

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της την 7^η Απριλίου 2025 με την εξής σύνθεση:
Κωνσταντίνος Τόλης, Πρόεδρος, Ρουμπίνη Μιχαλούδη – Εισηγήτρια και
Δήμητρα Λιαροστάθη, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης προσωρινών μέτρων που ενσωματώνεται στην από 27.3.2025 και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 479/28-03-2025 προδικαστική προσφυγή της ένωσης οικονομικών φορέων με την επωνυμία «.....» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα, που εδρεύει στην....., επί της οδού....., αριθμ...., και απαρτίζεται από α) την εταιρεία με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....», που εδρεύει στην....., επί της οδού....., αριθμ. .. και β) την εταιρεία με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....», που εδρεύει στην, επί της οδού....., αριθμ....

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

Με την προδικαστική προσφυγή, στην οποία σωρεύεται και αίτημα αναστολής-λήψης προσωρινών μέτρων, η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθούν: α) η υπ' αριθμ. απόφαση της Επιτροπής του (εφεξής η «προσβαλλόμενη»), με την οποία εγκρίθηκαν τα πρακτικά Νο.. και Νο.. του ένδικου διαγωνισμού, καθ' ό μέρος έκρινε πλήρη και αποδεκτή, κατά παράβαση των άρθρων... ,,, και της Διακήρυξης, την προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» ανακηρύσσοντάς τον προσωρινό ανάδοχο του διαγωνισμού, β) τα πρακτικά Νο.. και Νο.. του ανωτέρω διαγωνισμού, καθ' ό μέρος κρίθηκε πλήρης και αποδεκτή, κατά παράβαση των ως άνω άρθρων της Διακήρυξης, η προσφορά του προαναφερόμενου οικονομικού φορέα (.....) και προτάθηκε η ανάδειξή

του ως προσωρινού αναδόχου του διαγωνισμού και γ) κάθε άλλη συναφής πράξη που εκδόθηκε στο πλαίσιο της ένδικης διαγωνιστικής διαδικασίας.

Με το αίτημα αναστολής-λήψης προσωρινών μέτρων, η προσφεύγουσα ζητεί να ανασταλεί ο ένδικος διαγωνισμός και να διαταχθεί η Αναθέτουσα αρχή να απέσχει από κάθε περαιτέρω ενέργεια της διαγωνιστικής διαδικασίας.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, στην οποία περιλαμβάνεται το υπό κρίση αίτημα, έχει καταβληθεί παράβολο συνολικού ποσού 3.927,70 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικά παράβολα, ποσού 1.963,85 ευρώ έκαστο, με κωδικούς και και τις αντίστοιχες εκτυπώσεις από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»), το οποίο υπερβαίνει κατά 981,94 ευρώ το απαιτούμενο από τις διατάξεις των άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017, καθώς το ύψος του παραβόλου ανέρχεται σε ποσοστό 0,50 τοις εκατό (0,50%) της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και δικαιώματος προαίρεσης. Επομένως, επί του ποσού των 589.152,11 ευρώ (μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και δικαιώματος προαίρεσης) που αποτελεί την προϋπολογισθείσα αξία της σύμβασης, το νόμιμο παράβολο ανέρχεται σε 2.945,76 ευρώ.

2. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή προκήρυξε, με την υπ' αριθμ. πρωτ.και με ΑΔΑΜ Διακήρυξη, ανοικτό διεθνή διαγωνισμό μέσω ΕΣΗΔΗΣ για την υπηρεσία «.....» (CPV:.....), εκτιμώμενης αξίας 589.152,11 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24 % (εκτιμώμενη αξία συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ: 730.548,62 €) για 36 μήνες ή 785.536,15 € για 48 μήνες με προαίρεση 12 μήνες μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24 % (εκτιμώμενη αξία συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ: 974.064,83 €), με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Προκήρυξη της παρούσας σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για

δημοσίευση στις στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης και προκαταρκτική Προκήρυξη της παρούσας σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Η προκήρυξη και το πλήρες κείμενο της παρούσας Διακήρυξης καταχωρίστηκαν στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις με ΑΔΑΜ....., τα δε έγγραφα της σύμβασης της παρούσας Διακήρυξης αναρτήθηκαν στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αύξοντα αριθμό

3. Επειδή, ο ένδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης, 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 αναθέτουσα αρχή δεν απέστειλε τις απόψεις της αναφορικά με το ως άνω αίτημα αναστολής-λήψης προσωρινών μέτρων, παρόλο που νομίμως εκλήθη προς τούτο.

5. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 346 παρ. 1 του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, *«Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 2 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με τα άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368»*.

6. Επειδή στο άρθρο 366 του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, (πρβλ. και άρθρο 15 του π.δ. 39/2017) ορίζεται ότι *«1. Η ΑΕΠΠ, 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 μπορεί να εκδώσει απόφαση αναστολής της προσβαλλόμενης πράξης και αυτεπαγγέλτως. Σε κάθε περίπτωση, με την απόφαση αναστολής η ΑΕΠΠ 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 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.».

7. 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.

8. Επειδή, προϋπόθεση της λήψης 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 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 εμπλεκομένων 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. 4412/2017).

9. Επειδή η υπό κρίση προσφυγή δεν πιθανολογείται ως προδήλως απαράδεκτη ή αβάσιμη, για δε την οριστική κρίση επί του παραδεκτού και του βασίμου αυτής απαιτείται ενδελεχής έρευνα του φακέλου της υπόθεσης, η οποία δε δύναται να λάβει χώρα στο επίπεδο της προσωρινής προστασίας.

10. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 364 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 6 του π.δ. 39/2017, η μεν σύναψη της σύμβασης κωλύεται εκ του νόμου, επί ποινή ακυρότητας, μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προδικαστικής προσφυγής, το δε αίτημα αναστολής της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας είναι, στην εξεταζόμενη υπόθεση, άνευ αντικειμένου, δεδομένου ότι με την προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. απόφαση (απόσπασμα από το πρακτικό ..^{ης}/..... συνεδρίασης) της Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής (ΑΔΑ:.....), αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος του ένδικου διαγωνισμού και, ως εκ τούτου, δεν υφίσταται βλάβη της προσφεύγουσας που να πρέπει να τύχει προστασίας μέχρι την οριστική κρίση της διαφοράς.

11. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, το κρινόμενο αίτημα αναστολής-προσωρινών μέτρων πρέπει να απορριφθεί.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει το αίτημα αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων της προσφεύγουσας.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 7^η Απριλίου 2025 και εκδόθηκε αυθημερόν στην Αθήνα.

Αριθμός απόφασης: Α316/2025

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΤΟΛΗΣ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΜΑΡΙΑ ΚΑΤΣΑΡΟΥ**