

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

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

Συνήλθε την 1^η Δεκεμβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης προσωρινών μέτρων που περιλαμβάνεται στην από 20.11.2023 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1875/22.11.2023 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «....», που εδρεύει στην «....», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του «...» (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με τη προδικαστική προσφυγή, στην οποία σωρεύεται και αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων, η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της με αριθ. 18/30.10.2023 απόφασης της ως άνω αναθέτουσας αρχής, με θέμα: «...» από 1-10-2023, λήξης 31-10-2023, έως την έκδοση των αποτελεσμάτων της ασκηθείσας προδικαστικής προσφυγής ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ1433/22-09-2023» καθώς και της δυνάμει αυτής υπογραφείσα, από 1.11.2023 σύμβασης μεταξύ της αναθέτουσας αρχής και της ατομικής επιχείρησης «...».

Της παρεμβαίνουσας ατομικής επιχείρησης με την επωνυμία «...» με τον διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στην «...», η οποία άσκησε την από 30.11.2023 παρέμβασή της, επί σκοπώ απόρριψης της προσφυγής και διατήρησης ισχύος της προσβαλλομένης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, στην οποία περιλαμβάνεται το υπό κρίση αίτημα, έχει καταβληθεί το νόμιμο ποσό παραβόλου, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017, ύψους 950,00 ευρώ (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 με αριθμ. 18/30.10.2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, εγκρίθηκε η συνέχιση της σύμβασης υπηρεσίας «...» με την ατομική επιχείρηση «...» και τον διακριτικό τίτλο «...», έναρξης 1-10-2023 και λήξης 31-10-2023 και ως διατυπώνεται σε αυτή, έως την έκδοση των αποτελεσμάτων της ασκηθείσας προδικαστικής προσφυγής ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1433/22-09-2023, οπότε και θα συμμορφωθεί απόλυτα με την απόφαση αυτή και σε κάθε περίπτωση έως την ολοκλήρωση της διαγωνιστικής διαδικασίας, που ήδη έχει ξεκινήσει με την κατάθεση των τεχνικών προδιαγραφών (αριθμ. πρωτ. 13784/23-10-2023) και βρίσκεται στο στάδιο της διαβούλευσης αυτών. Εν συνεχεία, την 1.11.2023 υπεγράφη σύμβαση μεταξύ των ως άνω μερών με αντικείμενο τη συνέχιση της από 1.10.2023 σύμβασης διαπραγμάτευσης υπηρεσιών «...», σε εφαρμογή των με αρ. 15/28.09.2023 και με αρ. 18/30.10.2023 αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής. Πιο συγκεκριμένα, στο άρθρο 2 της εν λόγω σύμβασης και σχετικά με την διάρκεια της ισχύος αυτής ορίζεται «1. Η παρούσα σύμβαση έχει ημερομηνία έναρξης την 01η-11-2023 και λήξης -λόγω της λήξης και του προϋπολογισμού του έτους- την 31-12-2023, με άμεση διακοπή της νωρίτερα σε περίπτωση έκδοσης των αποτελεσμάτων της ασκηθείσας προδικαστικής προσφυγής ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1433/22-09-2023 ή ολοκλήρωση διαγωνιστικής διαδικασίας και με δυνατότητα συνέχισης της πέραν του αναφερόμενου χρονικού διαστήματος με αντίστοιχη ανάληψη υποχρέωσης του νέου προϋπολογισμού σύμφωνα με την Απόφαση 18^{ης}/30.10.2023 (θ. έκτακτο 1^ο) [...] 6. Η σύμβαση που προκύπτει από τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης θα διακοπεί άμεσα στην περίπτωση ολοκλήρωσης οποιασδήποτε άλλης διαγωνιστικής διαδικασίας.».

3. Επειδή, επί της με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1433/22.09.2023 ασκηθείσας προδικαστικής προσφυγής της ώδε προσφεύγουσας κατά της με αριθ. 14/

18.09.2023 απόφασης και της με αριθ. πρωτ. 12072/19.09.2023 πρόσκλησης της ως άνω αναθέτουσας αρχής προς τον οικονομικό φορέα με την επωνυμία «...» με τον διακριτικό τίτλο «...» για την υποβολή οικονομικής προσφοράς και δικαιολογητικών κατακύρωσης, στο πλαίσιο προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση, κατ' άρθρο 32 παρ. 2 γ' του ν. 4412/2016, με σκοπό τη σύναψη σύμβασης υπηρεσιών «...», για χρονικό διάστημα δύο (2) μηνών, από 01.10.2023 έως 30.11.2023, ποσού 190.000€ πλέον ΦΠΑ 24%, εκδόθηκε η με αρ. 1668/2023 απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ, η οποία δημοσιεύθηκε και κοινοποιήθηκε στα μέρη την 14.11.2023. Δυνάμει της εν λόγω απόφασης της Αρχής έγινε δεκτή η ανωτέρω προσφυγή και ακυρώθηκε η ως άνω προσβαλλομένη με αριθ. πρωτ. 12072/19.09.2023 πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής για προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση.

4. Επειδή, στο άρθρο 369 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Η ΑΕΠΠ αποφασίζει να κηρύξει την ακυρότητα σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 368 ύστερα από προδικαστική προσφυγή ενδιαφερόμενου οικονομικού φορέα η οποία ασκείται εντός των προθεσμιών της παρ. 2 του παρόντος άρθρου.[...] 4. Η κατάθεση της προσφυγής του παρόντος άρθρου αναστέλλει την εκτέλεση της σύμβασης έως την έκδοση απόφασης ΑΕΠΠ, εκτός εάν γίνει δεκτό αίτημα προσωρινής προστασίας της αναθέτουσας αρχής που ασκείται κατ' ανάλογη εφαρμογή του άρθρου 366 [...]». Περαιτέρω, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 366 του ν. 4412/2016: «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 προσβαλλόμενης πράξης είτε απόρριψης του αιτήματος περί λήψης προσωρινών μέτρων. [...] 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.»

5. Επειδή, από τη γραμματική και συνδυαστική διατύπωση των ανωτέρω διατάξεων προκύπτει ότι η εκτέλεση της σύμβασης κωλύεται εκ του νόμου, μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προδικαστικής προσφυγής, εκτός εάν γίνει δεκτό αίτημα προσωρινής προστασίας της αναθέτουσας αρχής που ασκείται κατ' ανάλογη εφαρμογή του άρθρου 366 του ν. 4412/2016. Εν προκειμένω, η αναθέτουσα αρχή διά του με αριθμ. πρωτ. 15282/27.11.2013 εγγράφου των απόψεων της, αιτείται την κατ' ανάλογη εφαρμογή του άρθρου 366 του ν. 4412/2016 άρση της αναστολής εκτέλεσης της από 1.11.2023 σύμβασης, επικαλούμενη ειδικότερα επιτακτικούς λόγους δημοσίου συμφέροντος που επιβάλλουν την εκτέλεση της ως άνω σύμβασης, ειδάλλως τίθεται σε άμεσο κίνδυνο η «...». Επιπλέον, ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή ότι κατά το παρόν χρονικό διάστημα η παροχή της απαιτούμενης υπηρεσίας δεν δύναται να εξυπηρετηθεί με άλλους τρόπους παρά μόνο μέσω της εκτέλεσης της προσβαλλόμενης σύμβασης, ενώ παράλληλα έχει δρομολογήσει διαδικασία υλοποίησης ανοικτού δημόσιου διαγωνισμού για την παροχή των επίμαχων υπηρεσιών.

6. Επειδή, κατόπιν τούτων και από τη στάθμιση όλων των συμφερόντων που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και των επιτακτικών λόγων δημοσίου συμφέροντος που βασίμως προβάλλονται εκ μέρους της αναθέτουσας κατά την κρίση του κλιμακίου συνάγεται ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες της εκ του νόμου διατήρησης της προβλεπόμενης αναστολής εκτέλεσης της εν λόγω σύμβασης είναι περισσότερες από τα οφέλη, επομένως το αίτημα της αναθέτουσας αρχής περί άρσης της αναστολής εκτέλεσης της σύμβασης πρέπει να γίνει δεκτό. Εξάλλου, δοθέντος ότι διά της με αριθμ. πρωτ. 2222/2023 πράξης της Προέδρου του επιληφθέντος κλιμακίου η εξέταση της ασκηθείσας προδικαστικής προσφυγής έχει οριστεί για την 29.12.2023, η ως άνω αποδοχή του αιτήματος της αναθέτουσας αρχής δεν διατάσσεται με αόριστη, αλλά βεβαία και εύλογη διάρκεια, ήτοι μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής και πάντως εντός της αποκλειστικής προθεσμίας του άρθρου 367 παρ. 1 του ν. 4412/2016, ούτως η εξέταση της προσφυγής δεν καθίσταται αλυσιτελής ούτε όμως θίγονται οι λοιπές αξιώσεις της προσφεύγουσας.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται το αίτημα άρσης της αναστολής εκτέλεσης της από 1.11.2023 συναφθείσας σύμβασης.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 1 Δεκεμβρίου 2023 και εκδόθηκε στις 4 Δεκεμβρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ**