

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 08 Απριλίου 2020, με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη, Μέλος και Νικόλαος Σαββίδης, μέλος και Εισηγητής, δυνάμει της με αρ. 490/2020 Πράξης του Προέδρου του Κλιμακίου

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής – προσωρινών μέτρων, το οποίο σωρεύεται στην Προδικαστική Προσφυγή του άρθρου 360 του ν. 4412/2016, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 383/31-03-2020 της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «» και το διακριτικό τίτλο «», που εδρεύει στην, επί της οδού, αριθ., νόμιμα εκπροσωπούμενης

Κατά του, που εδρεύει στη, επί της, αριθ., όπως νόμιμα εκπροσωπείται

Με την κρινόμενη προσφυγή ζητείται να ακυρωθεί α) η από 27-03-2020 απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας από το ίδιο το σύστημα του ΕΣΗΔΗΣ στο διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης «Κατασκευή Μονάδας Επεξεργασίας Απορριμμάτων και Μονάδας Κομποστοποίησης Προδιαλεγμένων Βιοαποβλήτων και.....», β) τα με αρ. πρωτ. /..... /19.03.2020 και /19.03.2020 έγγραφα του Διευθυντή και του καθ' ου, κατά το μέρος κατά το οποίο, με τα έγγραφα αυτά, απορρίφθηκαν τα από 13-03-2020 και 16-03-2020 αιτήματα της προσφεύγουσας περί παράτασης της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών στον ως άνω διαγωνισμό, γ) η παράλειψη του καθ' ου να παρατείνει καταλλήλως την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, ενόψει και του από 22-03-2020 αιτήματος της προσφεύγουσας

Αριθμός απόφασης: Α 121 / 2020

και δ) κάθε άλλη συναφής, προγενέστερη ή μεταγενέστερη, πράξη ή παράλειψη.

Με την ως άνω προσφυγή, επιπλέον, ζητείται και η αναστολή της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή, Νικόλαο Σαββίδη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε και δεσμεύτηκε το νόμιμο παράβολο (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό), ποσού 15.000,00€, το οποίο ανέρχεται στο ανώτερο προβλεπόμενο ύψος, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 του π.δ. 39/2017, δοθέντος ότι το αναλογικό ποσοστό (0,5%) επί της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης υπερβαίνει το πιο πάνω καταβληθέν ποσό.

2. Επειδή, η προσφυγή με ΓΑΚ – ΑΕΠΠ 383/2020, συναφώς και η εξέταση του κρινόμενου αιτήματος προσωρινής προστασίας, ανατέθηκε στο επιληφθέν 2^ο Κλιμάκιο της ΑΕΠΠ με το από 31-03-2020 ηλεκτρονικό μήνυμα του Προέδρου της Αρχής.

3. Επειδή, Ο (εφεξής καλούμενος στην παρούσα «αναθέτουσα αρχή» ή «»), με τη με αριθμό πρωτοκόλλου διακήρυξη του προκήρυξε δημόσιο, ανοικτό, ηλεκτρονικό, διεθνή διαγωνισμό, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας τιμής (συμπερότερη προσφορά) για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης «Κατασκευή Μονάδας Επεξεργασίας Απορριμμάτων και Μονάδας Κομποστοποίησης Προδιαλεγμένων Βιοαποβλήτων και», προϋπολογισμού 18.541.975,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., με δικαίωμα προαίρεσης ύψους 4.041.975,00€ (εφεξής «διαγωνισμός»). Η διακήρυξη του διαγωνισμού αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων

Αριθμός απόφασης: Α 121 / 2020

(ΚΗΜΔΗΣ) στις 31-12-2019, όπου έλαβε Αριθμό Διαδικτυακής Ανάρτησης Μητρώου (ΑΔΑΜ) Ο διαγωνισμός διεξάγεται μέσω της διαδικτυακής πύλης του ΕΣΗΔΗΣ, υπό τον συστημικό αριθμό Στο άρθρο 11.3 της διακήρυξης, με τίτλο «Περιγραφή και ουσιώδη χαρακτηριστικά του έργου» ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: «(σ)το αντικείμενο του έργου περιλαμβάνονται: Κατασκευή Μονάδας Επεξεργασίας Απορριμμάτων, κατασκευή έργων διαμόρφωσης και στεγανοποίησης λεκάνης υποδοχής απορριμμάτων του ΚΥΤΑΡΡΟ 3, κατασκευή έργων διαχείρισης υγρών αποβλήτων (συλλογή στραγγισμάτων του και υγρών αποβλήτων από), κατασκευή έργων διαχείρισης όμβριων, κατασκευή έργων διαχείρισης βιοαερίου (συλλογή βιοαερίου του, επεξεργασία - τελική διάθεση), κατασκευή έργων εσωτερικής οδοποιίας (πρόσβαση στη, στο χώρο ωρίμανσης κομπόστ και ραφιναρίας, προσπέλαση στην λεκάνη του, κλπ), κατασκευή έργων υποδομής απαραίτητων για τη λειτουργία και την περιφρούρηση της, έργα Η/Μ, περίφραξη, πύλες εισόδου, έργα αντιπυρικής προστασίας, έργα διαχείρισης όμβριων, έργα φυτεύσεων κ.α.), κατασκευή έργων και προμήθεια εξοπλισμού για την υλοποίηση προγράμματος ελέγχου περιβαλλοντικών επιπτώσεων, προμήθεια του κινητού εξοπλισμού για τη λειτουργία της, δοκιμαστική λειτουργία των εγκαταστάσεων (.....) διάρκειας 6 μηνών, κανονική λειτουργία των εγκαταστάσεων (.....) διάρκειας 5 ετών με δικαίωμα προαίρεσης για τον κύριο του έργου για άλλα 5 έτη λειτουργίας [...]. Καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στο διαγωνισμό είχε οριστεί η 3^η Φεβρουαρίου 2020, όμως δυνάμει της με αριθμό Α30/2020 Απόφασης προσωρινής προστασίας της επταμελούς σύνθεσης της ΑΕΠΠ επί σχετικού αιτήματος που είχε σωρεύσει στην από 15-01-2020 προδικαστική προσφυγή κατά όρων της διακήρυξης η προσφεύγουσα η προθεσμία υποβολής προσφορών στο διαγωνισμό ανεστάλη. Με τη με αριθμό 26/2020 απόφασή της, η Οικονομική Επιτροπή του καθ' ου όρισε τη 10η Μαρτίου 2020, ημέρα Τρίτη και ώρα 22:00 νέα καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών και τη 16η Μαρτίου 2020, ημέρα Δευτέρα και ώρα 10:00 νέα ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισής τους. Με την υπ' αρ. 8/2020 απόφαση της επταμελούς σύνθεσης της η ΑΕΠΠ απέρριψε την ως άνω από

Αριθμός απόφασης: Α 121 / 2020

15-01-2020 προσφυγή της προσφεύγουσας, κατά της οποίας δεν ασκήθηκε ένδικο μέσο. Τελικώς με τη με αριθμό 62/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του καθ' ου αποφασίστηκε εκ νέου η παράταση της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών και έτσι αυτή μετατέθηκε εκ νέου για την Παρασκευή 27 Μαρτίου και ώρα 22:00 μμ. και η αποσφράγισή τους για τις 3 Απριλίου 2020, ημέρα Παρασκευή και ώρα 10:00. Νωρίτερα, και συγκεκριμένα, στις 22-01-2020 και ώρα 18:30:41, η προσφεύγουσα είχε υποβάλει το από ίδιας ημερομηνίας αίτημα παροχής συμπληρωματικών πληροφοριών, στις 28-02-2020 και ώρα 17:55:09, το από ίδιας ημερομηνίας νέο αίτημα παροχής συμπληρωματικών πληροφοριών και, εν τέλει στις 16-03-2020 και ώρα 18:47:58, το τρίτο από ίδιας ημερομηνίας όμοιο αίτημά της, επιπλέον δε υπέβαλε και τα από 13-03-2020 και 16-03-2020 αιτήματα παράτασης της καταληκτικής ημερομηνίας ηλεκτρονικής υποβολής των προσφορών. Επί των αιτημάτων της αυτών η προσφεύγουσα υποστηρίζει στην προσφυγή της ότι ο καθ' ου απάντησε: α) ως προς τα αιτήματα παροχής συμπληρωματικών πληροφοριών με το με αρ. πρωτ./16-03-2020 έγγραφό του, το οποίο αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ, στις 16-03-2020, και με τα με αρ. πρωτ./19-03-2020,/17-03-2020,/19-03-2020 και/19-03-2020 έγγραφα του, τα οποία αναρτήθηκαν στο ΕΣΗΔΗΣ, στις 20-03-2020, και β) ως προς τα αιτήματα παράτασης, με τα με αρ. πρωτ./...../19-03-2020 και/19-03-2020 έγγραφα του Διευθυντή και του, τα οποία αναρτήθηκαν στο ΕΣΗΔΗΣ στις 20-03-2020. Στις 22-03-2020, εξάλλου η προσφεύγουσα ανήρτησε νεότερο αίτημα παράτασης της ημερομηνίας υποβολής προσφορών. Τέλος, και αφού η ημερομηνία υποβολής προσφορών δεν παρατάθηκε εκ νέου, κατά την 27^η Μαρτίου 2020, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι επεχείρησε να υποβάλλει προσφορά, πλην όμως τούτο δεν κατέστη δυνατό, καθώς το σύστημα του ΕΣΗΔΗΣ, αρνείτο να δεχθεί την υποβολή της προσφοράς της, με την αιτιολογία (εμφάνιζε μήνυμα σφάλματος) ότι η τιμή συγκεκριμένου αριθμού επιμέρους άρθρων του προϋπολογισμού της προσφοράς της που αφορούσε στο κατασκευαστικό αντικείμενο του διαγωνισμού ήταν μεγαλύτερη του επιμέρους ενδεικτικού, προϋπολογισμού της διακήρυξης. Μετά ταύτα, κατά α) της πράξης απόρριψης της προσφοράς της από το ίδιο το σύστημα του

Αριθμός απόφασης: Α 121 / 2020

ΕΣΗΔΗΣ, η οποία έλαβε χώρα στις 27-03-2020, β) των με αρ. πρωτ./...../19-03-2020 και/19-03-2020 εγγράφων του Διευθυντή και του καθ' ου, ως προς το μέρος κατά το οποίο, με τα έγγραφα αυτά, απορρίφθηκαν τα από 13.03.2020 και 16.03.2020 αιτήματα παράτασης της καταληκτικής ημερομηνίας ηλεκτρονικής υποβολής των προσφορών, γ) της παράλειψης του να παρατείνει καταλλήλως την καταληκτική ημερομηνία ηλεκτρονικής υποβολής των προσφορών, ενόψει και του από 22.03.2020 αιτήματος παράτασης της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών και δ) κάθε άλλης συναφούς, προγενέστερης ή μεταγενέστερης, πράξης ή παράλειψης, στρέφεται η προσφεύγουσα, για τους λόγους και κατά τα ειδικά αιτήματα που αναπτύσσονται στη με ΓΑΚ 383/2020 προσφυγή της.

4. Επειδή, όπως ήδη έχει κριθεί (βλ. 8/2020 Επτ. ΑΕΠΠ), ο διαγωνισμός, ενόψει της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (345 παρ. 1 ν. 4412/2016, 6 παρ.1 ν. 4412/2016), του αντικείμενου της και της νομικής φύσης του Δήμου Ναυπάκτου που διενεργεί το διαγωνισμό ως μη κεντρικής κυβερνητικής αρχής, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, υπάγεται όμως και στις διατάξεις του ν. 4412/2016 και πιο συγκεκριμένα του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, και λαμβανομένου υπόψη και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (αποστολή για δημοσίευση της προκήρυξης του διαγωνισμού στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 27-12-2019), η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου αυτού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 345 παρ. 1 και την παρ. 7 του άρθρου 379 αυτού, όπως ισχύουν, η δε Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή και υποβάλλεται και το κρινόμενο αίτημα αναστολής είναι αρμόδια για την εξέτασή τους.

5. Επειδή, η προσφυγή ασκήθηκε με την χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι του Π.Δ. 39/2017, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 αυτού και την παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, πιθανολογείται δε και εμπρόθεσμη, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. α' και γ' του π.δ. 39/2017 και το άρθρο

Αριθμός απόφασης: Α 121 / 2020

361 παρ. 1 περ. α και γ' του ν. 4412/2016, δοθέντος ότι από τη λήψη γνώσης τόσο των απορριπτικών απαντήσεων του καθ' ου στα αιτήματα της προσφεύγουσας για παράταση της προθεσμίας υποβολής προσφορών και της με τον τρόπο αυτό συντελέσεως της παράλειψης της αναθέτουσας αρχής να παρατείνει καταλλήλως την υποβολή τους, όσο και της ιστορούμενης στην προσφυγή απόρριψης από το σύστημα του ΕΣΗΔΗΣ της κατά την 27^η Μαρτίου 2020 υποβληθείσας προσφοράς της στο διαγωνισμό η προσφυγή ασκήθηκε εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας.

6. Επειδή, όπως ήδη έχει κριθεί (βλ. 8/2020 Επτ. ΑΕΠΠ, σκ. 5), η προσφεύγουσα σύμφωνα με τον καταστατικό σκοπό και τη δραστηριότητά της, ενδιαφέρεται να συμμετάσχει στο διαγωνισμό για την ανάθεση της επίμαχης σύμβασης, έχει ήδη συμμετάσχει στη διαδικασία διαβούλευσης και στη διαδικασία υποβολής αιτημάτων παροχής διευκρινίσεων και συμπληρωματικών πληροφοριών επί των τευχών δημοπράτησης, έχει υποβάλει τις προαναφερθείσες αιτήσεις παράτασης της καταληκτικής ημερομηνίας ηλεκτρονικής υποβολής των προσφορών (βλ. ΑΕΠΠ 661/2019. Πρβλ. ΣΤΕ ΕΑ 9/2017) και, όπως ισχυρίζεται στην προσφυγή της, καίτοι επιχείρησε να υποβάλει προσφορά, το ΕΣΗΔΗΣ την απέρριψε. Κατά συνέπεια, καταρχήν με έννομο συμφέρον, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του π.δ. 39/2017, βάλλει κατά των προσβαλλόμενων πράξεων και παραλείψεων της αναθέτουσας αρχής. Και τούτο, διότι δεν μπορεί να αποκλειστεί ούτε ότι η απόρριψη των αιτημάτων της περί παράτασης της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών δεν κατέστησαν αδύνατη, άλλως υπερβολικά δυσχερή τη συμμετοχή της στο διαγωνισμό, ούτε ότι αν δεν απορριπτόταν η προσφορά της δεν θα είχε υποβληθεί νομίμως με επιφύλαξη, ώστε να διατηρεί το έννομό της συμφέρον. Οριστική κρίση, ωστόσο, επί της ύπαρξης άμεσου και ενεστώτος εννόμου συμφέροντος της προσφεύγουσας κατά των προσβαλλόμενων πράξεων και παραλείψεων της αναθέτουσας αρχής δεν είναι δυνατόν να διαλάβει το επιληφθέν Κλιμάκιο της ΑΕΠΠ στα στενά χρονικά πλαίσια εντός των οποίων καλείται να αποφασίσει επί του αιτήματος προσωρινής προστασίας, αλλά θα διαλάβει κατά την διαδικασία για την

Αριθμός απόφασης: Α 121 / 2020

έκδοση της οριστικής απόφασης επί της προσφυγής στην οποία σωρεύεται το κρινόμενο αίτημα προσωρινής προστασίας.

7. Επειδή, συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα προβάλλει τα εξής: α) Σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης και το νόμο επιχείρησε να συμπληρώσει την τιμή που επιθυμεί σε επιμέρους άρθρα της «ΚΑΤΑΣΚΕΥΗΣ» - ανώτερη του προϋπολογισμού των άρθρων αυτών – παρόλο που το άθροισμα των τιμών των επιμέρους αυτών άρθρων δεν υπερέβαινε τον προϋπολογισμό του κατασκευαστικού κόστους. Και τούτο διότι το εν λόγω άθροισμα και μόνον είναι αυτό που συνιστά τον Προϋπολογισμό Προσφοράς της κατ' Αποκοπή Τιμής, ο οποίος αποτελεί και την οικονομική της προσφορά. Το σύστημα του ΕΣΗΔΗΣ, όμως, μη νομίμως, από προφανές τεχνικό σφάλμα, αρνείτο να δεχθεί την υποβολή της προσφοράς της, με την αιτιολογία (εμφάνιζε μήνυμα σφάλματος) ότι η τιμή συγκεκριμένου αριθμού επιμέρους άρθρων του προϋπολογισμού της προσφοράς της που αφορά στο κατασκευαστικό αντικείμενο του Διαγωνισμού ήταν μεγαλύτερη του επιμέρους ενδεικτικού, κατά τα προαναφερθέντα, προϋπολογισμού της διακήρυξης. β) Δοθέντος ότι τόσο η ίδια η προσφεύγουσα όσο και άλλοι διαγωνιζόμενοι ζήτησαν εμπροθέσμως, πρόσθετες αναγκαίες πληροφορίες για την κατάρτιση των προσφορών, οι οποίες όμως δεν παρασχέθηκαν καθόλου ή παρασχέθηκαν πλημμελώς ή εκπροθέσμως, η αναθέτουσα αρχή υποχρεούτο, κατά δέσμια αρμοδιότητα, να παρατείνει την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών. Συγκεκριμένα, όπως η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, τα δεδομένα που έχουν έως τώρα δοθεί είναι ελλιπή και ταυτόχρονα στα Τεύχη Δημοπράτησης υπάρχουν αντιφάσεις και ασάφειες που δυσχεραίνουν την υποβολή άρτιας και πλήρους προσφοράς, ιδίως ενόψει της μελέτης η οποία πρέπει να εκπονηθεί με τη λεπτομέρεια που απαιτείται σε μια Οριστική Μελέτη, σύμφωνα με τις απαιτήσεις του τεύχους του Κανονισμού Μελετών Έργου (ΚΜΕ). Τα δεσαράντα τέσσερα (44) ερωτήματα του από 22-01-2020 αιτήματος της προσφεύγουσας και τα δώδεκα (12) ερωτήματα του από 28-02-2020 αιτήματός της επί των τευχών δημοπράτησης απαντήθηκαν, μόλις, την Παρασκευή, 20-03-2020, οι δε απαντήσεις περιλάμβαναν νέα βασικά και

Αριθμός απόφασης: Α 121 / 2020

αναγκαία δεδομένα για τη σύνταξη της τεχνικής της προσφοράς, με αποτέλεσμα, μια βδομάδα πριν την ημερομηνία υποβολής, να μην έχει τη δυνατότητα ούτε να «συναρμόσει» ομαλά το νέο έργο με το υφιστάμενο ούτε να εκπονήσει ταυτόχρονα τις μελέτες της με τη λεπτομέρεια που απαιτείται. Ο καθ' ου συνεπώς, όφειλε να παρατείνει την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών. Περαιτέρω, και για τους ίδιους λόγους μη νόμιμα με τα με αρ. πρωτ. / / 19.03.2020 και / 19.03.2020 προσβαλλόμενα έγγραφα του Διευθυντή και του απέρριψε τα από 13.03.2020, 16.03.2020 και 22.03.2020 σχετικά αιτήματα της προσφεύγουσας περί παράτασης της καταληκτικής ημερομηνίας ηλεκτρονικής υποβολής των προσφορών.

8. Επειδή, μετά ταύτα, η προσφεύγουσα επιδιώκει την αναστολή προόδου του διαγωνισμού, μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής της.

9. Επειδή, με το με αριθμό πρωτ. / 06-04-2020 έγγραφο του Διευθυντή και του καθ' ου, η αναθέτουσα αρχή κοινοποιεί τις απόψεις της, με τις οποίες αντικρούει αναλυτικά τους λόγους της προσφυγής, επιπλέον δε προβάλλει ότι η διεξαγωγή της συγκεκριμένης δημοπρασίας, η οποία έχει ήδη καθυστερήσει επί δίμηνο, είναι υπερεπιβλαβή και ζωτικής σημασίας για την δημόσια υγεία. Και τούτο, διότι η υφιστάμενη χωρητικότητα του που εξυπηρετεί επιπρόσθετα τον, το, αλλά και τον, λόγω έκτακτης ανάγκης, έχει φτάσει σε οριακό σημείο και δεν υπάρχει περιθώριο καθυστερήσεων.

10. Επειδή, από μίαν απλή επισκόπηση της προσφυγής και των εγγράφων και στοιχείων που ευρίσκονται αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, προκύπτει ότι η προσφυγή δεν είναι ούτε προδήλως απαράδεκτη, ούτε προδήλως αβάσιμη. Σε κάθε περίπτωση, περιέχει συγκεκριμένους λόγους και αιτιάσεις, με τις οποίες αποδίδονται στις προσβαλλόμενες πράξεις και παραλείψεις πλημμέλειες που χρήζουν επισταμένης αξιολόγησης. Οριστική κρίση, ωστόσο, τόσο επί του παραδεκτού της προσφυγής όσο και επί της ουσίας των σχετικών ισχυρισμών

Αριθμός απόφασης: Α 121 / 2020

της προσφεύγουσας δεν είναι δυνατόν να διαλάβει η παρούσα σύνθεση στα στενά χρονικά πλαίσια εντός των οποίων καλείται να αποφασίσει επί του αιτήματος προσωρινής προστασίας (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 496/2011, ΔΕΦΑΘ 9, 10, 20, 41, 46/2015), επιφυλασσόμενη να αποφανθεί περί τούτων με την οριστική απόφασή της. Τούτο δε, διότι, ενόψει των τιθέμενων νομικών και πραγματικών ζητημάτων, απαιτείται προηγουμένως ενδελεχής μελέτη του συνόλου των εγγράφων της σύμβασης, καθώς επίσης και συνεκτίμηση των απόψεων και των πορισμάτων της επιστήμης και της νομολογίας.

11. Επειδή, περαιτέρω, από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης προκύπτει ότι παρήλθε μεν η καταληκτική προθεσμία για την υποβολή προσφορών, πλην όμως, η ημερομηνία αποσφράγισής τους με τη με αριθμό 88/2020 απόφαση της οικονομικής επιτροπής του καθ' ου παρατάθηκε για τις 24-04-2020, ημέρα Παρασκευή.

12. Επειδή, ενόψει των όσων πιθανολογούνται στις σκέψεις 7 και 10 της παρούσας, δεν μπορεί να αποκλειστεί ζημία της προσφεύγουσας από τις προσβαλλόμενες πράξεις και παραλείψεις της αναθέτουσας αρχής, κατά παράβαση διατάξεων ενωσιακού ή εθνικού δικαίου.

13. Επειδή, η ζημία της προσφεύγουσας, της αναθέτουσας αρχής, αλλά ακόμη και των οικονομικών φορέων, που υπέβαλαν προσφορές από την συνέχιση του διαγωνισμού, ενώ εκκρεμεί η κρινόμενη προσφυγή, είναι πρόδηλη και οπωσδήποτε μη αμελητέα. Και τούτο διότι, μεσούσης της αμφισβήτησης της νομιμότητας διενέργειας του διαγωνισμού, η συνολική νομιμότητα της όλης διαδικασίας τίθεται συνεκδοχικώς εν αμφιβόλω. Οι παραπάνω κίνδυνοι, ωστόσο, δύνανται να αποφευχθούν δια της αναστολής της διαδικασίας. Επιπλέον, δεδομένου ότι η εξέταση της προσφυγής έχει ήδη προσδιοριστεί δια της με αριθμό 490/2020 Πράξης του Προέδρου του επιληφθέντος Κλιμακίου της Α.Ε.Π.Π. για τις 28-04-2020, η όποια επίπτωση από την ήδη κατά τα γενόμενα δεκτά στη 11^η σκέψη αναστολή προόδου της διαδικασίας από την ίδια την αναθέτουσα αρχή κρίνεται ως αμελητέα. Αντίθετα, η αναστολή προόδου του διαγωνισμού θα εξασφαλίσει, κατά τα ως άνω, τα συμφέροντα όλων των μερών από το ενδεχόμενο ολοκλήρωσης επόμενων σταδίων της διαδικασίας προ της έκδοσης απόφασης της ΑΕΠΠ

Αριθμός απόφασης: Α 121 / 2020

επί της, επηρεάζουσας τη νομιμότητά τους, διαφοράς. Εξάλλου, από τη χορηγηθείσα με τη με αριθμό 88/2020 απόφαση της οικονομικής επιτροπής του καθ' ου νέα αναστολή στην πρόοδο του διαγωνισμού μέχρι τις 24-04-2020, σε συνδυασμό με τις έως τώρα παρατάσεις στην πρόδο του καταδεικνύεται ότι οι επικαλούμενοι από την αναθέτουσα αρχή λόγοι δημοσίου συμφέροντος για την άμεση και δίχως την παραμικρή περαιτέρω καθυστέρηση συνέχιση του διαγωνισμού δεν είναι επιτακτικοί.

14. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, επιβάλλεται να ληφθούν μέτρα προσωρινής προστασίας. Το πλέον πρόσφορο δε και συγχρόνως αναγκαίο και υπό στενή έννοια αναλογικό μέτρο για την προσωρινή προστασία των διακινδυνευόμενων συμφερόντων είναι η αναστολή προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας, ώστε να μην αποσφραγιστούν οι προσφορές των συμμετεχόντων στο διαγωνισμό, μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής. Η αναστολή αυτή, προς το σκοπό της διαφάνειας της διαδικασίας, την πληροφόρηση των συμμετεχόντων στο διαγωνισμό και τον προγραμματισμό της αναθέτουσας αρχής δεν έχει αόριστη, αλλά βεβαία, πλην εύλογη, για την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής διάρκεια και πάντως εντός του αποκλειστικού χρόνου του άρθρου 367 παρ. 1 του ν. 4412/2016, χωρίς να καθυστερεί υπέρμετρα τη διαδικασία. Το μέτρο αυτό, σε κάθε περίπτωση, αίρεται αυτοδίκαια με την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 366 παρ. 1 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται το αίτημα περί αναστολής-προσωρινών μέτρων που σωρεύεται στη με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 383/2020 προδικαστική προσφυγή.

Αναστέλλει την αποσφράγιση των προσφορών των συμμετεχόντων στο με α/α ΕΣΗΔΗΣ δημόσιο, ανοικτό, ηλεκτρονικό, διεθνή διαγωνισμό, τον οποίο ο διενεργεί με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας τιμής (συμπερότερη προσφορά) για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης «Κατασκευή Μονάδας Επεξεργασίας Απορριμμάτων και Μονάδας Κομποστοποίησης Προδιαλεγμένων Βιοαποβλήτων και,»

Αριθμός απόφασης: Α 121 / 2020

προϋπολογισμού 18.541.975,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., με δικαίωμα προαίρεσης ύψους 4.041.975,00€, επιπλέον δε αναστέλλει και κάθε επόμενη μετά την αποσφράγιση των προσφορών εξέλιξη του διαγωνισμού, μέχρι την έκδοση απόφασης της Α.Ε.Π.Π. επί της ως άνω προσφυγής.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 08 Απριλίου 2020, συντάχθηκε δε από τον Εισηγητή και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 09 Απριλίου 2020.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης

Τζέιμου Ελ.Γιάννακα