

Αριθμός απόφασης: Α 12 / 2020

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 07.01.2020 με την εξής σύνθεση:
Μαρία-Ελένη Σιδέρη Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου-Εισηγήτρια και
Σταυρούλα Κουρή, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής το οποίο σωρεύεται στην από
27.12.2019 (ημεροχρονολογία κατάθεσης στην ΑΕΠΠ) Προδικαστική
Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης
Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1599/30.12.2019 της εταιρίας με την
επωνυμία «*****» νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του ***** και της με αριθμό πρωτ. 2252.1.1/90905/19
απόφασης του ***** περί εγκρίσεως του από 04.12.2019 Πρακτικού
σχετικά με την αξιολόγηση των προσφορών των διαγωνιζομένων, στο πλαίσιο
του προκηρυχθέντος με την υπ'αριθ. πρωτ. ***** διακήρυξη διαγωνισμού.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την Προδικαστική Προσφυγή της, η προσφεύγουσα
επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που
με αυτήν, κατόπιν αξιολόγησης των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής-
τεχνικών προσφορών των διαγωνιζομένων, απορρίφθηκε η προσφορά της
για το δρομολόγιο με α/α 16 του Παραρτήματος IV της διακήρυξης, ήτοι για τη
γραμμή ΚΑΛΥΜΝΟΣ – ΛΕΡΟΣ – ΛΕΙΨΟΙ – ΑΡΚΙΟΙ – ΑΓΑΘΟΝΗΣΙ –
ΠΥΘΑΓΟΡΕΙΟ – ΣΑΜΟΣ με επιστροφή.

Αριθμός απόφασης: Α 12 / 2020

2. Επειδή, ***** με την υπ'αριθ. πρωτ. *****/24.09.2019 Διακήρυξη προκήρυξε ανοικτό, δημόσιο διαγωνισμό με αντικείμενο την εξυπηρέτηση δρομολογιακών γραμμών για τη σύναψη σύμβασης ή συμβάσεων διάρκειας από 01.11.2019 έως 31.10.2020, ήτοι ενός έτους ή από 01.11.2019 έως 31.10.2023, ήτοι τεσσάρων ετών, με δικαίωμα υποβολής προσφοράς για το σύνολο ή για ένα ή για περισσότερα από τα δημοπρατούμενα δρομολόγια, όπως αυτά περιγράφονται στο Παράρτημα IV της διακήρυξης. Η εκτιμώμενη προϋπολογισθείσα δαπάνη για το πρώτο έτος, ήτοι για το χρονικό διάστημα από 01.11.2019 μέχρι 31.10.2020 κυμαίνεται από 50.995.473,99€ μέχρι 68.843.889,89€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ανάλογα με την κατηγορία των προσφερόμενων πλοίων για τις δρομολογιακές γραμμές του Παραρτήματος IV. Η εν λόγω Διακήρυξη, η οποία περιλαμβάνει 48 δρομολογιακές γραμμές καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 26.09.2019 με ΑΔΑΜ:***** και διενεργείται εκτός του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.). Στον εν λόγω διαγωνισμό η προσφεύγουσα υπέβαλε προσφορά για το δρομολόγιο με α/α 16 .

3. Επειδή, έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί παράβολο κατά το (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό*****, ποσού 7.750,00 €.

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (υπηρεσίες) και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 1.549.935,00 € χωρίς ΦΠΑ, ήτοι ανώτερης αξίας των 60.000 €, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ.1 του Ν.4412/2016, όπως και του χρόνου δημοσίευσης της διακήρυξης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

5. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ.α'), δοθέντος ότι η προσφεύγουσα έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης στις 19.12.2019, οπότε και της

Αριθμός απόφασης: Α 12 / 2020

κοινοποιήθηκε αυτή μέσω μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στην ΑΕΠΠ στις 27.12.2019, ήτοι εντός της προβλεπόμενης εκ του νόμου δεκαήμερης προθεσμίας.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση της υπό κρίση Προσφυγής με, περαιτέρω, αίτημα και για την λήψη προσωρινών μέτρων διότι έχει υποβάλλει νομίμως και εμπροθέσμως την προσφορά της για το δρομολόγιο με α/α 16 του δημοπρατούμενου αντικειμένου για το οποίο η προσφορά της απορρίφθηκε.

7. Επειδή, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι με την προσβαλλόμενη απόφαση παρανόμως απορρίφθηκε η προσφορά της με την αιτιολογία ότι από το προσκομισθέν μετοχολόγιο της προκύπτει συμμετοχή σε αυτήν ανώνυμης εταιρίας με ποσοστό άνω του 1% και ως εκ τούτου δεν πληρείται ο όρος της προκήρυξης σύμφωνα με τον οποίον οι μετοχές πρέπει να είναι ονομαστικές μέχρι φυσικού προσώπου. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης προσκόμισε αναλυτική κατάσταση με τα στοιχεία των μετοχών της και τον αριθμό των μετοχών κάθε μετόχου, μέχρι φυσικού προσώπου, ήτοι υπέβαλε : α) Αντίγραφο του Μετοχολογίου της εταιρίας, στο οποίο υπό α/α 93 είναι καταχωρημένη ως μέτοχός της η εταιρία με την επωνυμία ***** με έδρα την Ρόδο, η οποία κατέχει 3.000 μετοχές της από την ίδρυση της εταιρίας. Στην Στήλη δε «Αύξηση Ημερομηνία 2013», η εν λόγω εταιρία μέτοχός της *****., φαίνεται να συμμετέχει στην αύξηση και να αναλαμβάνει ακόμη 1.368 μετοχές, πλην όμως στο μετοχολόγιο υφίσταται καταχωρημένη Σημείωση με την οποία διευκρινίζεται επί λέξει ότι «α) Η στήλη με την αύξηση 2013 δεν πραγματοποιήθηκε γιατί αφορά απόφαση ΔΣ για αύξηση μετοχικού κεφαλαίου με κεφαλαιοποίηση κερδών προηγούμενων χρήσεων που όμως η ΓΣ δεν ενέκρινε, β) Βεβαιώνουμε ότι τα στοιχεία του μετοχολογίου είναι πλήρως ενημερωμένα μέχρι και σήμερα 27/12/2016. Ο Πρόεδρος». Η ίδια βεβαίωση του Προέδρου του ΔΣ της εταιρίας επαναλαμβάνεται καταχωρημένη και την 01/10/2019. Συγχρόνως στην τελευταία σελίδα του μετοχολογίου, όπου και βρίσκονται καταχωρημένες οι άνω περιγραφόμενες σημειώσεις / βεβαιώσεις,

Αριθμός απόφασης: Α 12 / 2020

αναφέρεται ότι το μετοχικό κεφάλαιο της εταιρίας κατά την ίδρυση της διαιρείτο σε 150.000 μετοχές, στις οποίες προστέθηκαν 135.000 μετοχές μετά από αύξηση του ΜΚ το 2006 και 83.330 μετοχές μετά από αύξηση του ΜΚ το 2011 και ότι το σύνολο των μετοχών στις οποίες διαιρείται το μετοχικό κεφάλαιο ανέρχονται σε 368.330,00 ενώ ουδεμία αναφορά γίνεται στην αύξηση του έτους 2013 (η οποία δεν υλοποιήθηκε κατά τα ανωτέρω) και γι' αυτό δεν καταχωρείται προσαυξημένος ο αριθμός των μετοχών μας κατά 168.000 μετοχές ως έδει αν είχε λάβει χώρα η αύξηση ΜΚ το έτος 2013 και το σύνολο των μετοχών στις οποίες διαιρείται το μετοχικό μας κεφάλαιο ανέρχονται σε 368.330,00 αντί των 536.330 (ήτοι 368.330 + 168.000 =) στις οποίες θα έπρεπε να ανέλθει αν είχε υλοποιηθεί η αύξηση του το έτος 2013. Το μετοχικό κεφάλαιο της εταιρίας λοιπόν κατά τον ένδικο χρόνο και σήμερα διαιρείται σε 368.330 μετοχές που προέκυψαν ως ακολούθως : Από α) την ίδρυση της εταιρίας 150.000 μετοχές + β) την αύξηση ΜΚ το έτος 2006, 135.000 μετοχές + την αύξηση ΜΚ το έτος 2011, 83.330 μετοχές=), β) Κωδικοποιημένο Καταστατικό με ημερομηνία 23/11/2016, που καταχωρήθηκε στο ΓΕΜΗ την 02/02/2017 με κωδικό καταχώρησης 906305, ήτοι με ημερομηνία μεταγενέστερη της εσφαλμένα από την επιτροπή αξιολόγησης φερόμενης ημεροχρονολογίας αυξήσεως του μετοχικού μας κεφαλαίου (2013) κατά την οποία τάχα η μέτοχός της ***** απέκτησε 1368 μετοχές οι οποίες προστιθέμενες στις 3000 μετοχές που κατείχε από την σύσταση της εταιρίας της κατέστησαν αυτή μέτοχό της με 4.368 μετοχές, ήτοι με ποσοστό άνω του 1% και εμπίπτουσα στην ρύθμιση του άρθρου 8 ν. 3310/2005 όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 8 του ν. 3414/2005 και στα δικαιολογητικά του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ II της προκήρυξης για την υποβολή «Αναλυτικής κατάστασης με τα στοιχεία των μετόχων της εταιρείας και τον αριθμό των μετοχών κάθε μετόχου, μέχρι φυσικού προσώπου, όπως τα στοιχεία αυτά είναι καταχωρημένα στο βιβλίο μετόχων της εταιρείας». Από το άρθρο 6 του Κωδικοποιημένου Καταστατικού με τίτλο «Μετοχικό Κεφάλαιο» αποδεικνύεται ότι το αρχικό κεφάλαιο κατά την ίδρυση της εταιρίας μετά την μετατροπή του σε ευρώ και την αύξηση κατά 9.794,58 για την στρογγυλοποίηση της μετατροπής ανήλθε σε 450.000 ευρώ διαιρούμενο σε 150.000 μετοχές

Αριθμός απόφασης: Α 12 / 2020

ονομαστικής αξίας 3 ευρώ εκάστη. Έκτοτε με απόφαση της ΓΣ στις 29/01/2006 το ΜΚ αυξήθηκε κατά 450.000 ευρώ και ανήλθε συνολικά σε 855.000 ευρώ διαιρούμενο σε 285.000 μετοχές ονομαστικής αξίας 3 ευρώ εκάστη. Στις 03/12/2009 η ΓΣ αποφάσισε αύξηση του ΜΚ κατά 405.000 ευρώ ή όποιο ποσό ήθελε καλυφθεί και αφού καλύφθηκε μόνο το ποσό των ευρώ 249.990 το ΜΚ ανήλθε τελικά σε 1.104.990,00 ευρώ διαιρούμενο σε 368.33 μετοχές ονομαστικής αξίας 3 ευρώ εκάστη. Τέλος με το άρθρο 7.(1.2.3.) του Καταστατικού για κάθε περίπτωση αύξησης του ΜΚ απαιτείται απόφαση της ΓΣ. Από το καταστατικό λοιπόν αποδεικνύεται ότι η αύξηση του 2013 δεν υλοποιήθηκε γιατί δεν εγκρίθηκε από την ΓΣ., και για τον λόγο αυτό δεν περιγράφεται καν σε αυτό αν και η κωδικοποίηση του έλαβε χώρα μεταγενέστερα της φερόμενης αύξησης. γ) Βεβαίωση ΓΕΜΗ με ημερομηνία 07/10/2019, με την οποία πιστοποιείται ότι οι μετοχές της εταιρίας με βάση το ισχύον καταστατικό είναι ΟΝΟΜΑΣΤΙΚΕΣ - ΜΕ ΟΝΟΜΑΣΤΙΚΗ ΑΞΙΑ ΚΑΘΕ ΜΕΤΟΧΗΣ 3 ευρώ και - ΠΛΗΘΟΣ ΜΕΤΟΧΩΝ 368.330. Ήτοι και με την προσαχθείσα βεβαίωση του ΓΕΜΗ αποδεικνύεται ότι τελευταία καταχώρηση που έλαβε χώρα ήταν στις 02/02/2017 με ΚΑΚ 906305 που αφορά στην κωδικοποίηση του Καταστατικού μας, στο οποίο αναφέρεται πιο πάνω υπό (β) η αύξηση κεφαλαίου που αποφασίσθηκε από το ΔΣ το 2013, στην οποία θα συμμετείχε η ***** με 1.368 μετοχές, δεν εγκρίθηκε από την Γενική της συνέλευση και ουδέποτε υλοποιήθηκε, γι' αυτό και ο συνολικός αριθμός των μετοχών της εταιρίας παρέμεινε ως είχε πριν από την μη υλοποιηθείσα αύξηση του έτους 2013, (ήτοι 368.330 Ονομαστικές μετοχές) και συνεπώς και οι μετοχές της εταιρίας που κατείχε η εταιρία ***** παρέμειναν 3.000 και το ποσοστό της στο μετοχικό μας κεφάλαιο υπολείπεται του 1% (ανέρχεται σε 0,8144%) και επομένως δεν εμπίπτει στην ρύθμιση του άρθρου 8 ν. 3310/2005 όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 8 του ν. 3414/2005 και τα δικαιολογητικά του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ ΙΙ της προκήρυξης για την υποβολή «Αναλυτικής κατάστασης με τα στοιχεία των μετόχων της εταιρείας και τον αριθμό των μετοχών κάθε μετόχου, μέχρι φυσικού προσώπου, όπως τα στοιχεία αυτά είναι καταχωρημένα στο βιβλίο μετόχων της εταιρείας» δεν απαιτούνται αναφορικά με την μέτοχό μας ***** . Συνεπώς εκ των ανωτέρω

Αριθμός απόφασης: Α 12 / 2020

(μετοχολόγιο, Κωδικοποιημένο Καταστατικό και Βεβαίωση ΓΕΜΗ) αποδεικνύονται α) ότι η αύξηση του έτους 2013 δεν υλοποιήθηκε και το μετοχικό κεφάλαιο της προσφεύγουσα ανήλθε τελικά σε 1.104.990,00 ευρώ διαιρούμενο σε 368.330 μετοχές ονομαστικής αξίας 3 ευρώ εκάστη, όπως διαμορφώθηκε μετά την αύξηση του το έτος 2009, β) οι μετοχές της εταιρίας που κατείχε η εταιρία ***** κατά τον ένδικο χρόνο παρέμειναν 3.000 και το ποσοστό της στο μετοχικό της κεφάλαιο υπολείπεται του 1% (ανέρχεται σε 0,8144%) και γ) αν ήθελε υποτεθεί, χάριν ασκήσεως και μόνο, ότι είχε υλοποιηθεί η αύξηση του 2013 και η ***** είχε αποκτήσει πλέον των 3.000 μετοχών που κατείχε άλλες 1.368 και είχε συνολικά 4.368 μετοχές, αυτές θα τις κατείχε επί συνόλου 536.330 μετοχών ονομαστικής αξίας 3 ευρώ εκάστη, αφού στον ήδη υφιστάμενο αριθμό μετοχών 368.330 θα έπρεπε να προστεθούν και οι 168.000 μετοχές που αφορούσαν την δήθεν αύξηση του 2013, με αποτέλεσμα το ποσοστό συμμετοχής της ***** και πάλι να υπολείπεται του 1% του μετοχικού κεφαλαίου της προσφεύγουσας ($4.368 : 536.330 = 0,0081442$). Ενόψει όλων των ανωτέρω, η προσφεύγουσα υποστηρίζει τέλος ότι η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού, όφειλε, κατ' εφαρμογή του άρθρου 10 της διακήρυξης, να την καλέσει να διευκρινίσει την προσφορά της. Για όλους αυτούς τους λόγους, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης, σωρεύοντας παράλληλα αίτημα αναστολής της διαγωνιστικής διαδικασίας.

8. Επειδή, επομένως, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή μετά του σχετικού ως άνω αιτήματος για τη λήψη προσωρινών μέτρων παραδεκτά και νόμιμα φέρεται προς εξέταση ενώπιον του 3ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 παρ. 1, 360 και 366 του Ν. 4412/2016 και 3 παρ. 1 και 15 του Π.Δ. 39/2017.

9. Επειδή, στο άρθρο 346 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: *«Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημίωση από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής*

Αριθμός απόφασης: Α 12 / 2020

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 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. 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».

11. Επειδή, όπως προκύπτει και από την αιτιολογική έκθεση του Ν. 4412/2016 για το άρθρο 366, 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.

12. Επειδή, συνακόλουθα, η απόφαση αναστολής –λήψης προσωρινών μέτρων, σκοπεί να αποτρέψει τη δημιουργία ανεπανόρθωτων

Αριθμός απόφασης: Α 12 / 2020

καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού. Ωστόσο, δε 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 την απόφαση επί της προδικαστικής προσφυγής. Στο πλαίσιο αυτό, σκοπός της απόφασης αναστολής-λήψης προσωρινών μέτρων είναι η διασφάλιση των αμφισβητούμενων δικαιωμάτων του προσφεύγοντος μέχρι την οριστική κρίση της διαφοράς και ειδικότερα η ρύθμιση μέχρι τότε μιας κατάστασης προς αποτροπή επικείμενου κινδύνου ή ανεπανόρθωτης βλάβης ή ζημίας.

13. Επειδή, τα ανωτέρω, άλλωστε, ισχύουν και κατά τα παγίως νομολογιακώς γενόμενα δεκτά και υπό το πρίσμα του προϊσχύσαντος νομοθετικού πλαισίου (Ν. 3886/2010, ΦΕΚ Α΄ 173), που δεν διαφοροποιείται εν προκειμένω από το ισχύον πλαίσιο του Ν. 4412/2016, 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.

14. Επειδή, για την οριστική κρίση επί της βασιμότητας των ισχυρισμών της προσφεύγουσας κατά της προσβαλλόμενης πράξης απαιτείται ενδελεχής εξέταση του σχηματισθέντος φακέλου προσφοράς της προσφεύγουσας εταιρίας σε σχέση με την κείμενη νομοθεσία όπως και τους όρους της οικείας διακήρυξης καθώς και ενδεχόμενη περαιτέρω αναζήτηση διευκρινίσεων ή/και εγγράφων.

15. Επειδή, α) η υπό κρίση προσφυγή δεν παρίσταται προδήλως απαράδεκτη, β) πιθανολογείται βλάβη της προσφεύγουσας από τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας, γ) οι προβαλλόμενοι λόγοι της υπό κρίση Προσφυγής δεν παρίστανται καταρχήν προδήλως αβάσιμοι και συνεπώς υφίσταται κάποιου βαθμού πιθανολόγηση ευδοκίμησής τους, δεδομένου ότι η

Αριθμός απόφασης: Α 12 / 2020

οριστική απόφαση περί της βασιμότητας της Προσφυγής χρήζει περαιτέρω εξέτασης και δ) δεν υφίσταται, από την πλευρά της αναθέτουσας αρχής επίκληση συγκεκριμένης ζημίας, που ανάγεται στο πεδίο του υπέρτερου δημοσίου συμφέροντος ως προς την ανάγκη έγκαιρης ολοκλήρωσης της διαγωνιστικής διαδικασίας.

16. Επειδή, ως εκ τούτου, από μια γενική θεώρηση και στάθμιση των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, λαμβάνοντας υπόψη ότι σημαντική πτυχή της εξυπηρέτησης του δημοσίου συμφέροντος είναι και η εξασφάλιση της νομιμότητας της διαδικασίας ανάθεσης, δεν προκύπτει ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη.

17. Επειδή, εξάλλου, 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, συμπεριλαμβανομένης της αποχής της αναθέτουσας αρχής από οποιαδήποτε ενέργεια αποσφράγισης/αξιολόγησης προσφορών, έκδοσης οιασδήποτε απόφασης και διενέργειας οιασδήποτε πράξης, σύνταξης πρακτικού, έγκρισης ή έκδοσης πρόσκλησης για προσκόμιση δικαιολογητικών, σχετικώς με κάθε επόμενο στάδιο του διαγωνισμού, καθώς σε περίπτωση αποδοχής της προκείμενης προσφυγής, όλες οι επόμενες της νυν προσβαλλόμενης, πράξεις θα είναι άκυρες.

18. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω το υποβληθέν αίτημα αναστολής θα πρέπει να γίνει δεκτό και να ανασταλεί η περαιτέρω πρόοδος της διαγωνιστικής διαδικασίας για το δρομολόγιο με α/α 16, ήτοι για την γραμμή ΚΑΛΥΜΝΟΣ – ΛΕΡΟΣ – ΛΕΙΨΟΙ – ΑΡΚΙΟΙ – ΑΓΑΘΟΝΗΣΙ – ΠΥΘΑΓΟΡΕΙΟ – ΣΑΜΟΣ με επιστροφή.

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός απόφασης: Α 12 / 2020

Δέχεται το αίτημα αναστολής της προσφεύγουσας.

Αναστέλλει την περαιτέρω πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας που προκηρύχθηκε με την υπ' αριθ. ***** Διακήρυξη του ***** με αντικείμενο την εξυπηρέτηση δρομολογιακών γραμμών και δη για το δρομολόγιο με α/α 16 ΚΑΛΥΜΝΟΣ – ΛΕΡΟΣ – ΛΕΙΨΟΙ – ΑΡΚΙΟΙ – ΑΓΑΘΟΝΗΣΙ – ΠΥΘΑΓΟΡΕΙΟ – ΣΑΜΟΣ με επιστροφή, έως την έκδοση κύριας απόφασης της ΑΕΠΠ επί της Προδικαστικής Προσφυγής.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 7 Ιανουαρίου 2020 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 8 Ιανουαρίου 2020.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Μαρία-Ελένη Σιδέρη

Αργυρώ Τσουλούφα