

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**3<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

**ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 12.12.2019 με την εξής σύνθεση:  
Μαρία-Ελένη Σιδέρη - Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου-Εισηγήτρια και  
Σταυρούλα Κουρή, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής το οποίο σωρεύεται στην από  
2.12.2019 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του  
διαγωνισμού Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό  
Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)  
1482/03.12.2019 της εταιρίας «\*\*\*\*\*» με δ.τ. «\*\*\*\*\*», νομίμως  
εκπροσωπούμενης.

ΚΑΤΑ της \*\*\*\*\* και της υπ' αριθμ. Κ.Γ./Δ11/Ε46995/22.11.2019  
απόφασης του Υπουργού Μεταφορών και Υποδομών με την οποία : α)  
τροποποιείται η υπ' αριθμ. Κ.Γ./Δ11/Ε/16416/16-5-2019 απόφαση έγκρισης  
πρακτικού αποσφράγισης και αξιολόγησης οικονομικών προσφορών του  
ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου καθαρισμού  
χώρων και επιφανειών των εγκαταστάσεων της \*\*\*\*\* στο νομό Αττικής, ως  
προς τις οικονομικές προσφορές των εταιρειών \*\*\*\*\* , \*\*\*\*\* , \*\*\*\*\* , οι  
οποίες απορρίπτονται, σε συμμόρφωση με την απόφασης 692, 693/2019 της  
ΑΕΠΠ, β) γίνεται δεκτό το από 13-9-2019 πρακτικό (αριθμ. πρωτ. Δ11/Ε/19185)  
της αρμόδιας επιτροπής, γ) γίνεται δεκτή η οικονομική προσφορά της εταιρείας  
«\*\*\*\*\*» και εν τέλει δ) αναδεικνύεται η εταιρία «\*\*\*\*\*» ως προσωρινή  
ανάδοχος της δημοπρατούμενης σύμβασης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ελισάβετ  
Αλαγιαλόγλου.

## Αριθμός απόφασης: Α 571/2019

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την Προδικαστική Προσφυγή της, η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που με αυτήν, κατόπιν έγκρισης του από 13.09.2019 Πρακτικού έγινε δεκτή η οικονομική προσφορά της εταιρίας «\*\*\*\*\*» και αναδείχθηκε αυτή ως προσωρινή ανάδοχος της δημοπρατούμενης σύμβασης.

2. Επειδή, με τη με αριθ. \*\*\*\*\* Διακήρυξη της Υπηρεσίας \*\*\*\*\* προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός, ανοικτός, δημόσιος διαγωνισμός με αντικείμενο τον καθαρισμό των χώρων και επιφανειών των εγκαταστάσεων της \*\*\*\*\* στο νομό Αττικής (CPV 90910000-9), με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει της τιμής και συνολική προϋπολογισθείσα δαπάνη ποσού 1.509.677,42 € (άνευ ΦΠΑ), για το χρονικό διάστημα από 01.04.2019 έως 31.03.2022 (με πραγματική έναρξη από την εγκατάσταση του αναδόχου). Η εν λόγω Διακήρυξη απεστάλη για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 13.02.2019, καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 14.02.2019 και ομοίως αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 14.02.2019, όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό\*\*\*\*\*. Η ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών διενεργήθηκε στις 21.03.2019, οπότε και διαπιστώθηκε η συμμετοχή των εξής πέντε (5) οικονομικών φορέων: της προσφεύγουσας «\*\*\*\*\*», της εταιρίας «\*\*\*\*\*», της εταιρίας «\*\*\*\*\*», της εταιρίας «\*\*\*\*\*» και της εταιρίας «\*\*\*\*\*». Κατά το στάδιο αποσφράγισης-αξιολόγησης των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών οι ως άνω προσφορές έγιναν αποδεκτές στο σύνολό τους, όπως τούτο κρίθηκε με την από 11.04.2019 Απόφαση του Υπουργού Υποδομών και Μεταφορών (ΑΔΑ : ΨΖΦΨ465ΧΘΞ-Ο36), ακολούθως δε κατά το στάδιο αποσφράγισης-αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών, ομοίως οι υποβληθείσες προσφορές έγιναν αποδεκτές στο σύνολό τους και κατετάγησαν

## Αριθμός απόφασης: Α 571/2019

σύμφωνα με κριτήριο τη χαμηλότερη προσφερόμενη τιμή ως εξής : πρώτη η προσφορά της εταιρίας «\*\*\*\*\*» με τιμή προσφοράς 1.223.280,00 €, δεύτερη η προσφορά της πρώτης προσφεύγουσας εταιρίας «\*\*\*\*\*» με τιμή προσφοράς 1.230.045,84 €, τρίτη η προσφορά της εταιρίας «\*\*\*\*\*» με τιμή προσφοράς 1.313.172,00 €, τέταρτη η προσφοράς της εταιρίας «\*\*\*\*\*» με τιμή προσφοράς 1.479.996,00 € και τελευταία η προσφορά της δεύτερης προσφεύγουσας εταιρίας «\*\*\*\*\*» με τιμή προσφοράς 1.498.578,84 €.

Ενόψει των ανωτέρω με την Κ.Γ./Δ11/Ε16416/16.05.2019 απόφαση του Υπουργού Μεταφορών και Υποδομών εγκρίθηκε η ως άνω κατάταξη των συνδιαγωνιζόμενων εταιριών και αναδείχθηκε ως προσωρινή ανάδοχος η εταιρία «\*\*\*\*\*». Κατά της ανωτέρω απόφασης, η προσφεύγουσα άσκησε την με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 635/28.05.2019 Προδικαστική Προσφυγή, αιτούμενη την ακύρωση της υπ' αριθ. Κ.Γ./Δ11/Ε16416/16.05.2019 απόφασης, άλλως την ανάκληση ή τροποποίηση αυτής, κατά το μέρος που, όλως μη νομίμως και κατά παράβαση της Διακήρυξης, αλλά και της νομοθεσίας που διέπει τον υπό κρίση διαγωνισμό, έκρινε αποδεκτές τις μη νόμιμες οικονομικές προσφορές των εταιρειών\*\*\*\*\*, \*\*\*\*\*, \*\*\*\*\*, και\*\*\*\*\*, αν και παραβιάζουν ρητές και επί ποινή αποκλεισμού απαιτήσεις της διακήρυξης (μη υπολογισμός του παρακρατούμενου φόρου 8%, λανθασμένα τετραγωνικά Σ/Κ και χαμηλό κόστος υλικών από την εταιρεία ANAX), καθώς και όλως μη νόμιμα και αβάσιμα, περαιτέρω, η προσβαλλόμενη απόφαση ανέδειξε ως προσωρινή ανάδοχο του υπό κρίση διαγωνισμού την εταιρεία\*\*\*\*\*. Κατά της ίδιας ως άνω απόφασης, Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ άσκησε και η εταιρεία \*\*\*\*\*, κατά το μέρος που με αυτήν έγινε αποδεκτή η οικονομική προσφορά της εταιρίας «\*\*\*\*\*», η οποία και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος της δημοπρατούμενης σύμβασης, αν και αυτή παραβιάζει τις διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας ως προς το ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος, καθώς και σχετικά με την σύνταξη της οικονομικής της προσφοράς, στην οποία η ανωτέρω εταιρεία συμπεριέλαβε εσφαλμένο (κατώτερο του νομίμου) ωρομίσθιο. Στις 29.05.2019, η αναθέτουσα αρχή, απαντώντας στην από 15.05.2019 επιστολή της προσφεύγουσας την ενημέρωσε ότι δεν έχει υπολογιστεί από τις

## **Αριθμός απόφασης: Α 571/2019**

συμμετέχουσες εταιρείες, ξεχωριστά, δαπάνη για το χαρτί υγείας και το υγρό καθαρισμού χειρών, όπως και των άλλων υλικών καθαριότητας. Η δαπάνη τους, αντιθέτως, περιλαμβάνεται στον συνολικό προϋπολογισμό. Εν συνεχεία, επί των ανωτέρω προδικαστικών προσφυγών, εκδόθηκε η υπ' αριθμ. 692,693/20.06.2019 απόφαση του 3ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, η οποία έκανε δεκτή την προσφυγή της εταιρείας \*\*\*\*\* και εν μέρει δεκτή την προσφυγή της προσφεύγουσας και ως εκ τούτου ακύρωσε την με αριθ. Κ.Γ./Δ11/Ε16416/16.05.2019 απόφαση του Υπουργού Μεταφορών και Υποδομών, κατά το μέρος που έγιναν αποδεκτές οι οικονομικές προσφορές των εταιριών «\*\*\*\*\*», «\*\*\*\*\*», «\*\*\*\*\*» και τέλος, ανέπεμψε στην αναθέτουσα αρχή, κατά το μέρος που αφορά στην οικονομική προσφορά της εταιρίας «\*\*\*\*\*» για την παροχή διευκρινίσεων επί της προσφοράς της κατά το σκεπτικό της οικείας απόφασης. Στις 31.05.2019, απαντώντας στο από 23.05.2019 ερώτημα της προσφεύγουσας, η αναθέτουσα αρχή την ενημέρωσε ότι ο αριθμός των υπαλλήλων που υπηρετούν στις εγκαταστάσεις της \*\*\*\*\* εκτιμάται περίπου στους 1.380. Ακολούθως, στις 16.07.2019, η προσφεύγουσα κατέθεσε ενώπιον της αναθέτουσας αρχής αίτημα για την αποστολή των κατατεθειμένων διευκρινίσεων της εταιρείας «\*\*\*\*\*» σχετικά με το εξαιρετικά χαμηλό κόστος αναλωσίμων και υλικών. Σε απάντηση του ανωτέρω αιτήματος, στις 01.08.2019 η αναθέτουσα αρχή της γνωστοποίησε ότι επί του παρόντος το αίτημά της δεν μπορεί να ικανοποιηθεί, έως την ολοκλήρωση της επεξεργασίας των ως άνω στοιχείων από τα αρμόδια όργανα της αναθέτουσας αρχής. Στις 16.07.2019 δε, η εταιρεία \*\*\*\*\* κατέθεσε ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών αίτηση αναστολής, αιτούμενη την αναστολή της υπ' αριθμ. 692,693/20.06.2019 απόφασης του 3ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, σχετικά με την αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής μας λόγω μη υπολογισμού του παρακρατούμενου φόρου 8%. Η ως αίτηση αναστολής απορρίφθηκε δυνάμει της υπ' αριθμ. 268/22.08.2019 απόφασης του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών. Τέλος, στις 22.11.2019 εκδόθηκε και κοινοποιήθηκε στα ενδιαφερόμενα μέρη η προσβαλλόμενη υπ' αριθ. Κ.Γ./Δ11/Ε 46995/22.11.2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής με θέμα: «Τροποποίηση της υπ' αριθμ.

## Αριθμός απόφασης: Α 571/2019

Κ.Γ./Δ11/Ε/16416/16-5- 2019 απόφασης έγκρισης πρακτικού αποσφράγισης και αξιολόγησης οικονομικών προσφορών του ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου καθαρισμού χώρων και επιφανειών των εγκαταστάσεων της \*\*\*\*\* στο νομό Αττικής.», δυνάμει της οποίας: 1) τροποποιήθηκε η υπ' αριθμ. Κ.Γ./Δ11/Ε/16416/16-5-2019 απόφαση έγκρισης πρακτικού αποσφράγισης και αξιολόγησης οικονομικών προσφορών του ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου καθαρισμού χώρων και επιφανειών των εγκαταστάσεων της \*\*\*\*\* στο νομό Αττικής, ως προς τις οικονομικές προσφορές των εταιρειών\*\*\*\*\*, \*\*\*\*\*, \*\*\*\*\*, τις οποίες η Αναθέτουσα Αρχή απέρριψε, σε συμμόρφωση με την απόφαση 692, 693/2019 της ΑΕΠΠ, 2) έγινε αποδεκτό το από 13-9-2019 πρακτικό (αριθμ. πρωτ. Δ11/Ε/19185) της αρμόδιας επιτροπής, 3) έγινε αποδεκτή η οικονομική προσφορά της εταιρείας\*\*\*\*\*, 4) πρώτη στον πίνακα κατάταξης αναδείχθηκε η εταιρεία \*\*\*\*\* και δεύτερη η εταιρεία μας και 5) προσωρινή ανάδοχος του υπό κρίση διαγωνισμού αναδείχθηκε η εταιρεία \*\*\*\*\*, η οποία κλήθηκε εντός 10 ημερών να υποβάλει τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης.

3. Επειδή, έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 5 παρ.1 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό\*\*\*\*\*), ποσού 7.548,39 €, το οποίο υπολογίζεται σε ποσοστό 0,5% επί της προϋπολογισθείσας αξίας της δημοπρατούμενης σύμβασης.

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (υπηρεσίες) και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 1.509.677,42 € χωρίς ΦΠΑ, ήτοι ανώτερης αξίας των 60.000 €, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ.1 του Ν.4412/2016, όπως και του χρόνου αποστολής προς δημοσίευσή του, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

5. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το

## Αριθμός απόφασης: Α 571/2019

άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ.α'), δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ και κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους στις 22.11.2019, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες, και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 02.12.2019, ήτοι εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα θεμελιώνει το έννομο συμφέρον της για την άσκηση της υπό κρίση Προσφυγής στο γεγονός ότι κατά τους ισχυρισμούς της η οικονομική προσφορά της προσωρινής αναδόχου «\*\*\*\*\*», κατόπιν και της παροχής διευκρινίσεων, θα έπρεπε να έχει απορριφθεί ως ασυνήθιστα χαμηλή, με συνέπεια την ανάδειξη της ίδιας της προσφεύγουσας ως προσωρινής αναδόχου της δημοπρατούμενης σύμβασης καθότι η προσφορά της κρίθηκε ως η μοναδική έτερη νομίμως υποβληθείσα προσφορά.

7. Επειδή, επομένως, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή μετά του σχετικού ως άνω αιτήματος για τη λήψη προσωρινών μέτρων παραδεκτά και νόμιμα φέρεται προς εξέταση ενώπιον του 3ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 παρ. 1, 360 και 366 του Ν. 4412/2016 και 3 παρ. 1 και 15 του Π.Δ. 39/2017.

8. 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 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

## **Αριθμός απόφασης: Α 571/2019**

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).

9. 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*».

10. 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.

11. Επειδή, παρέπεται ότι προϋποθέσεις που πρέπει να πληρούνται για την ικανοποίηση του αιτήματος αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων αποτελούν α) η παραδεκτή άσκηση της προσφυγής, β) η ύπαρξη βλάβης του προσφεύγοντος ως στοιχείο του παραδεκτού της αίτησης θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον του και κριτήριο επιλογής του κατάλληλου ασφαλιστικού μέτρου, γ) η απλή πιθανολόγηση βασιμότητας έστω κι ενός εκ των προβαλλόμενων λόγων, καθώς καθίσταται σαφές ότι προδήλως αβάσιμη, όπως

## Αριθμός απόφασης: Α 571/2019

και προδήλως अपαράδεκτη, προσφυγή δεν δύναται να θεμελιώσει αίτημα αναστολής 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.

12. Επειδή, με την υπό κρίση Προσφυγή της, η προσφεύγουσα προσβάλλει ως μη νόμιμη την οικονομική προσφορά της προσωρινής αναδόχου «\*\*\*\*\*», η οποία κατά τους ισχυρισμούς της συνιστά ανεπίτρεπτα και αδικαιολόγητα υπερβολικά χαμηλή προσφορά, δεδομένου ότι το ποσό που η προσωρινή ανάδοχος έχει δηλώσει στην προσφορά της για την κάλυψη των αναλωσίμων των υπό ανάθεση υπηρεσιών δεν επαρκεί για την πλήρη κάλυψη των απαιτήσεων της διακήρυξης, σε ποσότητα αναλωσίμων, καθαριστικών, σάκων απορριμμάτων κλπ, και στην πλήρη κάλυψη/καθαριότητα των ρητά υπολογισμένων επιφανειών, που απαιτεί η διακήρυξη. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα αντικρούει τις διευκρινίσεις που έδωσε η προσωρινή ανάδοχος «\*\*\*\*\*», υποστηρίζοντας ότι αυτές ουδόλως δικαιολογούν την απολύτως μη νόμιμη, ασυνήθιστα χαμηλή οικονομική προσφορά της, και προς τούτου αναφέρεται με την προσφυγή της αναλυτικά στο κόστος των απορρυπαντικών καθαρισμού δαπέδων, στο κόστος για χαρτικά και κρεμοσάπουνο, στο κόστος για απορρυπαντικά WC και στο κόστος για σάκους απορριμμάτων, καταλήγοντας ότι η προσωρινή ανάδοχος «\*\*\*\*\*» δεν κατάφερε με τις διευκρινίσεις της να αποδείξει ότι η οικονομική προσφορά της δεν είναι ασυνήθιστα χαμηλή. Τούτων δοθέντων, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η προσβαλλόμενη απόφαση δεν είναι επαρκώς, ειδικώς και ορθώς αιτιολογημένη καθώς δεν γίνεται καμιά αναφορά στις ειδικές αιτιάσεις της προσφυγής επί της οποίας είχε εκδοθεί και η απόφαση της ΑΕΠΠ περί υποχρέωσης κλήσης της «ΑΝΑΞ ΑΕ» προς διευκρινίσεις επί ασυνήθιστα χαμηλής οικονομικής προσφοράς, δεν γίνεται καμιά αναφορά ούτε εξήγηση επί του με ποιο τρόπο και με ποιο ειδικό κονδύλι για ποιο ειδικά προϊόν και σε ποια ειδική ποσότητα καλύπτονται οι ειδικές και επί ποινή αποκλεισμού απαιτήσεις της διακήρυξης από την οικονομική προσφορά της «\*\*\*\*\*», δεν γίνεται καμιά αντιστοίχιση των



## Αριθμός απόφασης: Α 571/2019

διευκρινίσεων της «\*\*\*\*\*» σχετικά με τις πραγματικές και ειδικές απαιτήσεις της διακήρυξης επί των οποίων η προσφεύγουσα ήδη προβάλλει τις ειδικές και αναλυτικές αιτιάσεις της με την προηγούμενη προσφυγή της, δεν γίνεται αναφορά των κανόνων δικαίου που ρυθμίζουν την έκδοση της εν λόγω διοικητικής πράξης και της ερμηνείας τους, της διαπίστωσης ότι συντρέχουν οι νομικές και πραγματικές καταστάσεις ενόψει των οποίων επιβάλλεται ή επιτρέπεται η έκδοση της πράξης κατ' εφαρμογή των κανόνων αυτών, της διαπίστωσης της συνδρομής και της εκτίμησης των σχετικών πραγματικών περιστατικών καθώς και των σκέψεων του διοικητικού οργάνου που οδήγησαν στην έκδοση ή την άρνηση της έκδοσης της διοικητικής πράξης. Ενόψει των ανωτέρω, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που με αυτήν αναδεικνύεται προσωρινή ανάδοχος της δημοπρατούμενης σύμβασης η εταιρία «\*\*\*\*\*», σωρεύοντας παράλληλα το αίτημα αναστολής της υπόψη διαγωνιστικής διαδικασίας, έως την έκδοση απόφασης επί της Προδικαστικής Προσφυγής.

13. Επειδή, επί της υπόψη Προσφυγής, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε το υπ' αριθ. πρωτ. Κ.Γ./Δ11/Ε 49675 έγγραφό της, υποστηρίζοντας την απόρριψη της προσφυγής.

14. Επειδή, όπως έχει κριθεί κατά πάγια νομολογία, στο στάδιο εξέτασης του αιτήματος αναστολής – προσωρινών μέτρων, η επικαλούμενη εκ μέρους του προσφεύγοντος βλάβη, δέον να συνίσταται όχι απλώς στην επίκληση παρανομίας ή στη κατά γενικό τρόπο επίκληση παραβάσεως διαφόρων διατάξεων οποιουδήποτε επιπέδου, αλλά σε μία νομική και πραγματική κατάσταση, η οποία ανάγεται σε πραγματικά περιστατικά, συγκεκριμένα και αρκούντως εξειδικευμένα, βάσει των οποίων είτε αποκλείεται, είτε καθίσταται υπερβολικά δυσχερής η συμμετοχή στο διαγωνισμό, είτε προδιαγράφεται άμεσα ή έμμεσα το αποτέλεσμα λόγω αδυναμίας του προσφεύγοντος να εκπληρώσει τις απαιτούμενες προϋποθέσεις, με αποτέλεσμα να δημιουργείται μια προσωρινά προστατευτέα κατάσταση που να

## **Αριθμός απόφασης: Α 571/2019**

δικαιολογεί τη χορήγηση προσωρινού μέτρου (ΣτΕ ΕΑ 147/2016, 1140, 1137, 977/2010, 1149/2009, 14/2006).

15. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η βλάβη της προσφεύγουσας εντοπίζεται στο γεγονός ότι, εάν σε συνέχεια της προσβαλλόμενης απόφασης αναδειχθεί οριστική ανάδοχος της δημοπρατούμενης σύμβασης η εταιρία «\*\*\*\*\*», ματαιώνεται η προσδοκία της προσφεύγουσας να αναδειχθεί η ίδια προσωρινή ανάδοχος της δημοπρατούμενης σύμβασης.

16. Επειδή, οι προβαλλόμενοι εκ μέρους της προσφεύγουσας λόγοι για την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης συναρτώνται με την εξέταση των στοιχείων της οικονομικής προσφοράς της προσωρινής αναδόχου «\*\*\*\*\*» σε σχέση με τα οριζόμενα στην διακήρυξη και την ισχύουσα εν προκειμένω νομοθεσία, κρίση η οποία απαιτεί ενδελεχή εξέταση των στοιχείων του φακέλου και των απαιτούμενων στην επίμαχη διακήρυξη απαιτήσεων, προκειμένου να διαπιστωθεί τυχόν υφιστάμενη πλημμέλεια, κρίση μη δυνάμενη να συναχθεί στο πλαίσιο προσωρινής προστασίας (ΕΑ ΣτΕ 496/2011, ΔΕφΑΘ 9/2015, 10/2015, 20/2015, 3520/15, 41/2015, 46/2015). Σε κάθε δε περίπτωση, οι προβαλλόμενοι εκ μέρους της προσφεύγουσας ισχυρισμοί δεν πιθανολογούνται ως προδήλως απαράδεκτοι ή ως προδήλως αβάσιμοι.

17. Επειδή, η ζημία της προσφεύγουσας, της αναθέτουσας αλλά και των λοιπών διαγωνιζομένων εκ της συνέχισης του διαγωνισμού και δη της προόδου στο επόμενο στάδιο αποσφράγισης – αξιολόγησης των δικαιολογητικών κατακύρωσης είναι πρόδηλη και οπωσδήποτε μη αμελητέα. Και τούτο διότι, μεσούσης της αμφισβήτησης της νομιμότητας της διαδικασίας αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών, η συνολική νομιμότητα της λοιπής ως άνω διαδικασίας αποσφράγισης και αξιολόγησης των δικαιολογητικών κατακύρωσης τίθεται συνεκδοχικώς εν αμφιβόλω, τυχόν μάλιστα ακύρωση της προσβαλλόμενης, θα καταστήσει αυτοτελώς μη νόμιμη τυχόν έτερη εκδοθείσα εν τω μεταξύ εκτελεστή πράξη της αναθέτουσας αρχής, οδηγώντας τοιουτοτρόπως, πιθανόν, σε επόμενο στάδιο προσφυγών, υποχρέωση της

## **Αριθμός απόφασης: Α 571/2019**

αναθέτουσας να ακυρώνει νέα πράξη και χρονοτριβή εις βάρος της ολοκλήρωσης της διαδικασίας ανάθεσης, τα οποία δύνανται να αποφευχθούν δια της αναστολής της διαδικασίας κατά το παρόν στάδιο.

18. Επειδή, ως εκ τούτου, από μια γενική θεώρηση και στάθμιση των συμφερόντων των εμπλεκομένων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, λαμβάνοντας υπόψη ότι σημαντική πτυχή της εξυπηρέτησης του δημοσίου συμφέροντος είναι και η εξασφάλιση της νομιμότητας της διαδικασίας ανάθεσης, δεν προκύπτει ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη.

19. Επειδή, εξάλλου, το μόνο πρόσφορο και συγχρόνως αναγκαίο και εν στενή εννοία αναλογικό για τη θεραπεία και προστασία των διακινδυνευόμενων ως άνω συμφερόντων, διασφαλιστικό μέτρο είναι η, έως και την έκδοση απόφασης επί της Προσφυγής, αναστολή προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας, συμπεριλαμβανομένης της αποχής της αναθέτουσας αρχής από οποιαδήποτε ενέργεια αποσφράγισης/αξιολόγησης προσφορών, έκδοσης οιασδήποτε απόφασης και διενέργειας οιασδήποτε πράξης, σύνταξης πρακτικού, έγκρισης ή έκδοσης πρόσκλησης για προσκόμιση δικαιολογητικών, σχετικώς με κάθε επόμενο στάδιο του διαγωνισμού, καθώς σε περίπτωση αποδοχής της προκείμενης προσφυγής, όλες οι επόμενες της νυν προσβαλλόμενης, πράξεις θα είναι άκυρες.

20. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, πληρούται η ratio της διάταξης για τη χορήγηση αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων, τα οποία σκοπούν στην αποτροπή ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού.

21. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω το υποβληθέν αίτημα αναστολής θα πρέπει να γίνει δεκτό και να ανασταλεί η περαιτέρω πρόοδος της διαγωνιστικής διαδικασίας.

**Για τους λόγους αυτούς**

**Αριθμός απόφασης: Α 571/2019**

Δέχεται το αίτημα αναστολής της Προσφεύγουσας.

Αναστέλλει την περαιτέρω πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας που προκηρύχθηκε με τη με αριθ. \*\*\*\*Διακήρυξη της Υπηρεσίας \*\*\*\* με αντικείμενο τον καθαρισμό των χώρων και επιφανειών των εγκαταστάσεων της \*\*\*\*\* στο νομό Αττικής.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 12 Δεκεμβρίου 2019, συντάχθηκε από την Εισηγήτρια και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο αυθημερόν.

**Η Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Μαρία-Ελένη Σιδέρη**

**Αργυρώ Τσουλούφα**