

Αριθμός απόφασης: Α 139 / 2021

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 17 Ιουνίου 2021, με την εξής σύνθεση: Νικόλαος Σαββίδης Πρόεδρος και Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου και Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Μέλη, δυνάμει της με αρ. 1486/2021 Πράξης 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) - Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1174/08-06-2021 της ένωσης εταιριών «...-...», που εδρεύει στη ...(...), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και των μελών που την αποτελούν, ήτοι α) της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «...», που εδρεύει στη ...(...), όπως εκπροσωπείται νόμιμα, και β) εταιρείας περιορισμένης ευθύνης με την επωνυμία «...», που εδρεύει στη ...(...), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

κατά του Δήμου ..., που εδρεύει στην πόλη του ... (...), όπως νόμιμα εκπροσωπείται και κατά της με αριθμό ...Απόφασης της Οικονομικής του Επιτροπής, με την οποία εγκρίθηκε το Πρακτικό Α΄ Φάσης (Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνικές Προσφορές) της Επιτροπής του διαγωνισμού για την «Παροχή Υπηρεσιών Εγκατάστασης & Λειτουργίας Ευφυούς Συστήματος Ελεγχόμενης Στάθμευσης στον Δήμο ...», κατά το μέρος με το οποίο απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας και κατά το μέρος με το οποίο γίνεται αποδεκτή η προσφορά της κοινοπραξίας «...-...».

Με την ως άνω προσφυγή, εκτός του αιτήματος για ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης του καθ' ου Δήμου επιπλέον, ζητείται και η αναστολή εκτέλεσης και ισχύος αυτής, καθώς και η αναστολή προόδου της

Αριθμός απόφασης: Α 139 / 2021

διαγωνιστικής διαδικασίας, μέχρι να εκδοθεί απόφαση από την ΑΕΠΠ επί της προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή, Νικόλαο Σαββίδη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, όπως προκύπτει από τον φάκελο της υπόθεσης για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε και δεσμεύτηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 του π.δ. 39/2017.

2. Επειδή, από τον φάκελο της υπόθεσης προκύπτουν τα εξής: Με την από 30-03-2021 και με αρ. πρωτ. 25100 Διακήρυξη του Δήμου ... προκηρύχθηκε ανοικτός διεθνής ηλεκτρονικός διαγωνισμός μέσω ΕΣΗΔΗΣ με αντικείμενο την προμήθεια «Υπηρεσιών Εγκατάστασης και Λειτουργίας Ευφυούς Συστήματος Ελεγχόμενης Στάθμευσης στον Δήμο ...», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας- τιμής, προϋπολογισθείσας αξίας ανερχόμενης στο ποσό των 6.603.881,85€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%. Στον διαγωνισμό, συμμετείχαν δύο (2) οικονομικοί φορείς, και συγκεκριμένα η προσφεύγουσα ένωση και η κοινοπραξία «...-...» με τον διακριτικό τίτλο «...». Μετά την αποσφράγιση, τον έλεγχο και την αξιολόγηση των υποφακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνικές Προσφορές» των διαγωνιζομένων, η Επιτροπή του Διαγωνισμού με το από 21-05-2021 πρακτικό Α΄ Φάσης του διαγωνισμού, πρότεινε ν' αποκλειστεί η προσφεύγουσα ένωση, λόγω των ελλείψεων που αναφέρονται στο ως άνω πρακτικό, και να γίνει δεκτή η προσφορά της ως άνω κοινοπραξίας. Ακολούθως, συνήλθε η Οικονομική Επιτροπή του καθ' ου Δήμου και με τη με αριθμό ...Απόφασή της (στο εξής «προσβαλλόμενη απόφαση» ή «προσβαλλόμενη πράξη») ενέκρινε το ως άνω από 21-05-2021 πρακτικό Α΄ Φάσης του διαγωνισμού και αποφάσισε ό,τι και

Αριθμός απόφασης: Α 139 / 2021

η Επιτροπή εισηγούνταν σε αυτό. Κατά της απόφασης αυτής του Δήμου ... στρέφεται η προσφεύγουσα, για τους λόγους και με τους ειδικούς ισχυρισμούς που αναπτύσσονται στη με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 1174/2021 προσφυγή της.

3. Επειδή, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, 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.

4. Επειδή, από τον φάκελο της υπόθεσης πιθανολογείται ότι η προσφυγή έχει ασκηθεί τύποις παραδεκτώς και ότι η προσφεύγουσα ένωση με έννομο συμφέρον διώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης τόσο κατά το μέρος με το οποίο απορρίπτεται η προσφορά της όσο και κατά το μέρος με το οποίο γίνεται αποδεκτή η προσφορά της συνυποψήφιας της κοινοπραξίας.

5. Επειδή, με την προσφυγή της η προσφεύγουσα ένωση βάλλει κατά της νομιμότητας της απόρριψης της προσφοράς της, προβάλλοντας ότι επί μη νόμιμης βάσης κρίθηκε ότι τα δικαιολογητικά συμμετοχής της έχουν πλημμέλειες, άλλως ότι θα μπορούσαν να διορθωθούν και ότι καμία έλλειψη, άλλως πλημμέλεια δεν είχε η τεχνική της προσφορά, όσα δε της καταλογίζονται από την επιτροπή του διαγωνισμού είναι αβάσιμα, άλλως μπορούσαν να διευκρινιστούν. Η προσφεύγουσα επιπλέον βάλλει και κατά της αποδοχής της προσφοράς της συνυποψήφιας της κοινοπραξίας, προβάλλοντας ότι δεν απέδειξε την πλήρωση των απαιτήσεων χρηματοοικονομικής και οικονομικής επάρκειας, ούτε της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας για τη νόμιμη συμμετοχή της στον διαγωνισμό, και συνεπώς η προσφορά της έπρεπε ν'απορριφθεί. Οι ως άνω ισχυρισμοί της προσφεύγουσας δεν παρίστανται ούτε προδήλως απαράδεκτοι ούτε προδήλως αβάσιμοι. Σε κάθε περίπτωση χρήζουν επισταμένης αξιολόγησης που δεν είναι δυνατόν να λάβει χώρα στα στενά χρονικά πλαίσια εντός των

Αριθμός απόφασης: Α 139 / 2021

οποίων καλείται να αποφασίσει επί του αιτήματος προσωρινής προστασίας (πρβλ. ΣτΕ ΕΑ 496/2011, ΔΕφΑθ 46/2015, 41/2015, 20/2015), του επιληφθέντος Κλιμακίου της ΑΕΠΠ επιφυλασσόμενου να αποφανθεί περί τούτων με την οριστική απόφασή του επί των προσφυγών. Τούτο δε, διότι, απαιτείται προηγουμένως ενδελεχής μελέτη του συνόλου των εγγράφων της σύμβασης και των προσφορών των διαγωνιζομένων, καθώς επίσης και συνεκτίμηση των απόψεων και των πορισμάτων της επιστήμης και της νομολογίας. Ενόψει των ανωτέρω, δεν μπορεί να αποκλειστεί ζημία των προσφευγουσών από την προσβαλλόμενη απόφαση του καθ' ου Υπουργείου, ως ιστορείται στις προσφυγές.

6. Επειδή, ο διαγωνισμός ευρίσκεται προ της αποσφράγισης και αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών των συμμετεχόντων. Επομένως, ενόψει και του κριτηρίου ανάθεσης της υπό δημοπράτηση σύμβασης (βέλτιστη σχέση ποιότητας – τιμής), εάν χωρήσει η διαδικασία και καταστεί γνωστή η οικονομική προσφορά της κοινοπραξίας «...-...», η οποία και μόνο συνεχίζει στον διαγωνισμό κατά τα εκτιθέμενα στη 2^η σκέψη της παρούσας, υπάρχει ο κίνδυνος να τεθεί εν αμφιβόλω τυχόν επανάληψη του σταδίου που έχει ήδη περατωθεί (αξιολόγηση δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικών προσφορών), αν τυχόν γίνει δεκτή η κρινόμενη προσφυγή.

7. Επειδή, εξάλλου, ο καθ' ου Δήμος ... δεν έχει στείλει έως σήμερα τις απόψεις του ούτε επί των λόγων της προσφυγής, ούτε επί του αιτήματος αναστολής που σωρεύεται σε αυτήν.

8. Επειδή, λαμβανομένων υπόψη όλων των ανωτέρω, επιβάλλεται να ληφθούν μέτρα προσωρινής προστασίας και, πιο συγκεκριμένα, επιβάλλεται η αναστολή εκτέλεσης της προσβαλλόμενης με την προσφυγή απόφασης του Δήμου ... και της εν γένει προόδου του διαγωνισμού. Η αναστολή αυτή προς το σκοπό της διαφάνειας της διαδικασίας, την πληροφόρηση των συμμετεχόντων στον διαγωνισμό και τον προγραμματισμό του καθ' ου Δήμου δεν έχει αόριστη, αλλά βεβαία, πλην εύλογη, για την

Αριθμός απόφασης: Α 139 / 2021

έκδοση απόφασης επί της προσφυγής διάρκεια και εκτείνεται 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 αναστολής - προσωρινών μέτρων που σωρεύεται στη με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 1174/2021 προδικαστική προσφυγή.

Αναστέλλει, μέχρι την έκδοση απόφασης από την Α.Ε.Π.Π. επί της ως άνω προσφυγής, την εκτέλεση της με αριθμό ...Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ... και εν γένει την πρόοδο του διαγωνισμού για την «Παροχή Υπηρεσιών Εγκατάστασης & Λειτουργίας Ευφυούς Συστήματος Ελεγχόμενης Στάθμευσης στον Δήμο ...» (διακήρυξη με αρ. πρωτ. 25100/30-03-2021 – διαγωνισμός με συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ ...).

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 17 Ιουνίου 2021, συντάχθηκε δε από τον Εισηγητή και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 18 Ιουνίου 2021.

Ο Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

Νικόλαος Σ. Σαββίδης

Μιχαήλ Γ. Σοφιανός