

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

1^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Διαδικασία Προσωρινών Μέτρων (άρθρο 366 του ν.4412/16)

Συνήλθε στις 24 Ιουλίου 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 10/7/2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1051/12-7-2023 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» που εδρεύει στη ..., οδός ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

ΚΑΤΑ

-Του ... που εδρεύει στην ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

-Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» που εδρεύει στη ..., οδός ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή, στην οποία σωρεύει και αίτημα αναστολής – χορήγησης προσωρινών μέτρων, η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της απόφασης του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής με ημερομηνία 22/6/2023 που περιέχεται στο απόσπασμα πρακτικού της 20ης συνεδρίασης του παραπάνω οργάνου με θέμα 2ο: «Έγκριση πρακτικού αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών της Επιτροπής Διενέργειας του ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού (άνω των ορίων) για την προμήθεια και εγκατάσταση ‘...’ στο ... με Κωδικό ΟΠΣ ... στο Επιχειρηματικό Πρόγραμμα Ιονίων Νήσων 2014-2020’ (αριθ. Διακήρυξης .../2023, Συστ. Αριθ. ΕΣΗΔΗΣ: ...), με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά με βάση τη βέλτιστη σχέση ποιότητας – τιμής», κατά το

μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας για το Τμήμα 1 της σύμβασης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο, κατ' άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017, παράβολο ποσού 936,00 ευρώ, όπως αυτό υπολογίζεται βάσει της εκτιμώμενης αξίας ποσού 187.096,77 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ και δικαίωμα προαίρεσης, του Τμήματος 1 της σύμβασης που αποτελεί αντικείμενο της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ...).

2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό .../2023 προκηρύχθηκε ανοικτός διεθνής ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης προμήθεια και εγκατάστασης ... συνολικής εκτιμώμενης αξίας 290.500,00 ευρώ χωρίς ΦΠΑ. Το αντικείμενο της σύμβασης υποδιαιρείται σε τρία τμήματα, μεταξύ των οποίων το ΤΜΗΜΑ 1 με αντικείμενο την προμήθεια ογδόντα (80) ηλεκτρικών κλινών νοσηλείας με στρώμα και κομοδίνο εκτιμώμενης αξίας 187.096,77, χωρίς ΦΠΑ και δικαίωμα προαίρεσης. Οι οικονομικοί φορείς είχαν δικαίωμα υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα από τα τμήματα της σύμβασης. Προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 15/2/2023. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 16/2/2023 (ΑΔΑΜ: ...). Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 20η/2/2023 και, κατόπιν παράτασης, η 23η/3/2023.

3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν υποβάλλοντας προσφορά για το Τμήμα 1 της σύμβαση τρεις (3) οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα. 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 και τη βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών, με το

οποίο η Επιτροπή εισηγήθηκε την αποδοχή των προσφορών της προσφεύγουσας και της παρεμβαίνουσας, την απόρριψη της τρίτης προσφοράς, και τη βαθμολόγηση της προσφοράς της προσφεύγουσας με βαθμό 102,55 και της παρεμβαίνουσας με βαθμό 101,77. Η προσφεύγουσα έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης στις 29/6/2023, ενώ από τα διαβιβασθέντα στην ΕΑΔΗΣΥ στοιχεία δεν προκύπτει κοινοποίηση της προσβαλλόμενης σε διαφορετική ημερομηνία.

4. 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.

5. Η προδικαστική προσφυγή, στην οποία περιλαμβάνεται το υπό κρίση αίτημα αναστολής, δεν πιθανολογείται ότι είναι πρόδηλα απαράδεκτη ή πρόδηλα αβάσιμη.

6. 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.

7. Η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της επί του κρινόμενου αιτήματος αναστολής ζητά την απόρριψή του *«για λόγους προάσπισης της Δημόσιας Υγείας και εύρυθμης λειτουργίας του Νοσοκομείου»*, χωρίς περαιτέρω εξειδίκευση λόγων δημοσίου συμφέροντος που επιβάλλουν τη συνέχιση του διαγωνισμού με την άμεση αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών.

8. 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 διαγωνιζόμενων

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.).

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

Σε κάθε δε περίπτωση, 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, χωρίς, όμως, να καθυστερήσει υπέρμετρα τον διαγωνισμό, ώστε να προστατευθεί και το δημόσιο συμφέρον για ταχεία περάτωσή του.

10. 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 την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών των διαγωνιζομένων, μέχρι την έκδοση απόφασης της ΕΑΔΗΣΥ επί της προδικαστικής προσφυγής.

Αριθμός απόφασης: Α736/2023

Κρίθηκε, αποφασίσθηκε και εκδόθηκε στις 24 Ιουλίου 2023, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ - ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ - ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ