

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 15 Δεκεμβρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης Λαμπρόπουλος, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Εισηγήτρια και Βικτωρία Πισμύρη, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 10.11.2022 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1582/14.11.2022 Προδικαστική Προσφυγή της Εταιρείας με την επωνυμία «...» (εφεξής: «η προσφεύγουσα»), που εδρεύει στο ..., επί της οδού ... αρ. ..., όπως νομίμως εκπροσωπείται.

κατά του ... (εφεξής: «η αναθέτουσα αρχή»), όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η αιτούσα επιδιώκει να ακυρωθεί η Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του ...περί εγκρίσεως του υπ' αριθμ. .../27.10.2022 Πρακτικού της Επιτροπής του Διαγωνισμού, με την οποία απορρίφθηκε η Προσφορά της και κατακυρώθηκε η σύμβαση στην εταιρεία με των επωνυμία «...»

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Αικατερίνη Ζερβού.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο ποσού 600,00 ευρώ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και την

εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, με την υπ' αριθμ. Πρόσκληση η αναθέτουσα αρχή ανακοίνωσε Έρευνα Αγοράς για την προμήθεια «Συστήματος ρινικού νεογνικού CPAP για τις ανάγκες του Γ.Ν. ...» με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά βάσει τιμής, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 12.096,78 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (15.000,00 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%). Η ως διαδικασία διενεργήθηκε μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας « i-supplies».

3. Επειδή, οι προϋποθέσεις του παραδεκτού που πρέπει να συντρέχουν κατά την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής κρίνονται σε κάθε περίπτωση και αυτεπαγγέλτως από την ΕΑΔΗΣΥ (πρβλ. ΣτΕ 2080/2016) και ανεξαρτήτως τυχόν σχετικής ένστασης απαραδέκτου, εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής ή τυχόν παρεμβαίνοντα.

4. Επειδή, η προδικαστική προσφυγή, δέον να ασκείται κατά τις νόμιμες διατυπώσεις και προϋποθέσεις του παραδεκτού που ισχύουν δυνάμει των διατάξεων των άρθρων 345 και 360 επ. του Ν. 4412/2016, αναλόγως δε και των διατάξεων του Π.Δ. 39/2017. Ειδικότερα, οι προϋποθέσεις του παραδεκτού της άσκησης της ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ προδικαστικής προσφυγής, μεταξύ των οποίων η καθ' ύλην και κατά χρόνο αρμοδιότητα της, θα πρέπει να πληρούνται σωρευτικά (ΣτΕ 2080/2016 και ΑΕΠΠ 97/2017, 553/2018, 669/2021).

5. Επειδή, οι διατάξεις που προβλέπουν την Προδικαστική Προσφυγή, αφενός, χαρακτηρίζονται ως «δικονομικές» και, αφετέρου, απευθύνονται σε μικρό κύκλο αποδεκτών, που οφείλουν να τις γνωρίζουν ενόψει της ιδιαιτερότητας του αντικειμένου, ως εκ τούτου, έχουν άμεση εφαρμογή και επομένως, ανεξαρτήτως ρητής και εξαντλητικής αναφοράς των σχετικών προϋποθέσεων παραδεκτού στην οικεία Διακήρυξη (ΣτΕ Ολ 876/2013 και μεταξύ άλλων ΑΕΠΠ 912/2019, 1642/2020).

6. Επειδή, το αρ. 345 του Ν. 4412/2016 «Πεδίο Εφαρμογής» ορίζει ότι: «1. Οι διατάξεις του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 345 έως 374) εφαρμόζονται στις διαφορές που προκύπτουν κατά τη διαδικασία ανάθεσης και τροποποίησης συμβάσεων του παρόντος νόμου, **με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των ορίων των άρθρων 118 και 328 περί απευθείας ανάθεσης, και των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ για τις συμβάσεις ενεργειών τεχνικής βοήθειας των άρθρων 119 και 329.** 2. Οι διατάξεις του παρόντος Βιβλίου εφαρμόζονται και στις διαφορές που προκύπτουν κατά τη διαδικασία ανάθεσης συμφωνιών - πλαίσιο, συμβάσεων παραχώρησης και δυναμικών συστημάτων αγορών, καθώς των τροποποιήσεων αυτών». Επίσης, το αρ. 118 του ίδιου νόμου με τίτλο «Απευθείας Ανάθεση» ορίζει ότι: «1. Προσφυγή στη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης επιτρέπεται, όταν η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, είναι ίση ή κατώτερη από το όριο των τριάντα χιλιάδων (30.000) ευρώ. Για τις διαδικασίες ανάθεσης σύμβασης έργου και τις συμβάσεις υπηρεσιών, οι οποίες εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής των άρθρων 107 έως 110, το ποσό του προηγούμενου εδαφίου είναι εξήντα χιλιάδες (60.000) ευρώ» και το αρ. 127 «Έννομη προστασία για δημόσιες συμβάσεις των άρθρων 118 και 119» ορίζει ότι: «1. Για δημόσιες συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία κατώτερη ή ίση των ορίων του άρθρου 118, περί απευθείας ανάθεσης, όποιος έχει έννομο συμφέρον, μπορεί να ζητήσει την ακύρωση πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, καθώς και την αναστολή εκτέλεσης, ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου της έδρας της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με όσα ορίζονται στα άρθρα 45 έως 56 του π.δ. 18/1989 (Α` 8), το οποίο αποφαίνεται αμετακλήτως χωρίς να επιτρέπεται η προηγούμενη άσκηση άλλης ειδικής ή ενδικοφανούς διοικητικής προσφυγής. Το παράβολο για την άσκηση της αίτησης ακύρωσης και της αίτησης αναστολής ορίζεται ίσο με το πέντε τοις εκατό (5%) επί της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης. 2. Για τα ζητήματα έννομης προστασίας για δημόσιες συμβάσεις του άρθρου 119, περί συμβάσεων ενεργειών τεχνικής βοήθειας: α) με εκτιμώμενη αξία άνω των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, εφαρμόζεται το Βιβλίο IV, β) με εκτιμώμενη αξία έως και εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, εφαρμόζεται η παρ. 1.»

7. Επειδή, το αρ. 360 παρ.1 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Δικαίωμα Άσκησης Προσφυγής» ορίζει ότι: «Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον

να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».

8. Επειδή, από το συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων προκύπτει ότι το κατώτατο όριο της εκτιμώμενης αξίας της υπό ανάθεση σύμβασης προκειμένου να είναι εφαρμοστέες οι διατάξεις του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 περί της έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων, βάσει των οποίων προβλέπεται και η άσκηση προδικαστικής προσφυγής ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ του αρ. 360 του ίδιου νόμου, είναι σε όλες τις περιπτώσεις το ποσό των 30.000,00 ευρώ. Αντιστρόφως, για διαγωνιστικές διαδικασίες οποιουδήποτε τύπου με εκτιμώμενη αξία της σύμβασης κάτω των 30.000,00 ευρώ δεν προβλέπεται η άσκηση προδικαστικής προσφυγής ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ ούτε άλλη ενδικοφανής διαδικασία, αλλά η απευθείας άσκηση αίτησης αναστολής και αίτησης ακύρωσης ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου της έδρας της αναθέτουσας αρχής. Κατόπιν των ανωτέρω και δεδομένου ότι εν προκειμένω η εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεση σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 12.096,78 ευρώ και άρα υπολείπεται του κατώτατου ελάχιστου ορίου για την εφαρμογή των διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή είναι απορριπτέα, καθώς η ΕΑΔΗΣΥ στερείται αρμοδιότητας για την εξέτασή της.

9. Επειδή, η εισήγηση γίνεται δεκτή εν όλω.

10. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή θα

πρέπει να απορριφθεί και να καταπέσει το καταβληθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

1. Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.
2. Ορίζει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 15 Δεκεμβρίου 2022 και εκδόθηκε στις 4 Ιανουαρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ ΛΑΜΠΡΟΠΟΥΛΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΦΩΤΕΙΝΗ ΜΑΡΑΝΤΙΔΟΥ