

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της την 15^η Μαΐου 2025 με την εξής σύνθεση:
Κωνσταντίνος Τόλης, Πρόεδρος, Ρουμπίνη Μιχαλούδη – Εισηγήτρια και
Χρήστο Σώκο, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης προσωρινών μέτρων
που ενσωματώνεται στην από 5.5.2025 και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ)
ΕΑΔΗΣΥ 689/06-05-2025 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με
την επωνυμία «.....» (εφεξής η «προσφεύγουσα») που εδρεύει στην
.....του....., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

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

Κατά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» (εφεξής ο
«παρεμβαίνων») που εδρεύει στην....., επί της οδού....., αριθμ....., όπως
εκπροσωπείται νόμιμα, που άσκησε παρέμβαση στο πλαίσιο της
προδικαστικής προσφυγής.

Με την προδικαστική προσφυγή, στην οποία σωρεύεται και αίτημα
αναστολής-λήψης προσωρινών μέτρων, η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί
η υπ' αριθμ. απόφαση της Επιτροπής του(εφεξής η
«προσβαλλόμενη»), στην οποία ενσωματώνεται και η υπ' αριθμ.απόφαση
αυτής, καθ' ό μέρος μη νομίμως αποδέχθηκε τις προσφορές της εταιρείας
«.....» και του παρεμβαίνοντος και κατακύρωσε το αποτέλεσμα του
διαγωνισμού στον τελευταίο, και κάθε άλλη συναφής προγενέστερη ή
μεταγενέστερη πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής.

Με το αίτημα αναστολής-λήψης προσωρινών η προσφεύγουσα ζητεί να
ανασταλεί η εκτέλεση της προσβαλλόμενης πράξης και εν γένει της διαδικασίας
διενέργειας του διαγωνισμού.

Με την από 14.5.2025 παρέμβασή του, ο παρεμβαίνων αιτείται να απορριφθεί η ως άνω προσφυγή και να διατηρηθεί η ισχύς της προσβαλλόμενης υπ' αριθμ. απόφασης της Επιτροπής.....

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 το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017, ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή προκήρυξε, με τη με αριθμ. πρωτ. Διακήρυξη, ανοικτό ηλεκτρονικό (μέσω ΕΣΗΔΗΣ) διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου εκτέλεσης της υπηρεσίας με τίτλο «.....» (CPV:{..... }), εκτιμώμενης αξίας 77.376,00 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (εκτιμώμενης αξίας χωρίς ΦΠΑ: € 62.400,00 – ΦΠΑ 24%: € 14.976,00), με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής (έκπτωση επί τοις εκατό) για το σύνολο των υπηρεσιών ανά ομάδα της με αριθμ. Μελέτης της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών του..... Σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της διακήρυξης, η σύμβαση υποδιαιρείται στις κάτωθι έξι (6) ομάδες: Ομάδα Α-....., προϋπολογισμού 16.200,00 ευρώ χωρίς ΦΠΑ, Ομάδα Β-....., προϋπολογισμού 11.250,00 ευρώ χωρίς ΦΠΑ, Ομάδα Γ-....., προϋπολογισμού 4.850,00 ευρώ χωρίς ΦΠΑ, Ομάδα Δ-....., προϋπολογισμού 6.500,00 ευρώ χωρίς ΦΠΑ, Ομάδα Ε-....., προϋπολογισμού 13.600,00 ευρώ χωρίς ΦΠΑ, και Ομάδα ΣΤ-....., προϋπολογισμού 10.000,00 ευρώ χωρίς ΦΠΑ. Στο ίδιο ως άνω άρθρο ορίζεται ότι «προσφορές υποβάλλονται για το σύνολο των υπηρεσιών ανά ομάδα και μπορεί να υποβληθεί προσφορά για μία ή περισσότερες ή όλες τις ομάδες του προϋπολογισμού της με αριθμ. Μελέτης της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών του.....». Επίσης, η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε εννέα (9)

μήνες από την υπογραφή της (ανάρτησή της στο ΚΗΜΔΗΣ) και σε κάθε περίπτωση η σύμβαση λύεται αυτοδίκαια με την λήξη του οικονομικού αντικειμένου, ενώ ο διατηρεί το δικαίωμα της μη εξάντλησης όλων των υπηρεσιών και της αξίας της σύμβασης. Η προκήρυξη και το πλήρες κείμενο της ως άνω Διακήρυξης καταχωρίσθηκαν στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις με Α.Δ.Α.Μ..... Τα έγγραφα της σύμβασης της παρούσας Διακήρυξης αναρτήθηκαν στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου η σχετική ηλεκτρονική διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης έλαβε συστημικό αύξοντα αριθμό Ως καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών ορίστηκε η 13/01/2025 και ώρα 15:00 και ως ημερομηνία διενέργειας της διαδικασίας με χρήση του ΕΣΗΔΗΣ ορίστηκε η 17/01/2025 και ώρα 11:00 π.μ. (άρθρο 1.5 της Διακήρυξης).

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 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 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. 4412/2017).

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 του άρθρου 364 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 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 εκτέλεσης της προσβαλλόμενης και εν γένει αναστολής της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας είναι, στην προκείμενη περίπτωση, άνευ αντικειμένου, δεδομένου ότι με την προσβαλλόμενη υπ' αριθμ.απόφαση [απόσπασμα από το αριθμ.πρακτικό τακτικής συνεδρίασης (θέμα ..º της ημερήσιας διάταξης)] της Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής (ΑΔΑ:.....), αναδείχθηκε οριστικός ανάδοχος για όλες τις επίμαχες ομάδες (Α, Β, Γ, Δ, Ε και ΣΤ) της δημοπρατούμενης συμβάσεως, 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 15^η Μαΐου 2025 και εκδόθηκε αυθημερόν στην Αθήνα.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΤΟΛΗΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΜΑΡΙΑ ΚΑΤΣΑΡΟΥ