

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

3ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της στις 20 Φεβρουαρίου 2025 με την εξής σύνθεση:
Ιωάννης Λαμπρόπουλος Πρόεδρος, Βικτωρία Πισμίρη – Εισηγήτρια, Γεώργιος Ζάρλας, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης κατάλληλων προσωρινών μέτρων που ενσωματώνεται στην από 06.02.2025 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 207/12.02.2025 Προδικαστική Προσφυγή του (εφεξής ο «προσφεύγων»), με διεύθυνση στις... .., επί της συμβολής των οδών.... , αρ. ... και....., αρ.

Κατά του(εφεξής η «Αναθέτουσα Αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή, στην οποία συμπεριλαμβάνεται το υπό κρίση αίτημα, ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η υπ' αρ.απόφαση που περιλαμβάνεται στο απόσπασμα του πρακτικού της υπ' αρ.συνεδρίασης τηςΕπιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής, κατά το μέρος που αποφασίστηκε, ως προς την Ομάδα Γ, η απόρριψη της προσφοράς του, η κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής του και η επαναπροκήρυξη του διαγωνισμού με το ίδιο τεύχος και τους ίδιους όρους.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί το παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017, ποσού 615,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικόκαι

την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή με την υπ' αρ.Διακήρυξη προκήρυξε ανοικτό διαγωνισμό κάτω των ορίων με αντικείμενο «.....» προϋπολογισμού 130.100,00€ χωρίς ΦΠΑ και κριτήριο την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή). Σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της Διακήρυξης, η σύμβαση υποδιαιρείται στην Ομάδα Γ' (.....) με προϋπολογισμό 122.600,00€ χωρίς ΦΠΑ και στην Ομάδα Δ' (.....) με προϋπολογισμό 7.500,00€ χωρίς ΦΠΑ, προσφορές, δε, υποβάλλονται για μία ή περισσότερες ομάδες για το σύνολο των περιγραφόμενων ειδών της κάθε ομάδας, όπως αυτές προσδιορίζονται στην ενιαία μελέτη που συνέταξε η Τεχνική Υπηρεσία. Η ως άνω Διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στιςμε Α.Δ.Α.Μ....., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό αριθμό..... Στον διαγωνισμό συμμετείχε, για την Ομάδα Γ, με υποβολή προσφοράς μόνο ο προσφεύγων, ο οποίος αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος, δυνάμει της υπ' αρ.απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής. Εν συνεχεία, εκδόθηκε η προσβαλλόμενη, με την οποία, ως προς την επίμαχη Ομάδα Γ', αποφασίστηκε ομόφωνα η έγκριση του απόπρακτικού διενέργειας Γ' σταδίου «Ηλεκτρονική αποσφράγιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης», η απόρριψη της προσφοράς του προσφεύγοντος, διότι δεν κατέθεσε όλα τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης, η κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής του υπ' αρ..... ποσού 2.452,00€.

3. Επειδή, ο ένδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016 (Α' 147) και η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV αυτού, περί έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

4. Επειδή, η απόφαση επί του αιτήματος αναστολής - λήψης προσωρινών μέτρων, σκοπεί να αποτρέψει τη δημιουργία ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του Διαγωνισμού. Ωστόσο, δεν θα πρέπει και η ίδια η απόφαση να δημιουργεί τέτοιες καταστάσεις, οδηγώντας σε πλήρη ικανοποίηση του ασφαλιστέου δικαιώματος, αφού η ισχύς της είναι προσωρινή και δεν θα πρέπει να επηρεάζει την απόφαση

επί της προδικαστικής προσφυγής. Στο πλαίσιο αυτό, σκοπός της απόφασης επί αιτήματος αναστολής - λήψης προσωρινών μέτρων είναι η διασφάλιση των αμφισβητούμενων δικαιωμάτων του προσφεύγοντος μέχρι την οριστική κρίση της διαφοράς και ειδικότερα η ρύθμιση μέχρι τότε μιας κατάστασης προς αποτροπή επικείμενου κινδύνου ή ανεπανόρθωτης βλάβης ή ζημίας. Εν προκειμένω, το μόνο πεδίο αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλόμενης αφορά στη μη κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής του προσφεύγοντος. Κατά τα λοιπά, δεν υπάρχει στάδιο αναστολής εκτέλεσης της πράξης, τούτο διότι, η χορήγηση αναστολής θα ισοδυναμούσε με επιβολή στη Διοίκηση της υποχρέωσης να συνεχίσει και να ολοκληρώσει το διαγωνισμό, με αποτέλεσμα τη δημιουργία νέας κατάστασης. Αν, όμως, η απόρριψη της προσφοράς διαγωνιζομένου εχώρησε κατά παράβαση κανόνα του εθνικού ή του κοινοτικού δικαίου και, στη συνέχεια, ο διαγωνισμός ματαιώθηκε για αντικειμενικό λόγο, η ΕΑΔΗΣΥ μπορεί, προκειμένου να αποτραπεί η ζημία του αιτούντος από την παράβαση, να διατάξει ως κατάλληλο μέτρο, είτε τη μη έκδοση νέας Διακήρυξης προς διενέργεια διαγωνισμού με το αυτό αντικείμενο, είτε, αν εχώρησε ήδη επαναπροκήρυξη, την αναστολή της νέας διαγωνιστικής διαδικασίας (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 604/09, 929, 221, 367/2007, 726/2005, 810, 543/ 2004, 668, 29/2002, 713/2001).

5. Επειδή, α) η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή δεν πιθανολογείται προδήλως απαράδεκτη, β) ενδέχεται να υφίσταται βλάβη της προσφεύγουσας από την προσβαλλόμενη, γ) οι λόγοι της υπό κρίση προσφυγής δεν πιθανολογούνται, καταρχήν, προδήλως αβάσιμοι, δεδομένου ότι η οριστική απόφαση περί της βασιμότητας της προσφυγής χρήζει περαιτέρω εξέτασης, και δ) δεν 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 πδ 39/2017 και 366 του ν. 4412/2017).

6. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, το πλέον πρόσφορο, αναγκαίο και υπό στενή έννοια αναλογικό μέτρο, για την προσωρινή προστασία των διακινδυνευόμενων συμφερόντων της προσφεύγουσας, είναι η αναστολή εκτέλεσης της προσβαλλόμενης, κατά το μέρος αυτής με το οποίο αποφασίζεται

η κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής του προσφεύγοντος και η μη έκδοση νέας Διακήρυξης προς διενέργεια διαγωνισμού με το αυτό αντικείμενο του επίμαχου διαγωνισμού, είτε, αν εχώρησε ήδη επαναπροκήρυξη, η αναστολή της νέας διαγωνιστικής διαδικασίας έως την έκδοση απόφασης επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής από την ΕΑΔΗΣΥ (ΕΑ ΣτΕ 1261/2010, 4/2009, 1152/2008, 690/2007, 192/2006, 575/2005 και ΔΕφΑθηνών 125/2021 και σκ. 4 της παρούσας), η οποία (αναστολή) δεν διατάσσεται με αόριστη, αλλά βεβαία και εύλογη διάρκεια, δηλαδή μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προδικαστικής προσφυγής, και πάντως εντός της αποκλειστικής προθεσμίας του άρθρου 367 παρ. 1 του ν. 4412/2016, ώστε να προστατευθούν και τα συμφέροντα της Αναθέτουσας Αρχής για ταχεία πρόοδο και ολοκλήρωση αυτής. Σε κάθε δε περίπτωση, από μια γενική θεώρηση και στάθμιση των συμφερόντων των εμπλεκομένων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, προκύπτει ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων δεν είναι περισσότερες από τα οφέλη. Επομένως, παρίσταται η αναγκαιότητα χορήγησης μέτρων προσωρινής προστασίας.

7. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, το κρινόμενο αίτημα αναστολής πρέπει να δίνει δεκτό.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται το αίτημα παροχής προσωρινής προστασίας.

Αναστέλλει την εκτέλεση της προσβαλλομένης, ειδικότερα, δε, τη διαδικασία κατάπτωσης της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής υπ' αρ.ποσού 2.452,00€ του προσφεύγοντος, έως την έκδοση οριστικής απόφασης επί της προδικαστικής προσφυγής από την ΕΑΔΗΣΥ.

Διατάσσει τη μη έκδοση νέας Διακήρυξης προς διενέργεια διαγωνισμού με το αυτό αντικείμενο του εν λόγω διαγωνισμού ως προς την επίμαχη Ομάδα Γ', αν, δε, εχώρησε ήδη επαναπροκήρυξη, την αναστολή της νέας διαγωνιστικής διαδικασίας, έως την έκδοση απόφασης επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής από την ΕΑΔΗΣΥ.

Αριθμός Απόφασης: Α169/2025

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 20.02.2025 και εκδόθηκε στις 24.02.2025 στην Αθήνα.

Ο Πρόεδρος

ΙΩΑΝΝΗΣ ΛΑΜΠΡΟΠΟΥΛΟΣ

Η Γραμματέας

ΔΗΜΗΤΡΑ ΘΩΜΑ