

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

6° ΚΛΙΜΑΚΙΟ

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

Συνεδρίασε στις 17 Μαρτίου 2025 με την εξής σύνθεση: Ελένη Σβολοπούλου, Πρόεδρος, Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος και Κωνσταντίνος Πουρναράς, Μέλος και Εισηγητής.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης προσωρινών μέτρων που ενσωματώνεται στην προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 7.3.2025 και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ **341/10.3.2025** του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....» (στο εξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στον.... .., οδός αρ...., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του «.....», ανώνυμης εταιρείας(στο εξής η «αναθέτουσα αρχή»), που εδρεύει στη... .., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή στην οποία σωρεύεται και αίτημα αναστολής της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας, η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθεί, άλλως τροποποιηθεί η υπ' αρ. πρωτ. Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με την οποία προκηρύχθηκε διεθνής δημόσιος ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός άνω των ορίων για την ανάθεση της σύμβασης «.....» κατά τα ειδικότερα στην προσφυγή προβαλλόμενα.

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

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 1.363,00 Ευρώ, 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 272.580,65

Ευρώ χωρίς Φ.Π.Α. για το Τμήμα 1 της υπό ανάθεση σύμβασης (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό.....).

2. Δυνάμει της με αρ. πρωτ. Διακήρυξης της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε ηλεκτρονική ανοικτή διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης άνω των ορίων για την «.....», με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής. Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ορίστηκε στο συνολικό ποσό των 337.120,38 Ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%. Σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της Διακήρυξης, αντικείμενο της σύμβασης αποτελεί η προμήθεια και η προμήθεια Λόγω της ιδιαιτερότητάς της η σύμβαση υποδιαιρείται σε δύο τμήματα: Τμήμα 1 για το Υποέργο .. για την προμήθεια προϋπολογισθείσας δαπάνης 272.580,65 Ευρώ χωρίς Φ.Π.Α. και Τμήμα 2 για το Υποέργο .. για την προμήθειαπροϋπολογισθείσας δαπάνης 64.539,73 Ευρώ χωρίς Φ.Π.Α. κατά τα ανωτέρω ειδικότερα αναφερόμενα. Κάθε υποψήφιος οικονομικός φορέας μπορεί να συμμετάσχει σε ένα ή περισσότερα τμήματα. Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της Διακήρυξης.

3. Η προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις....., το δε πλήρες κείμενο της Διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στιςκαι έλαβε ΑΔΑΜ καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό αριθμό..... Σύμφωνα με το άρθρο 1.5 της Διακήρυξης, ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η....., και ώρα 14:00.

4. Δυνάμει της με αρ. πρωτ.διακήρυξης της αναθέτουσας αρχής είχε προκηρυχθεί ηλεκτρονική ανοικτή διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης άνω των ορίων με το ίδιο αντικείμενο με την υπό κρίση Διακήρυξη, δηλαδή, για την «.....», με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής. Ειδικότερα, σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της ως άνω διακήρυξης, αντικείμενο της σύμβασης αποτελούσε η προμήθεια και η προμήθεια..... Προσφορές υποβάλλονταν και για τα δύο τμήματα μαζί. Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης

είχε οριστεί στο ποσό των 337.120,38 Ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%. Κατά της ως άνω διακήρυξης η προσφεύγουσα άσκησε την από 1.11.2024 προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1600/4.11.2024 με την οποία αιτήθηκε την ακύρωσή της, πλήττοντας την μη υποδιαίρεση της σύμβασης σε τμήματα καθώς και συγκεκριμένες τεχνικές προδιαγραφές κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην ανωτέρω προσφυγή. Επί της ως άνω προδικαστικής προσφυγής εκδόθηκε η υπ' αρ.απόφαση του παρόντος κλιμακίου της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., η οποία την έκανε εν μέρει δεκτή ακυρώνοντας την υπ' αρ.διακήρυξη κατά το μέρος που το αντικείμενό της είχε δημοπρατηθεί με ενιαίο τρόπο, χωρίς, δηλαδή, τη δυνατότητα υποβολής προσφοράς για κάθε προκηρυχθέν είδος χωριστά. Εν συνεχεία η αναθέτουσα αρχή προέβη σε επαναπροκήρυξη του διαγωνισμού βάσει της προσβαλλόμενης υπ' αρ.Διακήρυξης σύμφωνα με την οποία, όπως ήδη αναφέρθηκε, κάθε υποψήφιος οικονομικός φορέας μπορεί να υποβάλει προσφορά για ένα ή περισσότερα τμήματα. Κατά της υπ' αρ.απόφασης της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. η προσφεύγουσα έχει ασκήσει την υπό ΑΚ αίτηση ακύρωσης ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου....., η οποία θα συζητηθεί κατά την μετ' αναβολήν δικάσιμο της.....

5. 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».

6. 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.

7. Η αναθέτουσα αρχή με τις με αρ. πρωτ.απόψεις της επί του υπό εξέταση αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων ισχυρίζεται ότι η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή ασκείται απαραδέκτως αφού πρόκειται για δεύτερη προδικαστική προσφυγή κατά της αυτής διακήρυξης και ειδικώς κατά της διακήρυξης που εκδόθηκε σε συμμόρφωση με την υπ' αρ.απόφαση της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. ενώ υφίσταται, μάλιστα, και εκκρεμοδικία από την υπό ΑΚαίτηση ακύρωσης που έχει ασκήσει η προσφεύγουσα κατά της ως άνω απόφασης της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. Ενόψει των ανωτέρω, κατά την αναθέτουσα αρχή η προσφυγή ασκείται απαραδέκτως και καταχρηστικά για να επιφέρει προφανή βλάβη του δημοσίου συμφέροντος, η οποία εν προκειμένω επιχειρείται με την προσπάθεια εκ νέου καθυστέρησης της διαγωνιστικής διαδικασίας και μάλιστα χωρίς να γίνεται μνεία στην προσφυγή ότι ο εν θέματι διαγωνισμός διενεργείται κατόπιν συμμόρφωσης σε απόφαση της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. επί προγενέστερης προσφυγής της προσφεύγουσας.

8. Περαιτέρω, η προσφεύγουσα με το απόυπόμνημά της επί των ως άνω απόψεων της αναθέτουσας αρχής ισχυρίζεται, μεταξύ άλλων, ότι η υπό κρίση

προδικαστική προσφυγή δεν συνιστά δεύτερη προδικαστική προσφυγή κατά της αυτής διακήρυξης, καθώς αφορά σε διακήρυξη νέου, αυτοτελούς διαγωνισμού και ουδεμία σχέση έχει με τη ματαιωθείσα υπ' αρ. πρωτ.διακήρυξη. Επομένως, κατά την προσφεύγουσα η υπό κρίση προσφυγή της έχει ασκηθεί νόμιμα και παραδεκτά.

9. Εν προκειμένω για την οριστική κρίση ως προς το παραδεκτό και το βάσιμο 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). Περαιτέρω, ως προς τον υπό κρίση διαγωνισμό δεν έχει παρέλθει η καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών (που έχει οριστεί, όπως προαναφέρθηκε, για τιςκαι ώρα 14:00) και η ημερομηνία αποσφράγισης αυτών. Προκειμένου, δε, να μην καταστεί αλυσιτελής τυχόν αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω της προόδου, στο μεταξύ, της διαγωνιστικής διαδικασίας, αλλά και να αποτραπεί ενδεχόμενη βλάβη της προσφεύγουσας, σε περίπτωση που κριθεί με την απόφαση της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. ότι βασίμως προβλήθηκαν οι περιλαμβανόμενες την προδικαστική προσφυγή αιτιάσεις κατά της Διακήρυξης, είναι αναγκαία η αναστολή της εξέλιξης της διαγωνιστικής διαδικασίας, έως την έκδοση της οικείας απόφασης της Αρχής.

10. Σε κάθε περίπτωση, ενόψει των προθεσμιών των άρθρων 365 παρ. 4 και 367 παρ. 1 του ν. 4412/2016, η λήψη προσωρινών μέτρων, μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προδικαστικής προσφυγής, θα αποτρέψει βλάβη της προσφεύγουσας, σε περίπτωση που κριθεί με την απόφαση της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. ότι βασίμως προβλήθηκαν οι περιλαμβανόμενες την προδικαστική προσφυγή αιτιάσεις κατά της Διακήρυξης, χωρίς να καθυστερήσει υπέρμετρα τον διαγωνισμό, ώστε να προστατευθεί και το δημόσιο συμφέρον για ταχεία περάτωση αυτού.

11. Κατ' ακολουθία 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 μέχρι την έκδοση απόφασης της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. επί της προδικαστικής προσφυγής.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 17 Μαρτίου 2025 και εκδόθηκε αυθημερόν στην Αθήνα.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ

ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΔΕΜΙΡΤΖΗΟΓΛΟΥ