

**Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**2<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

**ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 13 Φεβρουαρίου 2020, με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη, Μέλος και Νικόλαος Σαββίδης, μέλος και Εισηγητής, δυνάμει της με αρ. 169/2020 Πράξης του Προέδρου του Κλιμακίου

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής – προσωρινών μέτρων που σώρευσε στη με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 128/04-02-2020 προδικαστική προσφυγή του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 η ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία «.....» και το διακριτικό τίτλο «.....», που εδρεύει στην ....., επί του ... χλμ. της ....., νόμιμα εκπροσωπούμενη

Κατά του Υπουργείου ....., που εδρεύει στην ....., επί της οδού ..... αρ. ...., όπως νόμιμα εκπροσωπείται

Με την ως άνω προσφυγή ζητείται να ακυρωθεί η με αριθμό πρωτοκόλλου Β/Ε4/Φ1.2/482/23.01.2020 απόφαση της ..... (κατά την προσφυγή) του Υπουργού ..... (όπως αναγράφεται στο σώμα αυτής), με την οποία εγκρίθηκε το από 06-12-2019 1<sup>ο</sup> Πρακτικό της αρμόδιας επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού για την Α΄ Φάση επιλογής Ιδιωτικού Φορέα Σύμπραξης για την εκτέλεση του έργου «Μελέτη, Κατασκευή, Χρηματοδότηση, Λειτουργία και Συντήρηση του Οδικού Άξονα ....., Τμήμα «.....», κατά το μέρος της με το οποίο έγιναν δεκτές οι συμμετοχές των υποψηφίων ι) ΕΝΩΣΗ ΠΡΟΣΩΠΩΝ «.....» και ιι) ....., ως και κάθε άλλη συναφής προγενέστερη ή μεταγενέστερη πράξη ή παράλειψη. Με την προσφυγή, επιπλέον, ζητείται και η αναστολή εκτέλεσης της προσβαλλόμενης απόφασης, ως και η αναστολή προόδου του διαγωνισμού, άλλως η χορήγηση των κατά την κρίση της ΑΕΠΠ κατάλληλων προσωρινών μέτρων.

## Αριθμός απόφασης: Α 68 / 2020

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή, Νικόλαο Σαββίδη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε και δεσμεύτηκε το νόμιμο παράβολο (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό .....), ποσού 15.000,00€, το οποίο ανέρχεται στο ανώτερο προβλεπόμενο ύψος, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 του π.δ. 39/2017, δοθέντος ότι το αναλογικό ποσοστό (0,5%) επί της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης υπερβαίνει το πιο πάνω καταβληθέν ποσό.

2. Επειδή, η με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 128/2020 προδικαστική προσφυγή, συναφώς και το κρινόμενο αίτημα προσωρινής προστασίας που σωρεύεται σε αυτήν, ανατέθηκε προς εξέταση παρόν Κλιμάκιο της ΑΕΠΠ με το από 04-02-2020 ηλεκτρονικό μήνυμα του Προέδρου της.

3. Επειδή, το Υπουργείο ..... (εφεξής αναθέτουσα αρχή») προκήρυξε δημόσιο διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό, με τη διαδικασία του ανταγωνιστικού διαλόγου, για την επιλογή Ιδιωτικού Φορέα Σύμπραξης για την για την εκτέλεση του έργου «Μελέτη, Κατασκευή, Χρηματοδότηση, Λειτουργία και Συντήρηση του Οδικού Άξονα Νοτιοδυτικής....., Τμήμα «.....», με Σ.Δ.Ι.Τ.», εκτιμώμενης προ ΦΠΑ αξίας, κατά την κατασκευή του έργου έως 50.000.000,00€ και κατά τη διάρκεια λειτουργίας του 251.800.000,00€ (εφεξής «διαγωνισμός»). Ο διαγωνισμός διεξάγεται σε δύο φάσεις, η πρώτη από τις οποίες (Α΄ Φάση) έχει σκοπό την προεπιλογή εκείνων των υποψηφίων που πληρούν τα τεθέντα κριτήρια ποιοτικής επιλογής για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό και την ανάθεση της Σύμβασης Σύμπραξης και η δεύτερη (Β΄ Φάση), η οποία έχει σκοπό, μετά από διάλογο με τους προεπιλεγέντες φορείς, την έγκριση από την αναθέτουσα αρχή του οριστικού Βασικού Σχεδιασμού του Έργου και των τευχών της Πρόσκλησης Υποβολής Δεσμευτικών Προσφορών και τελικά την υποβολή δεσμευτικών προσφορών από τους προεπιλεγέντες υποψηφίους και την ανάθεση της σύμβασης με την ανώνυμη εταιρεία ειδικού σκοπού που θα συστήσει ο ανάδοχος. Για την Α΄

## Αριθμός απόφασης: Α 68 / 2020

Φάση του διαγωνισμού εκδόθηκε το από Απριλίου 2019 Τεύχος Πρόσκλησης Υποβολής Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος (Α΄ Φάσης του διαγωνισμού), το οποίο, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 17-05-2019 με Αριθμό Διαδικτυακής Ανάρτησης Μητρώου (ΑΔΑΜ) ..... (εφεξής «πρόσκληση»). Η Α΄ Φάση του διαγωνισμού διεξάγεται ηλεκτρονικά μέσω της διαδικτυακής πύλης του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) υπό το συστημικό αριθμό ..... Καταληκτική ημερομηνία υποβολής φακέλων εκδήλωσης ενδιαφέροντος με το ισχύον τεύχος πρόσκλησης ορίστηκε η Τρίτη 2 Ιουλίου 2019 και ώρα 14:00 (Ώρα Ελλάδος). Μετά το πέρας της ως άνω προθεσμίας, η επιτροπή του διαγωνισμού διαπίστωσε ότι φακέλους εκδήλωσης ενδιαφέροντος υπέβαλαν ηλεκτρονικά πέντε (5) οικονομικοί φορείς, οι οποίοι τους υπέβαλαν και έγχαρτους, και συγκεκριμένα, (1) η εταιρεία ....., (2) η εταιρεία ....., (3) η εταιρεία ....., (ήδη προσφεύγουσα ή «.....»), (4) η εταιρεία ..... και (5) ένωση προσώπων «.....». Μετά την αποσφράγιση και αξιολόγηση του περιεχομένου των εν λόγω φακέλων και τις διευκρινίσεις που ζητήθηκαν και δόθηκαν από την εταιρεία ..... και την ένωση προσώπων ....., η επιτροπή του διαγωνισμού, με το από 06-12-2019 πρακτικό της διαπίστωσε ότι οι Φάκελοι Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος όλων των Υποψηφίων είναι πλήρεις και όλοι οι υποψήφιοι πληρούν τις απαιτήσεις των άρθρων 7, 8 και 9 αλλά και των εν γένει όρων της πρόσκλησης και εισηγήθηκε προς την αναθέτουσα αρχή, την πρόκριση στην επόμενη (Β΄ Φάση) του διαγωνισμού, όλων των ως άνω αναφερόμενων υποψηφίων. Τέλος, με τη με αριθμό πρωτοκόλλου (α.π.) Β/Ε4/Φ1.2/482/23.01.2020 απόφαση του Υπουργού ..... (εφεξής «προσβαλλόμενη απόφαση» ή «προσβαλλόμενη πράξη») εγκρίθηκε το 1<sup>ο</sup> από 06-12-2019 πρακτικό της επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού και αποφασίστηκε η πρόκριση στην επόμενη (Β΄ Φάση) του διαγωνισμού όλων των υποψηφίων που κατέθεσαν Φάκελο Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος, ήτοι των υποψηφίων (1) ....., (2) ....., (3) ....., (4) ..... και (5) ένωση προσώπων «.....». Κατά της απόφασης αυτής του Υπουργού στρέφεται η προσφεύγουσα, κατά το μέρος της με το οποίο έγιναν δεκτές οι συμμετοχές των υποψηφίων i) ..... και ii) ....., για τους λόγους και κατά τα ειδικά

## **Αριθμός απόφασης: Α 68 / 2020**

αιτήματα που αναπτύσσονται στη με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 128/04-02-2020 προδικαστική της προσφυγή της.

4. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (345 παρ. 1 ν. 4412/2016, 6 παρ.1 ν. 4412/2016), του αντικειμένου της (υλοποίηση έργου με σύμπραξη δημοσίου και ιδιωτικού τομέα) και της νομικής φύσης του Υπουργείου ..... ως αναθέτουσας αρχής, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, συναφώς υπάγεται και στις διατάξεις του ν. 4412/2016. Συνακόλουθα, εν όψει και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (αποστολή της αρχικής πρόσκλησης για υποβολή φακέλου εκδήλωσης ενδιαφέροντος για τη σχετική σύμβαση για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων στις 08-05-2019 και του διορθωτικού στις 14-05-2019), η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 345 παρ. 1 και 2 και 379 παρ. 7 του νόμου, όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν και των όρων του άρθρου 18 της πρόσκλησης, η δε Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή και υποβάλλεται το κρινόμενο αίτημα αναστολής είναι αρμόδια για την εξέτασή τους.

5. Επειδή, από τα αναρτημένα στοιχεία στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ α/α.....) προκύπτει ότι η κρινόμενη προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1 περ. α΄ του ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. α΄ και γ΄ του π.δ. 39/2017, δοθέντος ότι στις 23-01-2019 η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού την προσβαλλόμενη απόφαση και το εγκριθέν με αυτήν πρακτικό αποτελεσμάτων Α΄ φάσης του διαγωνισμού και η προσφυγή ασκήθηκε στις 03-02-2019, ήτοι την πρώτη εργάσιμη ημέρα μετά την Κυριακή 02-02-2020, κατά την οποία εξέπνεε η προβλεπόμενη δεκαήμερη προθεσμία για την άσκηση της, η οποία όμως είναι μέρα εξαιρετέα, ασκήθηκε δε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι του π.δ. 39/2017, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του π.δ. αυτού και την παρ. 2 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016.

## Αριθμός απόφασης: Α 68 / 2020

6. Επειδή, περαιτέρω, από τη μελέτη του συνόλου των στοιχείων του φακέλου του διαγωνισμού προκύπτει ότι η προσφεύγουσα υπέβαλε φάκελο εκδήλωσης ενδιαφέροντος, με την προσβαλλόμενη απόφαση όμως, εκτός από αυτήν και τις εταιρείες ..... και ....., στη Β΄ Φάση του διαγωνισμού προεπελέγησαν μη νόμιμα κατά τα ιστορούμενα στην προσφυγή και οι υποψήφιοι ΕΝΩΣΗ ΠΡΟΣΩΠΩΝ «.....» και ..... Κατά συνέπεια με έννομο συμφέρον, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του π.δ. 39/2017, στρέφεται κατά της απόφασης έγκρισης των αποτελεσμάτων του σταδίου της πρώτης φάσης του διαγωνισμού, διότι από τη μη νόμιμη συμμετοχή περισσότερων υποψηφίων στο διαγωνισμό, στερείται τη μεγαλύτερη πιθανότητα που θα μπορούσε να έχει να υποβάλει τη βέλτιστη προσφορά και να αναδειχθεί ανάδοχος της σύμβασης.

7. Επειδή, ειδικότερα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται τα εξής: α) Σχετικά με την ένωση προσώπων «.....», 1) ότι πλημμελώς προσκόμισε με το φάκελο της προσφοράς της τα απαιτούμενα από την πρόσκληση νομιμοποιητικά έγγραφα για το μέλος της ....., κατά παράβαση των συνδυασμένων όρων των άρθρων 9.3.1, 9.3.6 και 9.1.2 (3) της πρόσκλησης 2) δεν προσκόμισε με το φάκελο της προσφοράς της τα απαιτούμενα από την πρόσκληση αποδεικτικά έγγραφα για την καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας για το μέλος αυτής ....., κατά παράβαση των συνδυασμένων όρων των άρθρων 7.5.1., 9.7.2. της πρόσκλησης και των διατάξεων του Παραρτήματος XI του ν. 4412/2016, 3) δεν προσκόμισε τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα για την τεκμηρίωση της καταλληλότητας άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας, ούτε για το μέλος του Κατασκευαστή ....., κατά παράβαση των συνδυασμένων όρων των άρθρων 7.5.2.(B), 9.7.3. της πρόσκλησης και των διατάξεων του Παραρτήματος XI του ν. 4412/2016, πλημμέλεια που δεν διορθώθηκε ούτε και με τις εκ των υστέρων δοθείσες διευκρινίσεις, 4) δεν απέδειξε με την προσκόμιση του κατάλληλου αποδεικτικού μέσου τις απαιτήσεις του αρ. 7.5.2. της πρόσκλησης για το μέλος του Κατασκευαστή....., πλημμέλεια που μη νομίμως και δη κατά παράβαση του αρ. 102 του ν. 4412/2016, έγινε δεκτή ότι

## Αριθμός απόφασης: Α 68 / 2020

ήρθη με την εκ των υστέρων υποβληθείσα νέα Υπεύθυνη Δήλωση προς αντικατάσταση της υποβληθείσας με το φάκελο εκδήλωσης ενδιαφέροντος, μετά από αίτημα της αναθέτουσας αρχής για διευκρινίσεις, τέλος 5) δεν προσκόμισε τα απαιτούμενα από τους όρους 7.5.3.(Γ) και 9.7.4.(4) και (5) της πρόσκλησης αποδεικτικά μέσα για την τεκμηρίωση της καταλληλότητας άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας του Μελετητή της. β) Σχετικά με την ....., εξάλλου, προβάλλει ότι δεν καλύπτει τις απαιτήσεις τεχνικής και επαγγελματικής επάρκειας των μελετητών που δηλώνει για την εκπόνηση των μελετών κατηγορίας 9 «Μηχανολογικές, Ηλεκτρολογικές και Ηλεκτρονικές Μελέτες», κατά παράβαση των συνδυασμένων όρων των άρθρων 7.4.4. και 9.6.5 της πρόσκλησης, διότι, για τους μελετητές που δήλωσε για την εκπόνηση μελετών κατηγορίας 9, από το μεν Γραφείο Μελετών ..... (με διακριτικό τίτλο ..... ) δύναται να επικαλεστεί εμπειρία για αναλογούν φυσικό αντικείμενο 7,6 χλμ, το οποίο υπολείπεται των 15 χλμ που απαιτεί το αρ. 7.4.4. της πρόσκλησης, από το δε Γραφείο Μελετών ..... – ..... – ..... (γραφείο ....) δεν δύναται να επικαλεστεί καμία επιτυχή και προσήκουσα εκπόνηση οριστικής μελέτης Η/Μ εγκαταστάσεων οδικών έργων, κατά τους όρους των άρθρων 7.4.4.Β και 9.6.5. της πρόσκλησης.

8. Επειδή, μετά ταύτα, η προσφεύγουσα επιδιώκει την αναστολή εκτέλεσης της απόφασης της αναθέτουσας αρχής που περάτωσε την Α΄ Φάση του διαγωνισμού, ως και την αναστολή προόδου του, μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής της.

9. Επειδή, εξάλλου, η αναθέτουσα αρχή με το με αριθμό πρωτ. Β/Ε4/Φ18/οικ.931/06-02-2020 έγγραφο του Προϊσταμένου της ..... κοινοποιεί της απόψεις της επί του αιτήματος αναστολής που σωρεύεται στη με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 128/2020 προσφυγή, με τις οποίες, χωρίς να αντικρούει την προσφυγή ως τυπικά απαράδεκτη ή ως ουσιαστικά αβάσιμη, υποστηρίζει ότι η προσφεύγουσα δεν κινδυνεύει να υποστεί ζημία στο παρόν στάδιο, καθώς λόγω του χρόνου που θα απαιτηθεί, δεν πρόκειται να έχει συναφθεί σύμβαση μέχρι την έκδοση απόφασης από την ΑΕΠΠ επί της προσφυγής της. Παρά ταύτα, στον επίλογο του ως άνω εγγράφου, δηλώνεται ότι η Υπηρεσία

## **Αριθμός απόφασης: Α 68 / 2020**

προτίθεται αυτοβούλως να αναμείνει τη δημοσίευση της απόφασης της ΑΕΠΠ, αναστέλλοντας την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας.

10. Επειδή, λαμβανομένων υπόψη των ανωτέρω, κατά την κρίση του επιληφθέντος Κλιμακίου, η με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 128/2020 προδικαστική προσφυγή δεν πιθανολογείται ως προδήλως απαράδεκτη, ούτε ως προδήλως αβάσιμη. Σε κάθε περίπτωση δε, περιέχει συγκεκριμένους λόγους και αιτιάσεις, με τις οποίες αποδίδονται στην προσβαλλόμενη απόφαση πλημμέλειες που χρήζουν επισταμένης αξιολόγησης. Οριστική κρίση, ωστόσο, τόσον επί του παραδεκτού της προσφυγής όσο και επί της ουσίας των σχετικών ισχυρισμών της προσφεύγουσας δεν είναι δυνατόν να διαλάβει η ΑΕΠΠ στα στενά χρονικά πλαίσια εντός των οποίων καλείται να αποφασίσει επί του αιτήματος προσωρινής προστασίας (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 496/2011, ΔΕΦΑΘ 9, 10, 20, 41, 46/2015), επιφυλασσόμενη να αποφανθεί περί τούτων με την οριστική απόφασή της.

11. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 366 του ν. 4412/2016 και 15 του π.δ. 39/2017, η Α.Ε.Π.Π. με απόφασή της μπορεί να αποφασίζει τη λήψη προσωρινών μέτρων για να επανορθωθεί εικαζόμενη παράβαση ή να αποτραπεί ζημία των θιγόμενων συμφερόντων, κατά τρόπο, ώστε να μην καταστεί αλυσιτελής η αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας, περίπτωση, που συντρέχει εν προκειμένω. Και τούτο, διότι ο διαγωνισμός ευρίσκεται στο στάδιο προ της έναρξης ανταγωνιστικού διαλόγου της αναθέτουσας αρχής με τους υποψηφίους (πρβλ. παρ. 4 της πρόσκλησης), που σκοπό έχει να οριστικοποιηθεί ο βασικός σχεδιασμός του έργου και να εγκριθούν τα τεύχη της Πρόσκλησης Υποβολής Δεσμευτικών Προσφορών από αυτούς (πρβλ. παρ. 4.4.8 της πρόσκλησης), κατά τη διάρκεια του οποίου οι υποψήφιοι δύνανται να υποβάλουν σχόλια, προτάσεις, μελέτες και λύσεις, η μερική ή ολική υιοθέτηση των οποίων από την αναθέτουσα αρχή μπορεί να φέρει σε πλεονεκτικότερη θέση τους υποψηφίους των οποίων οι προτάσεις θα γίνουν αποδεκτές έναντι των λοιπών. Για την ίση μεταχείριση των υποψηφίων που θα υποβάλουν εν τέλει προσφορά, συνεπώς, δεν αρκεί η επί ίσοις όροις προηγούμενη συμμετοχή τους στο διάλογο. Απαιτείται, επιπλέον, στο διάλογο

## Αριθμός απόφασης: Α 68 / 2020

αυτό να συμμετάσχουν μόνον όσοι υποψήφιοι έχει κριθεί ότι δύνανται να υποβάλουν προσφορά για την ανάθεση της σύμβασης. Τούτο δε διότι αν η αναθέτουσα αρχή κατά το βασικό σχεδιασμό του έργου τυχόν υιοθετήσει προτάσεις υποψηφίων που λόγω μη νόμιμης προεπιλογής τους δεν θα υποβάλουν εν τέλει προσφορά, οι λοιποί υποψήφιοι θα στερηθούν το νόμιμο πλεονέκτημα που κατά τα άνω μπορεί να αποκτήσουν μέσω του ανταγωνιστικού διαλόγου με την αναθέτουσα αρχή. Ελλοχεύει, συνεπώς, ο κίνδυνος να θεωρηθεί ότι ο διάλογος διεξήχθη πλημμελώς και για το λόγο αυτό να θεωρηθεί ότι είναι μη νόμιμα τα τεύχη της πρόσκλησης υποβολής δεσμευτικών προσφορών του επόμενου και τελικού σταδίου Β.ΙΙ της Β' Φάσης του διαγωνισμού, εκτός των τυχόν άλλων πλημμελειών από τις οποίες αυτά μπορεί να πάσχουν, ένεκα των οποίων θα μπορούσαν να προσβληθούν, στο πλαίσιο της καθιερούμενης στο βιβλίο IV του ν. 4412/2016 διαδικασίας παροχής έννομης προστασίας, οδηγώντας με τον τρόπο αυτό, πιθανόν, σε επόμενο στάδιο προσφυγών και υποχρεώνοντας την αναθέτουσα αρχή να επαναλάβει τη διαδικασία από του σημείου, από το οποίο τυχόν θα έχει διαπιστωθεί πλημμέλεια, με συνέπεια περαιτέρω χρονοτριβή εις βάρος της ολοκλήρωσης της διαδικασίας ανάθεσης. Οι παραπάνω κίνδυνοι, ωστόσο, δύνανται να αποφευχθούν δια της αναστολής της διαδικασίας. Επιπλέον, δεδομένου ότι η εξέταση της προσφυγής έχει ήδη προσδιοριστεί δια της με αριθμό 169/2020 Πράξης του Προέδρου της Α.Ε.Π.Π. για τις 13-03-2020, η όποια επίπτωση από την αναστολή προόδου της διαδικασίας στην αναθέτουσα αρχή ή στους λοιπούς ήδη προεπιλεγέντες υποψηφίους κρίνεται ως αμελητέα. Αντίθετα, η χορήγηση αναστολής προόδου του διαγωνισμού θα εξασφαλίσει, κατά τα ως άνω, τα συμφέροντα όλων των μερών από το ενδεχόμενο ολοκλήρωσης επόμενων σταδίων της διαδικασίας προ της έκδοσης απόφασης της ΑΕΠΠ επί της, επηρεάζουσας τη νομιμότητά τους, διαφοράς. Εξάλλου, η περιεχόμενη στις απόψεις της αναθέτουσας αρχής δήλωση του Προϊσταμένου της ..... ότι η Υπηρεσία προτίθεται αυτοβούλως να αναμείνει τη δημοσίευση της απόφασης της ΑΕΠΠ, αναστέλλοντας την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας, δεν συνιστά απόφαση της διενεργούσας το διαγωνισμό αρχής, ούτε προκύπτει ότι δημοσιεύθηκε ή κοινοποιήθηκε σε όλους τους διαγωνιζόμενους και ότι, συνεπώς, τη δεσμεύει.

## **Αριθμός απόφασης: Α 68 / 2020**

12. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, επιβάλλεται να ληφθούν μέτρα προσωρινής προστασίας. Το πλέον πρόσφορο δε μέτρο και συγχρόνως αναγκαίο και υπό στενή έννοια αναλογικό για την προσωρινή προστασία των διακινδυνευόμενων συμφερόντων είναι η αναστολή προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας, ώστε να μην προχωρήσει στο επόμενο στάδιο και να μην κληθούν οι υποψήφιοι του διαγωνισμού να συμμετάσχουν σε διάλογο με την αναθέτουσα αρχή κατά τους όρους της παραγράφου 4.4. της πρόσκλησης, μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής. Η αναστολή αυτή, προς το σκοπό της διαφάνειας της διαδικασίας, την πληροφόρηση των συμμετεχόντων στο διαγωνισμό και τον προγραμματισμό της αναθέτουσας αρχής δεν έχει αόριστη, αλλά βεβαία, πλην εύλογη, για την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής διάρκεια και πάντως εντός του αποκλειστικού χρόνου του άρθρου 367 παρ. 1 του ν. 4412/2016, χωρίς να καθυστερεί υπέρμετρα τη διαδικασία. Το μέτρο αυτό, σε κάθε περίπτωση, αίρεται αυτοδίκαια με την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 366 παρ. 1 του ν. 4412/2016.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται το αίτημα περί αναστολής-προσωρινών μέτρων που σωρεύεται στη με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 128/2020 προδικαστική προσφυγή.

Αναστέλλει την πρόοδο του δημόσιου διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού, με τη διαδικασία του ανταγωνιστικού διαλόγου για την επιλογή Ιδιωτικού Φορέα Σύμπραξης για την για την εκτέλεση του έργου «Μελέτη, Κατασκευή, Χρηματοδότηση, Λειτουργία και Συντήρηση του Οδικού Άξονα Νοτιοδυτικής ....., Τμήμα «.....», με Σ.Δ.Ι.Τ.», τον οποίο διενεργεί το Υπουργείο ..... και ιδίως αναστέλλει την υποβολή κλήσης στους υποψηφίους για συμμετοχή στο διάλογο και τη διεξαγωγή του κατά τους όρους της παραγράφου 4.4. της πρόσκλησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος για το διαγωνισμό, μέχρι την έκδοση απόφασης της Α.Ε.Π.Π. επί της ως άνω προσφυγής.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη στις 13 Φεβρουαρίου 2020 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 14 Φεβρουαρίου 2020.

**Αριθμός απόφασης: Α 68 / 2020**

**Ο Πρόεδρος**

**Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης**

**Η Γραμματέας**

**Τζέιμυ Ελ. Γιάννακα**