

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

6° ΚΛΙΜΑΚΙΟ

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

Συνεδρίασε στις 18 Φεβρουαρίου 2025 με την εξής σύνθεση: Ελένη Σβολοπούλου, Πρόεδρος, Βασιλική Παναγιωτίδου, Μέλος και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης προσωρινών μέτρων που ενσωματώνεται στην προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 14-2-2025 και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) **ΕΑΔΗΣΥ 223/14.2.2025** του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στην....., οδός αριθ. ...και....., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της....., νπδδ, (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), που εδρεύει στην....., οδόςαριθ. .., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή, στην οποία σωρεύεται και αίτημα αναστολής της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας, η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθεί στο σύνολό της η υπό στοιχεία ΑΔΑΜΔιακήρυξη της αναθέτουσας αρχής για την επιλογή αναδόχου εκτέλεσης του έργου με τίτλο «.....», κατά τα ειδικότερα προβαλλόμενα με την προσφυγή.

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Για την άσκηση της προσφυγής, στην οποία περιλαμβάνεται το υπό κρίση αίτημα, καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 1.451,62€, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 του π.δ. 39/2017 και με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ποσού 290.322,58€ χωρίς Φ.Π.Α. (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό.....).

2. Η....., ως αναθέτουσα αρχή, δυνάμει της απόΔιακήρυξης, η οποία εγκρίθηκε με την υπ' αριθ.απόφαση τηςΕπιτροπής, προκήρυξε δημόσιο ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου εκτέλεσης του έργου με τίτλο «.....» εκτιμώμενης αξίας 290.322,58€ χωρίς Φ.Π.Α. Ως κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή). Το αντικείμενο του έργου, όπως περιγράφεται κατά τα ουσιώδη χαρακτηριστικά του στο άρθρο 11.3 της Διακήρυξης, αφορά..... Το αυτό συγκεντρώνει, ως....., πλήθοςκαι για το λόγο αυτό αποτελεί βασική..... Ειδικότερα, σύμφωνα με το ανωτέρω άρθρο 11.3 της Διακήρυξης και την οικεία Μελέτη της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών της αναθέτουσας αρχής, το αντικείμενο του έργου συνίσταται στην εκτέλεση εργασιών

3. Το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στιςκαι έλαβε ΑΔΑΜ....., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό αριθμό..... Σύμφωνα με το άρθρο ... της Διακήρυξης, ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η^η....., ημέρα Δευτέρα και ώρα 11:00 π.μ. και ως ημερομηνία αποσφράγισης αυτών η ..^η....., ημέρα Τετάρτη και ώρα 11:00 π.μ.

4. Στο άρθρο 366 του ν. 4412/2016 και στο άρθρο 15 του π.δ. 39/2017 προβλέπεται ότι: «1. Η ΑΕΠΠ (ήδη Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ.), μπορεί, ύστερα από αίτημα του προσφεύγοντος ή αυτεπαγγέλτως και μετά από κλήση της αναθέτουσας αρχής προ τριών (3) ημερών, να εκδώσει πράξη αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης και να ορίσει τα κατάλληλα μέτρα έως ότου αποφανθεί για την προσφυγή και, πάντως, όχι πέραν της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1 του άρθρου 367 για την έκδοση της απόφασής της. 2. Με την απόφαση της προηγούμενης παραγράφου 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 προηγούμενης παραγράφου 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 χορήγησης προσωρινών μέτρων είναι α) η παραδεκτή άσκηση της προσφυγής, β) η ύπαρξη βλάβης της αιτούσας ως στοιχείο του παραδεκτού της αίτησης, θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον, και ως κριτήριο επιλογής του κατάλληλου ασφαλιστικού μέτρου, γ) η απλή πιθανολόγηση βασιμότητας, έστω και ενός εκ των προβαλλόμενων λόγων, καθώς καθίσταται σαφές ότι προδήλως αβάσιμη – όπως και προδήλως απαράδεκτη – προσφυγή δεν δύναται να θεμελιώσει αίτημα αναστολής και δ) να μην προκύπτει από τη στάθμιση όλων των συμφερόντων των εμπλεκόμενων 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.

5. Στην προκειμένη περίπτωση, η προσφυγή στην οποία ενσωματώνεται το κρινόμενο αίτημα αναστολής δεν πιθανολογείται ως προδήλως απαράδεκτη ή προδήλως αβάσιμη στο πλαίσιο της διαδικασίας των προσωρινών μέτρων, ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ, η οποία σκοπεύει στην επείγουσα προστασία των μερών και περιορίζεται επί όλως προφανών λόγων απόρριψης. Περαιτέρω, για την οριστική κρίση ως προς το παραδεκτό και το βάσιμο των λόγων της προσφυγής, απαιτείται ενδελεχής έρευνα και εκτίμηση των στοιχείων του φακέλου του διαγωνισμού βάσει των οικείων όρων της Διακήρυξης και της ισχύουσας ενωσιακής και εθνικής νομοθεσίας, οι οποίες δεν μπορούν να ολοκληρωθούν στο πλαίσιο της προσωρινής προστασίας, ιδίως ενόψει των στενών χρονικών ορίων που τάσσει ο νόμος για την έκδοση απόφασης (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 496/2011, ΔΕφΑΘ 9/2015, 10/2015, 20/2015, 3520/15, 41/2015, 46/2015). Σε κάθε περίπτωση, η προσφεύγουσα επικαλείται βλάβη από τους μη νόμιμους, κατά τους ισχυρισμούς της, όρους της προσβαλλόμενης Διακήρυξης, οι οποίοι εμποδίζουν ή δυσχεραίνουν ουσιαστικά τη συμμετοχή της στον διαγωνισμό.

6. Η αναθέτουσα αρχή διαβίβασε στην ΕΑΔΗΣΥ στιςτις με αριθ. πρωτ.απόψεις της με τις οποίες ζητά την απόρριψη του κρινόμενου αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων κατ' επίκληση λόγων δημοσίου συμφέροντος, ενόψει της φύσης του έργου, το οποίο αποτελείκαι της ανάγκης ολοκλήρωσής του έως την έναρξη της Τον.....

7. Από τη στάθμιση των συμφερόντων όλων των εμπλεκόμενων μερών και του δημοσίου συμφέροντος δεν προκύπτει, ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη. Η βλάβη της προσφεύγουσας από την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας είναι δεδομένη και μη αμελητέα, ενώ λόγοι δημοσίου συμφέροντος επιβάλλουν μεν την ταχεία περάτωση των διαγωνιστικών διαδικασιών, αλλά εξίσου επιτάσσουν και τη νομιμότητα κατά τη διαδικασία ανάθεσης. Άλλωστε, ο προγραμματισμός εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης, που εν προκειμένω έλαβε χώρα με τη δημοσίευση της Διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ στις....., ανάγεται στην αποκλειστική σφαίρα ευθύνης και επιρροής της αναθέτουσας αρχής, ενώ οι συνεπακόλουθες τυχόν εύλογες καθυστερήσεις, εξαιτίας άσκησης νομίμων δικαιωμάτων των ενδιαφερομένων, δεν δύνανται, κατά πάγια νομολογία, να αποτελούν νόμιμο λόγο απόρριψης του αιτήματος λήψης μέτρων προσωρινής προστασίας. Σε κάθε περίπτωση, ενόψει των προθεσμιών των άρθρων 365 παρ. 4 και 367 παρ. 1 ν. 4412/2016, η αναστολή της διαγωνιστικής διαδικασίας μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προδικαστικής προσφυγής μπορεί να αποτρέψει βλάβη της προσφεύγουσας, χωρίς να καθυστερεί υπέρμετρα τον διαγωνισμό, ώστε να προστατεύεται και το δημόσιο συμφέρον για ταχεία περάτωση αυτού.

8. Περαιτέρω, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, εν προκειμένω, έχει παρέλθει η καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών (.....και ώρα 11:00 π.μ.), δεν έχει παρέλθει, ωστόσο, η ορισθείσα κατά την προσβαλλόμενη Διακήρυξη ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών, που είναι η και ώρα 11:00 π.μ. Επομένως, ενόψει όσων έγιναν δεκτά στις προηγούμενες σκέψεις, κατόπιν στάθμισης αφενός του δημοσίου συμφέροντος και υπό τις δύο εκτεθείσες πτυχές του (ανάγκη ταχείας περάτωσης της διαγωνιστικής

διαδικασίας, αλλά και τήρησης της νομιμότητας ως προς τη διαδικασία ανάθεσης) και αφετέρου του συμφέροντος της προσφεύγουσας, να μην καταστεί αλυσιτελής η έννομη προστασία της σε περίπτωση τυχόν αποδοχής της προδικαστικής προσφυγής της και να αποτραπεί ενδεχόμενη βλάβη της από την πρόοδο του διαγωνισμού, είναι αναγκαία η αναστολή της εξέλιξης της διαγωνιστικής διαδικασίας και δη η αναστολή της αποσφράγισης των προσφορών έως την έκδοση της οικείας απόφασης της Αρχής.

9. Κατόπιν των ανωτέρω, το αίτημα της προσφεύγουσας για αναστολή της διαγωνιστικής διαδικασίας πρέπει να γίνει δεκτό.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται το αίτημα αναστολής - προσωρινών μέτρων.

Αναστέλλει την περαιτέρω πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας και συγκεκριμένα την αποσφράγιση των προσφορών μέχρι την έκδοση απόφασης της ΕΑΔΗΣΥ επί της προδικαστικής προσφυγής.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 18 Φεβρουαρίου 2025 και εκδόθηκε αυθημερόν στην Αθήνα.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ

ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΔΕΜΙΡΤΖΗΟΓΛΟΥ