

Αριθμός απόφασης: Α 569 / 2018

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 27 Δεκεμβρίου 2018, με την εξής σύνθεση: Μαρία Μανδράκη Πρόεδρος, Νικόλαος Σαββίδης – Εισηγητής - δυνάμει της με αρ. 1760/2018 Πράξης της Προέδρου του Κλιμακίου και Γερασιμούλα – Μαρία Δρακονταειδή, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής – προσωρινών μέτρων, το οποίο σωρεύεται στη με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1343/17-12-2018 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα, με την επωνυμία «.....» και διακριτικό τίτλο «.....», που εδρεύει στην, επί του Π..... όπως νόμιμα εκπροσωπείται (εφεξής «προσφεύγων»).

Κατά του Αναθέτοντος Φορέα με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στη (εφεξής «Αναθέτων Φορέας» ή «.....» ή «ΑΦ») και κατά της με αριθμό 536/2018 Απόφασης του Διοικητικού συμβουλίου της, με την οποία εγκρίθηκαν το 1ο και 2ο Πρακτικά της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού «.....», αποφασίστηκε ο αποκλεισμός του προσφεύγοντος από τη συνέχεια του διαγωνισμού και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης η εταιρεία

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή, Νικόλαο Σαββίδα

Αριθμός απόφασης: Α 569 / 2018

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο και έκανε ομόφωνα δεκτά τα εξής:

1. Επειδή, με την με αριθ.διακήρυξή του ο αναθέτων Φορέας προκήρυξε ανοικτό, δημόσιο ηλεκτρονικό διαγωνισμό, με αρ. ΕΣΗΔΗΣ με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την τιμή, με αντικείμενο την «.....» προϋπολογισμού εκατόν τριάντα πέντε χιλιάδων ευρώ (135.000,00€), πλέον ΦΠΑ, για δύο (2) έτη, με δικαίωμα προαίρεσης ενός (1) επιπλέον έτους, και συνολικό προϋπολογισμό, συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης, διακοσίων δύο χιλιάδων, πεντακοσίων ευρώ (202.500,00€), πλέον ΦΠΑ. Στα πλαίσια του διαγωνισμού αυτού, κατά την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικών προσφορών των δύο (2) μόνο συμμετεχόντων, η Επιτροπή του διαγωνισμού διαπίστωσε ότι εντός του φακέλου με τα έντυπα δικαιολογητικά του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα υπήρχαν δύο (2) διαφάνειες, καθεμιά από τις οποίες περιελάμβανε σε κοινή θέα την τεχνική και την οικονομική προσφορά αντίστοιχα, χωρίς να ληφθεί κανένα μέτρο περί διατήρησης της μυστικότητας της οικονομικής προσφοράς και εισηγήθηκε τον αποκλεισμό του από τη συνέχεια του διαγωνισμού, γιατί με την ενέργεια του αυτή παραβιάζεται: α) Η αρχή της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων (άρθ. 253 του Ν.4412/16), καθώς το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών πρέπει να έπεται της αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών, β) Η αρχή της τυπικότητας, καθώς η τήρηση των διαδοχικών σταδίων αποσφράγισης και αξιολόγησης των προσφορών συνιστά ουσιώδεις όρους και τύπους της διαδικασίας και γ) Η αρχή της μυστικότητας των οικονομικών προσφορών, δεδομένου ότι η υποβληθείσα σε έντυπη μορφή οικονομική προσφορά βρισκόταν σε κοινή θέα (εντός διαφάνειας), προ του σταδίου της ηλεκτρονικής της αποσφράγισης. Μετά την αποσφράγιση της οικονομικής προσφοράς του εναπομείναντος οικονομικού φορέα και την αξιολόγησή της, το Διοικητικό Συμβούλιο του αναθέτοντος Φορέα με την με

Αριθμός απόφασης: Α 569 / 2018

αριθμό 536/2018 Απόφασή του της 29^{ης}/22-11-2018 Συνεδρίασής του ενέκρινε τα Πρακτικά της Επιτροπής του Διαγωνισμού και αποφάσισε τον αποκλεισμό του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα για τους λόγους για τους οποίους η επιτροπή του Διαγωνισμού είχε εισηγηθεί τον αποκλεισμό του όπως είχαν αποτυπωθεί στο με αριθμό 1 Πρακτικό της και την ανάδειξη ως προσωρινού αναδόχου της υπό δημοπράτηση Προμήθειας της εταιρείας, με τιμή α) για την προμήθεια 3.300.000 προεκτυπωμένων λογαριασμών 39.600,00€, πλέον ΦΠΑ, β) για την προμήθεια 3.300.000 φακέλων 49.500,00€, πλέον ΦΠΑ και γ) για την παροχή υπηρεσιών διπλώματος και εμφακέλωσης 3.300.000 λογαριασμών 42.900,00€, πλέον ΦΠΑ και με συνολική τιμή εκατόν τριάντα δύο χιλιάδων ευρώ (132.000,00 €), πλέον ΦΠΑ για δύο (2) έτη.

2. Επειδή, με την υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή, που χρεώθηκε στο 2ο Κλιμάκιο ΑΕΠΠ με το από 17-12-2018 ενημερωτικό ηλεκτρονικό μήνυμα του Προέδρου της, ο προσφεύγων, πέραν του αιτήματος να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη προς τον σκοπό όπως γίνει δεκτή η προσφορά του στην περαιτέρω διαγωνιστική διαδικασία, επιδιώκει να ανασταλεί η εκτέλεση της προσβαλλόμενης και η περαιτέρω πρόοδος της διαγωνιστικής διαδικασίας και η ανάθεση στον προσωρινό ανάδοχο και η σύναψη με αυτόν της σύμβασης.

3. Επειδή, για την άσκηση της υπό εξέταση Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 και το άρθρο 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, (e-Παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό, εκδοθέν για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π, ποσού 1.012,50€, το οποίο υπερβαίνει το προβλεπόμενο ποσοστό 0,5% επί της προϋπολογισθείσας άνευ ΦΠΑ δαπάνης (135.000,00€) του διαγωνισμού, στο πλαίσιο του οποίου ασκείται η προσφυγή.

Αριθμός απόφασης: Α 569 / 2018

4. Επειδή, η υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε με την χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι του Π.Δ. 39/2017, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 αυτού και την παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή, η Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκείται η προδικαστική προσφυγή είναι καθ' ύλην αρμόδια για την εξέτασή της, βάσει της κατά τα ως άνω συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, που ανέρχεται σε 135.000.00€ χωρίς ΦΠΑ (345 παρ. 1 Ν.4412/2016, 6 παρ.1 Ν.4412/2016), του δικαιώματος προαίρεσης μη λαμβανομένου υπόψη, του αντικειμένου της (προμήθεια - υπηρεσίες) και της ημερομηνίας δημοσίευσης της προκήρυξης της σύμβασης στο ΚΗΜΔΗΣ (05-09-2018), δεδομένου ότι ο διαγωνισμός υπάγεται στις διατάξεις του Βιβλίου ΙΙ Ν. 4412/2016 και δεν υπερβαίνει τα κατώτατα όρια του πεδίου εφαρμογής της οδηγίας 2014/25/ΕΕ, ενώ επιπλέον θεμελιώνεται και η κατά χρόνο αρμοδιότητά της, όπως απαιτείται από τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 379 παρ. 7 γ' του Ν. 4412/2016, όπως ισχύει μετά την τροποποίησή του από το άρθρο 43 παρ. 4 του Ν.4487/2017 (ΦΕΚ Α' 116).

6. 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. (α/α. Συστήματος), η προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. α του Π.Δ. 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. α του Ν. 4412/2016, αφού η προσβαλλόμενη πράξη κοινοποιήθηκε σε όλους τους συμμετέχοντες στον διαγωνισμό και στον προσφεύγοντα την 04^η-12-2018 και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την 14^η-12-2018, ήτοι εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας.

7. Επειδή, ο προσφεύγων συμμετείχε στον υπόψη διαγωνισμό και υπέβαλε προσφορά, αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, επικαλούμενος ότι μη νομίμως αποκλείστηκε από την περαιτέρω διαγωνιστική διαδικασία με έννομο συμφέρον, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου

Αριθμός απόφασης: Α 569 / 2018

360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017, καθώς με την προσβαλλόμενη πράξη, που, κατά τους ισχυρισμούς του, εξεδόθη μη νόμιμα,, υφίσταται ζημία, καθώς διαφορετικά θα έπρεπε να γίνει αποδεκτή και να αξιολογηθεί και η δική του οικονομική προσφορά και εφόσον, από την σύγκρισή της με αυτήν του μόνου έτερου προσφέροντος στον διαγωνισμό οικονομικού φορέα, προκύπτει ότι είναι χαμηλότερη, να ανακηρυχθεί αυτός προσωρινός ανάδοχος.

8. Επειδή, με την υπό εξέταση προσφυγή του ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη απόφαση είναι αόριστη, γιατί δεν επικαλείται ποιες θεμελιώδεις αρχές του δικαίου των Δημοσίων Συμβάσεων παρέβη ο προσφεύγων και με ποιο τρόπο εν τέλει είναι αυτές συνυφασμένες με το αποτέλεσμα της ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών και μη νόμιμη, γιατί πλημμελώς εφάρμοσε τους όρους της διακήρυξης και, συγκεκριμένα, το άρθρο 11 περί της δομής των προσφορών, το άρθρο 20 περί της αξιολόγησης των ηλεκτρονικά υποβληθέντων δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικών προσφορών και το άρθρο 10 περί λόγων αποκλεισμού και γιατί η προσφορά του προσφεύγοντος πληρούσε όλα τα κριτήρια επιλογής και η τιμή του ήταν χαμηλότερη από αυτήν του οικονομικού φορέα που αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος και γιατί δεν κλήθηκε για διευκρινίσεις σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016.

9. Επειδή, μετά ταύτα, ο προσφεύγων επιδιώκει την αναστολή εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης και της προόδου του διαγωνισμού.

10. Επειδή στο άρθρο 346 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι *«Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση*

Αριθμός απόφασης: Α 569 / 2018

παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα , σύμφωνα με το άρθρο 368»

11. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 366 του Ν. 4412/2016: «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 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. Η απόφαση να μη χορηγηθούν προσωρινά μέτρα δε θίγει τις λοιπές αξιώσεις που προβάλλει το πρόσωπο που έχει ζητήσει τη χορήγηση των εν λόγω μέτρων»

12. Επειδή, περαιτέρω, τα ανωτέρω οριζόμενα στις διατάξεις του άρθρου 366 του Ν. 4412/2016 επαναλαμβάνονται και στις διατάξεις του άρθρου 15 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64/04.05.2017).

13. 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».

Αριθμός απόφασης: Α 569 / 2018

14. Επειδή, συνακόλουθα, 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.

15. 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. 4412/16, 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.

16. Επειδή, εν προκειμένω, σχετικώς με τον τρόπο υποβολής της οικονομικής προσφοράς, στην διακήρυξη του επίμαχου διαγωνισμού, που συνιστά το κανονιστικό του πλαίσιο, προβλέπεται, στο άρθρο 11 με τίτλο Δομή προσφορών – Γενικοί κανόνες, ότι: «Ο ηλεκτρονικός φάκελος προσφοράς αποτελείται από: α) τον (υπο)φάκελο* με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» και β) τον (υπο)φάκελο* με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά. (υπο)φάκελος* = κατηγορία επισυναπτόμενων αρχείων στο σύστημα ... Ο χρήστης – οικονομικός φορέας υποβάλλει τους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του Συστήματος όπως

Αριθμός απόφασης: Α 569 / 2018

περιγράφεται παρακάτω: Τα στοιχεία και δικαιολογητικά που περιλαμβάνονται στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» υποβάλλονται ηλεκτρονικά σε μορφή... αρχείου pdf και εφόσον έχουν συνταχθεί /παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν ψηφιακή υπογραφή και δεν απαιτείται θεώρηση του γνησίου της υπογραφής. Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή/αναθέτοντα φορέα, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με τον ν. 4250/2014. Τέτοια στοιχεία και δικαιολογητικά είναι ενδεικτικά η εγγυητική επιστολή συμμετοχής, τα πρωτότυπα έγγραφα τα οποία έχουν εκδοθεί από ιδιωτικούς φορείς και δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο, καθώς και τα έγγραφα που φέρουν τη Σφραγίδα της Χάγης (Apostille). Δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή στοιχεία και δικαιολογητικά τα οποία φέρουν ψηφιακή υπογραφή, τα ΦΕΚ, τα τεχνικά φυλλάδια και όσα στοιχεία και δικαιολογητικά προβλέπεται από το ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται σε αντίγραφα των πρωτοτύπων. ...» και στο άρθρο 16 με τίτλο Περιεχόμενο φακέλου Οικονομικής προσφοράς, ότι «Στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» υποβάλλεται ηλεκτρονικά η οικονομική προσφορά του προσφέροντος. Οι τιμές προσφοράς θα δίνονται α) ανά προεκτυπωμένο λογαριασμό, β) ανά φάκελο και γ) ανά μονάδα διπλώματος και εμφακέλωσης λογαριασμών καθώς και για το σύνολο όλων των παραπάνω, όπως περιγράφονται στο άρθρο «Αντικείμενο του Διαγωνισμού» της Διακήρυξης και στα σχετικά άρθρα των Ειδικών Όρων -Τεχνικών Προδιαγραφών. ...». Από τα ανωτέρω άρθρα της διακήρυξης συνάγεται ότι η οικονομική προσφορά υποβάλλεται μόνον ηλεκτρονικά, ενώ δεν περιλαμβάνεται στα έγγραφα και δικαιολογητικά που υποβάλλονται και σε έντυπη μορφή εντός τριών ημερών από την υποβολή του ηλεκτρονικού (υπο)φακέλου με τα δικαιολογητικά συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς.

Αριθμός απόφασης: Α 569 / 2018

17. Επειδή, περαιτέρω, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 20 της διακήρυξης με τίτλο Ηλεκτρονική αποσφράγιση –αξιολόγηση προσφορών που προβλέπει ότι «Η ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών γίνεται τουλάχιστον τέσσερις (4) εργάσιμες ημέρες μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, δηλαδή 5/10/2018, ημέρα Παρασκευή και ώρα 9.00, μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο σύστημα οργάνων του Αναθέτοντος Φορέα, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κείμενων διατάξεων για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων και διαδικασιών. Κατά την προαναφερόμενη ημερομηνία και ώρα γίνεται αποσφράγιση του ηλεκτρονικού (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά». Ο ηλεκτρονικός (υπο)φάκελος των οικονομικών προσφορών όλων των συμμετεχόντων αποσφραγίζεται ηλεκτρονικά, σε ημερομηνία και ώρα που θα γνωστοποιηθεί στους συμμετέχοντες με ειδική πρόσκληση, μετά την αξιολόγηση των λοιπών στοιχείων αυτών (Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά). Αμέσως μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση του (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό έχουν ηλεκτρονική πρόσβαση στο περιεχόμενο των προσφορών που αποσφραγίσθηκαν. Ομοίως, μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση του (υπο)φακέλου «Οικονομική Προσφορά», οι προσφέροντες, έχουν ηλεκτρονική πρόσβαση στο περιεχόμενο των οικονομικών προσφορών, προκειμένου να λάβουν γνώση των τιμών που προσφέρθηκαν. Μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών, ο αναθέτων φορέας προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών. Συγκεκριμένα, μέσα από το σύστημα η αρμόδια Επιτροπή αξιολόγησης του διαγωνισμού: - ελέγχει και αξιολογεί τα δικαιολογητικά των φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» των συμμετεχόντων στο διαγωνισμό, παραλαμβάνει, μονογράφει και ελέγχει το φυσικό αρχείο. - συντάσσει και υπογράφει πρακτικό/ά ελέγχου και αξιολόγησης των φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά», σε τρία αντίτυπα, όπου τεκμηριώνει την αποδοχή ή την απόρριψη των προσφορών. - συντάσσει και υπογράφει πρακτικό ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, μετά την ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗ των

Αριθμός απόφασης: Α 569 / 2018

οικονομικών προσφορών, μόνο των συμμετεχόντων των οποίων τις τεχνικές προσφορές και τα δικαιολογητικά συμμετοχής έκρινε πλήρη και σύμφωνα με τους όρους και τις απαιτήσεις της παρούσας», συνάγεται ότι στον διαγωνισμό, η αξιολόγηση των υποβληθεισών προσφορών, λαμβάνει χώρα σε δύο διακριτά στάδια, στο πρώτο από τα οποία ενεργείται ηλεκτρονική αποσφράγιση του φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» και εξετάζεται η πληρότητα και νομιμότητα των δικαιολογητικών συμμετοχής και της τεχνικής προσφοράς των διαγωνιζομένων και στο δεύτερο στάδιο ενεργείται η ηλεκτρονική αποσφράγιση των «Οικονομικών Προσφορών» των διαγωνιζομένων οι οποίοι δεν αποκλείστηκαν κατά το πρώτο στάδιο της διαδικασίας. Κατά την έννοια των άνω διατάξεων, τέλος, συνάγεται ότι κατά το πρώτο στάδιο της αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς, διενεργείται έλεγχος και αξιολόγηση τόσο του ηλεκτρονικά υποβληθέντος σχετικού φακέλου όσο και το άνοιγμα και ο έλεγχος του φυσικού φακέλου.

18. Επειδή, λαμβανομένων υπόψη των ανωτέρω και καθώς, όπως έχει κριθεί κατά πάγια νομολογία, η αποκάλυψη οικονομικών στοιχείων εκ μέρους διαγωνιζομένου πριν από την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών και κατά το χρόνο που διαρκεί ακόμα το στάδιο αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών επιφέρει τον αποκλεισμό αυτού από την περαιτέρω διαδικασία του διαγωνισμού, ανεξαρτήτως του κατά πόσον τα στοιχεία αυτά πράγματι ανταποκρίνονται, κατά το περιεχόμενό τους, στα περιλαμβανόμενα στο φάκελο της οικονομικής προσφοράς στοιχεία (ΣΤΕ 2283/06, 1452/2000, 2478/1997, Ε.Α. 326/08, 599/07, 1234/07, 1265/06, 44/05, ΔΕΦΑΘ 50/2013), συνακόλουθα δεν πιθανολογούνται βάσιμοι οι λόγοι της υπό εξέταση προσφυγής. Και τούτο, διότι αν πράγματι εντός του φυσικού φακέλου με τα δικαιολογητικά συμμετοχής – έγγραφα τεχνικής προσφοράς του, ο προσφεύγων είχε συμπεριλάβει και εγγράφως την οικονομική του προσφορά, τότε ο αποκλεισμός του πιθανολογείται νόμιμος.

19. Επειδή, πάντως, για την οριστική κρίση επί της βασιμότητας της υπό εξέταση προσφυγής απαιτείται ενδελεχής εξέταση και ερμηνεία των

Αριθμός απόφασης: Α 569 / 2018

όρων της διακήρυξης και των σχετικών διατάξεων, καθώς και του συνόλου των εγγράφων των προσφορών των διαγωνιζομένων, υπό το φως της κείμενης νομοθεσίας και νομολογίας, η οποία πάντως δεν μπορεί να εξαντληθεί στο περιορισμένο χρονικό διάστημα της εξέτασής τους για την έκδοση απόφασης επί της αιτήσεως αναστολής, πολύ περισσότερο που δεν έχουν αποσταλεί ακόμη οι απόψεις της αναθέτουσας αρχής και ο φάκελος της υπόθεσης.

20. Επειδή, σύμφωνα με όσα γίνονται δεκτά ανωτέρω, εν προκειμένω δεν πληρούται η ratio της διάταξης του άρθρου 366 του Ν. 4412/2016 για τον ορισμό μέτρων προσωρινής προστασίας του προσφεύγοντος, καθώς δεν πιθανολογείται σοβαρά παράβαση σε βάρος του που να δύναται να θεμελιώσει αίτημα αναστολής προόδου του διαγωνισμού.

21. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, το αίτημα αναστολής – προσωρινών μέτρων του προσφεύγοντα πρέπει να απορριφθεί.

Για τους λόγους αυτούς

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

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 27 Δεκεμβρίου 2018, συντάχθηκε την ίδια ημέρα από τον Εισηγητή και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο αυθημερόν.

Η Πρόεδρος

Μαρία Κων. Μανδράκη

Ο Γραμματέας

Αλέξανδρος Γρυπάρης