

**Αριθμός απόφασης: Α 522 / 2018**

**Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**2<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

**ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 29.11.2018, με την εξής σύνθεση:  
Μαρία Μανδράκη Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Γερασιμούλα – Μαρία  
Δρακονταειδή και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής – ορισμού προσωρινών  
μέτρων, το οποίο σωρεύεται στην από 16.11.2018 (ημερομηνία καταχώρησης  
στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) Προδικαστική  
Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης  
Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1208/19.11.2018 και χρέωσης στο 2<sup>ο</sup>  
Κλιμάκιο στις 19.11.2018, του οικονομικού φορέα με την επωνυμία  
«.....» με διακριτικό τίτλο «.....», που εδρεύει  
στο ....., νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της υπ' αριθ. 3073/2018 απόφασης της Οικονομικής  
Επιτροπής της ....., δυνάμει της οποίας έγινε δεκτή η  
προσφορά του συμμετέχοντος «.....» στην περαιτέρω  
διαγωνιστική διαδικασία που προκηρύχθηκε με την με ΑΔΑΜ .....  
2018-05-16 διακήρυξη για την ανάθεση της σύμβασης με αντικείμενο τη  
«.....», με εκτιμώμενη προϋπολογισθείσα  
αξία ύψους 219.727,80€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (177.180,00€  
χωρίς ΦΠΑ) και με κριτήριο για την ανάθεση της σύμβασης αυτό της πλέον  
συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς μόνο βάσει τιμής  
(χαμηλότερη τιμή).

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει  
την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης πράξης κατά το μέρος που έγινε  
δεκτή η προσφορά του συμμετέχοντος «.....» στην περαιτέρω  
διαγωνιστική διαδικασία, αιτούμενη όπως απορριφθεί η συμμετοχή του εν

## **Αριθμός απόφασης: Α 522 / 2018**

λόγω διαγωνιζόμενου και αποκλειστεί της περαιτέρω διαγωνιστικής διαδικασίας, ανακηρυσσόμενη της ίδιας ως προσωρινής αναδόχου, η οποία και έχει παράσχει την πρώτη κατά σειρά μειοδοσίας καθ' όλα έγκυρη προσφορά, για τους ειδικότερα αναφερόμενους στην υπό εξέταση Προσφυγή της λόγους.

Ετέρωθεν, η προσφεύγουσα αιτείται την αναστολή προόδου της υπόψη διαγωνιστικής διαδικασίας, σωρεύοντας στη προσφυγή της σχετικό αίτημα περί αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων της προόδου της εν λόγω διαγωνιστικής διαδικασίας της υπόψη σύμβασης, 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 με ΑΔΑΜ .....2018-05-16 διακήρυξη της ..... προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ για την ανάθεση της σύμβασης με αντικείμενο τη «.....», με εκτιμώμενη προϋπολογισθείσα αξία ύψους 219.727,80€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (177.180,00€ χωρίς ΦΠΑ) και με κριτήριο για την ανάθεση της σύμβασης αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή), η οποία καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 16.05.2018 καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 17.05.2018, όπου έλαβε συστημικό αριθμό α/α ..... Αντικείμενο της υπόψη σύμβασης είναι η προμήθεια, εγκατάσταση και ο προγραμματισμός και θέση σε λειτουργία σύμφωνα, με τις αρμοδίως εγκεκριμένες μελέτες, ρυθμιστών φωτεινής σηματοδότησης. Περιλαμβάνονται όλες οι εργασίες και υλικά που απαιτούνται προκειμένου να διασφαλισθεί η πλήρης εγκατάσταση και η απρόσκοπτη και ασφαλή λειτουργία τους (CPV: .....), σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης.

## **Αριθμός απόφασης: Α 522 / 2018**

2. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό .....), ποσού 885,90€, το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη της σύμβασης χωρίς ΦΠΑ, ήτοι εν προκειμένω επί ποσού 177.180,00€.

3. Επειδή, έχει γίνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου, σύμφωνα 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 και υπηρεσία), της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 177.180,00€ χωρίς ΦΠΑ, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και του χρόνου δημοσίευσης της διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ (16.05.2018), σύμφωνα με τα άρθρα 61, 120, 376 και 379 -όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν- του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV του 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 από την αναθέτουσα αρχή στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ στις 08.11.2018, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 16.11.2018, ήτοι εντός της ως άνω προβλεπόμενης εκ του νόμου δεκαήμερης προθεσμίας.

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

### **Αριθμός απόφασης: Α 522 / 2018**

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 ...». 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.

### **Αριθμός απόφασης: Α 522 / 2018**

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. 4412/2016, 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 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 εμπλεκόμενων 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 υπ' αριθ. 3073/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της ....., δυνάμει της οποίας έγινε δεκτή η προσφορά του συμμετέχοντος

### **Αριθμός απόφασης: Α 522 / 2018**

«.....» στην περαιτέρω διαγωνιστική διαδικασία που προκηρύχθηκε με την με ΑΔΑΜ ..... 2018-05-16 διακήρυξη για την ανάθεση της σύμβασης με αντικείμενο τη «.....», με εκτιμώμενη προϋπολογισθείσα αξία ύψους 219.727,80€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (177.180,00€ χωρίς ΦΠΑ) και με κριτήριο για την ανάθεση της σύμβασης αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς μόνο βάσει τιμής, διότι όπως αναφέρει στην υπό κρίση προσφυγή της, ο ως άνω συμμετέχων κλήθηκε από την αναθέτουσα αρχή να παράσχει περαιτέρω διευκρινίσεις κατ' άρθρο 102 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, για την υποβολή των οποίων του είχε παρασχεθεί επταήμερη προθεσμία, τις οποίες εντούτοις δεν υπέβαλε εντός της ως άνω ταχθείσας προθεσμίας. Ως εκ τούτου η Επιτροπή απέρριψε τη συμμετοχή του ως άνω διαγωνιζόμενου, μετά τη μη υποβολή από πλευράς του των αιτουμένων διευκρινίσεων, στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού, εντούτοις όπως αναφέρει η προσφεύγουσα, η Οικονομική Επιτροπή της ..... ανέβαλλε δύο φορές να λάβει απόφαση επί του ζητήματος της εγκρίσεως των πρακτικών 1 και 2 της Επιτροπής Διαγωνισμού, σύμφωνα με τα οποία κρίνονται αποδεκτές οι προσφορές της ίδιας και της συμμετέχουσας εταιρείας ..... και μετά το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών προσωρινή ανάδοχος η νυν προσφεύγουσα. Ωστόσο στη συνέχεια με την υπ' αριθμ. 3073/2018 απόφαση της, η αναθέτουσα αρχή αποφάσισε να μην εγκρίνει τα ως άνω πρακτικά της Επιτροπής Διαγωνισμού αλλά να κάνει δεκτή τη προσφορά του συμμετέχοντα «.....» διότι στο επίδικο ζήτημα της χρηματοοικονομικής επάρκειας για το οποίο ζητήθηκαν και διευκρινήσεις αναφέρει τη λέξη «ΝΑΙ» στο ΤΕΥΔ και αποφασίζεται να προχωρήσει η διαδικασία και για τον συμμετέχοντα «.....», στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού ήτοι στην αποσφράγιση της οικονομικής του προσφοράς. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα στοιχειοθετεί το έννομο συμφέρον της στο γεγονός ότι έχει υποβάλει νομίμως και εμπροθέσμως την προσφορά της και εύλογα προσδοκά να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση, ισχυριζόμενη ότι έχει

## **Αριθμός απόφασης: Α 522 / 2018**

υποστεί ζημία από την προσβαλλόμενη πράξη κατά το μέρος που έγινε αποδεκτή η προσφορά του ως άνω συμμετέχοντος, ως μη πληρούσα τους τιθέμενους από την οικεία Διακήρυξη όρους, αφού, ως ισχυρίζεται, παραβιάζεται η νομοθεσία περί δημοσίων συμβάσεων, σωρεύοντας παράλληλα στην Προσφυγή της αίτημα αναστολής – ορισμού κατάλληλων μέτρων έως ότου κριθεί αυτή.

12. Επειδή, ειδικότερα η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η Οικονομική Επιτροπή της ..... όλως εσφαλμένως και κατά παράβαση ρητών διατάξεων του νόμου, έκρινε αποδεκτή, δυνάμει της προσβαλλόμενης απόφασης της, τη προσφορά του ως άνω συμμετέχοντα στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού, ήτοι στο άνοιγμα της οικονομικής προσφοράς του και αυτό διότι θα έπρεπε να έχει επισημάνει την πρόδηλη έλλειψη και πλημμέλεια της προσφοράς του, η οποία την καθιστά σε κάθε περίπτωση απορριπτέα, να έχει αποκλείσει τον προσφέροντα από την περαιτέρω διαγωνιστική διαδικασία και να έχει επικυρώσει τα πρακτικά 1ου και 2ου σταδίου του Διαγωνισμού και τις σχετικές εισηγήσεις της Επιτροπής Διαγωνισμού που αναδείκνυαν ως προσωρινή ανάδοχο την ίδια, η οποία προσέφερε και την οικονομικότερη προσφορά.

13. Επειδή, με το με αριθμ. πρωτ. 14883/26.11.2018 έγγραφο της, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει τις απόψεις της σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 365 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 9 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 καθώς και στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης.

14. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 18 παρ. 1 του Ν. 4412/2016: *«1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης».*

## **Αριθμός απόφασης: Α 522 / 2018**

15. 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 επιβάλλει για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό (Ε.Α. ΣΤΕ 19/2011, ΣΤΕ 1329/2008).

16. Επειδή, στο άρθρο 2.2.5 της προκείμενης διακήρυξης με τίτλο Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια αναφέρεται: *«Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν/ παρέχουν: Δυνατότητα δανειοδότησης από τραπεζικό ή άλλο χρηματοπιστωτικό ίδρυμα, για ποσό 50.000,00 ευρώ τουλάχιστον, αν και εφόσον, ο οικονομικός φορέας αναδειχθεί προμηθευτής.»* Περαιτέρω στο άρθρο 2.2.9.2 Β3 της διακήρυξης ως αποδεικτικό μέσο ζητείται: *«Για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της παραγράφου 2.2.5 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν έγγραφο τραπεζικού ή άλλου χρηματοπιστωτικού ιδρύματος που να δηλώνεται ότι θα εξετάσει αίτημα του διαγωνιζόμενου για δανειοδότηση ποσού πενήντα χιλιάδων ευρώ (50.000€). Εάν ο οικονομικός φορέας, για βάσιμο λόγο, δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα ανωτέρω δικαιολογητικά, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο κατάλληλο έγγραφο.»*

17. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 79 του Ν. 4412/2016 «Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής», με το οποίο ενσωματώθηκε στην ελληνική

## **Αριθμός απόφασης: Α 522 / 2018**

έννομη τάξη το άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ)» «1. ... 2. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων «πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328», οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση του Ν. 1599/1986 (Α' 75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84 και δ) εφόσον η εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεση σύμβασης υπερβαίνει το ένα εκατομμύριο (1.000.000) ευρώ εκτός ΦΠΑ, ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005 (Α' 30). Τα δεύτερο έως πέμπτο εδάφια της παραγράφου 1 εφαρμόζονται αναλόγως και στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων. 3. ... 4. Για τις συμβάσεις κάτω των ορίων, η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53, μπορεί να εκδίδει αντίστοιχο τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης, όπου απαιτείται, κατά τις διατάξεις του παρόντος. Μέχρι την έκδοση του τυποποιημένου εντύπου του προηγούμενου εδαφίου, γίνεται δεκτή υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986»

18. Επειδή, κατά την έννοια των ως άνω διατάξεων, το Ε.Ε.Ε.Σ. αποτελεί πρότυπο τεύχος με δεσμευτική ισχύ, το οποίο χρησιμοποιείται υποχρεωτικά από τις αναθέτουσες αρχές σε διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων του Βιβλίου Ι του Ν.4412/2016 άνω των ορίων, προκειμένου οι συμμετέχοντες στις ως άνω διαγωνιστικές διαδικασίες, κατά το χρόνο υποβολής των αιτήσεων συμμετοχής ή των προσφορών τους να δηλώνουν υπεύθυνα ότι, αντιστοίχως προς τις απαιτήσεις της διακήρυξης, δεν

### **Αριθμός απόφασης: Α 522 / 2018**

εμπíπτουν στις καταστάσεις εκείνες που συνιστούν λόγους αποκλεισμού, όπως και ότι πληρούν τα ανάλογα με τη διακήρυξη κριτήρια ποιοτικής επιλογής, ως προκαταρκτική απόδειξη της προσωπικής τους κατάστασης, ώστε να θεμελιώσουν κατ' αρχήν το δικαίωμα συμμετοχής τους στο διαγωνισμό (βλ. Α.Ε.Π.Π 136/2017), ενώ τα αυτά ισχύουν και στην περίπτωση του Τ.Ε.Υ.Δ. αναφορικά με διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων του Βιβλίου Ι του Ν. 4412/2016 κών των ορίων.

19. Επειδή, σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει όλες τις διαγωνιστικές διαδικασίες για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων, όλες οι διατάξεις της διακήρυξης που αφορούν τους τύπους, οι οποίοι πρέπει να τηρηθούν κατά τη διαδικασία αυτή, καθιερώνουν ουσιώδεις όρους που εξυπηρετούν τις αρχές της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών, της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους, με αποτέλεσμα τυχόν μη συμμόρφωση με αυτούς να επάγεται την απόρριψη της προσφοράς των διαγωνιζομένων (ΣτΕ 1971, 1970, 1969/2013, ΕΑ ΣτΕ 689/2011, ΕΣ Τμημ. VI 2495/2009, 1949/2009).

20. Επειδή, περαιτέρω, από τις διατάξεις της ισχύουσας νομοθεσίας σε συνδυασμό με τα οριζόμενα στη διακήρυξη συνάγεται ότι, προκειμένου να διασφαλισθούν συνθήκες πραγματικού ανταγωνισμού και να μην επηρεασθεί η αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών από το ύψος των οικονομικών προσφορών, η αποσφράγιση και ο έλεγχος των οικονομικών προσφορών πρέπει να διενεργηθεί μετά την ολοκλήρωση του σταδίου της αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών (βλ. ΣτΕ 4282/2009, 2321/2009, 359/2008, 2283/2006). Εν όψει τούτου, αλλά και της γενικής αρχής της μυστικότητας των οικονομικών προσφορών που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς (βλ. ΣτΕ 843/2010, Ε.Α. 880/2010, 1177/2009), μετά την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών δεν είναι επιτρεπτή, για οποιονδήποτε λόγο, η το πρώτον ή η εκ νέου αξιολόγηση τεχνικών προσφορών ή η το πρώτον αιτιολόγηση της βαθμολογίας αυτών, αφού οι διαδικαστικές αυτές ενέργειες με γνωστές τις οικονομικές προσφορές των

### **Αριθμός απόφασης: Α 522 / 2018**

διαγωνιζομένων δεν διασφαλίζουν συνθήκες πραγματικού ανταγωνισμού (πρβλ. ΣΤΕ 4282, 2321/2009, Ε.Α. 1177/2009, 779/2002 κ.ά.).

21. Επειδή, εν προκειμένω, προβάλλεται από την προσφεύγουσα ο ισχυρισμός περί παράβασης των αρχών που διέπουν την εξέλιξη της υπόψη διαγωνιστικής διαδικασίας για το λόγο ότι η αναθέτουσα αρχή προέβη σε αξιολογική κρίση αναφορικά με την τεχνική προσφορά του καθ'ου η προσφυγή, αποδεχόμενη τις διευκρινήσεις του επί του ζητήματος της χρηματοοικονομικής του επάρκειας εκτός της ταχθείσας προθεσμίας που του είχε τεθεί προς τούτο και δη σε χρονικό σημείο όπου ήταν ήδη γνωστή η οικονομική προσφορά της συμμετέχουσας και νυν προσφεύγουσας και μάλιστα η Επιτροπή διαγωνισμού είχε εισηγηθεί την ανάδειξη της ως προσωρινού αναδόχου.

22. Επειδή, τούτων δοθέντων, η υπό κρίση Προσφυγή δεν πιθανολογείται ως προδήλως απαράδεκτη ή ως προδήλως αβάσιμη, σε κάθε δε περίπτωση η προσφεύγουσα επικαλείται συγκεκριμένους λόγους για τους οποίους η Προσφυγή της θα πρέπει να γίνει δεκτή.

23. Επειδή, εν προκειμένω, το μόνο πρόσφορο και συγχρόνως αναγκαίο και εν στενή εννοία αναλογικό για τη θεραπεία και προστασία των διακινδυνευόμενων συμφερόντων της προσφεύγουσας, της αναθέτουσας αρχής αλλά και των υπολοίπων συμμετεχόντων, διασφαλιστικό μέτρο είναι η, έως και την έκδοση απόφασης επί της Προσφυγής, αναστολή προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας, συμπεριλαμβανομένης της αποχής της αναθέτουσας από την έκδοση οιασδήποτε απόφασης και διενέργεια οιασδήποτε πράξης ή οιασδήποτε σχετικής προγραμματισμένης εξ αυτής ενέργειας, σύνταξης πρακτικού, έγκρισης ή έκδοσης πρόσκλησης για προσκόμιση δικαιολογητικών, σχετικώς με το στάδιο αυτό και κάθε επόμενο στάδιο, καθώς σε περίπτωση αποδοχής της προκειμένης προσφυγής, όλες οι επόμενες της νυν προσβαλλόμενης, πράξεις θα είναι άκυρες.

24. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, πληρούται η *ratio* της διάταξης για τη χορήγηση αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων κατά τα

### **Αριθμός απόφασης: Α 522 / 2018**

προλεχθέντα (βλ. σκ. 8 και 9), η οποία σκοπεί στην αποτροπή ανεπανάρθτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού.

25. Επειδή, σε κάθε περίπτωση κατά την κρίση του παρόντος Κλιμακίου υφίστανται εκείνες οι περιστάσεις, σύμφωνα με τα προαναφερόμενα, προκειμένου να χορηγηθεί αναστολή της διαγωνιστικής διαδικασίας – ορισμού προσωρινών μέτρων.

#### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται το αίτημα αναστολής της προσφεύγουσας.

Αναστέλλει την περαιτέρω πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας που προκηρύχθηκε με την με ΑΔΑΜ ..... 2018-05-16 διακήρυξη της .....ς για την ανάθεση της σύμβασης με αντικείμενο τη «.....», με εκτιμώμενη προϋπολογισθείσα αξία ύψους 177.180,00€ χωρίς ΦΠΑ και με κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής μέχρι την έκδοση απόφασης επί της Προδικαστικής Προσφυγής.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη στις 29 Νοεμβρίου 2018 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο αυθημερόν.

**Η Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Μαρία Κων. Μανδράκη**

**Όλγα Θάνου**