

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**1<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

**Διαδικασία προσωρινών μέτρων (άρθρο 366 ν. 4412/2016)**

Συνήλθε στις 6 Φεβρουαρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης – Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος, Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος-Εισηγήτρια.

-Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης κατάλληλων προσωρινών μέτρων που περιλαμβάνεται στην προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 26/1/2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 107/27-1-2023 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στην ..., οδός ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

-Κατά του ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

-Με την προδικαστική προσφυγή, στην οποία σωρεύει και αίτημα αναστολής – χορήγησης προσωρινών μέτρων, η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής με αριθμό 5/2023 που περιέχεται στο πρακτικό με αριθμό 1/2023 της τακτικής συνεδρίασης του ανωτέρω οργάνου με θέμα: «Έγκριση πρακτικού 1ου διεθνή ανοικτού ηλεκτρονικού Διαγωνισμού (άνω των ορίων) με θέμα ‘...’ για τη κάλυψη των αναγκών των υπηρεσιών του Δήμου με κριτήριο κατακύρωσης τη βέλτιστη σχέση ποιότητας-τιμής. Σύνολο Δαπάνης 2.453.092,00€ ΣΥΜΠ. Φ.Π.Α. 24% ΧΡΗΜΑΤΟΔΟΤΗΣΗ: με την υπ’ αρ. .../31-05-2021 αίτηση ένταξης στο χρηματοδοτούμενο πρόγραμμα Ανάπτυξης και Αλληλεγγύης για την Τοπική Αυτοδιοίκηση ‘ΑΝΤΩΝΗΣ ΤΡΙΤΣΗΣ’ και συγκεκριμένα στον άξονα προτεραιότητας: ‘Περιβάλλον’ της Πρόσκλησης ... της Ειδικής Υπηρεσίας Διαχείρισης και Εφαρμογής του ... (...) με τίτλο: ‘...’ και η οποία δυνάμει της υπ’ αριθ. .../2021 Απόφασης, ενέταξε το έργο του ... στο Πρόγραμμα ‘ΑΝΤΩΝΗΣ ΤΡΙΤΣΗΣ’», κατά το μέρος της με το οποίο έγινε δεκτή στον διαγωνισμό και βαθμολογήθηκε η τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» για το Τμήμα 7 του διαγωνισμού.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

## **Αριθμός απόφασης: Α119/2023**

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο, κατ' άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017, παράβολο ποσού 600,00 ευρώ, όπως αυτό υπολογίζεται βάσει της εκτιμώμενης αξίας ποσού 61.200,00 ευρώ χωρίς ΦΠΑ του Τμήματος 7 της σύμβασης που αποτελεί αντικείμενο της προδικαστικής προσφυγής (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ...).
2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό πρωτ. .../14-11-2022 προκηρύχθηκε ανοικτός διεθνής ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης προμήθειας ηλεκτρικών οχημάτων και φορτιστών ηλεκτροκίνητων οχημάτων, συνολικής εκτιμώμενης αξίας ποσού 1.978.300,00 ευρώ χωρίς ΦΠΑ. Προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 14/11/2022 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 18/11/2022 (ΑΔΑΜ: ...) και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α .... Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 15/12/2022.
3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν υποβάλλοντας προσφορά για το Τμήμα 7 της σύμβασης, το αντικείμενο του οποίου συνίσταται στην προμήθεια ..., δύο (2) οικονομικοί φορείς, ήτοι η προσφεύγουσα και η «...».
4. Με την προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκε το πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού σχετικά με τον έλεγχο και την αξιολόγηση των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς, με το οποίο η Επιτροπή εισηγήθηκε την αποδοχή των δύο (2) υποβληθεισών προσφορών και τη βαθμολόγηση κάθε μίας από αυτές με βαθμό 100. Η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους μέσω της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού στις 16/1/2023.
5. Η προκείμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ νόμιμα επιλαμβάνεται του αιτήματος αναστολής – χορήγησης προσωρινών μέτρων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 366 ν. 4412/2016.
6. Η προδικαστική προσφυγή, στην οποία περιλαμβάνεται το υπό κρίση αίτημα αναστολής, δεν πιθανολογείται ότι είναι πρόδηλα απαράδεκτη ή πρόδηλα αβάσιμη.

## **Αριθμός απόφασης: Α119/2023**

7. Σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, ο διαγωνισμός βρίσκεται στο στάδιο αξιολόγησης και βαθμολόγησης των τεχνικών προσφορών. Ειδικότερα, έχουν ήδη ελεγχθεί τα δικαιολογητικά συμμετοχής και έχουν αξιολογηθεί και βαθμολογηθεί οι τεχνικές προσφορές των διαγωνιζόμενων, ενώ δεν έχουν ακόμη αποσφραγιστεί οι οικονομικές προσφορές.

8. Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι η αναθέτουσα αρχή δεν απέστειλε απόψεις επί του αιτήματος αναστολής, παρότι κλήθηκε από την ΕΑΔΗΣΥ στις 31/1/2023.

9. Επειδή, η επάνοδος στο στάδιο του ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και της αξιολόγησης και βαθμολόγησης των τεχνικών προσφορών δεν είναι επιτρεπτή μετά την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών. Ειδικότερα, σε περίπτωση που ο διαγωνισμός διενεργείται με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, όπου λαμβάνει χώρα αξιολόγηση και βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών – όπως στην προκείμενη περίπτωση - δεν δύνανται νόμιμα να αξιολογηθούν και βαθμολογηθούν οι τεχνικές προσφορές με γνωστά τα στοιχεία των οικονομικών προσφορών Και τούτο, διότι εκ νέου αξιολόγηση τεχνικής προσφοράς με γνωστές ήδη τις οικονομικές προσφορές των διαγωνιζομένων είναι ανεπίτρεπτη, αφού παραβιάζει την αρχή της μυστικότητας των οικονομικών προσφορών και δεν διασφαλίζει την ανάπτυξη πραγματικού ανταγωνισμού υπό συνθήκες διαφάνειας με βάση την αρχή της ίσης μεταχείρισης των συμμετεχόντων (πρβλ. ΣΤΕ 2283/2006, ΕΑ ΣΤΕ 2173/2009, 1177/2009, σκ. 9, 966/2009, σκ. 10, 998/2009, σκ. 11, 776/2008, 277/2008, σκ. 5, 271/2008, σκ. 10, 162/2007, 163/2007, 373/2007, 374/2007, 1100/2006, 852/2005, 226/2004, 613/2004, ΔΕφΑθ 995/2022, ΔΕφΠειρ 143/2020, σκ .5 κ.α.).

10. Επειδή, σε περίπτωση τυχόν ευδοκίμησης της προκείμενης προδικαστικής προσφυγής, η επάνοδος στο στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και αξιολόγησης και βαθμολόγησης των τεχνικών προσφορών θα καταστεί ανέφικτη – σύμφωνα με την ανάπτυξη που προηγήθηκε -, εάν στο μεταξύ έχει συνεχιστεί η προκείμενη διαγωνιστική διαδικασία και ειδικότερα, εάν έχουν αποσφραγιστεί οι οικονομικές προσφορές. Συνεπώς, στο παρόν στάδιο, υφίσταται λόγος χορήγησης αναστολής της διαγωνιστικής διαδικασίας – ορισμού προσωρινών μέτρων,

## **Αριθμός απόφασης: Α119/2023**

προκειμένου να μην καταστεί αλυσιτελής τυχόν αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής και να αποτραπούν καταστάσεις ανεπανάρθωτες ή δύσκολα αναστρέψιμες λόγω της προόδου του διαγωνισμού.

**11.** Σε κάθε περίπτωση πάντως, ενόψει των προθεσμιών των άρθρων 365 παρ. 4 και 367 παρ. 1 Ν. 4412/2016, η λήψη προσωρινών μέτρων, μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προδικαστικής προσφυγής, θα αποτρέψει μεν βλάβη της προσφεύγουσας, δεν θα καθυστερήσει όμως υπέρμετρα τον διαγωνισμό, ώστε να προστατευθεί και το δημόσιο συμφέρον για ταχεία περάτωσή του.

**12.** Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, το αίτημα χορήγησης αναστολής - προσωρινών μέτρων της προσφεύγουσας πρέπει να γίνει δεκτό.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται το αίτημα αναστολής της προσφεύγουσας.

Αναστέλλει την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας, και ιδίως το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών των διαγωνιζομένων, μέχρι την έκδοση απόφασης της ΕΑΔΗΣΥ επί της προδικαστικής προσφυγής.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 6 Φεβρουαρίου 2023 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΙΩΑΝΝΗΣ – ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ**

**ΓΕΩΡΓΙΟΣ – ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ**