

Η

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**5<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

**ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 20.04.2018, με την εξής σύνθεση:  
Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου -Εισηγήτρια-  
και Μαρία Μανδράκη, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής – ορισμού προσωρινών  
μέτρων το οποίο σωρεύεται στην από 13.04.2018 (ημερομηνία καταχώρησης  
στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) Προδικαστική  
Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξετασης  
Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 348/13.04.2018 της εταιρείας με την  
επωνυμία «  
, που εδρεύε  
· όπως νόμιμα εκπροσωπεύται.

Κατά της απόφασης της 385ης /29.03.2018 Έκτακτης Συνεδρίασης  
της   
, ιε την οποία εγκρίθηκε το 1<sup>ο</sup>  
Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης των Αποτελεσμάτων  
του ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την   
.

», όπως αυτή εκδόθηκε  
στο πλαίσιο διενέργειας ανοικτού, ηλεκτρονικού δημόσιου διαγωνισμού που  
προκηρύχθηκε με τη με αριθ.   
Διακήρυξη, προϋπολογισθείσας  
αξίας 103.300 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει  
την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης πράξης κατά το μέρος που με  
αυτή έγιναν αποδεκτές, κατά το στάδιο αποσφράγισης των υποφακέλων  
«Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», οι τεχνικές προσφορές  
των συνδιαγωνιζομένων εταιριών «  
».

και   
, αφού - ως η

## Αριθμός απόφασης: Α 191 / 2018

προσφεύγουσα ισχυρίζεται- οι εν λόγω προσφορές έγιναν αποδεκτές στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού, κατά παράβαση της νομοθεσίας περί δημοσίων συμβάσεων, για τους αναφερόμενους στην υπό εξέταση Προσφυγής της λόγους.

Ετέρωθεν, η προσφεύγουσα αιτείται όπως ανασταλεί η περαιτέρω πρόοδος της διαγωνιστικής διαδικασίας, μέχρι την έκδοση απόφασης της Α.Ε.Π.Π. επί της παρούσας προδικαστικής προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την υπ' αριθ. Διακήρυξη τροκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός με αντικείμενο την

και με κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, προϋπολογισθείσας αξίας 103.300,00 € , χωρίς Φ.Π.Α., η οποία Διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 22.01.2018, όπου έλαβε Συστηματικό Αριθμό: α/α

2. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό) ποσού 600,00€, το οποίο συνιστά το κατώτατο ποσό παραβόλου που δύναται να προσκομίσει ο προσφεύγων σε περίπτωση που η αξία αυτού σε ποσοστό 0,5% επί της προϋπολογισθείσας αξίας της υπό ανάθεση σύμβασης υπολείπεται του ως άνω κατώτατου ποσού.

3. Επειδή, έχει γίνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου, σύμφωνα

**Αριθμός απόφασης: Α 191 / 2018**

με το άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017.

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (προμήθεια), της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 103.300,00€ χωρίς Φ.Π.Α, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και του χρόνου δημοσίευσης της Προκήρυξης στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ, σύμφωνα με το άρθρο 120 του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π.

5. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ. α'), έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ και κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους στις 03.04.2018, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες, και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 13.04.2018.

6. 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 ζημιώθουν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των

## Αριθμός απόφασης: Α 191 / 2018

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).

7. 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*».

8. 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. Ετέρωθεν, δεν 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 κατά τούτο την απόφαση επί της προδικαστικής προσφυγής. 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.

9. Επειδή, τα ανωτέρω, άλλωστε, στοιχούν, 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, παράβασης διατάξεων του ενωσιακού ή εθνικού δικαίου.

10. Επειδή, παρέπεται ότι προϋποθέσεις που πρέπει να

**Αριθμός απόφασης: Α 191 / 2018**

πληρούνται για την ικανοποίηση του αιτήματος αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων αποτελούν α) ως προς το παραδεκτό του αιτήματος αναστολής – προσωρινών μέτρων, το προδήλως παραδεκτό 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 - τεκμαιρόμενη από την ιδιότητα του αιτούντος ως διαγωνιζομένου ή προτιθέμενου βάσει αντικειμένου δραστηριότητας και ρητής δήλωσής του να διαγωνισθεί και δ) να μην προκύπτει από τη στάθμιση όλων των συμφερόντων των εμπλεκομένων 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.

11. Επειδή, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της απόφασης της 385ης /29.03.2018 Έκτακτης Συνεδρίασης της .....

... την οποία εγκρίθηκε το 1ο Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης των Αποτελεσμάτων του υπόψη διαγωνισμού, αναφορικά με την υπ' αριθ. ... Διακήρυξη για τη διενέργεια ανοικτού, ηλεκτρονικού, δημόσιου διαγωνισμού με αντικείμενο την ...

... με το οποίο (Πρακτικό) κρίθηκε ότι, πέραν της προσφοράς της, γίνονται ομοίως αποδεκτές και οι τεχνικές προσφορές των συνδιαγωνιζόμενων εταιριών ...

και «

, καθώς αυτές βρίσκονται σε συμφωνία με τα ζητούμενα στην ανωτέρω Διακήρυξη, και ως εκ τούτου οι εν λόγω εταιρίες δύνανται να συμμετέχουν στο επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, επιδιώκοντας την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης πράξης κατά το

Αριθμός απόφασης: Α 191 / 2018

μέρος τούτο, αφού - ως η προσφεύγουσα ισχυρίζεται – οι τεχνικές προσφορές αμφότερων των ως άνω συνδιαγωνιζόμενων εταιριών φέρουν πλημμέλειες που σύμφωνα με τα οριζόμενα στην επίμαχη διακήρυξη τίθενται επί ποινή αποκλεισμού των προσφορών τους, σωρεύοντας παράλληλα στην Προσφυγή της αίτημα αναστολής – ορισμού κατάλληλων μέτρων έως ότου κρίθει αυτή.

12. Επειδή, εν προκειμένω, η προσφεύγουσα στοιχειοθετεί το έννομο συμφέρον της στο γεγονός ότι έχει υποβάλει νομίμως και εμπροθέσμως την προσφορά της, η οποία έχει γίνει δεκτή κατά το στάδιο αξιολόγησης των υποφακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», με αποτέλεσμα να αποφασιστεί η συμμετοχή της στο επόμενο στάδιο του υπόψη διαγωνισμού, και ως εκ τούτου εύλογα να προσδοκά να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση, ισχυριζόμενη ότι έχει υποστεί ζημία από την προσβαλλόμενη εκτελεστή πράξη της αναθέτουσας αρχής, η οποία, κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης και της εσωτερικής νομοθεσίας περί δημοσίων συμβάσεων, έκρινε ομοίως ως αποδεκτές τις προσφορές των δύο συνδιαγωνιζόμενων εταιριών «

και

..... Ειδικότερα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι αμφότερες οι διαγωνιζόμενες εταιρίες δεν έχουν καταθέσει εντός του υποφακέλου της τεχνικής τους προσφοράς πιστοποιητικό εργαστηριακού ελέγχου σύμφωνα με το πρότυπο LM80, από το οποίο να προκύπτουν οι μετρήσεις της διακύμανσης της απώλειας των πηγών LED του χρησιμοποιούνται στο φωτιστικό σε διάφορα επίπεδα σε συνάρτηση με το χρόνο λειτουργίας του, ως απαιτείται επί ποινή αποκλεισμού των προσφορών από την υπόψη διακήρυξη. Αντί τούτου, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, οι συνδιαγωνιζόμενες εταιρίες προσκομίζουν ανυπόγραφο υπολογιστικό αρχείο με μορφή pdf, το οποίο είναι διαθέσιμο στην ηλεκτρονική διεύθυνση του οργανισμού Energy Star και από το οποίο προκύπτουν, κατόπιν αριθμητικών υπολογισμών βάσει ενδιάλογού αλγορίθμου κατά το πρότυπο TM21 που χρησιμοποιεί το σύστημα αυτό, οι μετρήσεις διακύμανσης των απωλειών των πηγών LED του προσφερόμενου φωτιστικού. Μάλιστα, όπως επισημαίνει η προσφεύγουσα, οι μετρήσεις του επικαλούνται οι

## Αριθμός απόφασης: Α 191 / 2018

συνδιαγωνιζόμενες εταιρίες έχουν εξαχθεί από το υπολογιστικό αυτό σύστημα με βάσει τα στοιχεία που έχουν εισαγάγει οι χρήστες (συνδιαγωνιζόμενες εταιρίες) στο σύστημα, τα οποία στοιχεία ουδόλως πιστοποιείται ότι έχουν εξαχθεί από ειδικές εργαστηριακές μετρήσεις και υπολογισμούς. Με την έννοια αυτή, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, οι συνδιαγωνιζόμενες εταιρίες αποδεικνύουν ανεπαρκώς τη χρονική διακύμανση των απωλειών στο επίπεδο L80 των πηγών LED που χρησιμοποιούνται στα προσφερόμενα φωτιστικά, ως τούτο απαιτείται κατά τους όρους της υπόψη διακήρυξης.

13. Επειδή, σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.3.2 1. της υπόψη διακήρυξης, αναφορικά με το περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς των διαγωνιζομένων ορίζονται τα εξής : «Περιγραφή Προσφερόμενης λύσης : Περιγράφεται συνολικά και αναλυτικά η προσφερόμενη λύση από τον προμηθευτή. Πίνακα Ανάλυσης Τεχνικής Προσφοράς : Καταγράφεται συνοπτικά το προσφερόμενο προϊόν και οι σχετικές υπηρεσίες, στον αντίστοιχο Πίνακα που δίνεται στο Παράρτημα III : Πίνακες Ανάλυσης Τεχνικής και Οικονομικής Προσφοράς. Η καταγραφή γίνεται με την αναφορά του παραγωγού οίκου και των αντίστοιχων κωδικών του για κάθε είδος έτοι ώστε να προσδιορίζεται μονοσήμαντα το προσφερόμενο προϊόν. Το ίδιο ισχύει και για τα επιμέρους τμήματα αν πρόκειται για «σύνθετο» προϊόν. Τονίζεται ότι: Θα πρέπει να καταγραφούν όλα τα προσφερόμενα προϊόντα/υπηρεσίες. Τα επιμέρους στοιχεία του πίνακα αυτού θα πρέπει να συμφωνούν ακριβώς με τα αντίστοιχα στοιχεία του Πίνακα Ανάλυσης Οικονομικής Προσφοράς του παρόντος Παραρτήματος IV (χωρίς, προφανώς, αναφορά στα κόστη). Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν. 3. Prospectus των προσφερομένων ειδών και εγχειρίδια των προσφερόμενων ειδών (όπου αυτά υπάρχουν) 4. Πιστοποιητικά καταλληλότητας ειδών . Ο υποψήφιος ανάδοχος θα πρέπει να διαθέτει Πιστοποιητικά που εκδίδονται από επίσημα γραφεία ποιοτικού ελέγχου ή αρμόδιες Υπηρεσίες, αναγνωρισμένων ικανοτήτων, που να βεβαιώνουν την καταλληλότητα των ειδών, επαληθευμένη με παραπομπές σε ορισμένες προδιαγραφές ή πρότυπα των προϊόντων και όπως αυτά ορίζονται

**Αριθμός απόφασης: Α 191 / 2018**

στο «Παράρτημα I-Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές» της παρούσης. Στην περίπτωση που υποβάλλεται προσφορά από προμηθευτή που δεν είναι ο ίδιος κατασκευαστής του τελικού προϊόντος, προσκομίζονται από τον προμηθευτή μαζί με την προσφορά του και Πιστοποιητικά που εκδίδονται από επίσημα γραφεία ποιοτικού ελέγχου, που αφορούν μόνο τον ανωτέρω κατασκευαστή».

14. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, οι όροι της διακήρυξης δεσμεύουν τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους διαγωνιζόμενους, καθόσον η διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο διενέργειας του διαγωνισμού. Εφόσον, λοιπόν, προσδιορίζονται επακριβώς στην διακήρυξη τα προς συμμετοχή στο διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και ο τρόπος υποβολής, κατά την κατάθεση της προσφοράς, των δικαιολογητικών και λοιπών στοιχείων, ενόψει αυτών, αλλά και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα απαιτούμενα από την διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία κατά τον τρόπο και τη διαδικασία που η διακήρυξη επιβάλει για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό (Ε.Α. ΣτΕ 19/2011, ΣΤΕ 1329/2008). Μάλιστα, ειδικά σε σχέση με το περιεχόμενο της υποβληθείσας τεχνικής προσφοράς, όπως έχει κριθεί από τη νομολογία, οι τεχνικές προσφορές που υποβάλλουν οι υποψήφιοι πρέπει να ανταποκρίνονται στις προδιαγραφές που θέτει και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού η διακήρυξη, ενώ τυχόν ελλείψεις ή ουσιώδεις αποκλίσεις τους δεν αναπληρώνονται από τη γενική δήλωση των υποψηφίων περί συμμόρφωσής τους με τους όρους της διακήρυξης (ΣΤΕ Ασφ 883/08, ΔΕΦΑΘ 980/13).

15. Επειδή, εν προκειμένω, από τους όρους της υπόψη διακήρυξης προκύπτει ότι κρίσιμο είναι οι τεχνικές προδιαγραφές των προσφερόμενων ειδών να αποδεικνύονται με πιστοποιητικά καταλληλότητας αυτών, σε κάθε δε περίπτωση να επαληθεύονται βάσει ποιοτικών ελέγχων από επίσημα γραφεία ή αρμόδιες υπηρεσίες, άλλως να επαληθεύονται με παραπομπή σε

## **Αριθμός απόφασης: Α 191 / 2018**

συγκεκριμένες προδιαγραφές ή πρότυπα, προϋπόθεση η οποία, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, δεν τηρείται. Στο μέτρο δε που από τα στοιχεία του φακέλου των τεχνικών προσφορών των συνδιαγωνιζόμενων εταιριών προκύπτει ότι οι επικαλούμενες τιμές των μετρήσεων διακύμανσης των προσφερόμενων ειδών δεν πιστοποιούνται με επίσημα έγγραφα, ούτε συνιστούν δεδομένα που προέρχονται από επίσημες ειδικές εργαστηριακές μετρήσεις πιθανολογείται ως βάσιμος ο οικείος ισχυρισμός της προσφεύγουσας.

16. 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 στη κατά γενικό τρόπο επίκληση παραβάσεως διαφόρων διατάξεων οποιουδήποτε επιπτέδου 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 (ΣτΕ ΕΑ 147/2016, 1140, 1137, 977/2010, 1149/2009, 14/2006).

17. Επειδή, κατά τα προλεχθέντα η υπό κρίση Προσφυγή δεν πιθανολογείται ως προδήλως απαράδεκτη ή ως προδήλως αβάσιμη, σε κάθε δε περίπτωση η προσφεύγουσα επικαλείται συγκεκριμένους τεχνικούς λόγους για τους οποίους η Προσφυγή της θα πρέπει να γίνει δεκτή, αφού, ως ισχυρίζεται, οι προσφορές των συνδιαγωνιζόμενων εταιρείων δεν πληρούν τους όρους της Διακήρυξης. Σε κάθε δε περίπτωση, οι προβαλλόμενοι ισχυρισμοί της περί παραβίασης του δικαίου των δημοσίων συμβάσεων, ενωσιακού και εθνικού, που συνετελέσθη με την προσβαλλόμενη και με την κρίση αυτής περί αποδοχής των τεχνικών προσφορών των ανωτέρω συνδιαγωνιζόμενων εταιρειών, χρήζει ενδελεχούς έρευνας, εμπεριέχει δε τεχνική κρίση που δε μπορεί να συναχθεί ασφαλώς στο πλαίσιο της

**Αριθμός απόφασης: Α 191 / 2018**

προσωρινής προστασίας (ΕΑ ΣτΕ 496/2011, ΔΕΦΑΘ 9/2015, 10/2015, 20/2015, 3520/15, 41/2015, 46/2015).

18. Επειδή, η ζημία της προσφεύγουσας, της αναθέτουσας αλλά και των υπολοίπων συμμετεχόντων εκ της συνέχισης του διαγωνισμού και δη της προόδου στο επόμενο στάδιο, ήτοι του ανοίγματος οικονομικών προσφορών και επικύρωσης του οικείου πρακτικού, είναι πρόδηλη και οπωσδήποτε μη αμελητέα. Και τούτο διότι, μεσούσης της αμφισβήτησης της νομιμότητας της κρίσης επί των τεχνικών προσφορών των συνδιαγωνιζόμενων εταιριών, η συνολική νομιμότητα της όλης διαδικασίας όσο και ειδικότερα του σταδίου ανοίγματος οικονομικών προσφορών τίθεται ομοίως και αυτόθροα εν αμφιβόλω, τυχόν μάλιστα ακύρωση της προσβαλλόμενης και ακύρωσης κατ' ακολουθίαν του παραδεκτού των προσφορών των συνδιαγωνιζόμενων εταιριών, θα καταστήσει αυτοτελώς μη νόμιμη την έτερη εκτελεστή πράξη της έγκρισης πρακτικού οικονομικών προσφορών άρα και προσωρινής κατακύρωσης, οδηγώντας τοιουτοτρόπως, πιθανόν, σε επόμενο στάδιο προσφυγών, υποχρέωση της αναθέτουσας να ακυρώνει πράξεις και χρονοτριβή εις βάρος της ολοκλήρωσης της διαδικασίας ανάθεσης. Αντιθέτως, η χορήγηση ανασταλτικού μέτρου θα εξασφαλίσει κατά τα ως άνω τα συμφέροντα όλων των μερών από το ενδεχόμενο ολοκλήρωσης επόμενων σταδίων της διαδικασίας προ έκδοσης απόφασης επί της οικείας Προσφυγής.

19. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, πληρούται η *ratio* της διάταξης για τη χορήγηση αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων κατά τα προλεχθέντα (βλ. σκέψεις 8 και 9), η οποία σκοπεί στην αποτροπή ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού.

20. Επειδή, νομίμως εικάζεται ότι πληρούνται οι προϋποθέσεις που απαιτούνται για την ικανοποίηση του αιτήματος αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων.

21. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω θα πρέπει να γίνει δεκτό το αίτημα αναστολής της προσφεύγουσας και ως εκ τούτου να ανασταλεί η

**Αριθμός απόφασης: Α 191 / 2018**

περαιτέρω πρόοδος της υπόψη διαγωνιστικής διαδικασίας.

**Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται το αίτημα αναστολής της προσφεύγουσας.

Αναστέλλει την περαιτέρω πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας που προκηρύχθηκε με τη με αριθ. Διακήρυξη για τη διενέργεια ανοικτού, ηλεκτρονικού, δημόσιου διαγωνισμού με αντικείμενο την

... με κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, προϋπολογισθείσας αξίας 103.300,00 €, χωρίς Φ.Π.Α., μέχρι την έκδοση απόφασης επί της Προδικαστικής Προσφυγής.

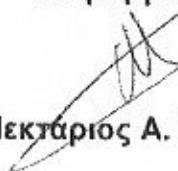
Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 20 Απριλίου 2018, συντάχθηκε την ίδια ημέρα από την Εισηγήτρια και εκδόθηκε αυθημερόν.

**Ο Πρόεδρος**



Κωνσταντίνος Π.Π. Κορομπέλης

**Ο Γραμματέας**



Νεκτάριος Α. Μερτινός

