

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

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

Συνεδρίασε 21 Φεβρουαρίου 2025 στην έδρα της με την εξής σύνθεση: Ελένη Σβολοπούλου, Πρόεδρος, Κωνσταντίνος Πουρναράς, Μέλος και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει το αίτημα χορήγησης προσωρινών μέτρων, που ενσωματώνεται στην από 10/2/2025 και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ **197/11.2.2025** προδικαστική προσφυγή της ένωσης οικονομικών φορέων με την επωνυμία «.....» - «.....του.....» (εφεξής η «προσφεύγουσα» ή η «προσφεύγουσα ένωση»), και των κατ' ιδίαν μελών αυτής, ήτοι: 1) Της εταιρείας με την επωνυμία «.....-.....», που εδρεύει στη....., οδός αριθ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται, και 2)....., κατοίκου.....,αριθ.....

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

Κατά της παρεμβαίνουσας ένωσης των ακόλουθων οικονομικών φορέων (εφεξής ως η «παρεμβαίνουσα»): 1) Της ιδιωτικής κεφαλαιουχικής εταιρείας με την επωνυμία «.....» με διακριτικό τίτλο “.....”, που εδρεύει στα....., οδός αρ. ...και εκπροσωπείται νόμιμα, 2) Της ετερόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» με διακριτικό τίτλο «.....», που εδρεύει στο... .., οδός αριθ. ..και εκπροσωπείται νόμιμα από τον κ....., Δρ....., και 3) Της ετερόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» με διακριτικό τίτλο «.....», που εδρεύει στην....., οδόςαρ....., όπως νόμιμα εκπροσωπείται από τον κ.....,

Με την ανωτέρω προδικαστική προσφυγή, στην οποία σωρεύεται και αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων, η προσφεύγουσα ζητεί την ακύρωση της με αριθ. απόφασης τηςΕπιτροπής της αναθέτουσας αρχής, με την οποία εγκρίθηκε το απόπρακτικό της Επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού, κατά το μέρος που με την απόφαση αυτή έγινε αποδεκτή η προσφορά της ένωσης οικονομικών φορέων 1. «.....», 2. «.....», 3. «.....» και ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος της μελέτης η ένωση των οικονομικών φορέων 1.«.....», - 2. «.....», 3. «.....».

Υπέρ του κύρους και της διατήρησης της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής άσκησε παρέμβαση η άνω παρεμβαίνουσα με αίτημα την απόρριψη της προσφυγής.

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 ενσωματώνεται το υπό κρίση αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων, έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο ποσού 1.048,75 ευρώ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017 και με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ποσού 209.749,80 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό.....).

2. Ο....., ως αναθέτουσα αρχή, με την υπ' αριθ. πρωτ.Διακήρυξη προκήρυξε δημόσιο ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την επιλογή αναδόχου εκπόνησης της μελέτης με τίτλο «.....α)–β).....», προϋπολογισμού 209.749,80 ευρώ, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Ως κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής, με αξιολόγηση των τεχνικών και οικονομικών προσφορών σύμφωνα με τα κριτήρια και υποκριτήρια του άρθρου .. της Διακήρυξης. Το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ

στιςμε μοναδικό ΑΔΑΜ....., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό αριθμό.....

3. Στον διαγωνισμό, που διεξήχθη ηλεκτρονικά στις....., συμμετείχαν, υποβάλλοντας προσφορά, τέσσερις (4) ενώσεις οικονομικών φορέων και συγκεκριμένα η προσφεύγουσα, η παρεμβαίνουσα, η ένωση των οικονομικών φορέων με την επωνυμία «1....., 2....., 3.....», και η ένωση με την επωνυμία «..... -.....». Με την υπ' αριθ.απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής επικυρώθηκε το ..ο Πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού και ολοκληρώθηκε το στάδιο αξιολόγησης και ελέγχου δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών. Ειδικότερα, με την απόφαση αυτή κατ' επικύρωση του οικείου Πρακτικού έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά συμμετοχής και οι τεχνικές προσφορές του συνόλου των συμμετεχουσών ενώσεων οι οποίες βαθμολογήθηκαν ως εξής: Η ένωση οικονομικών φορέων με την επωνυμία «1.2....., 3.....» έλαβε τελική συνολική βαθμολογία τεχνικής προσφοράςκαι έτσι κατατάχθηκε πρώτη, η ένωση με την επωνυμία «.....με δ.τ. -.....με δ.τ.....» (ήδη πρώτη παρεμβαίνουσα) κατατάχθηκε δεύτερη με βαθμούς, **τρίτη** κατατάχθηκε η προσφεύγουσα ένωση με βαθμούς και τέταρτη η ένωση οικονομικών φορέων «.....», η οποία έλαβε τελική συνολική βαθμολογία τεχνικής προσφοράςβαθμούς.

4. Η άνω εκτελεστήαπόφαση της αναθέτουσας αρχής περάτωσης σταδίων δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις..... Κατά της απόφασης αυτής η προσφεύγουσα άσκησε τη με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ **1793/14.12.2022** (πρώτη) προδικαστική προσφυγή, ζητώντας την ακύρωσή της, κατά το μέρος που έγιναν τα δεκτά τα δικαιολογητικά συμμετοχής και οι προσφορές όλων των ανθυποψηφίων της.

5. Επί της ανωτέρω πρώτης προδικαστικής προσφυγής εκδόθηκε, κατόπιν αναπομπής από το Διοικητικό Εφετείο....., σε συνέχεια σιωπηρής απόρριψης, η με αριθμό **Σ1185/2023** απόφαση του παρόντος Κλιμακίου, με

την οποία έγινε εν μέρει δεκτή η άνω προσφυγή και ακυρώθηκε η προσβαλλόμενηαπόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά τα ειδικώς αναφερόμενα στο σκεπτικό της. Ειδικότερα, με την ανωτέρω απόφαση της Αρχής: **α)** η ένωση με την επωνυμία «1....., 2....., 3.....» κρίθηκε αποκλειστέα, κατ' αποδοχή των πέμπτου (μη υποβολή αυτοτελούς ΕΕΕΣ των τρίτων δανειζόντων εμπειρία και υπερβολάβων) και έκτου (εσφαλμένος υπολογισμός βαθμολογίας τεχνικής προσφοράς) λόγων του Α' μέρους της προσφυγής, **β)** η παρεμβαίνουσα ένωση οικονομικών φορέων με την επωνυμία «.....με δ.τ.....—με δ.τ.-.....» κρίθηκε αποκλειστέα, κατ' αποδοχή των τρίτου και τέταρτου λόγων του Β' μέρους της προσφυγής (περί μη υποβολής διακριτού ΕΕΕΣ των τρίτων δανειζόντων εμπειρία και υπερβολάβων και περί εσφαλμένης βαθμολογίας τεχνικής προσφοράς αντίστοιχα), και **γ)** η ένωση οικονομικών φορέων «.....» κρίθηκε απορριπτέα κατ' αποδοχή των ομοίου περιεχομένου τρίτου και τέταρτου λόγων του Γ' Μέρους της προσφυγής.

6. Κατά της ανωτέρω απόφασης της ΕΑΔΗΣΥ ασκήθηκαν αιτήσεις αναστολής και ακυρώσεως από τις δύο ενώσεις οικονομικών φορέων «1....., 2....., 3.....» και «.....με δ.τ.....—με δ.τ..... -». Επί των αιτήσεων αυτών εκδόθηκαν οι αριθμοί/2024 και/2024 αποφάσεις του Διοικητικού Εφετείου, με τις οποίες έγιναν δεκτές οι άνω αιτήσεις και ακυρώθηκε η με αριθ. Σ1185/2023 απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ, κατά το μέρος που είχαν κριθεί απορριπτέες οι προσφορές των ανωτέρω δύο ενώσεων, κατ' αποδοχή των αντίστοιχων λόγων της προδικαστικής προσφυγής.

7. Σε συνέχεια των ανωτέρω, η αναθέτουσα αρχή εξέδωσε την με αριθμόαπόφασή της σε συμμόρφωση προς τις ανωτέρω με αριθ./2024 και/2024 αποφάσεις του Διοικητικού Εφετείου....., σε συνδυασμό με τις παραμένουσες σε ισχύ κρίσεις της με αριθ. Σ1185/2023 απόφασης της ΕΑΔΗΣΥ. Συναφώς, η αναθέτουσα αρχή προέβη στον εκ νέου υπολογισμό της βαθμολογίας των κριτηρίων και της τελικής βαθμολογίας της τεχνικής προσφοράς των παραδεκτών συμμετεχόντων, ήτοι των τριών ενώσεων (της προσφεύγουσας, της παρεμβαίνουσας και της ένωσης 1....., 2....., 3.....»), ενώ απέρριψε την προσφορά της συμμετέχουσας ένωσης «.... –

.....». Η ως άνω συμμορφωτική απόφαση της αναθέτουσας αρχής κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς στιςμέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, χωρίς να ασκηθεί κατ' αυτής προδικαστική προσφυγή.

8. Εν συνεχεία, αφού ζητήθηκαν και χορηγήθηκαν από τους συμμετέχοντες παρατάσεις του χρόνου ισχύος των προσφορών τους και των εγγυητικών επιστολών συμμετοχής, η αναθέτουσα αρχή εξέδωσε την νυν προσβαλλόμενη απόφασή της, με την οποία ενέκρινε το ...^ο Πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού, έκανε δεκτές τις οικονομικές προσφορές όλων των παραδεκτών συμμετεχόντων (κατόπιν αποδοχής των αιτιολογήσεων τους) και ανέδειξε προσωρινή ανάδοχο την ένωση οικονομικών φορέων με την επωνυμία 1.«.....», - 2. «.....», 3. «.....». Κατά της τελευταίας αυτής απόφασης στρέφεται η προσφεύγουσα και ζητά την ακύρωσή της προβάλλοντας λόγους που αφορούν τα δικαιολογητικά συμμετοχής και τη βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών των συμμετεχουσών ενώσεων **α)** «1.....», - 2. «.....», 3. «.....» και **β)** «.....με δ.τ.....—με δ.τ.-.....». Παράλληλα, σωρεύει αίτημα αναστολής της διαγωνιστικής διαδικασίας έως την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής της.

9. Στις διατάξεις του άρθρου 366 του ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147/08.08.2016), όπως ισχύει, ορίζεται ότι: «1.Η ΑΕΠΠ (ήδη Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ.), 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. Η ΑΕΠΠ (ήδη Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ.) μπορεί να εκδώσει απόφαση αναστολής της προσβαλλόμενης πράξης και αυτεπαγγέλτως. Σε κάθε περίπτωση, με την απόφαση αναστολής ορίζει και τα κατάλληλα μέτρα έως ότου αποφανθεί για την προσφυγή και, πάντως, όχι πέραν της προθεσμίας που ορίζεται στην παρ. 1 του άρθρου 367 για την έκδοση της απόφασής της. 2. Με την απόφαση της παρ. 1 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 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». Συναφώς, προϋπόθεση της παροχής προσωρινών μέτρων υπέρ του αιτούντος είναι: α) η παραδεκτή άσκηση της προσφυγής, β) η ύπαρξη βλάβης του προσφεύγοντος ως στοιχείο του παραδεκτού της αίτησης-θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον του- και ως κριτήριο επιλογής του κατάλληλου ασφαλιστικού μέτρου, γ) η πιθανολόγηση βασιμότητας έστω κι ενός εκ των προβαλλόμενων λόγων, **καθώς καθίσταται σαφές ότι προδήλως αβάσιμη – ως 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 (άρθρο 15 του π.δ. 39/2017 και 366 του ν. 4412/2016).

10. Στην προκειμένη περίπτωση, η υπό εξέταση προσφυγή παρίσταται προδήλως απαράδεκτη, κατά τους βάσιμους ισχυρισμούς της παρεμβαίνουσας ένωσης και της αναθέτουσας αρχής. Τούτο, διότι με την υπό εξέταση (δεύτερη) προσφυγή, η προσφεύγουσα επαναφέρει αυτούσιους τους λόγους της πρώτης με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1793/14.12.2022 προσφυγής της, οι οποίοι (λόγοι) έχουν στο σύνολό τους κριθεί, και δη τόσο με την Σ1185/2023 απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ (αναφορικά με τις κρίσεις αυτής που δεν προσβλήθηκαν και παραμένουν σε ισχύ) όσο και με τις με αριθ. .../2025 και .../2025 αμετάκλητες αποφάσεις του Διοικητικού Εφετείου Η δε αναθέτουσα αρχή συμμορφώθηκε τόσο προς την ανωτέρω απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ (ως προς τις κρίσεις αυτής που παραμένουν σε ισχύ, ενόσω δεν προσβλήθηκαν) όσο και με τις εκδοθείσες αποφάσεις του Διοικητικού

Εφετείου Εξάλλου, η προσφεύγουσα με την παρούσα προσφυγή ουδεμία (νέα) αιτίαση προβάλλει, που να αφορά την νυν προσβαλλόμενη με αριθ. απόφαση της αναθέτουσας αρχής και το παρόν στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, που αφορά τον έλεγχο και την αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών, αλλά μόνο επαναφέρει - απαραδέκτως - λόγους του προγενέστερου σταδίου των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών, ως προς τους οποίους υφίσταται κρίση με ισχύ δεδικασμένου, σύμφωνα με τα ανωτέρω γενόμενα δεκτά. Συνακόλουθα, ως προδήλως अपараδέκτη, η εξεταζόμενη προσφυγή δεν δύναται να θεμελιώσει το κρινόμενο αίτημα αναστολής της διαδικασίας.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει το αίτημα αναστολής - προσωρινών μέτρων που ενσωματώνεται στην υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 21 Φεβρουαρίου 2025 και εκδόθηκε αυθημερόν στην Αθήνα.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ

ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΔΕΜΙΡΤΖΗΟΓΛΟΥ