

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

8ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Διαδικασία Προσωρινών Μέτρων (άρθρο 366 ν. 4412/2016)

Συνεδρίασε στις 16 Μαΐου 2025 στην έδρα της με την εξής σύνθεση:
Σπυρίδων Παπαγιαννόπουλος, Πρόεδρος, Βασιλική Παναγιωτίδου, Μέλος
και Εισηγήτρια και Αργυρώ Τσουλούφα Μέλος.

Για να εξετάσει, το αίτημα χορήγησης προσωρινών μέτρων, που ενσωματώνεται στην προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 08.05.2025 και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ **700/09.05.2025** του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ως ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στη ... , οδός ... αριθμός ... όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του νομικού πρόσωπου ιδιωτικού δικαίου με την επωνυμία «...» (...) (στο εξής η «αναθέτουσα αρχή»), που εδρεύει στην ... οδός ... , νόμιμα εκπροσωπούμενου.

Με την ανωτέρω προδικαστική προσφυγή, στην οποία σωρεύεται και αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης με ημερομηνία 22.04.2025 απόφασης του ... της αναθέτουσας αρχής με την οποία εγκρίθηκε το με ημερομηνία ... Πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού περί ελέγχου και αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής και βαθμολόγησης τεχνικών προσφορών, για τους λόγους και τις αιτίες που αναπτύσσονται στην προσφυγή.

Η συζήτηση άρχισε, αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

Αριθμός απόφασης: Α 424 /2025

1. Για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο ποσού 1.750,00 €, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017 και με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, ποσού 350.000,00 € χωρίς Φ.Π.Α. (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...).

2. Η «αναθέτουσα αρχή, με την υπ' αριθμό ... Διακήρυξη προκήρυξε διεθνή ανοιχτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό άνω των ορίων για την ... με αντικείμενο την «...», εκτιμώμενης αξίας 350.000,00 € μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α (εκτιμώμενη αξία συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ: 434.000,00 €). Ως κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής. Το αντικείμενο της σύμβασης είναι η ... Στο αντικείμενο της σύμβασης περιλαμβάνονται οι ... Επιπλέον, στο αντικείμενο της σύμβασης περιλαμβάνεται και η ... Οι προσφορές υποβάλλονται για το σύνολο της ... Ο χρόνος παράδοσης δεν μπορεί να υπερβαίνει τις εξήντα (60) ημερολογιακές ημέρες από την ημερομηνία υπογραφής της σύμβασης. Η αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίνεται στα Παραρτήματα Ι και ΙΙ της Διακήρυξης, που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της. Η προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 12/11/2024, ενώ το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 15.11.2024 με μοναδικό ΑΔΑΜ ... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ όπου ο προκείμενος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό ...

3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν, υποβάλλοντας προσφορά, οι οικονομικοί φορείς (α) ... , (β) ... (γ) ... (προσφεύγων), (δ) ... (ε) ... , (στ) ... Με την προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, με ημερομηνία ... επικυρώθηκε το με ημερομηνία ... Πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού και ολοκληρώθηκε το στάδιο αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών. Ειδικότερα, με την απόφαση αυτή έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά συμμετοχής και οι τεχνικές προσφορές και όλων των συμμετεχουσών εταιρειών, οι οποίες βαθμολογήθηκαν και προκρίθηκαν στο

επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, δηλαδή στην αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών.

4. Στις διατάξεις του άρθρου 366 του ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147/08.08.2016), όπως ισχύει, ορίζεται ότι: «1. Η ΑΕΠΠ (ήδη Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ.), 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 προσβαλλόμενης πράξης είτε απόρριψης του αιτήματος περί λήψης προσωρινών μέτρων. Η ΑΕΠΠ (ήδη Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ.) μπορεί να εκδώσει απόφαση αναστολής της προσβαλλόμενης πράξης και αυτεπαγγέλτως. Σε κάθε περίπτωση, με την απόφαση αναστολής ... 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 (ήδη Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ.) 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».

Συναφώς, προϋπόθεση της παροχής προσωρινών μέτρων υπέρ του αιτούντος είναι: α) η παραδεκτή άσκηση της προσφυγής, β) η ύπαρξη βλάβης του προσφεύγοντος ως στοιχείο του παραδεκτού της αίτησης- θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον του- και ως κριτήριο επιλογής του κατάλληλου ασφαλιστικού μέτρου, γ) η πιθανολόγηση βασιμότητας έστω κι ενός εκ των προβαλλόμενων λόγων, καθώς καθίσταται σαφές ότι προδήλως αβάσιμη – ως και προδήλως απαράδεκτη – προσφυγή δεν δύναται να θεμελιώσει αίτημα αναστολής και δ) να μην προκύπτει από τη στάθμιση όλων των συμφερόντων

των εμπλεκομένων 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 (άρθρο 15 του π.δ. 39/2017 και 366 του ν. 4412/2016).

5. Στις ... η αναθέτουσα αρχή με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου που απεστάλη μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ κοινοποίησε τις απόψεις της επί του αιτήματος χορήγησης αναστολής της διαγωνιστικής διαδικασίας που περιλαμβάνεται στην υπό κρίση προδικαστική προσφυγή αιτούμενη, την απόρριψή του με το σκεπτικό ότι ο λόγος της προσφυγής είναι αβάσιμος και δεν πιθανολογείται η ευδοκίμησή της.

6. Η υπό εξέταση προσφυγή δεν πιθανολογείται ως προδήλως απαράδεκτη ή προδήλως αβάσιμη. Περαιτέρω, για την οριστική κρίση περί του παραδεκτού και της βασιμότητας των λόγων της, απαιτείται ενδελεχής έρευνα των στοιχείων του φακέλου του διαγωνισμού και των προσφορών σε σχέση με τους όρους της διακήρυξης, καθώς και της ισχύουσας ενωσιακής και εθνικής νομοθεσίας, η οποία (κρίση) δεν μπορεί να συναχθεί στο πλαίσιο της προσωρινής προστασίας.

7. Σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, ο υπόψη διαγωνισμός βρίσκεται στο στάδιο που έχουν αξιολογηθεί τα δικαιολογητικά συμμετοχής και οι τεχνικές προσφορές και δεν έχουν αποσφραγιστεί οι οικονομικές προσφορές, ενώ το κριτήριο ανάθεσης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής.

8. Όπως παγίως είχε κριθεί από τη νομολογία κατά το προγενέστερο νομικό καθεστώς, το οποίο δεν έχει μεταβληθεί εν προκειμένω, η αξιολόγηση και βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών δεν είναι επιτρεπτή μετά την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών (ΣτΕ ΕΑ 374/2007, 162/2007, ΣτΕ 2283/2006, ΣτΕ ΕΑ 852/2005, 226/2004, 613/2004). Ειδικότερα, σε περίπτωση που ο διαγωνισμός διενεργείται με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά από πλευράς βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής, όπου λαμβάνει χώρα αξιολόγηση - βαθμολόγηση

των τεχνικών προσφορών ,όπως στην προκειμένη περίπτωση, δεν δύνανται νομίμως να αξιολογηθούν και βαθμολογηθούν οι τεχνικές προσφορές με γνωστά τα στοιχεία των οικονομικών προσφορών, διότι κάτι τέτοιο δεν θα εξασφάλιζε συνθήκες πραγματικού ανταγωνισμού και θα έθετε εν αμφιβόλω την αντικειμενικότητα και αμεροληψία των οργάνων του διαγωνισμού. Έτσι, σε περίπτωση κατά την οποία, μετά το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών, ευδοκιμήσει προδικαστική προσφυγή και κριθεί ότι υπάρχει πλημμέλεια, αναγόμενη στο στάδιο της αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών ή/και των δικαιολογητικών συμμετοχής, η οποία καθιστά αναγκαία για την επιλογή του αναδόχου την εκ νέου αξιολόγησή τους ή την αιτιολόγηση της βαθμολογίας τους, τούτο συνεπάγεται, κατ' αρχήν, τη ματαίωση του διαγωνισμού, αφού είναι ανεπίτρεπτη η νέα αυτή αξιολόγηση (βλ. ΣΤΕ 2283/2006, ΔιοικΕφΑθ 995/2022, 123/2021, 481/2019).

9. Κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, σε περίπτωση ευδοκίμησης της υπό εξέταση προσφυγής, η νέου αξιολόγηση ή/και αιτιολόγηση του περιεχομένου των τεχνικών προσφορών θα καταστεί ανέφικτη – σύμφωνα με την ανάπτυξη που προηγήθηκε - εάν στο μεταξύ έχει συνεχιστεί η προκειμένη 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 ανεπανόρθωτες ή δύσκολα αναστρέψιμες λόγω της προόδου του διαγωνισμού.

10. Σε συνέχεια των ανωτέρω σκέψεων, το αίτημα χορήγησης αναστολής - προσωρινών μέτρων που σωρεύεται στην προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτό.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται το αίτημα αναστολής - προσωρινών μέτρων, που ενσωματώνεται στην υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή.

Διατάσσει την αναστολή της διαγωνιστικής διαδικασίας μέχρι την έκδοση οριστικής απόφασης της ΕΑΔΗΣΥ.

Αριθμός απόφασης: Α 424 /2025

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 16.05.2025 και εκδόθηκε αυθημερόν στην Αθήνα.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΣΠΥΡΙΔΩΝ ΠΑΠΑΓΙΑΝΝΟΠΟΥΛΟΣ

ΣΩΚΡΑΤΗΣ ΤΣΑΠΑΛΙΑΡΗΣ