

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Διαδικασία Προσωρινών Μέτρων (άρθρο 366 του ν.4412/16)

Συνεδρίασε στις 14 Αυγούστου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος, και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος - Εισηγήτρια.

-Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης κατάλληλων προσωρινών μέτρων, το οποίο περιλαμβάνεται στην προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 31/7/2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1176/1-8-2023 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στην ..., οδός ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

ΚΑΤΑ

-Του ... που εδρεύει στην ..., Λεωφ. ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή, στην οποία σωρεύει και αίτημα χορήγησης προσωρινών μέτρων, η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της απόφασης της αναθέτουσας αρχής με ημερομηνία 18/7/2023 που περιέχεται στο απόσπασμα πρακτικών της 27ης/18-7-2023 τακτικής συνεδρίασης του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής με θέμα 8ο: «Υποβολή πρακτικού συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών του Ανοικτού Διεθνούς Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού με κριτήριο κατακύρωσης την συμφερότερη από οικονομικής άποψης προσφορά βάσει τιμής (χαμηλότερη συνολική τιμή) ανά τμήμα, για την ανάδειξη ..., συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 9.650.000,00 € (συμπεριλ. ΦΠΑ 24%), πιστώσεις 2023-2024-2025-2026, με αρ. Διακήρυξης ... (.../14-7-23)», κατά το μέρος της που απορρίφθηκε η προσφορά της για το Τμήμα Β' του διαγωνισμού και αποφασίστηκε η ματαίωση και επαναπροκήρυξή του ως προς το τμήμα αυτό, καθώς επίσης και την ακύρωση της παράλειψης της αναθέτουσας αρχής να της χορηγήσει πρόσβαση στις λοιπές οικονομικές προσφορές.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε, σύμφωνα τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017, παράβολο ποσού 15.000,00 ευρώ που καλύπτει το ποσό του νόμιμου παραβόλου, όπως αυτό υπολογίζεται βάσει της εκτιμώμενης αξίας ποσού 2.957.258,06 ευρώ, χωρίς δικαίωμα προαίρεσης και ΦΠΑ, του Τμήματος Β' της σύμβασης που αποτελεί αντικείμενο της προδικαστικής προσφυγής (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ...).

2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό ... προκηρύχθηκε διεθνής ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης Η συνολική εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται σε 9.650.000,00 ευρώ, συμπεριλαμβανόμενης της εκτιμώμενης αξίας του δικαιώματος προαίρεσης και του ΦΠΑ 24%. Το αντικείμενο της σύμβασης υποδιαιρείται σε δύο (2) τμήματα, ήτοι το ΤΜΗΜΑ Α: Ανάδειξη συνεργείου καθαρισμού των χώρων εντός ... καθώς και του περιβάλλοντος χώρου αυτού και το ΤΜΗΜΑ Β: Ανάδειξη συνεργείου καθαρισμού των εξωτερικών δομών του ... καθώς και του περιβάλλοντος χώρου αυτών, με δικαίωμα των οικονομικών φορέων να υποβάλουν προσφορά για ένα ή και τα δύο τμήματα. Προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 20/10/2022 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, ενώ η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 25/10/2022 (ΑΔΑΜ: ...), καθώς επίσης και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 29η/11/2022.

3. Κατά της Διακήρυξης ... υποβλήθηκε ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ προδικαστική προσφυγή της ήδη προσφεύγουσας με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1624/2022, επί της οποίας εκδόθηκε η απόφαση του παρόντος Κλιμακίου με αριθμό 69/2023. Με την απόφαση αυτή ακυρώθηκε απαίτηση του άρθρου 2.2.7 της Διακήρυξης ως προς τα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης, ενώ κατά τα λοιπά η προδικαστική προσφυγή απορρίφθηκε. Με την απόφασή

του με αριθμό 1/12-1-2023 το ΔΣ της αναθέτουσας αρχής αποφάσισε τη συμμόρφωση με την απόφαση του παρόντος Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ, την τροποποίηση της Διακήρυξης ως προς τον ακυρωθέντα όρο και τον ορισμό νέας καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών στις 15/2/2023. Κατόπιν νέας παράτασης, ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 21η/2/2023.

4. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν η προσφεύγουσα και η ένωση οικονομικών φορέων Με το πρακτικό της με ημερομηνία 28/2/2023 η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε την απόρριψη αμφοτέρων των οικονομικών προσφορών και για τα δύο (2) τμήματα, καθώς επίσης και τη ματαίωση και επαναπροκήρυξη του διαγωνισμού. Με την προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, το ΔΣ της αναθέτουσας αρχής, αφού έλαβε υπόψη του το παραπάνω πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού, αποφάσισε τη ματαίωση του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 106 ν. 4412/2016, και την επαναπροκήρυξή του. Η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους οικονομικούς φορείς στις 20/7/2023.

5. 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.

6. Η προδικαστική προσφυγή, στην οποία περιλαμβάνεται το υπό κρίση αίτημα αναστολής, δεν πιθανολογείται ότι είναι πρόδηλα απαράδεκτη ή πρόδηλα αβάσιμη.

7. Όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η αναθέτουσα αρχή δεν υπέβαλε απόψεις επί του κρινόμενου αιτήματος αναστολής, παρότι κλήθηκε προς τούτο από την ΕΑΔΗΣΥ στις 3/8/2023.

8. Όπως παγίως κρίνεται, σε περίπτωση ματαίωσης διαγωνισμού μπορεί να διαταχθεί ως προσωρινό μέτρο η μη κίνηση διαδικασίας επαναπροκήρυξης διαγωνισμού για την ανάθεση του αντικείμενου της σύμβασης, προκειμένου να αποτραπεί η ζημία της προσφεύγουσας, με δεδομένα αφενός, ότι η άσκηση της προδικαστικής προσφυγής δεν αναστέλλει την επαναπροκήρυξη του διαγωνισμού και αφετέρου, ότι η προσφεύγουσα δεν μπορεί να προβάλει παραδεκτά τις, κατά τους ισχυρισμούς της, πλημμέλειες της προσβαλλόμενης στρεφόμενη κατά της νέας διακήρυξης ή των πράξεων που θα εκδοθούν στο

πλαίσιο της διαδικασίας του νέου διαγωνισμού (ΕΑ ΣτΕ 125/2016, 121, 88/2015, 197/2013, 500, 432/2012, 158/2011, 1351, 1132, 925, 337/2010, 703, 604/09, 929, 221, 1169, 667/2008, 367, 156, 153/2007, 726/2005, 810, 543/ 2004, 668, 29/2002, 713/2001 κ.ά., ΔΕφΑθ 198, 174/2017 κ.α.).

9. Ενόψει όσων έγιναν δεκτά παραπάνω, προκειμένου να αποτραπεί ζημία της προσφεύγουσας από την επαναπροκήρυξη του διαγωνισμού και να μην καταστεί αλυσιτελής τυχόν ευδοκίμηση της προδικαστικής προσφυγής, το αίτημα χορήγησης προσωρινών μέτρων της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτό όσον αφορά στο Τμήμα Β' της σύμβασης, το οποίο αποτελεί αντικείμενο της προδικαστικής προσφυγής. Σε κάθε 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, θα αποτρέψει βλάβη της προσφεύγουσας, χωρίς να καθυστερήσει υπέρμετρα τυχόν επανάληψη της διαδικασίας ανάθεσης.

10. Κατόπιν των ανωτέρω, πρέπει να διαταχθεί, ως κατάλληλο προσωρινό μέτρο η αναστολή της επαναπροκήρυξης της διαδικασίας ανάθεσης του αντικειμένου του Τμήματος Β' του ματαιωθέντος με την προσβαλλόμενη απόφαση διαγωνισμού, έως την έκδοση οριστικής απόφασης επί της προσφυγής.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται το αίτημα χορήγησης προσωρινών μέτρων της προσφεύγουσας και διατάσσει, σύμφωνα με το σκεπτικό, το προσωρινό μέτρο της αναστολής της επαναπροκήρυξης της διαδικασίας ανάθεσης του αντικειμένου του Τμήματος Β' του ματαιωθέντος διαγωνισμού, μέχρι την έκδοση οριστικής απόφασης για την προδικαστική προσφυγή.

Κρίθηκε, αποφασίσθηκε και εκδόθηκε στις 14 Αυγούστου 2023, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ