

Αριθμός απόφασης: Α288 / 2020

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 30 Δεκεμβρίου 2020, με την εξής σύνθεση: Νικόλαος Σαββίδης Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη και Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής – προσωρινών μέτρων, το οποίο σωρεύεται στην από 21.12.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1950/21.12.2020 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία « *** » και το διακριτικό τίτλο « *** », που εδρεύει στη *** , όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του «...» και ειδικότερα κατά της υπ' αριθ. 4000 /1 / 8 - οδ' από 10-12-2020 Απόφασης της ως άνω αναθέτουσας Αρχής, με θέμα: « ***» του ανοικτού, ηλεκτρονικού διαγωνισμού της υπ' αριθ. *** Διακήρυξης *** , για την « *** - Μερική κατάπτωση εγγυητικής επιστολής συμμετοχής», στο πλαίσιο της υπ' αριθ. *** Διακήρυξης της *** , με αντικείμενο την « *** », συνολικής εκτιμώμενης αξίας 437.366,40€, για τους λόγους που αναφέρονται στην υπό εξέταση Προσφυγή.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία « *** » που εδρεύει στον *** και η οποία άσκησε την από 23.12.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) Παρέμβαση της, επί σκοπώ διατήρησης της προσβαλλομένης απόφασης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαρία Μανδράκη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,
σκέφτηκε κατά τον Νόμο

Αριθμός απόφασης: Α288 / 2020

1. Επειδή, η *** *** δια της με αρ. *** διακήρυξης της διενεργεί ανοικτή διαγωνιστική διαδικασία, για την « *** », μέσω της διαδικτυακής πύλης του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) υπό τον συστημικό αριθμό *** . Η υπό ανάθεση σύμβαση διαιρείται σε δεκαέξι (16) τμήματα και οι ενδιαφερόμενοι μπορούσαν να υποβάλουν προσφορά για ένα ή περισσότερα από τα προαναφερόμενα τμήματα. Με την προσβαλλόμενη από την προσφεύγουσα 4000/1/8—οδ'/10-12-2020 απόφαση του Διευθυντή της *** *** απορρίφθηκε τελικά η προσφορά της προσφεύγουσας, που είχε ανακηρυχθεί προσωρινός ανάδοχος στα τμήματα 2, 3, 4, 5, 7, 10 και 12 της υπό ανάθεση σύμβασης, αποφασίσθηκε η κατάπτωση της εγγύησης συμμετοχής της, και η επόμενη στη σειρά μειοδοσίας και ώδε παρεμβαίνουσα εταιρία ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος στα τμήματα 2, 3 και 5. Ο λόγος δε της απόρριψης συνίσταται στη μη υποβολή, μαζί με τα λοιπά υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης, πιστοποιητικού φορολογικής ενημερότητας που να καλύπτει τον χρόνο υποβολής της προσφοράς. Ειδικότερα διατυπώνονται στην προσβαλλόμενη τα εξής αναφορικά με την απόρριψη της προσφοράς της ώδε προσφεύγουσας: « [...] «Ο οικονομικός φορέας « *** », για τα τμήματα 2, 3, 4, 5, 7, 10 και 12 του διαγωνισμού, υπέβαλε εγκαίρως και προσηκόντως τα απαιτούμενα, στην διακήρυξη, δικαιολογητικά πλην του πιστοποιητικού αρμόδιας Αρχής περί φορολογικής ενημερότητάς του που να καλύπτει και το χρόνο υποβολής της προσφοράς του (ήτοι 13/07/2020), ως όφειλε, σύμφωνα με την παρ. 2.2.7.2.B.1.β της οικείας διακήρυξης.». Ακολούθως η ως άνω επιτροπή γνωμοδότησε, ομόφωνα, ως προς την αξιολόγηση δικαιολογητικών κατακύρωσης των τμημάτων 2 (πουλόβερ), 3 (φανέλες), 4 [επενδύτης (τζάκετ) από κατάλληλο ύφασμα αδιάβροχου συνθέσεως], 5 (αδιάβροχος επενδύτης), 7 (ποδεία μακριά μάλλινα χρώματος μαύρου), 10 (περιλαίμια) και 12 (σκούφος) του διαγωνισμού, τα κάτωθι : «Να κληθεί, ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία « *** », ενόψει της απόρριψης της προσφοράς του, για τα τμήματα 2, 3, 4, 5, 7, 10 και 12 και κατάπτωσης, εν μέρει, της εγγύησης συμμετοχής που υπέβαλε στο πλαίσιο της υπ' αριθ. *** Διακήρυξης της ***

Αριθμός απόφασης: Α288 / 2020

του *** , με α/α Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. *** , σύμφωνα με την παράγραφο 3.2 της υπ' αριθ. *** Διακήρυξης σε συνδυασμό με τα άρθρα 72 παρ.1, 103 παρ. 4 και 203 παρ. 4 του Ν.4412/2016, προκειμένου να παράσχει εξηγήσεις αναφορικά με τη μη προσκόμιση του δικαιολογητικού που αναγράφεται στην παρ. Β.2 του σκεπτικού του παρόντος. Η παροχή εξηγήσεων δύναται να γίνει είτε με αυτοπρόσωπη παρουσία νομίμου εκπροσώπου του οικονομικού φορέα στην συνεδρίαση της Πέμπτης 03.12.2020 και περί ώρα 09:00, είτε με την υποβολή υπομνήματος έως την προαναφερόμενη ημερομηνία συνεδρίασης.» 10. Το υπ' αριθ. 4000/1/8-ξβ' από 25-11-2020 έγγραφο της *** *** , με το οποίο προσκλήθηκε, την 25-11-2020 μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία « *** », να παράσχει τις απόψεις του ως προς τα διαλαμβανόμενα στην ανωτέρω υπό στοιχείο -9- παράγραφο, ως ακολούθως : «Κατόπιν των ανωτέρω και δυνάμει των διατάξεων του άρθρου 6 «Προηγούμενη ακρόαση του ενδιαφερόμενου» του Ν. 2690/1999 «Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας και άλλες διατάξεις», σε συνδυασμό με την παρ. 1 του άρθρου 72 «Εγγυήσεις» και της παρ. 4 του άρθρου 103 «Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών» του Ν.4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών», ενόψει της κατάπτωσης υπέρ της Αναθέτουσας Αρχής της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής σας ως προς τα τμήματα 2, 3, 4, 5, 7, 10 και 12 της εν θέματι Διακήρυξης, προσκαλείτε ο νόμιμος εκπρόσωπός σας, όπως προσέλθει ενώπιον της Επιτροπής *** *** *** , την 03-12-2020 ημέρα Πέμπτη και ώρα 09:00', στην αίθουσα συνεδριάσεων της *** , επί της οδού *** , προκειμένου να παράσχει απόψεις αναφορικά με τα διαλαμβανόμενα στις παραγράφους 1 και 2 του παρόντος. Η παροχή απόψεων δύναται να γίνει με την υποβολή υπομνήματος έως την προαναφερόμενη ημερομηνία συνεδρίασης, μέσω της εφαρμογής «Επικοινωνία» του ηλεκτρονικού διαγωνισμού με αριθμό Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. *** .» 11. Το υπ' αριθ. 8028/1/183/30-λβ' από 03-12-2020 Πρακτικό της Επιτροπής *** , στο οποίο αναφέρονται μεταξύ άλλων τα ακόλουθα : [...] Η Επιτροπή αφού έλαβε υπόψη της: [...] Το γεγονός ότι την 03.12.2020 δεν εμφανίστηκε ο νόμιμος εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα « *** » ενώπιον

Αριθμός απόφασης: Α288 / 2020

της, ούτε υπέβαλε υπόμνημα.(..) ΓΝΩΜΟΔΟΤΕΙ ομόφωνα: (...) 2. Να απορριφθεί η προσφορά του οικονομικού φορέα « *** » για τα τμήματα 2, 3, 4, 5, 7, 10 και 12 του διαγωνισμού και να καταπέσει, υπέρ της Αναθέτουσας Αρχής, η εγγύηση συμμετοχής που υποβλήθηκε από τον ως άνω οικονομικό φορέα για τα εν λόγω τμήματα, σύμφωνα με την παρ. 3.2 της οικείας διακήρυξης και το άρθρο 103 παρ.4 του ν. 4412/2016, καθόσον δεν υπέβαλε στα δικαιολογητικά κατακύρωσης πιστοποιητικό αρμόδιας Αρχής περί φορολογικής ενημερότητάς του που να καλύπτει και το χρόνο υποβολής της προσφοράς του (ήτοι 13/07/2020), ως όφειλε, σύμφωνα με την παρ. 2.2.7.2.B.1.β της οικείας διακήρυξης. 3. Για το Τμήμα 2 της υπ' αριθ. *** Διακήρυξης της *** του *** , να κληθεί ο οικονομικός φορέας « *** », ως ο προσφέρων με την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, προκειμένου να υποβάλει τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης.[...].Με την υπό εξέταση προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της ως άνω αποφάσεως, ώστε να κατακυρωθούν οριστικά σε αυτή τα ως άνω τμήματα, στα οποία είχε ανακηρυχθεί προσωρινή ανάδοχος

2. Επειδή, με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, η οποία χρεώθηκε στο 2^ο Κλιμάκιο της ΑΕΠΠ με το από 21.12.2020 ηλεκτρονικό μήνυμα του Προέδρου της, η προσφεύγουσα, πέραν του αιτήματος να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση, επιπλέον επιδιώκει να ανασταλεί η διαγωνιστική διαδικασία, μέχρις εκδόσεως απόφασης επί της προσφυγής της.

3. Επειδή, για την άσκηση της Προσφυγής καταβλήθηκε, πληρώθηκε και δεσμεύτηκε το ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό *** , εκδοθέν για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)», ποσού 660,00€, που αποτελεί και το αναλογούν κατά νόμον ποσό παραβόλου επί τη βάση της εκτιμώμενης προϋπολογισθείσας αξίας των τμημάτων, για τα οποία ασκεί τη προσφυγή της η προσφεύγουσα, υπερβαίνει μάλιστα κατά δύο ευρώ το ορθώς υπολογισθέν ποσό.

Αριθμός απόφασης: Α288 / 2020

4. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (άρθρα 345 παρ. 1 και 6 παρ. 1 του Ν.4412/2016), του αντικειμένου της (προμήθεια), της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής καθώς και του αντικειμένου των δραστηριοτήτων της, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, συναφώς υπάγεται και στις διατάξεις του Ν.4412/2016. Συνακόλουθα, ενόψει και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (ημερομηνία αποστολής δημοσίευσης της Προκήρυξης στην ΕΕΕΕ), η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του Ν.4412/2016, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 345 παρ. 1 και 379 παρ. 7 του ως άνω νόμου, όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν, η δε ΑΕΠΠ ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της. Επιπροσθέτως, η υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε με την χρήση του τυποποιημένου εντύπου (άρ. 362 παρ. 2 Ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2, Παράρτημα Ι του Π.Δ. 39/2017).

5. Επειδή, όπως προκύπτει από τα μηνύματα που έχουν αναρτηθεί μέσω της λειτουργικότητας της επικοινωνίας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (με α/α Συστήματος ***), η προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 361 παρ. 1 περ. α του Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. α του Π.Δ. 39/2017, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες, μεταξύ των οποίων και στη προσφεύγουσα, στις 10.12.2020, η δε προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 21.12.2020, ήτοι εντός της προβλεπόμενης στις ως άνω διατάξεις δεκαήμερης προθεσμίας για την άσκησή της, δοθέντος ότι η καταληκτική ημερομηνία της προθεσμίας άσκησης της προσφυγής συνέπιπτε με ημέρα κατά νόμο εξαιρετέα (Κυριακή) και επομένως παρεκτείνεται μέχρι την επόμενη εργάσιμη.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα που συμμετείχε στον υπόψη διαγωνισμό και υπέβαλε προσφορά, υποστηρίζει ότι μη νομίμως απερρίφθη διά της προσβαλλομένης απόφασης η προσφορά της, αιτείται δε την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης με έννομο συμφέρον, άμεσο και ενεστώς κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 του Ν.4412/2016 και

Αριθμός απόφασης: Α288 / 2020

του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017. Ειδικότερα, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι εν προκειμένω υπέβαλε το αιτηθέν από την αναθέτουσα αρχή υπόμνημά της, συνυποβάλλοντας και την από 2.12.2020 βεβαίωσης της ΔΟΥ Νέας Ιωνίας από την οποία αποδεικνύεται η συνδρομή της απαίτησης της παρ. 2.2.7.2.Β.1.β της Διακήρυξης, η οποία κατά τα αποδιδόμενα δεν είχε εκπληρωθεί με τα αρχικώς υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Παραπονείται συναφώς η προσφεύγουσα ότι αντί η αναθέτουσα αρχή να εξετάσει και να κρίνει επί της ουσίας το υποβληθέν από αυτήν υπόμνημα ομού με την από 2.12.2020 βεβαίωση, εξέδωσε την προσβαλλομένη κρίνοντας ότι δεν υποβλήθηκε το υπόμνημα της κατά τον προσήκοντα χρόνο. Ειδικότερα προκύπτει ότι η αναθέτουσα αρχή θεωρεί ότι και το υπόμνημα θα έπρεπε να έχει υποβληθεί έως τις 9.00 π.μ. της 3^{ης}.12.2020, αφού, με το με αριθ.8028/1/183/30-λζ' από 07-12-2020 Πρακτικό της η Επιτροπή γνωμοδότησε, ομόφωνα, τα ακόλουθα: «Να μην εξεταστεί το υπόμνημα της παραγράφου 6 του σκεπτικού του παρόντος, καθόσον αυτό υπεβλήθη εκπρόθεσμα από τον εν λόγω οικονομικό φορέα δεδομένου ότι ως ημερομηνία και ώρα συνεδρίασης εξέτασης εξηγήσεων και τυχόν υποβολής υπομνημάτων, ενόψει απόρριψης της προσφοράς του για τα τμήματα 2, 3, 4, 5, 7, 10 και 12 του διαγωνισμού και κατάπτωσης υπέρ της αναθέτουσας αρχής της εγγύησης συμμετοχής του, είχε ορισθεί η 03.12.2020 και ώρα 09:00. Ως εκ τούτου ισχύει η υπ' αριθ. 8028/1/183/30-λβ' από 03.12.2020 γνωμοδότησή μας». Κατά την προσφεύγουσα, ωστόσο, με το υπ' αρ. 4000/1/8-ξβ' από 25-11-2020 έγγραφο της Διεύθυνσης Προμηθειών/ *** , την 25-11-2020 μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., προσκληθήκε να παράσχει τις απόψεις της επί των διαλαμβανομένων στο υπ' αριθ. 8028/1/183/30-κζ' από 23-11-2020 Πρακτικό. Η κλήση μάλιστα ανέφερε συγκεκριμένα τα εξής: «Κατόπιν των ανωτέρω και δυνάμει των διατάξεων του άρθρου 6 «Προηγούμενη ακρόαση του ενδιαφερομένου» του Ν. 2690/1999 «Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας και άλλες διατάξεις», σε συνδυασμό με την παρ. 1 του άρθρου 72 «Εγγυήσεις» και της παρ. 4 του άρθρου 103 «Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών» του Ν.4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων,

Αριθμός απόφασης: Α288 / 2020

Προμηθειών και Υπηρεσιών», ενόψει της κατάπτωσης υπέρ της Αναθέτουσας Αρχής της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής σας ως προς τα τμήματα 2, 3, 4, 5, 7, 10 και 12 της εν θέματι Διακήρυξης, προσκαλείτε ο νόμιμος εκπρόσωπός σας, όπως προσέλθει ενώπιον της «...» του *** , την 03-12-2020 ημέρα Πέμπτη και ώρα 09:00', στην αίθουσα συνεδριάσεων της *** , επί της οδού *** , προκειμένου να παράσχει απόψεις αναφορικά με τα διαλαμβανόμενα στις παραγράφους 1 και 2 του παρόντος. Η παροχή απόψεων δύναται να γίνει με την υποβολή υπομνήματος έως την προαναφερόμενη ημερομηνία συνεδρίασης, μέσω της εφαρμογής «Επικοινωνία» του ηλεκτρονικού διαγωνισμού με αριθμό Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. *** .». Από τα ως άνω προκύπτει, ότι η αναθέτουσα αρχή χορήγησε ρητά τη δυνατότητα να υποβάλει τις απόψεις της η συμμετέχουσα και ώδε προσφεύγουσα επί των διαλαμβανόμενων είτε δια της αυτοπρόσωπης παρουσίας της ενώπιον της Επιτροπής στις 3.12.2020 και ώρα 09.00 είτε διά της υποβολής υπομνήματος έως την ημερομηνία αυτή. Ούτως ειπείν, η αναθέτουσα αρχή με την πρόκλησή της σε ακρόαση προσδιόρισε (όπως είναι και λογικό) συγκεκριμένη ώρα μόνο στην περίπτωση της έκθεσης των απόψεων αυτοπροσώπως και όχι στην περίπτωση υποβολής υπομνήματος μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, περίπτωση στην οποία έπρεπε να αναρτηθεί στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού μέσω της «Επικοινωνίας» έως το πέρας της ημέρας αυτής ελλείψει περιορισμού ως προς την ώρα και πάντως τουλάχιστον έως τις 7 μ.μ. της ημέρας αυτής, κατά τους γενικώς ισχύοντες κανόνες (πρβλ. ΑΕΠΠ 720/2020, ΑΕΠΠ 642/2020, ΑΕΠΠ 547/200, ΑΕΠΠ 345/2020). Όσα, δηλαδή, αναφέρει η αναθέτουσα αρχή στο με αριθ. 8028/1/183/30-λζ' από 07-12-2020 Πρακτικό της Επιτροπής *** αντίκεινται στο σαφές περιεχόμενο του υπ' αρ. 4000/1/8-ξβ' από 25-11-2020 εγγράφου της «...», στο οποίο ουδόλως προσδιορίζεται ώρα για την υποβολή του υπομνήματος, παρά μόνο ημερομηνία. Συνεπώς, η αναθέτουσα αρχή που η ίδια όρισε την προθεσμία για την υποβολή του υπομνήματος αυτοδεσμευόταν να δεκτεί την υποβολή του Υπομνήματος από την προσφεύγουσα κατά την ταχθείσα ημερομηνία και να εξετάσει τα διαλαμβανόμενα σε αυτό καθώς και την συνυποβληθείσα βεβαίωση. Η

Αριθμός απόφασης: Α288 / 2020

απόφαση της δε με την οποία απορρίφθηκε το Υπόμνημα της προσφεύγουσας και η Βεβαίωση χωρίς καν να εξεταστεί αντίκειται στην αρχή non venire contra factum proprium, στο μέτρο που η ίδια η αναθέτουσα αρχή έθεσε την προθεσμία και συνεπώς, εάν ήθελε να ορίσει και συγκεκριμένη ώρα για την υποβολή του Υπομνήματος έπρεπε να το ορίσει ρητά και με σαφήνεια. Η ασάφεια δε της πρόσκλησης σχετικά με τον ακριβή χρόνο πέρατος της προθεσμίας υποβολής του υπομνήματος δεν μπορεί να ερμηνευθεί σε βάρος της καλοπίστως συμπεριφερόμενης εταιρείας, καθώς η Αναθέτουσα Αρχή είναι εκείνη που οφείλει να εκφραστεί σαφώς (ΕφΑΘ 1959/1970 Αρμ. 1970 σελ. 1111, ΕφΘεσ 501/1987 ΕΔημΕργ 1990/1, σελ. 84, Α. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, εκδ. θ', σελ. 776). Κατ' επέκταση, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι η προσβαλλόμενη είναι παράνομη και πλημμελώς αιτιολογημένη, καθώς η ίδια υπέβαλε το υπόμνημά της εγκαίρως, εντός της ταχθείσας προθεσμίας. Συνεπώς, κατά την προσφεύγουσα, η αναθέτουσα αρχή παρανόμως αρνήθηκε να εξετάσει το Υπόμνημα και τη Βεβαίωση και κατ' επέκταση παρανόμως αποφάσισε (α) την απόρριψη της προσφοράς ως μη κανονική για τα τμήματα ως προς τα οποία είχε ανακηρύξει προσωρινούς αναδόχους, (β) την μερική κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής, (γ) την κλήση άλλων συνδιαγωνιζόμενων εταιρειών για τα τμήματα 2, 3, 4, 5, 7 και 10 και (δ) τη ματαίωση του διαγωνισμού ως προς το τμήμα 12.

7. Επειδή, μετά ταύτα, η προσφεύγουσα επιδιώκει την αναστολή της διαγωνιστικής διαδικασίας, διότι ως ισχυρίζεται η ζημία της είναι πρόδηλη εκ μόνης της απόρριψης της προσφοράς της και της μερικής κατάπτωσης της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής που είχε υποβάλει. Επιπλέον, κατάδηλη είναι η ζημία της και από την επικείμενη ανάθεση σε άλλες εταιρείες των τμημάτων του Διαγωνισμού (τμήμα 2, 3, 4, 5, 7 και 10) ως προς τα οποία η ίδια είχε αναδειχθεί προσωρινή ανάδοχος, αλλά και από τη ματαίωση του Διαγωνισμού ως προς το Τμήμα 12 ως προς το οποίο ομοίως είχε αναδειχθεί προσωρινή ανάδοχος.

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή διά του με αρ. 4000/1 / 8 - πστ' από 28.12.2020 εγγράφου της αποστέλει τις απόψεις της και αναρτά το σχετικό

Αριθμός απόφασης: Α288 / 2020

έγγραφο στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 29.12.2020, ούτως ώστε να λάβει γνώση και η προσφεύγουσα της συμπληρωματικής της αιτιολογίας, αιτούμενη ειδικότερα την απόρριψη της προσφυγής για τους λόγους που ενδελεχώς διατυπώνει στο έγγραφο αυτό.

9. Επειδή, λαμβανομένων υπόψη των ανωτέρω και κατόπιν επισκόπησης των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης, η υπό εξέταση προσφυγή, κατά την κρίση του επιληφθέντος Κλιμακίου, δεν είναι ούτε προδήλως απαράδεκτη, ούτε προδήλως αβάσιμη. Και τούτο, διότι πέραν των προϋποθέσεων του παραδεκτού που αυτή πληροί, επιπλέον, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί πλημμελούς αιτιολογίας της προσβαλλομένης απόφασης, δεν μπορεί να απορριφθούν ως προδήλως αβάσιμοι. Οριστική κρίση, ωστόσο, επί της ουσίας των ισχυρισμών του προσφεύγοντος φορέα δεν είναι δυνατόν να διαλάβει το επιληφθέν Κλιμάκιο της ΑΕΠΠ στα στενά χρονικά πλαίσια εντός των οποίων καλείται να αποφασίσει επί του αιτήματος προσωρινής προστασίας, αλλά θα διαλάβει κατά την διαδικασία για την έκδοση της οριστικής απόφασης επί της προσφυγής.

10. Επειδή, ενόψει των ως άνω, επιβάλλεται να ληφθούν μέτρα προσωρινής προστασίας, το πλέον πρόσφορο δε και συγχρόνως αναγκαίο και υπό στενή έννοια αναλογικό, για την προσωρινή προστασία των διακινδυνευόμενων συμφερόντων, μέτρο είναι η αναστολή προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας, ώστε να μην προχωρήσει η διαδικασία και ο αναδειχθείς δεύτερος στη τάξη μετά την προσφεύγουσα προσωρινός ανάδοχος να μην κληθεί και να μην προσκομίσει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης προκειμένου να χωρήσει η οριστική κατακύρωση της σύμβασης σε αυτόν. Η αναστολή 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 να καθυστερεί υπέρμετρα τη προκειμένη διαγωνιστική διαδικασία, ώστε να προστατευθούν και τα συμφέροντα της αναθέτουσας αρχής για ταχεία πρόοδο αυτής.

Αριθμός απόφασης: Α288 / 2020

11. Επειδή, κατ' ακολουθία, το αίτημα αναστολής –προσωρινών μέτρων της προσφεύγουσας πρέπει να γίνει δεκτό.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται το αίτημα περί αναστολής-προσωρινών μέτρων που σωρεύεται στην υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή.

Αναστέλλει την πρόοδο του ανοικτού, ηλεκτρονικού διαγωνισμού, με αρ. ΕΣΗΔΗΣ *** του «...» με αντικείμενο την « *** », συνολικής εκτιμώμενης αξίας 437.366,40€ και δη για τα τμήματα 2, 3, 4, 5, 7, 10 και 12, μέχρι την έκδοση οριστικής απόφασης επί της προσφυγής από την ΑΕΠΠ.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 30 Δεκεμβρίου 2020 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 31 Δεκεμβρίου 2020.

Ο Πρόεδρος

Νικόλαος Σαββίδης

Η Γραμματέας

**Αλεξάνδρα Παπαχρήστου
και α.α. Μαρία Κατσαρού**