

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

**ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ**

Συνήλθε στην έδρα της την 20<sup>η</sup> Ιουλίου 2021 με την εξής σύνθεση:  
Ειρήνη Αψοκάρδου Πρόεδρος, Ιωάννα Θεμελή Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής του διαγωνισμού, που ενσωματώνεται στην από 12.07.2021 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 1389/12.07.2021 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 με αριθ. 199/15-6-2021 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, που ελήφθη στα πλαίσια του ανοικτού δημόσιου ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ΔΗΜΙΟΥΡΓΙΑ ΠΡΟΣΒΑΣΙΜΩΝ, ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΩΝ, ΘΑΛΑΣΣΙΩΝ, ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΟΡΙΣΜΩΝ ΔΗΜΟΥ ..., προϋπολογισμού 206.740 ευρώ χωρίς ΦΠΑ (ΚΗΜΔΗΣ .../22-3-2021, ΕΣΗΔΗΣ ...), κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά της μόνης αποδεκτής συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας ... ΜΕΠΕ, και ανακηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος της προμήθειας.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ιωάννα Θεμελή  
Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα  
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

## **Αριθμός απόφασης: Α 250/2021**

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 1.033,70 ευρώ, (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, ..., και το από 16-7-2021 υπηρεσιακό ηλεκτρονικό μήνυμα του αρμόδιου υπαλλήλου ΑΕΠΠ).

2. Επειδή, στο πλαίσιο της διαγωνιστικής διαδικασίας που εμπίπτει στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ καθ' ύλην και κατά χρόνο λόγω προϋπολογιζόμενης αξίας της προμήθειας και χρόνου έναρξης του διαγωνισμού με την ανάρτηση αυτού στο ΚΗΜΔΗΣ, εμπροθέσμως προσηκόντως και μετ' εννόμου συμφέροντος ασκήθηκε με ανάρτηση στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την 12-7-2021 η υπό κρίση προσφυγή κατά της προσβαλλόμενης απόφασης που κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα την 1-7-2021, η οποία είναι εκτελεστή πράξη περάτωσης σταδίων δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών-οικονομικών προσφορών, η δε προσφυγή δεν προκύπτει ως προδήλως εν συνόλω απαράδεκτη ή ουσία αβάσιμη. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα της οποίας η προσφορά έχει κριθεί αποδεκτή και έχει καταταγεί στην δεύτερη σειρά μειοδοσίας μετά την προσφορά της προσωρινής αναδόχου, καθ' ης στρέφεται με προφανές έννομο συμφέρον, ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης που αποδέχτηκε την τεχνική προσφορά της ... και ι) επικαλούμενη το άρθ. 91 του ν. 4412/2016 και τους όρους 2.4.6, 2.4.3.2, 2.4.6 παρ. α και β, το Παράρτημα ΙΙΙ Τεχνική Μελέτη της διακήρυξης ισχυρίζεται με τον πρώτο λόγο της προσφυγής ότι η τεχνική προσφορά της ... έπρεπε να απορριφθεί διότι η δήλωση συμμόρφωσης CE που υπέβαλε δεν αφορά στο προσφερόμενο προϊόν το οποίο είναι η τρίτη full extra έκδοση του μοντέλου MK5 του προϊόντος ..., αλλά ότι υπέβαλε το CE της basic έκδοση του μοντέλου MK5 του προϊόντος ... το οποίο είναι εντελώς διαφορετικό προϊόν, και ιι) επικαλούμενη το άρθ. 91 του ν. 4412/2016 και τους όρους 2.4.6, 2.4.3.2, 2.4.6 παρ. α και β, το Παράρτημα ΙΙΙ Τεχνική Μελέτη κεφ. Β ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ της διακήρυξης ισχυρίζεται με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής ότι η τεχνική προσφορά της ... έπρεπε να απορριφθεί διότι το προσφερόμενο προϊόν δεν φέρει τις απαιτούμενες από τις τεχνικές προδιαγραφές διαστάσεις και συγκεκριμένα οι διαστάσεις του προϊόντος

## Αριθμός απόφασης: Α 250/2021

υπερβαίνουν κατά τουλάχιστον 47 χιλιοστά το ύψος και κατά 368 χιλιοστά το μήκος του αποδυτηρίου εντός του οποίου προβλέπεται ότι θα αποθηκευτεί

3. Επειδή η προσφεύγουσα αιτείται την αναστολή εκτέλεσης της προσβαλλόμενης απόφασης και της διαγωνιστικής διαδικασίας παντελώς αβασίμως ισχυριζόμενη ότι *η πρόοδος της διαδικασίας θα οδηγήσει στην δημιουργία τετελεσμένων καταστάσεων μη δυνάμενων να αναιρεθούν εκ των υστέρων (άνοιγμα οικονομικής προσφοράς, ανακήρυξη προσωρινού αναδόχου, πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης κλπ)*. 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 προσφορά ποσού 164.220 ευρώ, έναντι της προσφοράς της προσφεύγουσας ποσού 204.740 ευρώ, η ... αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος του διαγωνισμού, και έχει προσκληθεί να υποβάλει τα δικαιολογητικά της κατακύρωσης, 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 στην προσωρινή ανάδοχο .... Τούτο ενώ, μόνη της η πρόοδος στο επόμενο στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ούτως ή άλλως, δεν δύναται να παράγει κάποια βλάβη στην προσφεύγουσα, αφού άλλωστε, δύναται αυτοτελώς, ένεκα του εισέτι μη οριστικού χαρακτήρα 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 προβάλλει και τυχόν πλημμέλειες κατ' αυτής, όσον αφορά το επόμενο αυτό στάδιο. Συνεπώς

## **Αριθμός απόφασης: Α 250/2021**

δεν 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 αποδοχή της προσφοράς της 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 και αποφασίσθηκε την 20 Ιουλίου 2021 και εκδόθηκε στις 21 Ιουλίου 2021.

**Η Πρόεδρος**  
**ΕΙΡΗΝΗ ΑΨΟΚΑΡΔΟΥ**

**Ο Γραμματέας**  
**ΓΕΩΡΓΙΟΣ- ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ**