

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**ΕΠΤΑΜΕΛΗΣ ΣΥΝΘΕΣΗ**

**ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 6 Δεκεμβρίου 2019, με την εξής σύνθεση: Φώτιος Κατσίγιαννης, Πρόεδρος, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Σταυρούλα Κουρή, Μιχαήλ Οικονόμου, Νικόλαος Σαββίδης και Άννα Χριστοδουλάκου, Μέλη

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων, το οποίο σωρεύεται στη με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1460/29.11.2019 της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «...» και το διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στο..., επί της οδού..., αρ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται (εφεξής «προσφεύγουσα» ή «...»)

Κατά της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «...» και το διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στην..., επί της οδού..., αρ. ...(εφεξής «αναθέτουσα αρχή» ή «...»)

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της υπ' αριθ. 6897/15-11-2019 απόφασης (εφεξής «προσβαλλόμενη απόφαση» ή «προσβαλλόμενη πράξη») του Γενικού Διευθυντή Οικονομικών και Διοικητικής Υποστήριξης της ..., με την οποία απορρίφθηκε η υπ' αριθ. 9983/11-11-2019 ένσταση της προσφεύγουσας εταιρείας κατά της υπ' αριθ. 6669/05-11-2019 απόφασης του Γενικού Διευθυντή Οικονομικών και Διοικητικής Υποστήριξης της ..., με την οποία απορρίφθηκε η οικονομική προσφορά της προσφεύγουσας και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης η εταιρεία με την επωνυμία «...» στο πλαίσιο της υπ' αριθ. πρωτ. ... διακήρυξης για τη διενέργεια ανοικτού διαγωνισμού για την ανάδειξη παρόχου υπηρεσιών

## **Αριθμός απόφασης: Α 554/2019**

για την «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης στην Ολυμπιακή Εγκατάσταση της ... Α.Ε. «Ολυμπιακό Κέντρο...». Ετέρωθεν, η προσφεύγουσα αιτείται όπως ανασταλεί η περαιτέρω πρόοδος της διαγωνιστικής διαδικασίας μέχρι την έκδοση απόφασης της Α.Ε.Π.Π. επί της Προδικαστικής Προσφυγής κατά τα ειδικότερα υποστηριζόμενα σε αυτήν.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή, Κωνσταντίνο Κορομπέλη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, η με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 1460/29.11.2019 Προδικαστική Προσφυγή, στην οποία, όπως προαναφέρθηκε, σωρεύεται το εξεταζόμενο αίτημα αναστολής – προσωρινών μέτρων, εισήχθη προς συζήτηση ενώπιον της Επταμελούς Σύθεσης της Αρχής δυνάμει της υπ' αριθ. 1839/29.11.2019 Πράξης του Προέδρου της και σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 353, 355, 360, 362-367 Ν. 4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών, προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ» (ΦΕΚ Α' 147/ 08.08.2016), 1, 2-3, 5-9, 12-15 του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών» (ΦΕΚ Α' 64/4.5.2017) και 1 παρ. 2-3, 6, 8 και 9 του Π.Δ. 38/2017 «Κανονισμός Λειτουργίας της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών» (ΦΕΚ Α' 63/4.5.2017).

2. Επειδή, η ... με την υπ' αριθ. πρωτ. ... διακήρυξη προκήρυξε ανοικτό, εκτός ΕΣΗΔΗΣ διαγωνισμό, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής, για την ανάδειξη αναδόχου της ως άνω αναφερόμενης σύμβασης παροχής υπηρεσιών φύλαξης, συνολικού προϋπολογισμού 204.000,00€, πλέον Φ.Π.Α., για χρονικό διάστημα ενός (1) έτους από την υπογραφή της σύμβασης. Όπως προκύπτει από τα στοιχεία που η ... απέστειλε ηλεκτρονικά στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου την 19-11- 2019, στον επίμαχο διαγωνισμό υπέβαλαν προσφορές τρεις (3) εταιρείες και συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα, η

## **Αριθμός απόφασης: Α 554/2019**

μετέπειτα αναδειχθείσα προσωρινή ανάδοχος «...» και η εταιρεία «...». Με το από 23-10-2019 πρακτικό της ορισθείσας επιτροπής του διαγωνισμού, κατόπιν ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής, προκρίθηκαν στην επόμενη φάση του διαγωνισμού, στο άνοιγμα δηλαδή των οικονομικών τους προσφορών, και οι τρεις ως άνω εταιρείες. Στη συνέχεια, και μετά την αποσφράγιση και τον έλεγχο και των οικονομικών τους προσφορών, με το από 29-10-2019 πρακτικό της επιτροπής του διαγωνισμού αποκλείστηκαν η προσφεύγουσα και η εταιρεία «...» και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης η εταιρεία με την επωνυμία «...». Κατά το πρακτικό αυτό, η απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας έλαβε χώρα με την αιτιολογία ότι κάνει λάθος υπολογισμό του αναφερόμενου στο Υπόδειγμα 2 της οικονομικής προσφοράς κόστους ανά ώρα απασχόλησης φύλακα και πιο συγκεκριμένα διότι ο υπολογισμός του κόστους ανά ώρα έχει γίνει πάνω στο ύψος του προϋπολογισμένου ποσού νόμιμων αποδοχών και ασφαλιστικών εισφορών και όχι στο συνολικό εργοδοτικό, διοικητικό εργολαβικό κόστος και σε κάθε άλλη νόμιμη απαραίτητη δαπάνη όπως είναι το σωστό. Τα ως άνω πρακτικά της επιτροπής του διαγωνισμού εγκρίθηκαν με τη με αριθμό 6669/5-11-2019 απόφαση του Γενικού Διευθυντή Οικονομικών και Διοικητικής Υποστήριξης της ..., με την οποία, επιπλέον, η αναδειχθείσα προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης κλήθηκε να προσκομίσει τα προβλεπόμενα από τη διακήρυξη δικαιολογητικά κατακύρωσης. Κατά της απόφασης αυτής, με την οποία απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης η εταιρεία με την επωνυμία «...» προσέφυγε η προσφεύγουσα ασκώντας την υπ' αριθ. 9983/11-11-2019 ένστασή της επί της οποίας εκδόθηκε η προσβαλλόμενη απόφαση, υπ' αριθ. 6897/15-11-2019 του Γενικού Διευθυντή Οικονομικών και Διοικητικής Υποστήριξης της ..., με την οποία αυτή απορρίφθηκε. Προσέτι, κατά της υπ' αριθ. 6669/5-11-2019 απόφασης του Γενικού Διευθυντή Οικονομικών και Διοικητικής Υποστήριξης της ..., ασκήθηκε ενώπιον της Α.Ε.Π.Π. η υπό Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1405/15.11.2019 Προδικαστική Προσφυγή.

### **Αριθμός απόφασης: Α 554/2019**

3. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε και δεσμεύτηκε το νόμιμο παράβολο (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό...), ποσού 1.020,00€, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 του π.δ. 39/2017, δοθέντος ότι η προϋπολογισθείσα αξία της σύμβασης ανέρχεται σε ποσό προ ΦΠΑ 204.000,00€.

4. Επειδή, με την υπό Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1405/15.11.2019 Προδικαστικής Προσφυγής της αυτής προσφεύγουσας εταιρείας, «...» και στο πλαίσιο της αυτής διαγωνιστικής διαδικασίας, αιτείται η προσφεύγουσα την αναστολή προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας της υπ' αριθ. πρωτ. ... διακήρυξης για την ανάδειξη παρόχου υπηρεσιών για την «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης στην Ολυμπιακή Εγκατάσταση της ... Α.Ε. «Ολυμπιακό Κέντρο...», μέχρι την έκδοση απόφασης επί της Προσφυγής της, ιδίως, δε, την αναστολή έκδοσης οριστικής κατακυρωτικής απόφασης και σύναψης σύμβασης, αίτημα το οποίο επαναλαμβάνει στο πλαίσιο της υπό εξέταση Προσφυγής της. Με την ΑΕΠΠ Α536/2019, η οποία εκδόθηκε επί του αιτήματος αναστολής της υπό Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1405/15.11.2019 Προδικαστικής Προσφυγής, έγινε δεκτό ότι «[...] από τα έγγραφα της σύμβασης δεν προκύπτει ότι στην επίμαχη διαδικασία τυγχάνουν εφαρμογής οι συνδυασμένες διατάξεις των άρθρων 105 παρ. 3, 364 παρ. 1 και 372 παρ. 4 του ν. 4412/2016 περί της μη σύναψης της σύμβασης ένεκα της εγερθείσας προσφυγής, ούτε προκύπτει ότι η αναθέτουσα αρχή προέβη οικειοθελώς σε αναστολή προόδου της διαδικασίας και πολύ περισσότερο της οριστικής κατακύρωσης της σύμβασης, προς αποφυγή να καταστεί αλυσιτελής η αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής, αλλά και προς αποτροπή ενδεχόμενης βλάβης της προσφεύγουσας σε περίπτωση που κριθεί με την απόφαση επί της προσφυγής της ότι μη νόμιμα η αναθέτουσα αρχή την απέκλεισε, επιβάλλεται να ληφθούν μέτρα προσωρινής προστασίας, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 366 του ν. 4412/2016 και 15 του π.δ. 39/2017. [...] άλλωστε δεν προέκυψε αποδεδειγμένα ότι λόγοι δημοσίου συμφέροντος

## **Αριθμός απόφασης: Α 554/2019**

επιβάλλουν την αποφυγή έστω και ολίγων ημερών καθυστέρηση, με αφορμή την υπό εξέταση προσφυγή, ότι «λόγοι δημοσίου συμφέροντος επιτάσσουν την τήρηση της νομιμότητας, κατά τη διαδικασία των διαγωνισμών για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων, ώστε να γίνεται η ανάθεση σε νομίμως επιλεγέντα ανάδοχο (Ε.Α. ΣτΕ 840/2008). Άλλωστε, έχοντας υπόψη ότι η εξέταση της προσφυγής έχει ήδη προσδιοριστεί δια της 1772/2019 Πράξης του Προέδρου της Α.Ε.Π.Π. για την 20<sup>η</sup>.12<sup>ου</sup>2019, η όποια επίπτωση από την αναστολή προόδου της διαδικασίας έως την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής κρίνεται ως αμελητέα. [...] Τέλος, το πλέον πρόσφορο, για την προσωρινή προστασία των διακινδυνευόμενων συμφερόντων, μέτρο είναι η αναστολή προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας, ώστε να μην προχωρήσει η αποσφράγιση και αξιολόγηση των δικαιολογητικών κατακύρωσης και η οριστική κατακύρωση της σύμβασης στον ανάδοχο. Η αναστολή αυτή, μάλιστα, δεν ορίζεται με αόριστη, αλλά με βεβαία διάρκεια, δηλαδή μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής και πάντως εντός του αποκλειστικού χρόνου του αρ. 367 παρ. 1 του ν. 4412/2016, χωρίς να καθυστερεί υπέρμετρα τη διαδικασία, ώστε να προστατευθούν και τα συμφέροντα της αναθέτουσας αρχής για ταχεία πρόοδο αυτής [...]».

5. Επειδή με την ΑΕΠΠ Α536/2019 ανεστάλη «η πρόοδος του ανοιχτού διαγωνισμού, τον οποίο η ... διενεργεί, για την ανάδειξη παρόχου υπηρεσιών για την «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης στην Ολυμπιακή Εγκατάσταση της ... “Ολυμπιακό Κέντρο ...”», (αρ. πρωτ. διακήρυξης ...) και ιδίως [...] την υποβολή και, αν έχουν υποβληθεί, την αποσφράγιση και αξιολόγηση δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου και την οριστική κατακύρωση της σύμβασης σε αυτόν, μέχρι την έκδοση απόφασης της Α.Ε.Π.Π. επί της υπό εξέταση Προσφυγής», διαγωνισμό την αναστολή προόδου του οποίου αιτείται, ομοίως, με την υπό κρίση Προσφυγή της, η προσφεύγουσα. Κατ' ακολουθίαν και *mutatis mutandis* με τα κριθέντα στην ΑΕΠΠ Α536/2019 το αίτημά της αυτό θα πρέπει να γίνει δεκτό και με την παρούσα.

**Αριθμός απόφασης: Α 554/2019**

**Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται το αίτημα αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων της προσφεύγουσας.

Αναστέλλει την πρόοδο του ανοιχτού διαγωνισμού της υπ' αρ. πρωτ. διακήρυξης ... για την ανάδειξη παρόχου υπηρεσιών για την «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης στην Ολυμπιακή Εγκατάσταση της ... “Ολυμπιακό Κέντρο ...”» και ιδίως αναστέλλει την υποβολή και, αν έχουν υποβληθεί, την αποσφράγιση και αξιολόγηση δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου και την οριστική κατακύρωση της σύμβασης σε αυτόν, μέχρι την έκδοση απόφασης της Α.Ε.Π.Π. επί της υπό εξέταση Προσφυγής.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη την 06<sup>η</sup> Δεκεμβρίου 2019 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 9 Δεκεμβρίου 2019.

**Ο Πρόεδρος**

**Ο Γραμματέας**

**Φώτιος Θ. Κασιγιαννης  
Πρόεδρος Εφετών Δ.Δ. ε.τ.**

**Κωνσταντίνος Πουρναρας**