγων έλαβε γνώση της διακήρυξης, κατά όρων της οποίας βάλλει, την 10-08-2018, όπως συνομολογεί στο σώμα της προσφυγής του, καθώς η προθεσμία έληγε την 20-08-2018.

5. Επειδή, με την υπό εξέταση προσφυγή του ο προσφεύγων βάλλει κατά των διατάξεων του άρθρου 20 παρ. 2, 21 και 22 παρ. 1, 2 και 3 του συνημμένου στην προσβαλλόμενη διακήρυξη υποδείγματος σύμβασης προμήθειας, κατά το μέρος τους που υποχρεώνουν τους διαγωνιζόμενους να διατηρούν ή να αποκτήσουν εγκαταστάσεις και ειδικευμένο προσωπικό στην Ελλάδα και αιτείται α) στην παρ. 2 του άρθρου 20 να προστεθεί μετά τις λέξεις «στην Ελλάδα» να προστεθούν οι λέξεις «ή στο εξωτερικό», ώστε το άρθρο 20 παρ. 2 να βρίσκεται σε συμφωνία με το άρθρο 21 παρ. 1 του ίδιου υποδείγματος σχεδίου σύμβασης και να μην κινδυνεύουν παρανόμως με αποκλεισμό από τον οι διαγωνιζόμενοι που δεν διαθέτουν τους ανωτέρω χώρους ή το αναγκαίο προσωπικό στην Ελλάδα και δεν θα δημιουργήσουν, όπως απαιτεί το άρθρο 20 παρ. 3 του ίδιου υποδείγματος σύμβασης, εντός εξαμήνου από την ανάθεση της σύμβασης την ως άνω αναγκαία υποδομή, και β) την εξάλειψη των λέξεων «στον ελλαδικό χώρο» στην παρ. 3 του άρθρου 22 του ίδιου υποδείγματος σχεδίου σύμβασης, καθώς μόνο με αυτόν τον τρόπο η διακήρυξη θα είναι σύμφωνη με το άρθρο 18 του Ν. 4412/2016 και δεν θα παραβιάζει την αρχή της ισότητας των διαγωνιζομένων παρέχοντας αθέμιτο πλεονέκτημα σε κάποιους από αυτούς.

Αριθμός Απόφασης Α385 / 2018

6. Επειδή, ο Αναθέτων Φορέας με την με αριθμό διακήρυξη προκήρυξε διεθνή ανοιχτό διαγωνισμό για την Ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΤΡΙΦΑΣΙΚΩΝ ΜΕΤΑΣΧΗΜΑΤΙΣΤΩΝ ΔΙΑΝΟΜΗΣ ΙΣΧΥΟΣ 50÷100 Kva, εκτιμώμενης αξίας, 82.356.246,00 €, χωρίς ΦΠΑ, συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, ανά ομάδα (Α, Β, Γ και Δ), βάσει τιμής σε ευρώ. Στους όρους του διαγωνισμού και συγκεκριμένα στο πεδίο 13.2 ΥΠΟΦΑΚΕΛΟΣ «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ – ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ» (άρθρο 13.2.22) απαιτείται: «Παροχή τεχνικής υποστήριξης. Ο προσφέρων, θα δηλώνει στην τεχνική προσφορά εάν, σύμφωνα με τις παραγράφους 20, 21 και 22 του Παραρτήματος 9 - «Υπόδειγμα Σύμβασης», διαθέτει υποδομές ή θα δημιουργήσει υποδομές /θα συνεργαστεί με άλλον φορέα, για την Τεχνική Υποστήριξη των Μ/Σ.». Στα άρθρο 20, 21 και 22 του Παραρτήματος 9 – «Υπόδειγμα Σύμβασης Προμήθειας» προβλέπονται τα ακόλουθα: «Άρθρο 20ο - Τεχνική Υποστήριξη. Ο κατασκευαστής του προσφερόμενου υλικού ή ο συνεργαζόμενος με αυτόν Οίκος σύμφωνα με την προσκομιζόμενη δήλωση συνεργασίας θα πρέπει να διασφαλίσει την επισκευή βλαβών Μ/Σ εντός χρόνου εγγύησης. 20.1. Ο Οίκος που θα επισκευάσει τους Μ/Σ Διανομής θα πρέπει να διαθέτει, στην Ελλάδα ή στο εξωτερικό, εγκαταστάσεις και προσωπικό για την επισκευή Μ/Σ Διανομής εντός χρόνου εγγύησης. 20.2. Ανεξάρτητα του τόπου επισκευής των Μ/Σ ο Οίκος θα πρέπει επίσης να διαθέτει στην Ελλάδα: - Κατάλληλο στεγασμένο χώρο, εξοπλισμό (γερανογέφυρα κλπ.) και προσωπικό για το άνοιγμα – κλείσιμο των Μ/Σ Διανομής πριν από την επισκευή τους, παρουσία του εκπροσώπου του Οίκου αφενός και του Επιθεωρητή τηςτουαφετέρου. - Κατάλληλο στεγασμένο χώρο, εξοπλισμό για την εκτέλεση όλων των δοκιμών σειράς της Τ.Π. ΔΔ-01.48/23.10.2017 και προσωπικό για την εκτέλεση δοκιμών σειράς στους επισκευασμένους Μ/Σ Διανομής, παρουσία του εκπροσώπου του Οίκου αφενός και του Επιθεωρητή της τουαφετέρου. - Προσωπικό,

Αριθμός Απόφασης Α385 / 2018

ικανό να παρέχει πλήρη τεχνική υποστήριξη για τους Μ/Σ πέραν των επισκευών, τη σχεδίαση, την παροχή τεχνογνωσίας και την επίλυση οποιουδήποτε άλλου τεχνικού προβλήματος προκύψει για τους Μ/Σ Διανομής.

20.3. Αν ο Ανάδοχος δεν διαθέτει τα παραπάνω αναφερόμενα θα πρέπει εντός εξαμήνου από την ανάθεση της προμήθειας των Μ/Σ να δημιουργήσει την αναγκαία σύμφωνα με τα παραπάνω υποδομή. Η πληρότητα των εγκαταστάσεων της παραγράφου 20.2 θα ελεγχθεί από τον αρμόδιο επιθεωρητή της σε συνεργασία με την .../ Σε ενδεχόμενη αδυναμία του Αναδόχου να διασφαλίσει την τεχνική υποστήριξη των Μ/Σ Διανομής με τη δημιουργία της παραπάνω υποδομής ο διατηρεί το δικαίωμα να καταπέσει την Εγγυητική Επιστολή Καλής Εκτέλεσης με ταυτόχρονη καταγγελία της σύμβασης. Άρθρο 21ο - Μικροεπισκευές στους καινούριους Μ/Σ πριν την τοποθέτησή τους στο δίκτυο. Ο Ανάδοχος θα υποχρεούται να εκτελεί εντός δεκαπέντε (15) ημερών από τη σχετική ειδοποίησή του από το, τυχόν αναγκαίες μικροεπισκευές όπως διαρροές, αντικατάσταση μονωτήρων, ελαιοδεικτών, χειριστηρίων μεταγωγέων – μεταλλακτών κ.λ.π. Ο διατηρεί το δικαίωμα μετά την παρέλευση των δεκαπέντε (15) ημερών και χωρίς άλλη συνεννόηση να εκτελεί ο ίδιος οποιαδήποτε μικροεπισκευή και να χρεώνει το κόστος στον Ανάδοχο. Άρθρο 22ο - Διαδικασία επισκευής Μ/Σ εντός χρόνου εγγύησης. Η επισκευή των Μ/Σ που παθαίνουν βλάβη μέσα στο χρόνο εγγύησης καθώς και η χρέωση στον Ανάδοχο των σχετικών με την παρουσιαζόμενη βλάβη δαπανών θα τακτοποιείται ως εξής: 22.1. Μετά την εμφάνιση της βλάβης Μ/Σ στο δίκτυο ή στις αποθήκες, ο Μ/Σ θα μεταφέρεται από τον Αγοραστή στην Περιφερειακή Αποθήκη, προκειμένου να γίνει ο έλεγχος για τη διαπίστωση των αιτιών της βλάβης. 22.2. Αν προκύψει από τον έλεγχο που θα πραγματοποιηθεί από τον Αγοραστή ότι η βλάβη οφείλεται σε κατασκευαστικά αίτια, η βλάβη θα αναγγέλλεται στον Ανάδοχο, καθώς και ο Υ/Σ όπου λειτούργησε ο Μ/Σ και η Αποθήκη στην οποία μεταφέρθηκε. 22.3. Ο Ανάδοχος έχει την υποχρέωση να παραλάβει τους Μ/Σ

Αριθμός Απόφασης Α385 / 2018

έναντι δηλώσεως θεματοφυλακής και συναλλαγματικής όψεως μέσα σε ένα (1) μήνα από την αναγγελία της βλάβης από την Αποθήκη του Αγοραστή όπου βρίσκονται και να τους μεταφέρει για επισκευή στο εργοστάσιό του ή σ' εργοστάσιο της επιλογής του στον Ελλαδικό χώρο κατόπιν εγκρίσεως του, με δαπάνες του. 22.4. Στο διάστημα αυτό του μήνα ο Ανάδοχος έχει το δικαίωμα να ζητήσει εγγράφως να παραστεί με εκπρόσωπό του στην επανεξέταση των αιτιών της βλάβης. Η επανεξέταση αυτή πρέπει να πραγματοποιηθεί μέσα σ' αυτό το διάστημα του ενός (1) μηνός. Στην περίπτωση που ο Ανάδοχος σ' αυτό το διάστημα του ενός (1) μηνός δεν δηλώσει ότι επιθυμεί να παραστεί για επανεξέταση των αιτιών της βλάβης ή δεν προσέλθει παρά την σχετική δήλωσή του, ο Αγοραστής δικαιούται να στείλει όλους τους Μ/Σ που παρουσίασαν βλάβη στο εργοστάσιο του Ανάδοχο για την επισκευή τους. Οι δαπάνες μεταφοράς φορτοεκφορτωτικών και επισκευής βαρύνουν τον Ανάδοχο. Αν ο Ανάδοχος μέσα σ' αυτό το διάστημα του ενός (1) μηνός δεν αμφισβητήσει τη βλάβη του Μ/Σ, θεωρείται ότι αναγνωρίζει ανεπιφύλακτα ότι οφείλεται σ' αυτόν η βλάβη και ότι θα την τακτοποιήσει. Κατά την εξέταση των αιτιών της βλάβης Μ/Σ θα συντάσσεται σχετικό Δελτίο Ελέγχου Μ/Σ σε δύο αντίγραφα και θα υπογράφεται και από τους δύο Ανάδοχο και Αγοραστή. Σ' αυτό θα αναφέρεται το αίτιο της βλάβης που διαπιστώθηκε και ο Ανάδοχος θα δηλώνει ότι την αναγνωρίζει και ότι προσφέρεται να την τακτοποιήσει. Μέχρι να διορθωθεί ο Μ/Σ θεωρείται ότι βρίσκεται υπό επισκευή. Στις περιπτώσεις που θα συμφωνήσει ο Ανάδοχος ότι η βλάβη είναι από υπαιτιότητά του, θα ακολουθείται η παραπάνω διαδικασία χωρίς να παραταθούν οι προβλεπόμενες σ' αυτήν προθεσμίες. Στις περιπτώσεις διαφωνίας το θέμα θα παραπέμπεται για περαιτέρω κρίση από Επιτροπή που απαρτίζεται από τον Τομέαρχη της ... ή αναπληρωτή αυτού, τον Τομέαρχη Ποιότητας & Επιθεώρησης της ή αναπληρωτή αυτού και από τον προϊστάμενο του Γραφείου Μελετών Ανάδοχο ή άλλο εκπρόσωπο αυτού. Στις περιπτώσεις της διαφωνίας και μέχρις ότου αποφανθεί η Επιτροπή, ο Ανάδοχος

Αριθμός Απόφασης A385 / 2018

θεωρείται ότι αναγνωρίζει ότι η βλάβη οφείλεται σε υπαιτιότητά του. Η αναγνώριση από τον Ανάδοχο της βλάβης του Μ/Σ παύει να έχει οποιαδήποτε νομική συνέπεια από τότε που η Επιτροπή κρίνει ότι η βλάβη του Μ/Σ δεν οφείλεται σε υπαιτιότητα του Ανάδοχο. 22.5. Εφόσον προκύψει από τον έλεγχο που θα πραγματοποιήσει ο Αγοραστής ότι η βλάβη του Μ/Σ οφείλεται σε κατασκευαστικά αίτια και η δαπάνη επισκευής - μη συμπεριλαμβανομένων των εξόδων αντικατάστασης και μεταφοράς του Μ/Σ, που θα γνωστοποιούνται εν καιρώ στον Ανάδοχο - δεν υπερβαίνει το ποσό των 300,00 ΕΥΡΩ, Αγοραστής θα δικαιούται να επισκευάσει το Μ/Σ με δαπάνες του Ανάδοχο χωρίς άλλη έγκριση αυτού. 22.6. Ο Ανάδοχος αναγνωρίζει ότι η βλάβη των Μ/Σ οφείλεται σε υπαιτιότητά του τόσο των Μ/Σ που παρέλαβε ή αυτών που του έστειλε ο Αγοραστής στο εργοστάσιό του για επισκευή, όσο και αυτών των Μ/Σ που σύμφωνα με το παραπάνω εδάφιο 22.5 επισκευάστηκαν από τον Αγοραστή. 22.7. Οι Μ/Σ που μεταφέρονται για επισκευή πρέπει να επισκευάζονται μέσα στο διάστημα των τριών (3) μηνών, το αργότερο, από την ημερομηνία που τους παρέλαβε ο Ανάδοχος από την Αποθήκη του Αγοραστή ή που τους παρέδωσε ο Αγοραστής. 22.8. Αν η παρακράτηση των Μ/Σ ξεπεράσει το χρονικό διάστημα των τριών (3) μηνών, αυτή θα θεωρείται ουσιώδης παράβαση των όρων της σύμβασης και θα έχει τις κυρώσεις που προβλέπει η σύμβαση καθώς και τις ευθύνες από τις διατάξεις περί θεματοφυλακής. Στην περίπτωση της υπερβάσεως της ημερομηνίας που ορίζεται για την επισκευή ο Ανάδοχος υποχρεώνεται στην καταβολή ποινικής ρήτρας 5,00 ΕΥΡΩ την ημέρα για κάθε Μ/Σ, σύμφωνα με έγγραφη πιστοποίηση της ... στην οποία θα αναφέρονται αναλυτικά οι Μ/Σ που θα έχουν επισκευαστεί με καθυστέρηση καθώς και ο χρόνος καθυστέρησης, συνοδευόμενη από τα πρωτόκολλα παράδοσης – παραλαβής. Συμφωνείται ότι η παραπάνω ποινική ρήτρα είναι ανεξάρτητη από αυτή που προβλέπει η παράγραφος 23 της παρούσας. 22.9. Μετά την επισκευή κάθε Μ/Σ και την πραγματοποίηση των επιβαλλομένων δοκιμών, παρουσία του αρμοδίου επιθεωρητή του Αγοραστή, ο Ανάδοχος πρέπει να φροντίσει να τον

Αριθμός Απόφασης Α385 / 2018

παραδώσει στην αποθήκη του Αγοραστή από όπου τον παρέλαβε ή από όπου του τον έστειλαν μέσα στην παραπάνω προθεσμία των τριών (3) μηνών από την ημερομηνία παραλαβής ή αποστολής του στο εργοστάσιο του Ανάδοχο. Η παράδοση των επισκευασμένων Μ/Σ από τον Ανάδοχο πρέπει να γίνεται με συσκευασία ίδια με αυτή που προβλέπεται στην-01.48/23.10.2017 για καινούριους Μ/Σ. 22.10. Όλες οι δαπάνες αντικαταστάσεως, μεταφοράς και εξαρμόσεως των βλαβέντων Μ/Σ από τα συνεργεία του Αγοραστή, φορτοεκφορτώσεων αυτών καθώς και της μεταφοράς τους στο εργοστάσιο του Αναδόχου, εφόσον αυτήν την κάνει ο Αγοραστής, θα βαρύνουν εξ ολοκλήρου τον Ανάδοχο, εφόσον βέβαια η βλάβη οφείλεται σε υπαιτιότητά του. Σαν έξοδα αντικαταστάσεως νοούνται οι δαπάνες για την αντικατάσταση του βλαβέντος Μ/Σ με άλλον και υπολογίζονται σύμφωνα με τις ισχύουσες συμβάσεις του με τους εργολάβους των έργων ή απολογιστικά για τις εργασίες που δεν προβλέπονται στις παραπάνω συμβάσεις. Σαν έξοδα μεταφοράς νοούνται οι δαπάνες μεταφοράς του Μ/Σ για την επισκευή ή αντικατάσταση από την πλησιέστερη αποθήκη μέχρι του τόπου της βλάβης και αντίστροφα, που υπολογίζονται σύμφωνα με τις ισχύουσες σχετικές αποφάσεις τωνή απολογιστικά. Για τον υπολογισμό των τελευταίων αυτών δαπανών, λαμβάνεται σαν μέση απόσταση του τόπου βλάβης από την πλησιέστερη Αποθήκη περιοχής 30 χλμ. για τις περιοχές Αθηνών και 50 χλμ. για την υπόλοιπη Ελλάδα. Οι παραπάνω δαπάνες θα γνωστοποιούνται στον Ανάδοχο αμέσως μετά την παραλαβή των Μ/Σ από αυτόν για την επισκευή ή την αποστολή αυτών από τον Αγοραστή στο εργοστάσιο του Ανάδοχο. 22.11. Οποιοδήποτε ποσό προκύψει κατά την εφαρμογή των παραπάνω διατάξεων ότι πρέπει να καταβάλει ο Ανάδοχος στον Αγοραστή πρέπει να καταβάλλεται μέσα σε διάστημα είκοσι (20) ημερών από την αποστολή του σχετικού τιμολογίου.». Ο διαγωνισμός θα πραγματοποιηθεί με χρήση της πλατφόρμας «» μέσω της διαδικτυακής πύλης www..... του Συστήματος. Οι προσφορές υποβάλλονται σε ηλεκτρονικό φάκελο μέσω της ανωτέρω διαδικτυακής πύλης.

Αριθμός Απόφασης Α385 / 2018

Καταληκτική ημερομηνία και ώρα υποβολής προσφοράς ορίστηκε η 17/09/2018 και ώρα 12:00' και ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών η 21/09/2018 και ώρα 10:00'. Περίληψη της διακήρυξης απεστάλη για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης την 30-07-2018. Επίσης, η διακήρυξη δημοσιεύθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων με ΑΔΑΜ την 30-07-2018 και αναρτήθηκε στην ιστοσελίδα του www..... Τέλος, με το Συμπλήρωμα Νο 1 της πιο πάνω διακήρυξης που εγκρίθηκε την 10-08-2018, η καταληκτική ημερομηνία και ώρα υποβολής προσφοράς παρατάθηκε για την 17/10/2018 και ώρα 12:00' και η ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών παρατάθηκε για την 23/10/2018 και ώρα 10:00'. Το υπόψη Συμπλήρωμα απεστάλη για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης την 10-08-2018, δημοσιεύθηκε την ίδια μέρα στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων με ΑΔΑΜ και αναρτήθηκε στην ιστοσελίδα του www..... και στην πλατφόρμα διεξαγωγής του διαγωνισμού

7. Επειδή, οι διατάξεις του άρθρου 366 του ν. 4412/2016 προβλέπουν 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. 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,

Αριθμός Απόφασης Α385 / 2018

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»

8. 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).

9. 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».*

10. 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.

Αριθμός Απόφασης Α385 / 2018

11. 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 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.

12. Επειδή, λαμβανομένων υπόψη των ανωτέρω, ανεξαρτήτως του εν γένει παραδεκτού και της ύπαρξης βλάβης και εννόμου συμφέροντος στο πρόσωπο του προσφεύγοντος για την άσκηση της υπό εξέταση προσφυγής, αλλά και της φύσης του αιτήματος της προσφυγής για τροποποίηση και όχι ακύρωση όρων της διακήρυξης, για τα οποία το επιληφθέν Κλιμάκιο επιφυλάσσεται να αποφανθεί κατά την οριστική κρίση του, με δεδομένο, ωστόσο, ότι η καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών για τον υπό εξέταση διαγωνισμό, σύμφωνα με όσα αναφέρονται στην σκέψη 6 της παρούσας και συνομολογούνται και στην υπό εξέταση Προσφυγή, έχει οριστεί η 17^η/10/2018, αλυσιτελώς εγείρεται το υπό εξέταση αίτημα αναστολής της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών ή λήψεως άλλων προσωρινών μέτρων. Και τούτο, διότι, καθόσον η εξέταση της υπό κρίση Προσφυγής έχει οριστεί για την 13-09-2018, οριστική κρίση επί των κυρίως αιτημάτων αυτής, δύναται να εκδοθεί το αργότερο ως την 03-10-2018 (μετά 20 ημέρες), σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 367 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, ημερομηνία που προηγείται ήδη της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφοράς κατά τα άνω (17-10-2018), οιοδήποτε, δε, μέτρο προσωρινής

Αριθμός Απόφασης A385 / 2018

προστασίας δεν μπορεί να έχει ισχύ πέραν της έκδοσης Απόφασης επί της υπό εξέταση Προσφυγής, σύμφωνα με τις ίδιες διατάξεις.

13. Κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, και λαμβανομένου υπόψη ότι η υποβολή προσφοράς στον υπόψη διαγωνισμό δύναται να λάβει χώρα και μετά την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής, επιπρόσθετα κρίνεται ότι δεν υφίσταται βλάβη του προσφεύγοντος στο παρόν στάδιο, η οποία και θα πρέπει να τύχει προστασίας μέχρι την οριστική κρίση επί των λόγων της προσφυγής του, αφού δεν υφίσταται επικείμενος κίνδυνος ή ανεπανόρθωτη βλάβη ή ζημία αυτού από την έναρξη και μόνον της διαγωνιστικής διαδικασίας, ούτε, εξάλλου, επικαλείται ορισμένως ζημία του από την δημοσίευση και μόνον της προσβαλλόμενης διακήρυξης, ούτε από την παρέλευση του χρόνου που βάσιμα μπορεί κανείς να πιθανολογήσει ότι θα έχει μεσολαβήσει από την έγερση της προσφυγής του μέχρι την έκδοση απόφασης επ' αυτής, ούτε τέλος η επικαλούμενη ζημία του από τους προσβαλλόμενους όρους της διακήρυξης, μπορεί με άλλον τρόπο να αποτραπεί, παρά μόνον με την έκδοση οριστικής απόφασης επί της προσφυγής του και συνεπώς δεν υφίσταται έννομο συμφέρον αυτού για τη χορήγηση αναστολής της διαγωνιστικής διαδικασίας – ορισμού προσωρινών μέτρων, καθώς δεν πληρούται η ratio της διάταξης για τη χορήγηση αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων, η οποία σκοπεί στην αποτροπή ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού (βλ. ΑΕΠΠ Α75/2017, Α97/2017, Α16/2018, Α113/2018).

14. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, το αίτημα αναστολής – προσωρινών μέτρων του προσφεύγοντα πρέπει να απορριφθεί.

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός Απόφασης Α385 / 2018

Απορρίπτει το αίτημα περί αναστολής-προσωρινών μέτρων που σωρεύεται στην υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή.

Κρίθηκε, αποφασίστηκε και εκδόθηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη στις 27-08-2018.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ 2^{ΟΥ} ΚΛΙΜΑΚΙΟΥ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΝΙΚΟΛΑΟΣ Σ. ΣΑΒΒΙΔΗΣ

ΟΛΓΑ ΘΑΝΟΥ