

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

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

Συνήλθε στην έδρα της στις 27 Φεβρουαρίου 2025, με την εξής σύνθεση: Γαρυφαλλιά Σκιάνη, Πρόεδρος, Μαρία Βύρρα, Μέλος – Εισηγήτρια, Ναυσικά-Σοφία Μπάσδελη, Μέλος.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης προσωρινών μέτρων, που ενσωματώνεται στην από 17.02.2025 και υπό Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 241/19.02.2025 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα, με την επωνυμία «.....» (εφ' εξής η «προσφεύγουσα»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά : «.....» (εφ' εξής η «αναθέτουσα Αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή, στην οποία σωρεύει και αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων, η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη, υπ' αριθμό....., απόφαση της αναθέτουσας Αρχής, αναφορικά με τα τμήματα 2 και 5 του διαγωνισμού

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια,

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,

Σκέφθηκε κατά τον Νόμο

1.Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, στην οποία περιλαμβάνεται το υπό κρίση αίτημα, έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 1.368,22 ευρώ, το οποίο υπολογίζεται επί της άνευ Φ.Π.Α αξίας των επίμαχων τμημάτων του διαγωνισμού, ήτοι 273.643,71 ευρώ. (τμήμα 2: 184.243,23+τμήμα 5: 89.400,48=273.643,71) [βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό και την

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

2.Επειδή, με την Διακήρυξη, υπ' αριθμό....., προκηρύχθηκε ανοικτός δημόσιος διαγωνισμός για την «.....στο πλαίσιο του έργου με τίτλο: «.....» στο πλαίσιο της πρόσκλησης SUB2: «.....» με κωδικό ΟΠΣ ΤΑ στο Ταμείο Ανάκαμψης και Ανθεκτικότητας «Ελλάδα 2.0» (Κωδικός Δράσης:.....), κωδικό... .., κωδικό ΠΔΕ:..... το οποίο χρηματοδοτείται από την Ευρωπαϊκή Ένωση – NextGeneration EU & συγχρηματοδοτείται από το Ταμείο Ανάκαμψης και Ανθεκτικότητας «Ελλάδα 2.0» και από εθνικούς πόρους μέσω του ΠΔΕ, με Επιστημονικό Υπεύθυνο τον... .., συνολικού προϋπολογισμού 6.997.149,71€, πλέον ΦΠΑ 24% 1.679.315,93€, συνολικού προϋπολογισμού 8.676.465,64€, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, χωρίς δικαίωμα προαίρεσης της Αναθέτουσας Αρχής.». Σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της Διακήρυξης, ο επίμαχος διαγωνισμός υποδιαιρείται σε 18 τμήματα. Η ως άνω Διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.), στις....., υπό Α.Δ.Α.Μ....., καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό.....

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 την σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

4.Επειδή η αναθέτουσα, στις απόψεις της επί της αναστολής, αναφέρει τα εξής: «...i) Ως προς το Τμήμα 2 Το υπό κρίση Αίτημα Αναστολής - Προσωρινών Μέτρων θα πρέπει να απορριφθεί πρωτίστως ως άνευ αντικειμένου, απαράδεκτο και αλυσιτελώς προβαλλόμενο για το Τμήμα 2, καθότι, όπως προκύπτει από το ιστορικό του άνω Διαγωνισμού, με την προσβαλλόμενη υπ' αρ. 6 και από 24.01.2025 Απόφαση της Επιτροπήςτου....., έχει ήδη κηρυχθεί ως οριστική Ανάδοχος για το Τμήμα 2 του διαγωνισμού η εταιρεία με την επωνυμία «.....» με συνολικό ποσό οικονομικής προσφοράς €138.500,00, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24% και απομένει μόνον η σύναψη της Σύμβασης με την άνω οριστική Ανάδοχο... ii) Ως προς το Τμήμα 5 Το υπό κρίση Αίτημα Αναστολής - Προσωρινών Μέτρων θα πρέπει να απορριφθεί πρωτίστως ως απαράδεκτο και αλυσιτελώς προβαλλόμενο για το

Τμήμα 5, καθότι, όπως γίνεται δεκτό, επί αιτήματος προσωρινών μέτρων του προσφεύγοντος κατά πράξης της Αναθέτουσας Αρχής, με την οποία ματαιώνεται η διαδικασία του διαγωνισμού, δεν υπάρχει στάδιο αναστολής εκτέλεσης της πράξης κατά το μέρος που με αυτή ματαιώνεται ο διαγωνισμός, διότι η προσωρινή έννομη προστασία που διατάζει η Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. επιτρέπεται μόνο για τη διατήρηση της υφιστάμενης πραγματικής κατάστασης και όχι για τη δημιουργία νέας...».

5. Επειδή, ως προς το τμήμα 2 του διαγωνισμού: Σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 364 του ν.4412/2016 (άρθρο 6 Π.Δ. 39/2017), η μεν σύναψη της σύμβασης κωλύεται εκ του νόμου, μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προδικαστικής προσφυγής, το δε αίτημα αναστολής της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας είναι, στην προκείμενη περίπτωση, άνευ αντικειμένου, δεδομένου ότι με την προσβαλλόμενη πράξη της η αναθέτουσα Αρχή προέβη στην ανάδειξη οριστικού αναδόχου στο επίμαχο τμήμα.

6.Επειδή, ως προς τμήμα 5: Η αναθέτουσα ματαίωσε το διαγωνισμό. Εν προκειμένω, δεν υπάρχει επίκληση ζημίας από την αναθέτουσα Αρχή, ως προς την ad hoc προξενούμενη βλάβη των συμφερόντων της, δηλαδή, σε σχέση με την χορήγηση προσωρινών μέτρων. Σε κάθε περίπτωση, από μία γενική θεώρηση και στάθμιση των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών, που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, προκύπτει, ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από την χορήγηση των προσωρινών μέτρων δεν είναι περισσότερες από τα οφέλη. Ειδικότερα, ο ισχυρισμός της αναθέτουσας Αρχής, ότι δεν είναι δυνατή η χορήγηση αναστολής σε πράξη ματαίωσης διαγωνισμού, διότι αυτό θα οδηγούσε σε επιβολή στην Διοίκηση της υποχρέωσης να ολοκληρώσει τον διαγωνισμό, απορρίπτεται ως αβάσιμος και τούτο, διότι, με την χορήγηση αναστολής κατά της προσβαλλόμενης πράξης, η Διοίκηση υποχρεώνεται να απέχει από περαιτέρω ενέργειες, είτε επαναπροκήρυξης του διαγωνισμού είτε ολοκλήρωσης του υφιστάμενου σταδίου, έως ότου εκδοθεί η οριστική απόφαση από το κρίνον Κλιμάκιο επί της προδικαστικής προσφυγής. Επομένως, παρίσταται πρόδηλη η αναγκαιότητα αναστολής της εξέλιξης της διαγωνιστικής διαδικασίας και της τυχόν επαναπροκήρυξης της σύμβασης. (ΑΕΠΠ Α208/2022). Άρα, το κρινόμενο αίτημα αναστολής πρέπει να δίνει δεκτό, ως προς το τμήμα 5.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει το αίτημα αναστολής - προσωρινών μέτρων, ως προς το τμήμα 2, κατά τα εκτεθέντα στην σκέψη 5.

Δέχεται το αίτημα αναστολής - προσωρινών μέτρων, ως προς το τμήμα 5, και διατάσσει την αναστολή της διαγωνιστικής διαδικασίας καθώς και της τυχόν επαναπροκήρυξης του διαγωνισμού, μέχρι την έκδοση οριστικής απόφασης της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. επί της προσφυγής.

Κρίθηκε, αποφασίσθηκε εκδόθηκε στις 27 Φεβρουαρίου 2025, στην Αθήνα.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΓΑΡΥΦΑΛΛΙΑ ΣΚΙΑΝΗ

ΗΛΕΚΤΡΑ ΝΙΚΟΛΑΚΟΠΟΥΛΟΥ