

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

1^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

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

Συνήλθε στις 15 Μαΐου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης – Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού Μέλος και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος-Εισηγήτρια.

-Για να εξετάσει: α) το αίτημα αναστολής και λήψης κατάλληλων προσωρινών μέτρων που περιλαμβάνεται στην προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 2/5/2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 631/4-5-2023 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» που εδρεύει στον ..., οδός ..., ... και εκπροσωπείται νόμιμα, και β) το αίτημα αναστολής και λήψης κατάλληλων προσωρινών μέτρων που περιλαμβάνεται στην προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 2/5/2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 632/4-5-2023 της ένωσης οικονομικών φορέων «...» που εδρεύει στη ..., οδός ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

-Κατά του ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

=====

Με τις προδικαστικές προσφυγές, στις οποίες σωρεύονται και αιτήματα αναστολής – χορήγησης προσωρινών μέτρων, οι προσφεύγουσες ζητούν την ακύρωση της απόφασης της αναθέτουσας αρχής με αριθμό 24984/19-4-2023 με θέμα «Απόφαση αποδοχής των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών του διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού με ανοικτή διαδικασία μέσω ΕΣΗΔΗΣ για την επιλογή αναδόχου ...», κατά το μέρος που προσβάλλεται με καθεμία από τις προδικαστικές προσφυγές.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

Αριθμός απόφασης: Α487,488/2023

1. Για την άσκηση των προδικαστικών προσφυγών καταβλήθηκε παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 Ν. 4412/2016 και 5 ΠΔ 39/2017 (κωδικοί ηλεκτρονικών παραβόλων: ... και ...).
2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό .../29-9-2021, ο ... προκήρυξε διεθνή ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την επιλογή αναδόχου της σύμβασης ... με αντικείμενο «...». Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται σε 1.700.000,00, πλέον ΦΠΑ. Προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 29/9/2021 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 1/10/2021 (ΑΔΑΜ: ...) και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α Ως κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίστηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας τιμής και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 3η/11/2021 και, κατόπιν παράτασης, η 29η/11/2021.
3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν οι δύο προσφεύγουσες. Από τα προσβάσιμα στοιχεία του ηλεκτρονικού φακέλου του διαγωνισμού και τα διαβιβασθέντα στην ΕΑΔΗΣΥ στοιχεία, προκύπτει ότι με την ήδη προσβαλλόμενη απόφασή της, η αναθέτουσα αρχή, αφού επικύρωσε το πρακτικό με αριθμό 3/18-04-2023 (ορθή επανάληψη) της Επιτροπής Διαγωνισμού περί αποσφράγισης και ελέγχου του φακέλου δικαιολογητικών συμμετοχής και αξιολόγησης τεχνικών προσφορών, αποφάσισε την αποδοχή των δύο (2) υποβληθεισών προσφορών και την πρόκρισή τους στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού για τα εξής αντικείμενα του διαγωνισμού: «II. ... και IV. ...». Η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους διά του ΕΣΗΔΗΣ στις 19/4/2021.
4. Επειδή, η προκείμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ νόμιμα επιλαμβάνεται του αιτήματος αναστολής – χορήγησης προσωρινών μέτρων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 366 ν. 4412/2016.
5. 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.

6. Οι προσφυγές, στις οποίες περιλαμβάνονται τα υπό κρίση αιτήματα αναστολής, δεν πιθανολογείται ότι είναι πρόδηλα απαράδεκτες ή πρόδηλα αβάσιμες.

7. 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 έχουν αξιολογηθεί οι τεχνικές προσφορές, ενώ δεν έχουν ακόμη αποσφραγιστεί οι οικονομικές προσφορές των διαγωνιζομένων.

8. 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.).

9. Σε περίπτωση τυχόν ευδοκίμησης των προδικαστικών προσφυγών, 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 αποτραπούν καταστάσεις

Αριθμός απόφασης: Α487,488/2023

ανεπανόρθωτες 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, δεν θα καθυστερήσει υπέρμετρα τον διαγωνισμό, ώστε να προστατευθεί και το δημόσιο συμφέρον που επιβάλλει την ταχεία περάτωσή του.

10. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, τα αιτήματα χορήγησης αναστολής - προσωρινών μέτρων των προσφευγουσών πρέπει να γίνουν δεκτά.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται τα αιτήματα χορήγησης αναστολής - προσωρινών μέτρων των προσφευγουσών.

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

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε και εκδόθηκε στις 15 Μαΐου 2023, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ- ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ- ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ