

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

**ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ**

Συνήλθε στην έδρα της την 1<sup>η</sup> Ιουλίου 2021 με την εξής σύνθεση:  
Χρήστος Σώκος Πρόεδρος, Ιωάννα Θεμελή Εισηγήτρια και Γερασιμούλα Δρακονταειδή Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής του διαγωνισμού, που ενσωματώνεται στην από 21.06.2021 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 1268/22.06.2021 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ΔΗΜΟΥ ... (εφεξής αναθέτουσα αρχή), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή στην οποία σωρεύεται και αίτημα αναστολής του διαγωνισμού, η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η υπ' αριθμόν 251/2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ..., που ελήφθη στα πλαίσια του ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την Προμήθεια και Εγκατάσταση Εξοπλισμού για την αυτόνομη πρόσβαση ΑΜΕΑ στη Θάλασσα, εκτιμώμενης αξίας 103.365,32 ευρώ (ΚΗΜΔΗΣ .../31-8-2020, ΕΣΗΔΗΣ ...), τόσο κατά το μέρος που απορρίφθηκε η προσφορά της ίδιας της προσφεύγουσας, όσο και κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά της μόνης συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας «...» και ανακηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος της προμήθειας, άλλως και σε περίπτωση που δεν ακυρωθεί η προσβαλλόμενη κατά το μέρος που απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας, να ακυρωθεί κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά της προσωρινής αναδόχου «...», προκειμένου να ματαιωθεί η διαγωνιστική διαδικασία.

## **Αριθμός απόφασης: Α184/2021**

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ιωάννα Θεμελή

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί και δεσμευτεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., και το από 23-6-2021 υπηρεσιακό ηλεκτρονικό μήνυμα του αρμόδιου υπαλλήλου ΑΕΠΠ).

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαγωνιστικής διαδικασίας που εμπίπτει στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ καθ' ύλην και κατά χρόνο λόγω προυπολογιζόμενης αξίας και χρόνου δημοσίευσης της διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ, εμπροθέσμως προσηκόντως και μετ' εννόμου συμφέροντος ασκήθηκε με ανάρτηση στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την 21-6-2021 η υπό κρίση προσφυγή κατά της προσβαλλόμενης απόφασης που κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα την 9-6-2021, η οποία είναι εκτελεστή πράξη περάτωσης σταδίων δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών-οικονομικών προσφορών, η δε προσφυγή δεν προκύπτει ως προδήλως απαράδεκτη ή ουσία αβάσιμη εν συνόλω. Συναφώς είναι απορριπτέος ως αβάσιμος ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής στις απόψεις της επί της αναστολής του διαγωνισμού (έγγραφο με αριθ. πρωτ. 17807/25-6-2021), ότι η υπό κρίση προσφυγή είναι εκπρόθεσμη, καθόσον στηρίζεται στην εσφαλμένη προϋπόθεση ότι η 10ήμερη νόμιμη αποκλειστική προθεσμία για την άσκηση της προσφυγής που προβλέπεται στο άρθ. 361 του ν. 4412/2016, έληξε την 18-6-2021. Όμως, η κρίσιμη 10ήμερη προθεσμία άρχισε την 9-6-2021 οπότε κοινοποιήθηκε η προσβαλλόμενη απόφαση στην προσφεύγουσα, και έληξε την 19-6-2021, ημέρα Σάββατο, ήτοι εξαιρετέα, της προθεσμίας παρατεινόμενης σε κάθε περίπτωση μέχρι την επόμενη εργάσιμη ήτοι την 22-6-2021 (ad hoc ΣΤΕ 27/2017, ΣΤΕ Ε.Α. 67/2014, 1130/2010, 808/2008, 598/2008, 896/2010, ΔΕΦΠΑτρ 39/2017, ΔΕΦΑΘ 225/2016, ΑΕΠΠ 547, 642/2020, Εισηγήτρια Ι. Θεμελή) και επομένως η ασκηθείσα την 21-6-2021 προσφυγή είναι εμπρόθεσμη.

### Αριθμός απόφασης: Α184/2021

3. Επειδή η προσφεύγουσα αιτείται την αναστολή εκτέλεσης της προσβαλλόμενης απόφασης και της διαγωνιστικής διαδικασίας παντελώς αβασίμως (βλ. σελ. 33 της προσφυγής) αναφέροντας ότι οι επικαλούμενες επιβλαβείς για την ίδια και μη αναιρέσιμες καταστάσεις από την τυχόν συνέχιση του διαγωνισμού συνίστανται στο *άνοιγμα οικονομικής προσφοράς, ανακήρυξη προσωρινού αναδόχου, πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης κ.λ.π* καθώς και στην απόρριψη της προσφοράς της. Το αίτημα αναστολής της προσφεύγουσας είναι απορριπτέο ως αβάσιμο επί εσφαλμένης προϋπόθεσης στηριζόμενο δεδομένου ότι: 1. Αφ' ενός μεν όπως προκύπτει από την προσβαλλόμενη απόφαση -παρά τα αντίθετα που εκλαμβάνει η προσφεύγουσα- έχουν ήδη ανοιχθεί οι οικονομικές προσφορές αμφοτέρων των διαγωνιζομένων οικονομικών φορέων, έχει αξιολογηθεί η οικονομική προσφορά της ... η οποία υπέβαλε την μόνη τεχνικά αποδεκτή προσφορά ποσού 85.900 ευρώ, έναντι της προσφοράς της προσφεύγουσας ποσού 88.700 ευρώ, και η ... αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος του διαγωνισμού, και 2. Αφ' ετέρου δε η επόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής που τυχόν εκδοθεί εφόσον συνεχιστεί ο διαγωνισμός, ήτοι η ανάδειξη οριστικού αναδόχου, δεν είναι τελεσίδικη και μη αναστρέψιμη -ως εκλαμβάνει η προσφεύγουσα- αλλά δύναται να ακυρωθεί στα πλαίσια της προδικαστικής αλλά και της δικαστικής προστασίας που προβλέπεται στις οικείες διατάξεις του ν. 4412/2016 (άρθ. 345 επ και 372 επ. ν. 4412/2016).

4. Επειδή, κατ' άρ. 364 ν. 4412/2016, η άσκηση της προσφυγής κωλύει ούτως ή άλλως τη σύναψη της σύμβασης και άρα είναι αδύνατη η ανάθεση της σύμβασης στον μόνο αποδεκτό συνδιαγωνιζόμενο .... Τούτο ενώ, μόνη της η πρόοδος στο επόμενο στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης με τη συμμετοχή του αποδεκτού συνδιαγωνιζόμενου, ούτως ή άλλως, δεν δύναται να παράγει κάποια βλάβη στην προσφεύγουσα, αφού άλλωστε, δύναται αυτοτελώς, ένεκα του εισέτι μη οριστικού χαρακτήρα του αποκλεισμού της ίδιας της προσφεύγουσας και της αποδοχής της προσφοράς της ... και της ανάδειξης αυτής ως προσωρινού αναδόχου, να προσβάλει και τυχόν επόμενη εκτελεστή πράξη επί του επομένου σταδίου αξιολόγησης των δικαιολογητικών κατακύρωσης της ... και να προβάλει και τυχόν πλημμέλειες κατά του ανωτέρω διαγωνιζόμενου όσον αφορά το επόμενο αυτό στάδιο. Συνεπώς δεν

## **Αριθμός απόφασης: Α184/2021**

συντρέχει περίπτωση λήψης προσωρινών μέτρων δεδομένου ότι εν προκειμένω δεν προκύπτει ζημία η οποία θα μπορούσε να αποτραπεί ούτε οι φερόμενες με την προσφυγή παραβάσεις της αναθέτουσας αρχής και δη η απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας και η αποδοχή της προσφοράς της μόνης συνδιαγωνιζόμενης ανακηρυχθείσας προσωρινής αναδόχου ... μπορούν να επανορθωθούν με την λήψη προσωρινών μέτρων ει μη μόνον με την λήψη οριστικής απόφασης επί της προδικαστικής προσφυγής. Συνεπώς δεν πληρούνται οι προϋποθέσεις και οι σκοποί λήψης προσωρινών μέτρων σύμφωνα με το άρθ. 366 παρ. 1 του ν. 4412/2016 «...2. Με την απόφαση .. μπορεί να διατάσσονται προσωρινά μέτρα για να επανορθωθεί η εικαζόμενη παράβαση ή να αποτραπεί η ζημία των θιγόμενων συμφερόντων...»

5. Επειδή, επομένως το αίτημα προσωρινών μέτρων πρέπει να απορριφθεί.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει το Αίτημα Προσωρινών Μέτρων.

Κρίθηκε, αποφασίσθηκε την 1-7-2021 και εκδόθηκε στις 2-7-2021.

**Ο Πρόεδρος**

**Ο Γραμματέας**

**ΧΡΗΣΤΟΣ ΣΩΚΟΣ**

**ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΔΕΜΙΡΤΖΗΟΓΛΟΥ**