

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της στις 27 Απριλίου 2020 με την εξής σύνθεση:
Ευαγγελία Μιχολίτση Πρόεδρος, Μιχαήλ Οικονόμου και Άννα Χριστοδουλάκου,
Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής - λήψης κατάλληλων προσωρινών μέτρων που ενσωματώνεται στην από 23.04.2020 προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Α.Ε.Π.Π. 494/24.04.2020 της προσφεύγουσας με την επωνυμία «», που εδρεύει στην, οδός αρ., Τ.Κ., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του» (εφεξής «αναθέτων φορέας»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να γίνει δεκτή η προδικαστική προσφυγή της, να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. διακήρυξη, κατά το μέρος που προσβάλλεται με την προδικαστική προσφυγή, ειδικότερα να ακυρωθούν, άλλως τροποποιηθούν, τα άρθρα 1.2, 1.3, 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6, 2.2.9.2.B.4 του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης, κατά τα προβαλλόμενα στην προδικαστική προσφυγή, καθώς και κάθε συναφής και σχετική προγενέστερη ή μεταγενέστερη της διακήρυξης πράξη και να ακυρωθεί στο σύνολό της η προσβαλλόμενη διακήρυξη, διότι οι προσβαλλόμενοι όροι αυτής είναι ουσιώδεις.

Ταυτόχρονα η προσφεύγουσα σωρεύει στην προσφυγή της και αίτημα να ανασταλεί η εκτέλεση της προσβαλλόμενης πράξης και εν γένει της διαδικασίας του διαγωνισμού και να ανασταλεί η προθεσμία που θέτει η εξεταζόμενη διακήρυξη για την υποβολή προσφορών από τους υποψήφιους διαγωνιζόμενους, έως τον χρόνο έκδοσης απόφασης επί της προδικαστικής

προσφυγής από την Α.Ε.Π.Π., άλλως να χορηγηθεί παράταση του καταληκτικού χρόνου υποβολής αιτήσεων συμμετοχής και να ληφθεί κάθε άλλο προσωρινό μέτρο, κατά την κρίση της Α.Ε.Π.Π., έως το χρόνο έκδοσης απόφασης επί της προδικαστικής προσφυγής, προκειμένου να μην επιτραπεί η συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας με βάση την ισχύουσα διακήρυξη και να ανασταλεί η υποβολή προσφορών από τους διαγωνιζομένους.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την εισηγήτρια, Άννα Χριστοδουλάκου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την υπ' αριθμ. διακήρυξη του» προκηρύχθηκε Ανοικτός Ηλεκτρονικός Διαγωνισμός κάτω των ορίων για την ανάθεση της υπηρεσίας με τίτλο «ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΟΣΤΗΡΙΚΤΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΛΙΜΕΝΙΚΩΝ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ» (CPV:), συνολικού προϋπολογισμού 140.000,00 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής. Η διακήρυξη, καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 10.04.2020 με ΑΔΑΜ:, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) (Συστημικός Αριθμός). Το αντικείμενο της σύμβασης ορίζεται στο «ΜΕΡΟΣ Α- ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ» του «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι – Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης» της διακήρυξης, ως εξής «**ΣΚΟΠΟΣ ΚΑΙ ΣΤΟΧΟΙ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ. Περιγραφή των αναγκών της Α.Α. Αντικείμενο της παρούσας διαδικασίας σύναψης σύμβασης, είναι η εξασφάλιση της υποστήριξης του με ανθρώπινο δυναμικό και τεχνογνωσία που αποτελούν απαραίτητη προϋπόθεση για την αναβάθμιση και την ομαλή και αποδοτική λειτουργία των Υπηρεσιών του στην α) επίβλεψη διαχείρισης και είσπραξης τελών ελλιμενισμού β)Επιθεώρηση Λιμενικών εγκαταστάσεων για τεχνικά θέματα. ... ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ. Απαιτήσεις και Τεχνικές**

Προδιαγραφές. Η υποστήριξη απαιτεί την υποβοήθηση του υπάρχοντος προσωπικού από έμπειρα στελέχη, της συγκροτούμενης «Ομάδας Έργου», σε συνεχή και καθημερινή βάση και καθ' όλη τη διάρκεια του ωραρίου λειτουργίας του στους Λιμένες αρμοδιότητας και όπου κρίνει απαραίτητο ο Οργανισμός. Έλεγχος και τακτή ενημέρωση για τη διασφάλιση και αποφυγή διαφυγόντων κερδών από ελλιμενισμούς, παραχωρήσεις κ.λ.π. δραστηριοτήτων Ο Ανάδοχος θα οργανώσει και θα παρουσιάσει πλάνο για την κάλυψη των αναγκών του στις Χερσαίες Ζώνες (Χ.Ζ) αρμοδιότητας του, υπό μορφή Μεθοδολογίας της Παροχής Υπηρεσιών για την υλοποίηση του έργου, σε ότι αφορά: - τον έλεγχο των δραστηριοτήτων που τελούνται στη ζώνη αρμοδιότητας του, - Την ενημέρωση των χρηστών των ζωνών, - την τιμολόγηση, - την παρακολούθηση των τιμολογήσεων, - την καταμέτρηση (σκαφών, βαρκών, επιβατών, οχημάτων κλπ), - την άμεση καθημερινή αναφορά στην εταιρεία, - τη διατήρηση των υψηλών ποιοτικών παροχών προς τον χρήστη της ΧΖ, - προτάσεις για περαιτέρω ανάπτυξη, - Την ενημέρωση του Οργανισμού για τις δραστηριότητες που τελούνται σε χώρους αρμοδιότητας του, - Την ενημέρωση των χρηστών για τις τιμολογήσεις των δράσεων τους σύμφωνα με τον τιμοκατάλογο του οργανισμού. Ο Ανάδοχος θα δημιουργήσει σε άμεση συνεργασία με τον - Βάση δεδομένων για τους χρήστες, - Βάση δεδομένων για τα περιστατικά, - Βάση δεδομένων για τις όποιες συναλλαγές αφορούν την τιμολόγηση. • Ο Ανάδοχος θα είναι υπεύθυνος για την ενημέρωση και εξασφάλιση της καλής λειτουργίας των υπηρεσιών και να συνεργάζεται στενά με τις υπηρεσίες του • Ο Ανάδοχος υποχρεούται να διαθέτει το απαραίτητο προσωπικό για την εκτέλεση του έργου, σύμφωνα με τις απαιτήσεις για την κάλυψη των περιοχών όπου υπάρχουν δραστηριότητες του, με βάση τις απαιτήσεις της Υπηρεσίας, το οποίο θα έχει γνώσεις χειρισμού Η/Υ και τουλάχιστον Αγγλικής γλώσσας. Το προσωπικό θα είναι στη διάθεση του Οργανισμού και θα παρέχει τις υπηρεσίες υπό τις οδηγίες και την επίβλεψη των υπεύθυνων του και πάντα σύμφωνα με τις ανάγκες οι οποίες θα καθορίζονται από τον • Ο Ανάδοχος είναι αποκλειστικά υπεύθυνος για την πρόσληψη του προσωπικού, την καταβολή των

μισθών, επιδομάτων, ασφαλιστικών εισφορών, δώρων και εν γένει κάθε παροχής που βαρύνει τον εργοδότη, την τήρηση των διατάξεων της εργατικής νομοθεσίας, των όρων υγιεινής και ασφάλειας των εργαζομένων και γενικότερα την εκπλήρωση κάθε υποχρέωσης που έχει ως εργοδότης. ...». Επίσης, στο άρθρο 1.5 της διακήρυξης, ορίζεται καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών η 27.04.2020 και ώρα 15:00 μ.μ.

2. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο κατά τις διατάξεις του άρθρου 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό, εξοφληθέν δυνάμει του από 23.04.2020 αποδεικτικού εξόφλησης της, δεσμευμένο, όπως προκύπτει από την εκτύπωση της σχετικής σελίδας της Γ.Γ.Π.Σ.), ύψους 700,00€.

3. Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή, ενόψει του αντικειμένου του διαγωνισμού, της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2017, καθώς και του χρόνου δημοσίευσης της Διακήρυξης, σύμφωνα με τα άρθρα 5 περ. β), 61 παρ. 1, 120 παρ. 1, 376 και 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και στην καθ' ύλην και κατά χρόνο αρμοδιότητα της Α.Ε.Π.Π.

4. Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή έχει κατατεθεί νομίμως και εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, το άρθρο 4 παρ. 1 περ. γ) και το άρθρο 8 παρ. 3 του Π.Δ. 39/2017, καθώς η προσβαλλόμενη διακήρυξη δημοσιεύθηκε στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. στις 10.04.2020 και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 23.04.2020, η δε, προσφεύγουσα δηλώνει ότι έλαβε γνώση της διακήρυξης στις 21.02.2020, ήτοι σε χρόνο προγενέστερο της προβλεπόμενης από το νόμο τεκμαιρόμενης γνώσης εντός δεκαπενθημέρου από τη δημοσίευση της διακήρυξης στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. και δεν προκύπτει λήψη γνώσης αυτής εκ μέρους της προσφεύγουσας σε χρόνο προγενέστερο, που να καθιστά την προσφυγή

εκπρόθεσμη. Η προσφυγή κοινοποιήθηκε με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην Α.Ε.Π.Π. από την προσφεύγουσα στις 23.04.2020.

5. Επειδή, απαραδέκτως η προσφεύγουσα αιτείται την τροποποίηση των προσβαλλόμενων με την προσφυγή της όρων της διακήρυξης, καθώς η ικανοποίηση του αιτήματος αυτού εκφεύγει της αρμοδιότητας της Α.Ε.Π.Π.

6. Επειδή, προς θεμελίωση του εννόμου συμφέροντός της προς άσκηση της προσφυγής, η προσφεύγουσα επικαλείται ότι δραστηριοποιείται στον τομέα της παροχής υπηρεσιών και στο ειδικότερο αντικείμενο παροχής υπηρεσιών διαχείρισης εγκαταστάσεων λιμένων, έχοντας παράσχει υπηρεσίες, μεταξύ των άλλων, καταγραφής και προσόρμισης πλοίων και σκαφών, ελέγχου πορθμείων, καταγραφής, διαχείρισης και είσπραξης τελών και δικαιωμάτων των χρηστών λιμένα, ελέγχου και χρεώσεων παραχωρήσεων χώρων αρμοδιότητας οργανισμού, μέριμνα παροχών προς τους χρήστες του λιμένα (ενδεικτικώς, ρεύματος, νερού κ.λπ.), δημιουργίας βάσης δεδομένων καταγραφής των χρηστών λιμενικών εγκαταστάσεων και εκτελέσει αντίστοιχη σύμβαση, πολλαπλάσιας συμβατικής αξίας και διάρκειας και πολλαπλάσιου αντικειμένου στην ίδια αναθέτουσα αρχή. Ωστόσο, κατά τους ισχυρισμούς της, οι προσβαλλόμενοι με την προσφυγή όροι της διακήρυξης, οι οποίοι, ως προβάλλει, παραβιάζουν την εθνική και ενωσιακή νομοθεσία, καθιστούν εξαιρετικά δυσχερή και εν τοις πράγμασι αδύνατη τη συμμετοχή της στο διαγωνισμό. Συνακόλουθα, η προδικαστική προσφυγή ασκείται, κατ' αρχήν, μετ' εννόμου συμφέροντος.

7. Επειδή, με το υπ' αριθμ./24.04.2020 έγγραφό του, το οποίο κοινοποιήθηκε στην Α.Ε.Π.Π. στις 24.04.2020 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, ο αναθέτων φορέας υπέβαλε τις απόψεις του επί του σωρευομένου στην προσφυγή αιτήματος αναστολής. Με τις ως άνω απόψεις, ο αναθέτων φορέας προβάλλει ότι «*Η διαγωνιστική αυτή διαδικασία δεν μπορεί να ανασταλεί διότι τυχόν αναστολή της θα προκαλέσει μεγάλη ζημία τόσο στην αναθέτουσα αρχή όσο και σε εταιρείες που είτε έχουν εκδηλώσει ενδιαφέρον είτε θα εκδηλώσουν έως την Δευτέρα 27/04/2020 και ώρα:15.00 μ.μ. Η πιθανολόγηση να γίνουν δεκτοί οι λόγοι της*

προσφυγής δεν έχουν κανένα νομικό και ουσιαστικό έρεισμα όπως θα σας εκθέσουμε αναλυτικώς στο υπόμνημά μας. Οι όροι του διαγωνισμού αυτού είναι πλήρως εναρμονισμένοι με του Ν. 4412/16 και οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας είναι αβάσιμοι. Η συγκεκριμένη διακήρυξη 2/2020 συντάχθηκε πάνω σε πρότυπη των διακηρύξεων της ΕΣΗΔΗΣ και οι επιπλέον όροι προστέθηκαν σύμφωνα με την ευχέρεια που μας παρέχει ο Ν.4412/2016 προκειμένου να διασφαλίσουμε την παροχή των εξειδικευμένων υπηρεσιών. Να επισημάνουμε ότι τα κριτήρια επιλογής που θέτουν οι πρότυπες διακηρύξεις είναι προαιρετικά και τίθενται στην παρούσα διακήρυξη κατά την κρίση και την διακριτική ευχέρεια της Α.Α. και πρέπει να σχετίζονται και να είναι ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης (Πρβλ. άρθρο 75 παρ. 1 του Ν.4412/16). Επίσης η διαμόρφωση της εν λόγω διακήρυξης συντάχθηκε με γνώμονα τις ανάγκες του Οργανισμού μας από εξειδικευμένες εταιρείες στο αντικείμενο, συνεκτιμώντας τα χαρακτηριστικά της υπό ανάθεση σύμβασης. Συνεπώς δεν συντρέχει κανένας λόγος αναστολής της διαγωνιστικής διαδικασίας αφού πρόκειται για ένα διαγωνισμό ο οποίος απευθύνεται σε πληθώρα εταιρειών που παρέχουν τις συγκεκριμένες εξειδικευμένες υπηρεσίες.».

8. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 366 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147/08.08.2016) 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 ...». Ομοίως, δε, ορίζεται και στις διατάξεις του άρθρου 15 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64/04.05.2017).

9. Επειδή, σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του Ν.4412/2016, επί του άρθρου 366 αυτού, αναφέρεται ότι: *«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».*

10. Επειδή, οίκοθεν προκύπτει ότι η απόφαση επί του αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων, σκοπεί να αποτρέψει τη δημιουργία ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού. Στο πλαίσιο αυτό, σκοπός της απόφασης επί αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων είναι η διασφάλιση των αμφισβητούμενων δικαιωμάτων των προσφευγόντων μέχρι την οριστική κρίση της διαφοράς και ειδικότερα η ρύθμιση μέχρι τότε μιας κατάστασης προς αποτροπή επικείμενου κινδύνου ή ανεπανόρθωτης βλάβης ή ζημίας.

11. Επειδή, τα ανωτέρω, άλλωστε, ισχύουν, κατά τα παγίως νομολογιακώς γενόμενα δεκτά και υπό το πρίσμα του προϊσχύσαντος νομοθετικού πλαισίου (Ν. 3886/2010), που δεν διαφοροποιείται εν προκειμένω από το ισχύον πλαίσιο του Ν. 4412/16, 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, παράβαση διατάξεων του ενωσιακού ή εθνικού δικαίου.

12. Επειδή, παρέπεται ότι προϋποθέσεις που πρέπει να πληρούνται για την ικανοποίηση του αιτήματος αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων αποτελούν α) ως προς το παραδεκτό του αιτήματος αναστολής – προσωρινών μέτρων, το μη προδήλως απαράδεκτο της υπό κρίση

προδικαστικής προσφυγής, β) ως προς το βάσιμο του αιτήματος αναστολής – προσωρινών μέτρων, η πιθανολόγηση παραβίασης κανόνα του ενωσιακού ή εθνικού δικαίου για τις δημόσιες συμβάσεις και την ανάγκη λήψης προσωρινών μέτρων για την άρση δυσμενών από την παράβαση αυτή αποτελεσμάτων ή για την αποτροπή της ζημίας των συμφερόντων του αιτούντος (βλ. Ράικο, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, 2014, σελ. 766 επομ.), γ) η ύπαρξη βλάβης του προσφεύγοντος ως στοιχείο του παραδεκτού της αίτησης, θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον του και δ) να μην προκύπτει από τη στάθμιση όλων των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη.

13. Επειδή, η προσφεύγουσα, όπως αναλυτικότερα αναπτύσσει στην προσφυγή της, προβάλλει ότι είναι ακυρωτέοι ως αντίθετοι στις διατάξεις του εθνικού και του ενωσιακού δικαίου, οι κάτωθι όροι της διακήρυξης: το άρθρο 1.2., σύμφωνα με το οποίο «*Φορέας χρηματοδότησης της παρούσας σύμβασης είναι ο Η δαπάνη για την εν σύμβαση βαρύνει την με Κ.Α.: 61.97.04 σχετική πίστωση του προϋπολογισμού του οικονομικού έτους 2020 του Φορέα*», το άρθρο 1.3, σύμφωνα με το οποίο «*Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 173.600,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: €140.000,00 ΦΠΑ: 33.600,00). Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε 12 μήνες*», ο όρος του Παραρτήματος Ι, σύμφωνα με τον οποίο «*Έξοδα μετακίνησης/οδοιπορικά 500,00€ μηνιαίως μέσω αποδείξεων θα βαρύνουν τον* Παρατάσεις: *Η συνολική διάρκεια της σύμβασης μπορεί να παρατείνεται μετά από αιτιολογημένη απόφαση της αναθέτουσας αρχής μέχρι το 100% αυτής και για 1 έτος, ύστερα από σχετικό αίτημα του αναδόχου...*», το άρθρο 2.2.4, σύμφωνα με το οποίο «*Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας. Ένας μέτοχος της εταιρείας απαιτείται να διαθέτει ISM, ISPS CODE & GMDSS-GLOBAL MARITIME DISTRESS SECURITY SYSTEM (ΕΜΠΕΙΡΙΑ*

ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΣ ΠΛΟΙΩΝ)...», ο όρος του Παραρτήματος Ι, σύμφωνα με τον οποίο «Ο ανάδοχος οφείλει να παρέχει υποστηρικτικές υπηρεσίες με διάθεση έμπειρου δυναμικού... όπως περιγράφεται ακολούθως: 1) Ένα (1) στέλεχος με πτυχίο ΑΕΙ (ΠΕ) Μηχανολόγος μηχανικός με Μεταπτυχιακό Μηχανολογίας, με πιστοποιητικά ISM CODE, ISPS CODE και Επιθεωρητή GMDSS για τεχνική υποστήριξη & με 5ετή αποδεδειγμένη Διδακτική εμπειρία στο Δημόσιο, στο ίδιο ή σε συναφές αντικείμενο», το άρθρο 2.2.5, σύμφωνα με το οποίο «Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται... να διαθέτουν γενικό μέσο ετήσιο κύκλο εργασιών τουλάχιστον το 25% του προϋπολογισμού ήτοι 35.000,00€ και να διαθέτουν ειδικό μέσο κύκλο εργασιών τουλάχιστον 40.000,00€ σε υπηρεσίες παροχής υπηρεσιών σε Λιμένες, κατά τις τρεις τελευταίες διαχειριστικές χρήσεις», το άρθρο 2.2.6., σύμφωνα με το οποίο «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς πρέπει επί ποινή αποκλεισμού: 1. Να διαθέτουν βεβαιωμένη εμπειρία, εντός της τελευταίας τριετίας (ήτοι από 01.04.2017 και εντεύθεν) στην εκτέλεση εργασιών παροχής υπηρεσιών σε λιμένες με 2 συμβάσεις τουλάχιστον. Να διαθέτουν εμπειρία σε διαχείριση πλοίων σκαφών με πιστοποίηση I.S.M...», το άρθρο 2.2.9.2.B.4, σύμφωνα με το οποίο «Σημείωση: Συναφείς θεωρούνται οι υπηρεσίες που αφορούν έστω και μέρος των παρεχόμενων υπηρεσιών της παρούσας και όχι υποχρεωτικά το σύνολο αυτών», καθώς και ο όρος του Παραρτήματος Ι, σύμφωνα με τον οποίο «Η υποστήριξη απαιτεί την υποβοήθηση του υπάρχοντος προσωπικού από έμπειρα στελέχη, της συγκροτούμενης «Ομάδας Έργου», σε συνεχή και καθημερινή βάση και καθ' όλη τη διάρκεια λειτουργίας του ωραρίου του στους Λιμένες αρμοδιότητας και όπου κρίνει απαραίτητο ο οργανισμός... Το κόστος της μισθοδοσίας θα είναι αποδεδειγμένα και επί ποινή αποκλεισμού κατ' ελάχιστο 115.000,00€... Ο ανάδοχος οφείλει να διαθέτει Ομάδα έργου στελεχωμένη από οκτώ (8) κατ' ελάχιστο στελέχη πλήρους απασχόλησης και ένα (1) άτομο Μερικής απασχόλησης...».

14. Επειδή, όπως έχει κριθεί κατά πάγια νομολογία, στο στάδιο εξέτασης του αιτήματος αναστολής – προσωρινών μέτρων, η επικαλούμενη εκ μέρους του προσφεύγοντος βλάβη, δέον να συνίσταται όχι απλώς στην επίκληση παρανομίας ή στην κατά γενικό τρόπο επίκληση παραβάσεως διαφόρων διατάξεων οποιουδήποτε επιπέδου, αλλά σε μία νομική και πραγματική κατάσταση, η οποία ανάγεται σε πραγματικά περιστατικά, συγκεκριμένα και αρκούντως εξειδικευμένα, βάσει των οποίων είτε αποκλείεται είτε καθίσταται υπερβολικά δυσχερής η συμμετοχή στο διαγωνισμό, είτε προδιαγράφεται άμεσα ή έμμεσα το αποτέλεσμα λόγω αδυναμίας του προσφεύγοντος να εκπληρώσει τις απαιτούμενες προϋποθέσεις, με αποτέλεσμα να δημιουργείται μια προσωρινά προστατευτέα κατάσταση που να δικαιολογεί τη χορήγηση προσωρινού μέτρου (ΕΑ ΣτΕ 147/2016, 1140, 1137, 977/2010, 1149/2009, 14/2006).

15. Επειδή, κατά τα προλεχθέντα η υπό κρίση προσφυγή δεν πιθανολογείται ως προδήλως απαράδεκτη ή ως προδήλως αβάσιμη. Ενόψει, δε, των προβαλλόμενων με την προσφυγή αιτιάσεων, καθίσταται προφανές ότι οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας, χρήζουν ενδελεχούς εξέτασης και ερμηνείας των όρων της διακήρυξης και των σχετικών διατάξεων, υπό το φως της κείμενης νομοθεσίας και νομολογίας, καθώς και, ενδεχομένως, περαιτέρω αναζήτησης διευκρινήσεων ή/και εγγράφων (ΑΕΠΠ 4/2017, Α31/2019, Α68/2019), η σχετική, δε, κρίση, δεν μπορεί να συναχθεί στο πλαίσιο της προσωρινής προστασίας (πρβλ ΕΑ ΣτΕ 496/2011, ΔΕφΑθ46/2015, 41/2015, 35/2015, 10/2015, 9/2015).

16. Επειδή, προς αποφυγή να καταστεί αλυσιτελής η αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας, δεδομένου ότι, όπως προαναφέρθηκε, στη διακήρυξη, ορίζεται καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών η 27.04.2020 και ώρα 15:00 μ.μ., ήτοι ημερομηνία προγενέστερη αυτής της εξέτασης της προσφυγής (28.05.2020, ορισθείσα με την υπ' αριθμ./2020 Πράξη της Προέδρου του κρίνοντος 5^{ου} Κλιμακίου) και προς αποτροπή ενδεχόμενης βλάβης της προσφεύγουσας σε περίπτωση αποδοχής της προδικαστικής προσφυγής κατά της διακήρυξης, παρίσταται αναγκαία η αναστολή της εξέλιξης της

διαγωνιστικής διαδικασίας και η συνακόλουθη παράταση της λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών, σε εύλογο χρόνο μετά την έκδοση της απόφασης της Α.Ε.Π.Π. επί της προσφυγής, λαμβανομένου υπόψη ότι ο αποκλειστικός χρόνος, κατά το αρ. 367 παρ. 1 Ν. 4412/2016, έκδοσης της απόφασης της Α.Ε.Π.Π. επί της προσφυγής, λήγει στις 17 Ιουνίου 2020.

17. Επειδή, προφανείς λόγοι δημοσίου συμφέροντος επιβάλλουν τη σύναψη της προκηρυχθείσας σύμβασης. Λόγοι, όμως, δημοσίου συμφέροντος επιτάσσουν εξίσου την τήρηση της νομιμότητας, κατά τη διαδικασία των διαγωνισμών για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων, ώστε να γίνεται η ανάθεση σε νομίμως επιλεγέντα ανάδοχο (ΕΑ ΣΤΕ 840/2008).

18. Επειδή, δεν υπάρχει επίκληση συγκεκριμένης ζημίας από τον αναθέτοντα φορέα, ως προς την *ad hoc* προξενούμενη βλάβη των συμφερόντων του, δηλαδή, σε σχέση με τη χορήγηση προσωρινών μέτρων, αλλά ο αναθέτων φορέας με τις απόψεις του αναφέρεται όλως αορίστως σε εκ της αναστολής της διαδικασίας πρόκληση βλάβης, τόσο στον ίδιο, όσο και στους τυχόν διαγωνιζόμενους, χωρίς ωστόσο να εξειδικεύει τη βλάβη αυτή και δη κατά το μέρος που τον αφορά. Περαιτέρω, δεν υπάρχει επίκληση ζημίας από κάποιον τρίτο που να αποδεικνύει έννομο συμφέρον, ως προς την *ad hoc* προξενούμενη βλάβη των συμφερόντων του σε περίπτωση χορήγησης προσωρινών μέτρων. Σε κάθε δε περίπτωση, από μια γενική θεώρηση και στάθμιση των συμφερόντων των εμπλεκομένων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, προκύπτει ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων δεν είναι περισσότερες από τα οφέλη. Εξάλλου, η αναστολή αυτή δεν διατάσσεται με αόριστη, αλλά βεβαία και εύλογη για την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής διάρκεια, και πάντως εντός του αποκλειστικού χρόνου του αρ. 367 παρ. 1 Ν. 4412/2016, χωρίς να καθυστερεί υπέρμετρα τη διαδικασία.

19. Επειδή, συνακόλουθα, πληρούται η *ratio* της διάταξης για τη χορήγηση αναστολής, κατά τα προλεχθέντα, η οποία σκοπεί στην αποτροπή ανεπανόρθωτων ή δύσκολα αναστρέψιμων καταστάσεων, λόγω της προόδου του διαγωνισμού.

20. Επειδή, συνεπώς, πρέπει να διαταχθεί, η αναστολή της περαιτέρω προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας, έως ότου εκδοθεί οριστική απόφαση επί της προσφυγής.

21. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, το κρινόμενο αίτημα αναστολής πρέπει να γίνει δεκτό.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται το αίτημα αναστολής.

Αναστέλλει την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας μέχρι την έκδοση απόφασης επί της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής, σύμφωνα με τα άρθρο 15 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017 και άρθρο 366 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, λαμβανομένων υπόψη των διαλαμβανόμενων στη σκ. 15 της παρούσας.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 27 Απριλίου 2020 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

Ευαγγελία Μιχολίτση

Φωτεινή Μαραντίδου