

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της Αρχής στις 13 Οκτωβρίου 2020, με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Οικονόμου - Πρόεδρος, Σταυρούλα Κουρή - Εισηγήτρια, Μαρία Μανδράκη ως αναπληρούσα το κωλυόμενο μέλος της Αρχής Άννα Χριστοδουλάκου, δυνάμει της με αρ. 75/2020 Πράξης του Προέδρου της ΑΕΠΠ, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής – προσωρινών μέτρων που σώρευσε στην από 6-10-2020 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1439/9-10-2020 προδικαστική προσφυγή του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 της ένωσης εταιριών «...» και το διακριτικό τίτλο «...», νόμιμα εκπροσωπούμενη.

Κατά της αναθέτουσας αρχής με την επωνυμία «...», νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Με την ως άνω προσφυγή ζητείται να ακυρωθεί η με αριθμό “...” διακήρυξη διεθνούς δημόσιου ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ανάθεση της σύμβασης «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΙ ΕΙΔΩΝ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ ΤΗΣ ΠΡΑΞΗΣ «ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΕΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΕΣ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΙ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ, ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΕΣ ΔΑΠΑΝΕΣ

Αριθμός Απόφασης Α 238/2020

ΚΑΙ ΠΑΡΟΧΗ ΣΥΝΟΔΕΥΤΙΚΩΝ ΜΕΤΡΩΝ 2018-2019 ΤΗΣ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΣΥΜΠΡΑΞΗΣ Π.Ε. «...» (ΚΩΔ. ΟΠΣ «...»), ΤΗΣ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΣΥΜΠΡΑΞΗΣ Π.Ε. «...» (ΚΩΔ. ΟΠΣ «...») ΚΑΙ ΤΗΣ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΣΥΜΠΡΑΞΗΣ Π.Ε. «...» (ΚΩΔ. ΟΠΣ «...») ΣΤΟ ΠΛΑΙΣΙΟ ΤΟΥ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΙΑΚΟΥ ΠΡΟΓΡΑΜΜΑΤΟΣ «ΕΠΙΣΤΙΤΙΣΤΙΚΗΣ ΚΑΙ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ» ΤΟΥ ΤΑΜΕΙΟΥ ΒΟΗΘΕΙΑΣ ΠΡΟΣ ΤΟΥΣ ΑΠΟΡΟΥΣ (ΤΕΒΑ) 2014-2020», ως και οι συμπροσβαλλόμενες Διευκρινίσεις της αναθέτουσας αρχής με αρ. πρωτ. οικ.ΠΔΕ/ΔΟΔΕ/252381/16419/1-10-2020, οικ.ΠΔΕ/ΔΟΔΕ/252425/ 16422/1-10-2020,οικ.ΠΔΕ/ΔΟΔΕ/252431/16423/1-10-2020, ικ.ΠΔΕ/ΔΟΔΕ/252145/16394/1-10-2020, οικ.ΠΔΕ/ΔΟΔΕ/252145/ 16414/1-10-2020 και οικ.ΠΔΕ/ΔΟΔΕ/254098/16513/2-10-2020 κατά τους προσβαλλόμενους όρους, άλλως να ακυρωθεί η παραπάνω διακήρυξη και οι ως άνω Διευκρινίσεις, κατά τους προσβαλλόμενους όρους και να αναπεμφθεί στην αναθέτουσα αρχή για να λάβουν χώρα τα νόμιμα.

Με την προσφυγή, επιπλέον, ζητείται και η αναστολή της προθεσμίας υποβολής των προσφορών έως την έκδοση απόφασης από την ΑΕΠΠ επ' αυτής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Σταυρούλα Κουρή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε και δεσμεύτηκε το νόμιμο παράβολο (τρία ηλεκτρονικά παράβολα αυτόματης δέσμευσης με κωδικούς «...», «...» και «...»), ποσού 5.000,00€ έκαστο, ήτοι ολικής αξίας 15.000€, 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

Αριθμός Απόφασης Α 238/2020

προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης υπερβαίνει το πιο πάνω καταβληθέν ποσό.

2. Επειδή, η με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 1439/9-10-2020 προδικαστική προσφυγή, συναφώς και το κρινόμενο αίτημα προσωρινής προστασίας που σωρεύεται σε αυτήν, εισήχθη προς εξέταση ενώπιον του 5^{ου} Κλιμακίου, δυνάμει της με αρ. 1718/9-10-2020 Πράξης του Προέδρου αυτού, με την οποία επιπλέον ορίστηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της προσφυγής.

3. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τη με αρ. «...» διακήρυξη προκήρυξε διεθνή δημόσιο ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την ανάθεση της σύμβασης «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΙ ΕΙΔΩΝ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ ΤΗΣ ΠΡΑΞΗΣ «ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΕΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΕΣ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΙ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ, ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΕΣ ΔΑΠΑΝΕΣ ΚΑΙ ΠΑΡΟΧΗ ΣΥΝΟΔΕΥΤΙΚΩΝ ΜΕΤΡΩΝ 2018-2019 ΤΗΣ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΣΥΜΠΡΑΞΗΣ Π.Ε. «...» (ΚΩΔ. ΟΠΣ «...»), ΤΗΣ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΣΥΜΠΡΑΞΗΣ Π.Ε. «...» (ΚΩΔ. ΟΠΣ «...») ΚΑΙ ΤΗΣ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΣΥΜΠΡΑΞΗΣ Π.Ε. «...» (ΚΩΔ. ΟΠΣ «...») ΣΤΟ ΠΛΑΙΣΙΟ ΤΟΥ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΙΑΚΟΥ ΠΡΟΓΡΑΜΜΑΤΟΣ «ΕΠΙΣΙΤΙΣΤΙΚΗΣ ΚΑΙ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ» ΤΟΥ ΤΑΜΕΙΟΥ ΒΟΗΘΕΙΑΣ ΠΡΟΣ ΤΟΥΣ ΑΠΟΡΟΥΣ (ΤΕΒΑ) 2014-2020», συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας ποσού 16.685.144,78€ πλέον του αναλογούντος ΦΠΑ. Κατά τον όρο 1.3. της διακήρυξης, η σύμβαση αφορά σε ένα ολοκληρωμένο έργο το οποίο περιλαμβάνει την προμήθεια και διανομή τροφίμων και ειδών βασικής υλικής συνδρομής για τους δικαιούχους ΤΕΒΑ της Περιφέρειας «...» και συγκεκριμένα των Κοινωνικών Συμπράξεων των Περιφερειακών Ενοτήτων «...», «...» και «...». Το έργο υλοποιείται στο πλαίσιο του του Επιχειρησιακού Προγράμματος Επισιτιστικής και Βασικής Υλικής Συνδρομής που χρηματοδοτείται από το Ταμείο Ευρωπαϊκής Βοήθειας προς τους απόρους (ΤΕΒΑ/ FEAD). Αντικείμενο της σύμβασης αποτελεί η εφαρμογή

Αριθμός Απόφασης Α 238/2020

ενός ολοκληρωμένου και κεντρικά συντονισμένου προγράμματος διαχείρισης διανομών των υπό προμήθεια ειδών και αγαθών, το οποίο θα επιτρέπει, μεταξύ άλλων, την αποτελεσματική ταυτόχρονη εξυπηρέτηση των ωφελουμένων ΤΕΒΑ στο σύνολο της Περιφέρειας «...» στις τρεις Περιφερειακές Ενότητες, τον καλύτερο συντονισμό των Κοινωνικών Εταίρων - μελών των Κοινωνικών Συμπράξεων, την τήρηση του χρονοδιαγράμματος όπως περιγράφεται στις εγκεκριμένες Πράξεις, τη δυνατότητα άμεσης προσαρμογής του προγραμματισμού της Αναθέτουσας Αρχής στην αντιμετώπιση ειδικών συνθηκών όπως για παράδειγμα μειωμένη προσέλευση ωφελουμένων σε έναν ή περισσότερους εκ των εταίρων της Κοινωνικής Σύμπραξης, κ.α. Ειδικότερα, στο αντικείμενο της σύμβασης περιλαμβάνεται: α) η προμήθεια των ανωτέρω ειδών (τροφίμων και ειδών βασικής υλικής συνδρομής) σύμφωνα με τους όρους και τις προδιαγραφές της παρούσας, β) η ομαδοποίηση των συσκευασιών σε 2η συσκευασία ανάλογα με τις ζώνες θερμοκρασίας διατήρησης και τα ιδιαίτερα χαρακτηριστικά των προϊόντων, γ) η μεταφορά αυτών σε χαρτοκιβώτια ή τελάρα μίας χρήσης, δ) η εκφόρτωση, και παράδοσή τους με κατάλληλα οχήματα στους χώρους διανομής, ε) η τοποθέτηση αυτών ταξινομημένων ανά κατηγορία δέματος εντός των χώρων διανομής του προγράμματος και η υποβοήθηση των αρμόδιων υπαλλήλων στο έργο της διανομής, στ) η φόρτωση, μεταφορά, εκφόρτωση και φύλαξη όλων των δεμάτων που δεν παρέλαβαν οι ωφελούμενοι από τον χώρο διανομής προς κατάλληλη αποθήκη για τις ανάγκες του ΤΕΒΑ προκειμένου να διανεμηθούν στους ωφελούμενους σε επόμενη διανομή όπως τα ανωτέρω αναλυτικώς αναφέρονται στη Διακήρυξη και στο Παράρτημα Α αυτής και στον Οδηγό Εφαρμογής του ΤΕΒΑ όπως τροποποιήθηκε και ισχύει. Ειδικά τα τρόφιμα σε ψύξη, θα διέπονται από διαδικασία αναδιανομής και προώθησης προς σημεία διαφορετικού Κοινωνικού Εταίρου εντός της ίδιας Κοινωνικής Σύμπραξης και σε περίπτωση που αυτό δεν καθίσταται εφικτό, θα προωθούνται αυθημερόν σε δομές που θα υποδεικνύουν τα στελέχη της

Αριθμός Απόφασης Α 238/2020

Αναθέτουσας Αρχής και οι υπεύθυνοι των Κοινωνικών Συμπράξεων σε συνεργασία με την Αρχή Διαχείρισης του ΕΠ ΕΒΥΣ του ΤΕΒΑ. Η εκτέλεση της προμήθειας θα λάβει χώρα στη χωρική περιφέρεια και εντός των διοικητικών ορίων των ως άνω Περιφερειακών Ενοτήτων σε συνεργασία με τους Εταίρους κάθε Κοινωνικής Σύμπραξης, προς τον σκοπό επιτόπου διανομής σε αδύναμους οικονομικά ωφελούμενους «πακέτων» με τρόφιμα και είδη βασικής υλικής συνδρομής ανάλογων με τις ανάγκες τους και με κρίσιμους προσδιοριστικούς παραμέτρους την συντονισμένη και κεντρικά ελεγχόμενη διαχείριση του όλου προγράμματος από την Περιφέρεια «...», προκειμένου να διασφαλιστεί η ταχύτητα, η αποτελεσματικότητα, η ευελιξία και η προσαρμοστικότητα άμεσης ανταπόκρισης στις ανά περίπτωση εμφανιζόμενες ανάγκες και συνθήκες του έργου, όπως, επίσης, και η τακτική, βέλτιστη, ταχεία και αποτελεσματική εξυπηρέτηση των ωφελουμένων αλλά και η επίτευξη βέλτιστου συντονισμού, οργάνωσης και συνεργασίας μεταξύ Αναθέτουσας Αρχής, Αναδόχου, Κοινωνικών Εταίρων, μελών των Κ.Σ. και βεβαίως της Αρχής Διαχείρισης του ΕΠ ΕΒΥΣ του ΤΕΒΑ. Το Έργο δημοπρατείται ενιαία, καθώς η Αναθέτουσα Αρχή αποσκοπεί στην προμήθεια όχι απλώς τροφίμων και ειδών βασικής υλικής συνδρομής, αλλά και στην παροχή μιας ολοκληρωμένης υπηρεσίας που ενοποιεί την ενδιάμεση/ προσωρινή αποθήκευση, πακετοποίηση, τη μεταφορά σε σημεία διανομής για τη διανομή σε ωφελούμενους, μαζί με την επιστροφή και αναδιανομή αδιαθέτων, όπου απαιτείται, διατηρώντας το δικαίωμα της αναδιοργάνωσης προμήθειας και αναδιανομής των νωπών προϊόντων προς διαφορετικούς Κοινωνικούς Εταίρους σε περιπτώσεις μειωμένης προσέλευσης δικαιούχων, με τη διαδικασία της κυλιόμενης εναλλασσόμενης αναδιανομής. Κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίστηκε, σύμφωνα με τον όρο 2.3 της διακήρυξης, η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής (είτε χαμηλότερη τιμή είτε μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης) για το σύνολο των ποσοτήτων. Προκήρυξη του ως άνω

Αριθμός Απόφασης Α 238/2020

διαγωνισμού απεστάλη προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης αρχικά την 1-9-2020 και αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 4-9-2020 με Αριθμό Διαδικτυακής Ανάρτησης Μητρώου (ΑΔΑΜ) «...» και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό αριθμό «...». Καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, κατόπιν της με αρ.1006/2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, ορίστηκε στις 15-10-2020 και ώρα 15.00.

4. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του, της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης χωρίς ΦΠΑ και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και στις διατάξεις του Βιβλίου Ι του ν. 4412/2016. Συνακόλουθα, εν όψει και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (αποστολή προκήρυξης του διαγωνισμού προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, καθώς και των διατάξεων του άρθρου 345 του ν. 4412/2016, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου ΙV του ν. 4412/2016, η δε Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή και υποβάλλεται το κρινόμενο αίτημα αναστολής είναι αρμόδια για την εξέτασή τους.

5. Επειδή, η προσφυγή έχει ασκηθεί καταρχήν εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1 περ. γ' του ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. γ' του π.δ. 39/2017, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη διακήρυξη αναρτήθηκε μεν στο ΚΗΜΗΔΗΣ στις 4-9-2020, οι συμπροσβαλλόμενες, όμως, διευκρινίσεις της αναθέτουσας αρχής, οι οποίες καταρχήν διαφαίνεται ότι δεν είναι επιβεβαιωτικού και μόνον χαρακτήρα, αναρτήθηκαν στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την 1-10-2020, οπότε και έκτοτε συνάγεται πλήρης γνώση των όρων της διακήρυξης, η δε εξεταζόμενη προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε στις 6-10-2020. Σε κάθε περίπτωση οριστική κρίση επί του θέματος

Αριθμός Απόφασης Α 238/2020

θα διατυπωθεί με την έκδοση απόφασης από την ΑΕΠΠ επί της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής.

6. Επειδή, το έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας ένωσης στοιχειοθετείται στο γεγονός ότι, κατά δήλωσή της, έχει εύλογο ενδιαφέρον, αλλά και εκ του νόμου και της διακήρυξης καταρχήν δικαίωμα για συμμετοχή της στο συγκεκριμένο διαγωνισμό και προτίθεται να συμμετέχει σε αυτόν για το σύνολο των ειδών της προμήθειας, τη συνολική ποσότητα κάθε είδους και για το σύνολο των Περιφερειακών Ενοτήτων, όπως απαιτεί και η ίδια η Διακήρυξη, πλην όμως η συμμετοχή της είτε αποκλείεται εξ αρχής από κάποιους όρους, είτε από άλλους πάλι, καθίσταται η υποβολή σύμφωνης με τη διακήρυξη και ορθής προσφοράς ιδιαιτέρως δυσχερής έως πρακτικά αδύνατη. Σε κάθε δε περίπτωση κατά την περαιτέρω εξέταση της υπόψη προδικαστικής προσφυγής θα διαληφθεί ειδική κρίση περί του εννόμου συμφέροντος της προσφεύγουσας επί εκάστου των προβαλλόμενων λόγων.

7. Επειδή, ειδικότερα, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της ανωτέρω διακήρυξης και δη κατά των όρων 2.2.6.1 που αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, 2.2.6.1. Α2, 2.2.6.2. Α3, των επ' αυτών δοθεισών διευκρινίσεων αρ. πρωτ. οικ.ΠΔΕ/ΔΟΔΕ/252381/16419/1-10-2020, οικ.ΠΔΕ/ΔΟΔΕ/252425/ 16422/1-10-2020, οικ.ΠΔΕ/ΔΟΔΕ/252431/16423/1-10-2020, οικ.ΠΔΕ/ΔΟΔΕ/ 252145/16394/1-10-2020, οικ.ΠΔΕ/ΔΟΔΕ/252145/16414 /1-10-2020 και οικ.ΠΔΕ/ ΔΟΔΕ/254098/16513/2-10-2020. Επίσης, προβάλλει λόγο παραβίασης της αρχής της μυστικότητας και της τυπικότητας, καθώς και ασάφειες των όρων της διακήρυξης που ενισχύθηκαν από τις δοθείσες διευκρινίσεις. Οι αναλυτικοί ισχυρισμοί με τους οποίους επιχειρείται η στοιχειοθέτηση των προαναφερόμενων λόγων θα αναπτυχθούν κατά την εξέταση της υπό κρίση προσφυγής.

Αριθμός Απόφασης Α 238/2020

8. Επειδή, έως την ημέρα εξέτασης του αιτήματος του προσφεύγοντος, περί λήψης προσωρινών μέτρων, η αναθέτουσα αρχή δεν είχε καταθέσει απόψεις περί αυτού.

9. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 366 του ν. 4412/2016: «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. Η απόφαση να μη χορηγηθούν προσωρινά μέτρα δε θίγει τις λοιπές αξιώσεις που προβάλλει το πρόσωπο που έχει ζητήσει τη χορήγηση των εν λόγω μέτρων.».

10. Επειδή, κατά τη σαφή έννοια των παραπάνω διατάξεων δίδεται η δυνατότητα στην ΑΕΠΠ να διατάξει προσωρινά μέτρα, προκειμένου να μην καταστεί αλυσιτελής η αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω της προόδου της διαδικασίας ανάθεσης της δημόσιας σύμβαση.

11. Επειδή, λαμβανομένων υπόψη όλων των ανωτέρω, κατά την κρίση της παρούσας σύνθεσης, η με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 1439/2020 προδικαστική

Αριθμός Απόφασης Α 238/2020

προσφυγή δεν πιθανολογείται ως προδήλως απαράδεκτη, ούτε ως προδήλως αβάσιμη. Σε κάθε δε περίπτωση περιέχει συγκεκριμένους λόγους και αιτιάσεις, με τις οποίες αποδίδονται στην προσβαλλόμενη διακήρυξη σοβαρές πλημμέλειες που χρήζουν επισταμένης αξιολόγησης. Οριστική κρίση, ωστόσο, τόσον επί του παραδεκτού της προσφυγής όσο και επί της ουσίας των σχετικών ισχυρισμών 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), επιφυλασσομένη να αποφανθεί περί τούτων με την οριστική απόφασή της. Τούτο δε διότι, ενόψει και της σπουδαιότητας των τιθέμενων νομικών και πραγματικών ζητημάτων, απαιτείται προηγουμένως ενδελεχής σε έκταση αυτοτελώς και σε συνδυασμό μεταξύ τους μελέτη του συνόλου των εγγράφων της σύμβασης, καθώς επίσης και συνεκτίμηση των απόψεων και των πορισμάτων της επιστήμης και της νομολογίας. Εξάλλου, η ζημία της προσφεύγουσας από τη συνέχιση της διαδικασίας ανάθεσης πιθανολογείται πρόδηλη και σε κάθε περίπτωση μη αμελητέα.

12. Επειδή, συνακόλουθα, η απόφαση επί του αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων σκοπεί να αποτρέψει τη δημιουργία ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου της διαδικασίας ανάθεσης. Ωστόσο, 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 την απόφαση επί της προδικαστικής προσφυγής. Περαιτέρω, επισημαίνεται ότι η παροχή προσωρινής προστασίας συνιστά έκφανση της προστασίας του δημοσίου συμφέροντος στο πλαίσιο των δημοσίων συμβάσεων γενικά. Υπό το πρίσμα αυτό, σκοπός της απόφασης επί αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων είναι η διασφάλιση των αμφισβητούμενων δικαιωμάτων του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα μέχρι την οριστική κρίση

Αριθμός Απόφασης Α 238/2020

της διαφοράς και ειδικότερα η ρύθμιση μέχρι τότε μιας κατάστασης προς αποτροπή επικείμενου κινδύνου ή ανεπανόρθωτης βλάβης ή ζημίας.

13. Επειδή, υπό τα δεδομένα αυτά, το μόνο πρόσφορο και συγχρόνως αναγκαίο και εν στενή εννοία αναλογικό για τη θεραπεία και προστασία των διακινδυνευόμενων ως άνω συμφερόντων μέτρο είναι η αναστολή της προόδου της διαδικασίας ανάθεσης της υπόψη δημόσιας σύμβασης από την αναθέτουσα αρχή και δη η αναστολή της προθεσμίας υποβολής προσφορών έως την έκδοση απόφασης της Α.Ε.Π.Π. επί της εξεταζόμενης προδικαστικής προσφυγής. Η αναστολή αυτή, προς τον σκοπό της διαφάνειας της διαδικασίας, την πληροφόρηση των διαδίκων και τον προγραμματισμό της αναθέτουσας αρχής δεν διατάσσεται με αόριστη, αλλά με 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 με τη ρύθμιση αυτή να αίρεται η ταχεία πρόοδος της διαγωνιστικής διαδικασίας. Σε κάθε δε περίπτωση το μέτρο αυτό θα αρθεί αυτοδίκαια με την εκδοθησόμενη επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής οριστική απόφαση (άρθρο 366 παρ. 1 του ν. 4412/2016).

14. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, το σωρευόμενο στην εξεταζόμενη προδικαστική προσφυγή αίτημα αναστολής πρέπει να γίνει δεκτό.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δέχεται το αίτημα αναστολής-χορήγησης προσωρινών μέτρων.

Αναστέλλει τη διαδικασία ανάθεσης της υπόψη δημόσιας σύμβασης και συγκεκριμένα την προθεσμία υποβολής προσφορών στο διαγωνισμό που

Αριθμός Απόφασης Α 238/2020

προκηρύχθηκε με τη με αρ. «...» διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής έως την έκδοση απόφασης της Α.Ε.Π.Π. επί της εξεταζόμενης προδικαστικής προσφυγής με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 1439/2020.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη στις 13-10-2020 και εκδόθηκε αυθημερόν στον ίδιο τόπο.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΜΙΧΑΗΛ ΟΙΚΟΝΟΜΟΥ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΚΑΤΣΑΡΟΥ ΜΑΡΙΑ