

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

1^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ (άρθρο 366 ν.4412/16)

Συνήλθε στις 17 Νοεμβρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης – Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης κατάλληλων προσωρινών μέτρων που περιλαμβάνεται στην από 2/11/2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1536/4-11-2022 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στο ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή, στην οποία σωρεύει και αίτημα αναστολής – χορήγησης προσωρινών μέτρων, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής με αριθμό 403/2022 και με θέμα «Έγκριση 1ου πρακτικού με τίτλο – ...», κατά το μέρος της με το οποίο αποκλείστηκε η προσφεύγουσα από τον διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης παροχής υπηρεσιών για την «...», καθώς επίσης και κατά το μέρος της με το οποίο έγινε δεκτή στον διαγωνισμό η προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...».

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την εισηγήτρια Αθηνά Μπουζιούρη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε, εισπράχθηκε και δεσμεύτηκε το νόμιμο κατ' άρθρα 363 Ν. 4412/2016 και 5 ΠΔ 39/2017 και βάσει της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης παράβολο ποσού 600,00 ευρώ (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ...).
2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό πρωτ. .../28-6-2022 προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης παροχής υπηρεσιών για την «...», με κριτήριο

ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την βέλτιστη σχέση ποιότητας – τιμής και με εκτιμώμενη αξία 50.000,00 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%. Το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ την 1η/7/2022 (ΑΔΑΜ: ...) και στο ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο διαγωνισμός έλαβε συστημικό α/α Στον διαγωνισμό συμμετείχαν δύο (2) οικονομικοί φορείς, ήτοι η προσφεύγουσα και η Με το 1^ο Πρακτικό της με ημερομηνία 2/8/2022 η Επιτροπή Διαγωνισμού, αφού αποσφράγισε και αξιολόγησε τους φακέλους δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικών προσφορών, εισηγήθηκε την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας λόγω πλημμελειών των δικαιολογητικών συμμετοχής και την αποδοχή των δικαιολογητικών συμμετοχής και της τεχνικής προσφοράς της ... με βαθμό 116,50. Με την ήδη προσαλλόμενη απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής επικυρώθηκε το ανωτέρω πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού, αποκλείστηκε η προσφεύγουσα και έγινε δεκτή η ... στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού. Η προσαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους διά του ΕΣΗΔΗΣ στις 24/10/2022.

3. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 366 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147/08.08.2016) ως ισχύει ορίζεται ότι: «1.Η ΑΕΠΠ, ύστερα από αίτημα του προσφεύγοντος και μετά από κλήση της αναθέτουσας αρχής προ τριών (3) ημερών, εκδίδει υποχρεωτικά κατόπιν συνεδρίασης συνοπτικά αιτιολογημένη απόφαση είτε αναστολής εκτέλεσης της προσαλλόμενης πράξης είτε απόρριψης του αιτήματος περί λήψης προσωρινών μέτρων. Η ΑΕΠΠ μπορεί να εκδώσει απόφαση αναστολής της προσαλλόμενης πράξης και αυτεπαγγέλτως. Σε κάθε περίπτωση, με την απόφαση αναστολής η ΑΕΠΠ ορίζει και τα κατάλληλα μέτρα έως ότου αποφανθεί για την προσφυγή και, πάντως, όχι πέραν της προθεσμίας που ορίζεται στην παρ. 1 του άρθρου 367 για την έκδοση της απόφασής της. 2. Με την απόφαση της παρ. 1 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 μην χορηγηθούν τα προσωρινά μέτρα της παρ. 2, 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 δεν θίγει τις λοιπές αξιώσεις που προβάλλει το πρόσωπο που έχει ζητήσει τη χορήγηση των εν λόγω μέτρων».

4. Επειδή, η χορήγηση αναστολής – προσωρινών μέτρων σκοπεί στην αποτροπή καταστάσεων ανεπανόρθωτων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού, προκειμένου, περαιτέρω, να μην καταστεί αλυσιτελής τυχόν αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής.

5. Επειδή, η προκείμενη προσφυγή, στην οποία περιλαμβάνεται το υπό κρίση αίτημα αναστολής, δεν πιθανολογείται ότι είναι πρόδηλα απαράδεκτη ή πρόδηλα αβάσιμη.

6. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, ο υπόψη διαγωνισμός βρίσκεται στο στάδιο αξιολόγησης και βαθμολόγησης των τεχνικών προσφορών. Ειδικότερα, έχουν ήδη ελεγχθεί τα δικαιολογητικά συμμετοχής και έχει αξιολογηθεί και βαθμολογηθεί η μόνη τεχνική προσφορά που έχει κριθεί παραδεκτή, ενώ δεν έχουν ακόμη αποσφραγιστεί οι οικονομικές προσφορές των διαγωνιζομένων.

7. Επειδή, η επάνοδος στο στάδιο του ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και της αξιολόγησης και βαθμολόγησης των τεχνικών προσφορών δεν είναι επιτρεπτή μετά την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών. Ειδικότερα, σε περίπτωση που ο διαγωνισμός διενεργείται με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, όπου λαμβάνει χώρα αξιολόγηση και βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών – όπως στην προκείμενη περίπτωση - δεν δύνανται νόμιμα να αξιολογηθούν και βαθμολογηθούν οι τεχνικές προσφορές με γνωστά τα στοιχεία των οικονομικών προσφορών. Και τούτο, διότι εκ νέου αξιολόγηση τεχνικής προσφοράς με γνωστές ήδη τις οικονομικές προσφορές των διαγωνιζομένων είναι ανεπίτρεπτη, αφού παραβιάζει την αρχή της μυστικότητας των οικονομικών προσφορών και δεν διασφαλίζει την ανάπτυξη πραγματικού ανταγωνισμού υπό συνθήκες διαφάνειας με βάση την αρχή της ίσης μεταχείρισης των συμμετεχόντων (πρβλ. ΣΤΕ 2283/2006, ΕΑ ΣΤΕ 2173/2009, 1177/2009, σκ. 9, 966/2009, σκ. 10, 998/2009, σκ. 11, 776/2008, 277/2008, σκ. 5, 271/2008, σκ. 10, 162/2007, 163/2007, 373/2007, 374/2007,

1100/2006, 852/2005, 226/2004, 613/2004, ΔΕφΑΘ 995/2022, ΔΕφΠειρ 143/2020, σκ .5 κ.α.).

8. Επειδή, σε περίπτωση τυχόν ευδοκίμησης της προκείμενης προδικαστικής προσφυγής, η επάνοδος στο στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και αξιολόγησης και βαθμολόγησης των τεχνικών προσφορών θα καταστεί ανέφικτη – σύμφωνα με την ανάπτυξη που προηγήθηκε -, εάν στο μεταξύ έχει συνεχιστεί η προκείμενη διαγωνιστική διαδικασία, και, ειδικότερα, εάν έχουν αποσφραγιστεί οι οικονομικές προσφορές. Συνεπώς, στο παρόν στάδιο, υφίσταται λόγος χορήγησης αναστολής της διαγωνιστικής διαδικασίας – ορισμού προσωρινών μέτρων, προκειμένου να μην καταστεί αλυσιτελής τυχόν αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής και να αποτραπούν καταστάσεις ανεπανόρθωτες ή δύσκολα αναστρέψιμες λόγω της προόδου του διαγωνισμού. Σε κάθε δε περίπτωση, ενόψει των προθεσμιών των άρθρων 365 παρ. 4 και 367 παρ. 1 Ν. 4412/2016, η λήψη προσωρινών μέτρων, μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προδικαστικής προσφυγής, θα αποτρέψει μεν βλάβη της προσφεύγουσας, χωρίς, όμως, να καθυστερήσει υπέρμετρα τον διαγωνισμό, ώστε να προστατευθεί και το δημόσιο συμφέρον για ταχεία περάτωσή του.

9. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, το αίτημα χορήγησης αναστολής - προσωρινών μέτρων της προσφεύγουσας πρέπει να γίνει δεκτό.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται το αίτημα αναστολής- προσωρινών μέτρων της προσφεύγουσας.

Αναστέλλει την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας, και ιδίως το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών των διαγωνιζομένων, μέχρι την έκδοση απόφασης της ΕΑΔΗΣΥ επί της προδικαστικής προσφυγής.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 17 Νοεμβρίου 2022 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ – ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ – ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ

Α/Α ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΠΑΝΑΓΙΩΤΙΔΟΥ