



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ
6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΑΠΟΦΑΣΗ Α5/2017

Το 6ο Κλιμάκιο της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών, συνεδρίασε στην έδρα της Αρχής, την 10η Οκτωβρίου 2017 και ώρα 11.00, κατόπιν της με αρ. 22/6-10-2017 Πράξης του Προέδρου του ΣΤ' Κλιμακίου, παρουσία όλων των μελών του και συγκεκριμένα με την εξής σύνθεση: Διαθεσόπουλος Μιχαήλ, Πρόεδρος, Κουρή Σταυρούλα (Εισηγήτρια) και Πουλοπούλου Αγγελική, μέλη, προκειμένου να εξετάσει, κατ' αρ. 366 του Ν. 4412/2016 και 15 του Π.Δ. 39/2017, το ζήτημα λήψης προσωρινών μέτρων κατόπιν της από 5-10-2017 και κοινοποιηθείσας αυθημερόν, με Γεν.Αρ.Κατ. ΑΕΠΠ 124/5-10-2017 και Ειδ. Αρ. Κατ. ΑΕΠΠ VI/21/5-10-2017 προδικαστική προσφυγή της εταιρίας με την επωνυμία [REDACTED] (εφεξής «προσφεύγουσα») κατά του [REDACTED] (εφεξής «αναθέτουσα αρχή») και της με αρ. 459/2017 απόφασης (εφεξής «προσβαλλόμενη») της Οικονομικής Επιτροπής, περί αποσφράγισης και αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών του ηλεκτρονικού διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με την υπ' αρ. [REDACTED] διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής.

Η Εισηγήτρια προσκόμισε και παρουσίασε ενώπιον του Κλιμακίου την οικεία Εισήγησή της περί λήψης προσωρινών μέτρων.

ΑΦΟΥ ΜΕΛΕΤΗΣΕ ΤΟΝ ΦΑΚΕΛΟ ΤΗΣ ΥΠΟΘΕΣΗΣ ΚΑΙ ΕΛΑΒΕ ΥΠΟΨΗ ΤΗΝ
ΕΙΣΗΓΗΣΗ
ΣΚΕΦΤΗΚΕ ΚΑΤΑ ΝΟΜΟ

1. Επειδή, η παρούσα εξέταση ερείδεται επί της κατατεθείσας την 5-10-2017 προδικαστικής προσφυγής κατά εκτελεστής πράξεως και συγκεκριμένα κατά της με αρ. 459/19-9-2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας περί έγκρισης του υπ' αρ.26187/10-08/14-9-2017 πρακτικού της

Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης Διαδικασιών Σύναψης Δημοσίων Συμβάσεων Προμηθειών του [redacted] επί του ηλεκτρονικού διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με τη με αρ.πρωτ [redacted] διακήρυξη για τον ηλεκτρονικό ανοιχτό δημόσιο μειοδοτικό διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου για την προμήθεια ηλεκτρολογικού υλικού συντηρήσεως Φ.Ο.Π. και κτιριακών εγκαταστάσεων του [redacted] εκτιμώμενης αξίας 149.088,46€ (μη συμπ/νου του αναλογούντος ΦΠΑ), CPV [redacted] με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την τιμή για το σύνολο των ειδών και την ποσότητά τους. Η διακήρυξη δημοσιεύτηκε στο ΚΗΜΔΗΣ την 5-7-2017 με ΑΔΑΜ [redacted] και [redacted] αναρτήθηκε δε στο ΕΣΗΔΗΣ την ίδια ημέρα (5-7-2017) με συστημικό α/α [redacted]

2. Επειδή για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής κατεβλήθη το κατ'άρ. 5 ΠΔ 39/2017 άρ. 363 Ν. 4412/2016 απαιτούμενο παράβολο (σχ. το με στοιχεία [redacted] ειδικό έντυπο παραβόλου), ποσού 746,00€, παραδεκτά δε ασκείται κατά τα λοιπά.

3. Επειδή, η προσφεύγουσα παρίσταται ως έχουσα άμεσο, προσωπικό και ενεστώσ έννομο συμφέρον για την άσκηση της σχετικής προδικαστικής προσφυγής, αφού συμμετείχε στον εν λόγω διαγωνισμό με προσφορά που κρίθηκε δεκτή για τα επόμενα στάδια, επομένως προδήλως ευνοείται από ενδεχόμενο αποκλεισμό του έτερου ομοίως προκριθέντος στα επόμενα στάδια για τα ίδια προϊόντα διαγωνιζομένου [redacted]

[redacted], καθώς σε τυχόν τέτοια περίπτωση η προσφεύγουσα θα είναι η μόνη εταιρία που θα συνεχίσει. Επομένως, η προσφυγή δεν πιθανολογείται ως προδήλως απαράδεκτη. Αναλυτικότερα με την ως άνω προσφυγή η προσφεύγουσα επικαλείται ότι εσφαλμένα δεν απέκλεισαν τον συμμετέχοντα στο συγκεκριμένο διαγωνισμό οικονομικό φορέα [redacted] διότι αυτός ο συμμετέχων: **α)** δεν συμπλήρωσε στο σύνολό του το Τεχνικό Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) και δε δεν απάντησε στην απαίτηση περί βεβαίωσης πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων, **β)** τα προσκομισθέντα τεχνικά εγχειρίδια, καθώς και το ιδιωτικό συμφωνητικό που έχει συνάψει με το Έγκεκριμένο Συλλογικό Σύστημα Διαχείρισης Αποβλήτων Φωτοκύκλωσης ΑΕ' κατατέθηκαν ως απλά φωτοαντίγραφα απλών ιδιωτικών εγγράφων αντί επικυρωθέντων από δικηγόρο εκτός της περίπτωσης που υποβάλλονται πρωτότυπα, κατά παράβαση του όρου 1.4 της διακήρυξης, **γ)** δεν προσκόμισε Βεβαίωση συμμετοχής σε εγκεκριμένο σύστημα εναλλακτικής διαχείρισης ΑΗΗΕ, αλλά και Μητρώο Παραγωγού ΕΟΑΝ, κατά παράβαση της υπ' αρ. 892/2017 ΚΥΑ (ΦΕΚ Β' 538/22.02.2017), περί τροποποίησης της υπ' αριθμ. 181504/2016 υπουργικής απόφασης «Κατάρτιση, περιεχόμενο και σύστημα διαχείρισης του Εθνικού Μητρώου Παραγωγών (Ε.Μ.ΠΑ.) - Καθορισμός διαδικασίας εγγραφής των παραγωγών, στο πλαίσιο της εναλλακτικής διαχείρισης των συσκευασιών και άλλων προϊόντων, σύμφωνα

ότι το αρμόδιο για την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής Κλιμάκιο έχει αρμοδιότητα όπως ελευθέρως κατά την κρίση του διαμορφώσει ad hoc τα όποια προσωρινά μέτρα επί σκοπώ προστασίας των επαπειλούμενων συμφερόντων της προσφεύγουσας συμπεριλαμβανομένων εξάλλου των συμφερόντων της αναθέτουσας αρχής, του εν γένει κύκλου ενδιαφερόμενων οικονομικών φορέων, των τυχόν τρίτων μετεχόντων στη διαγωνιστική διαδικασία ή ενδιαφερόμενων προς συμμετοχή (αν η προσφυγή στρέφεται κατά όρων διακήρυξης, όπως εν προκειμένω), όπως και του εν γένει και εν ευρεία έννοια δημοσίου συμφέροντος, ενώ αντιπαραβάλλει σε συνολικό επίπεδο τα οφέλη με τις επιπτώσεις εκ της λήψεως προσωρινών μέτρων, χωρίς να δεσμεύεται ως προς το περιεχόμενό τους από το τυχόν ειδικότερο αιτητικό της προσφυγής.

8. Επειδή, επομένως, όσον αφορά την ενώπιον της Α.Ε.Π.Π. διαδικασία, το αντικείμενο πιθανολόγησης κατά την εξέταση περί ορισμού προσωρινών μέτρων και το κριτήριο χορήγησης αυτών, δεν εξαντλείται στην παράβαση κανόνα του ενωσιακού ή εσωτερικού δικαίου ή της ανεπανόρθωτης ή δυσχερώς επανορθώσιμης βλάβης της προσφεύγουσας, αλλά στον εντοπισμό μιας απτής και μη ασήμαντης αθροιστικής ζημίας επί των συμφερόντων του συνόλου των εμπλεκόμενων μερών. Σε κάθε περίπτωση, κατ' εφαρμογή της αρχής της αναλογικότητας κατ' αρ. 25 παρ. 1 Συντ., θα πρέπει να επιλέγεται το μείγμα εκείνο μέτρων, το οποίο είναι εξίσου κατάλληλο για την αποτροπή και θεραπεία της επικαλούμενης παράβασης, πλην όμως το ίδιο προκαλεί την ελάχιστη δυνατή αντίρροπη βλάβη.

9. Επειδή, περαιτέρω, η προσφυγή δεν πιθανολογείται ούτε ως προδήλως αβάσιμη. Και τούτο, διότι σε κάθε περίπτωση ο προσφεύγων προβάλλει ισχυρισμούς που δεν παρίστανται ούτε ως αόριστοι και ανεπίδεκτοι νομικής εκτίμησης ούτε ως μη χρήζοντες επισταμένης νομικής αξιολόγησης. Εξάλλου η ζημία της προσφεύγουσας από τη συνέχιση του διαγωνισμού είναι πρόδηλη και οπωσδήποτε μη αμελητέα.

10. Επειδή, επιπλέον, αν τυχόν η προσφυγή ευδοκιμήσει και οι λόγοι της κριθούν ως νόμιμοι, εκτός του ότι η εκ της αιτίας αυτής μείωση του ανταγωνισμού θα ζημιώσει το δημόσιο συμφέρον και ειδικότερα το συμφέρον της αναθέτουσας αρχής, περαιτέρω το συμφέρον αυτό θα πληγεί και λόγω της ενδιάμεσης συνέχισης μιας ερειδόμενης σε μη νόμιμες αποφάσεις διαγωνιστικής διαδικασίας, με αποτέλεσμα οι αρνητικές συνέπειες από την ακύρωση της διαδικασίας αυτής - μετά από περαιτέρω πρόοδό της και προώθηση σε επόμενα στάδια - θα είναι μεγαλύτερες, τόσο

για την αναθέτουσα αρχή όσο και για τους λοιπούς συμμετέχοντες, από την όποια εύλογη καθυστέρηση καταρχήν περάτωσης του σταδίου υποβολής προσφορών.

11. Επειδή, εξάλλου, δεδομένου ότι η εξέταση της προσφυγής έχει προσδιοριστεί, δια της 22/2017 Πράξεως του Προέδρου Στ' Κλιμακίου, λίαν συντόμως και δη για την 13-10-2017, η όποια επίπτωση από τυχόν διαταγή αναστολής για εύλογο χρόνο προόδου της διαδικασίας έως την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής κρίνεται ως αμελητέα και μη δυνάμενη να προκαλέσει οιαδήποτε ζημία στην αναθέτουσα ή τρίτους.

12. Επειδή, λαμβανομένων υπόψη των ανωτέρω, το μόνο πρόσφορο και συγχρόνως αναγκαίο και εν στενή έννοια αναλογικό για τη θεραπεία και προστασία των διακινδυνευόμενων ως άνω συμφερόντων μέτρο είναι η αναστολή προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας και δη αναστολή της αποσφράγισης των φακέλων με τα οικονομικά στοιχεία των προσφορών έως και την 25^η Οκτωβρίου 2017. Η παράταση αυτή, προς τον σκοπό της διαφάνειας της διαδικασίας, την πληροφόρηση των διαδίκων και τον προγραμματισμό της αναθέτουσας δεν διατάσσεται με αόριστη, αλλά βεβαία, πλην εύλογη, για την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής διάρκεια και πάντως εντός του αποκλειστικού χρόνου του αρ. 367 παρ. 1 Ν. 4412/2016, χωρίς να καθυστερεί υπέρμετρα τη διαδικασία, ώστε να προστατευθούν και τα συμφέροντα της αναθέτουσας για ταχεία πρόοδο αυτής. Το μέτρο αυτό σε κάθε περίπτωση θα αρθεί αυτοδίκαια με την ενδιάμεση και εντός του χρόνου της χορηγούμενης παρατάσεως, έκδοση απόφασης επί της προσφυγής κατ' αρ. 366 παρ. 1 Ν. 4412/2016.

Επομένως, το Κλιμάκιο ομόφωνα δέχεται την Εισηγήση και

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

- Διατάσσει την αναστολή της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας και δη την αναστολή της αποσφράγισης των φακέλων με τα οικονομικά στοιχεία των προσφορών έως και την 25^η Οκτωβρίου 2017, υπό την επιφύλαξη έκδοσης απόφασης επί της προσφυγής ενδιάμεσως, οπότε αίρεται αυτοδίκαια οποιοδήποτε προσωρινό μέτρο.
- Διατάσσει την αναθέτουσα όπως άμεσα διενεργήσει κάθε προβλεπόμενη από τη νομοθεσία ενέργεια και δημοσίευση περί της ανωτέρω

αναστολής και όπως αναρτήσει την παρούσα απόφαση στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη Πειραιά, την 10η Οκτωβρίου 2017, συντάχθηκε την ίδια ημέρα από την Εισηγήτρια και δημοσιεύθηκε αυθημερόν.

Παραγγέλλεται η Γραμματέας της Α.Ε.Π.Π. όπως, σύμφωνα με τα αρ. 11 και 19 ΠΔ 39/2017, παραχρήμα καταχωρίσει το διατακτικό της παρούσας απόφασης στο Βιβλίο Αποφάσεων της Α.Ε.Π.Π., κοινοποιήσει την απόφαση στους ενδιαφερόμενους, ήτοι στην προσφεύγουσα και στην αναθέτουσα αρχή και προβεί σε κάθε περαιτέρω νόμιμη ενέργεια.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ 6ου ΚΛΙΜΑΚΙΟΥ

ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ ΜΙΧΑΗΛ



Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ ΤΟΥ ΚΛΙΜΑΚΙΟΥ

ΜΠΑΚΟΥ ΒΑΣΙΛΙΚΗ

