

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ)

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

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

Συνήλθε στις 12 Μαΐου 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 05.05.2023 με ΓΑΚ Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 643/05.05.2023 προδικαστική προσφυγή της «...», η οποία εδρεύει στην «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του «...», που εδρεύει στην «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή, στην οποία σωρεύεται και αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων, η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της με αριθμ. πρωτ. «...» απόφασης του «...», περί τροποποίησης συγκρότησης της επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού για την «...».

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 600,00 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. πρωτ. «...» Διακήρυξη προκηρύχθηκε ανοικτός δημόσιος πλειοδοτικός διαγωνισμός για την «...», με κριτήριο ανάθεσης τη τιμή και, συγκεκριμένα, την υψηλότερη ετήσια τιμή του προσφερόμενου μισθώματος συνολικά ανά ομάδα του διαγωνισμού, ο οποίος διαγωνισμός υλοποιείται με μη ηλεκτρονικά μέσα (εκτός ΕΣΗΔΗΣ).

3. Επειδή, όπως συνάγεται από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου της προκείμενης υπόθεσης, ο επίμαχος διαγωνισμός διέπεται από τις διατάξεις του π.δ. 715/1979 «Περί τρόπου ενεργείας υπό των Νομικών Προσώπων Δημοσίου Δικαίου προμηθειών, μισθώσεων και εκμισθώσεων εν γένει, αγορών ή εκποιήσεων ακινήτων, εκποιήσεων κινητών πραγμάτων ως και εκτελέσεως εργασιών» (Α' 212). Βάσει δε των διατάξεων του ανωτέρω π.δ., ο «...» προέβη, στο πλαίσιο της εκμεταλλεύσεως των τελούντων υπό την αρμοδιότητα του «...», στην προκήρυξη πλειοδοτικού διαγωνισμού, δυνάμει της με αριθμ. πρωτ. «...» διακήρυξής του, προκειμένου για τη σύναψη συμβάσεων «...», οι οποίες αποτελούν συμβάσεις ιδιωτικού δικαίου (βλ. ΣτΕ 2829/2014 κ.α.). Ως εκ τούτου, οι διαφορές που γεννώνται από την αμφισβήτηση της νομιμότητας τέτοιων πράξεων, όπως είναι η διά της ασκηθείσας προσφυγής προσβαλλόμενη πράξη και κατά το πληττόμενο σκέλος της, αποτελούν διαφορές ιδιωτικού δικαίου.

4. Επειδή, έτι περαιτέρω, στις διατάξεις του άρθρου 346 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Προστασία κατά την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων» προβλέπεται: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 2 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368.» Στις διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 1 του ίδιου ως άνω νόμου ορίζεται: «2. Ο παρών νόμος θεσπίζει κανόνες: α) για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης δημοσίων

συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου Ι (άρθρα 2 έως 221), β) για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙΙ (άρθρα 2 και 222 έως 338), γ) για τη διακυβέρνηση, οι οποίοι εφαρμόζονται, σύμφωνα με το Βιβλίο ΙΙΙ (άρθρα 339 έως 344), από τις αναθέτουσες αρχές και τους αναθέτοντες φορείς και δ) για την έννομη προστασία κατά τη σύναψη συμβάσεων που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙV (άρθρα 345 έως 374). Οι διατάξεις του παρόντος εφαρμόζονται, με την επιφύλαξη των παραγράφων 3 έως 7, σε όλες τις συμβάσεις των περιπτώσεων α' και β', ανεξαρτήτως είδους και εκτιμώμενης αξίας αυτών, εκτός αν άλλως ορίζεται στις επιμέρους διατάξεις αυτού.» Περαιτέρω, στο άρθρο 10 με τίτλο «Ειδικές εξαιρέσεις για συμβάσεις υπηρεσιών (άρθρο 10 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» ορίζεται ότι: «Το παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221) δεν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών οι οποίες: α) έχουν ως αντικείμενο την αγορά ή μίσθωση, με οποιουδήποτε χρηματοδοτικού όρους, γης ή υφισταμένων κτισμάτων ή άλλων ακινήτων ή αφορούν δικαιώματα επ' αυτών, ...»

5. Επειδή, υπό τα ανωτέρω δεδομένα, ρητώς συνάγεται ότι δεν μπορεί να θεμελιωθεί δικαίωμα προδικαστικής προσφυγής, σύμφωνα με τα άρθρα 346 και επόμενα του Βιβλίου ΙV του ν. 4412/2016, κατά πράξεων που αφορούν σε συμβάσεις μίσθωσης, οι οποίες δεν εμπίπτουν *ratione materiae* στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και για τις οποίες τηρείται διαδικασία εκτός του ανωτέρω πλαισίου, ήτοι μη δημόσιας σύμβασης (ΣτΕ ΕΑ 205/2016). Δοθέντος δε ότι, εν προκειμένω, ο επίμαχος διαγωνισμός αποσκοπεί στην ανάθεση σύμβασης μίσθωσης και επομένως, εξαιρείται ρητώς από τις διατάξεις του ν. 4412/2016 και δη από τις διατάξεις του Βιβλίου ΙV του νόμου αυτού, περί έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημόσιων συμβάσεων, πρέπει να γίνει δεκτό ότι η ασκηθείσα προσφυγή, στην οποία σωρεύεται το υπό κρίση αίτημα προσωρινών μέτρων, είναι προδήλως απαράδεκτη λόγω αναρμοδιότητας της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ.

6. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης και καθόσον, προδήλως απαράδεκτη προσφυγή δεν δύναται να θεμελιώσει αίτημα αναστολής, το κρινόμενο αίτημα αναστολής πρέπει να απορριφθεί.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει το αίτημα αναστολής - προσωρινών μέτρων που περιλαμβάνεται στην προδικαστική προσφυγή.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 12 Μαΐου 2023 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος
Βασιλική Καραδήμα**

**Η Γραμματέας
Αναστασία Ρουμελιώτη**