

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της στις 16 Μαΐου 2025 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα Εισηγήτρια και Αικατερίνη Χανιωτάκη Μέλη.

Για να εξετάσει το, κατ' άρθρον 369 παρ. 4 του ν. 4412/2016, απόαίτημα της ανώνυμης εταιρείαςμε την επωνυμία «.....» (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή») περί άρσης της αναστολής εκτέλεσης της με αριθμό ΚΗΜΔΗΣ απόσύμβασής της με τον οικονομικό φορέα «.....» με αντικείμενο την «.....», συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 217.250,00€ πλέον Φ.Π.Α. 24% με προσδιοριζόμενη τιμή μονάδας€/... πλέον του αναλογούντος ΦΠΑ, για συνολική μεταφορά ποσότητας περίπουκαι διάρκειας τριών μηνών ή έως συμπληρώσεως του συμβατικού ποσού.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, με την από 7.05.2025 και με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 694/7.05.2024 προδικαστική προσφυγή ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «.....» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στη....., οδός....., αριθμ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα, αιτείται την ακύρωση της με αριθμό ΚΗΜΔΗΣ απόσύμβασης για την ανάθεση της υπηρεσίας.....

2. Επειδή, για την άσκηση της με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 694/7.05.2025 προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 1.097,25 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικόκαι την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής

Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

3. Επειδή, το άρθρο 369 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : « 1. Η ΑΕΠΠ αποφασίζει να κηρύξει την ακυρότητα σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 368 ύστερα από προδικαστική προσφυγή ενδιαφερόμενου οικονομικού φορέα η οποία ασκείται εντός των προθεσμιών της παρ. 2 του παρόντος άρθρου.[...]4. Η κατάθεση της προσφυγής του παρόντος άρθρου αναστέλλει την εκτέλεση της σύμβασης έως την έκδοση απόφασης ΑΕΠΠ, εκτός εάν γίνει δεκτό αίτημα προσωρινής προστασίας της αναθέτουσας αρχής που ασκείται κατ' ανάλογη εφαρμογή του άρθρου 366 [...]».

4. Επειδή, με την υπ' αριθμ.απόφαση της αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκε η ανάθεση της υπηρεσίας με τίτλο «.....» για ποσότητα....., χρονικής διάρκειας τριών (3) μηνών και εκτιμώμενης αξίας 219.450,00€ πλέον Φ.Π.Α. 24%, μέσω της διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση , κατ' εφαρμογή των άρθρων 32 και 32Α παρ. 2, περ. γ, του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α'147), προς τον προσφεύγοντα, με ενδεικτική τιμή μονάδας ...€/...πλέον ΦΠΑ. Εν συνεχεία, στις....., αναρτήθηκε στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ ορθή επανάληψη της υπ' αριθμ.απόφασης της αναθέτουσας αρχής. Βάσει δε της ως άνω υπ' αριθμ.ορθής επανάληψης, εκδόθηκε η υπ' αριθμ.του Προέδρου, με την οποία αποφασίσθηκε η αποστολή πρόσκλησης σε διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση σύμφωνα με το άρθρο 32 του ν. 4412/2016 για την ανάθεση της επίμαχης σύμβασης προς τον οικονομικό φορέα «.....». Ωστόσο, με την υπ' αριθμ.απόφαση του Προέδρουακυρώθηκε, κατ' εφαρμογή του άρθρου 106 παρ. 3 του ν. 4412/2016, η υπ' αριθμ.απόφαση του, και εγκρίθηκε η αποστολή στους οικονομικούς φορείς «.....», «.....» και «.....», πρόσκλησης σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση σύμφωνα με το άρθρο 32 του ν. 4412/2016 για την ανάθεση της σύμβασης παροχής υπηρεσίας με τίτλο «.....», για ποσότητα, για χρονική διάρκεια τριών (3) μηνών και με εκτιμώμενη αξία 219.450,00 € πλέον Φ.Π.Α. 24%. Ενόψει των ανωτέρω, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στους ως άνω τρεις οικονομικούς φορείς την υπ' αριθμ.Πρόσκληση δυνάμει της οποίας υποβλήθηκε

προσφορά μόνο από τον οικονομικό φορέα «.....». Κατόπιν τούτου, με την υπ' αριθμ.απόφαση της αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκε το υπ' αριθμ.Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού αναφορικά με τον έλεγχο της προσφοράς του οικονομικού φορέα «.....» και η ανάθεση σε αυτόν της ως άνω υπηρεσίας. Εξάλλου, με τη με αριθμ. πρωτ.απόφαση του Γραμματέα της Αποκεντρωμένης Διοίκησης....., μετά από έλεγχο νομιμότητας, η υπ' αριθμ.απόφαση της αναθέτουσα αρχής κρίθηκε νόμιμη.

5. Επειδή, ο προσφεύγων άσκησε στιςτη με ΓΑΚ 616/23.04.2025 προδικαστική προσφυγή με αίτημα να ακυρωθεί α) η υπ' αριθμ.απόφαση της αναθέτουσας αρχής για την ανάθεση της σύμβασης παροχής υπηρεσίαςστον οικονομικό φορέα «.....», β) η με αριθμ. πρωτ.Πρόσκληση σε διαπραγμάτευση, γ) η υπ' αριθμ.απόφαση του Προέδρουπερί πρόσκλησης σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση σύμφωνα με το άρθρο 32 του ν. 4412/2016 και δ) η υπ' αριθμ.(ΟΡΘΗ ΕΠΑΝΑΛΗΨΗ) απόφαση της αναθέτουσας αρχής περί προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση σύμφωνα με το άρθρο 32 του ν. 4412/2016 για την ανάθεση της σύμβασης παροχής υπηρεσίας με τίτλο «.....», άλλως να ακυρωθεί η παράνομη παράλειψη της αναθέτουσας αρχής να αποστείλει σε αυτόν πρόσκληση για την περαιτέρω συμμετοχή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης.

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, εκκρεμούσης της εξέτασης του αιτήματος προσωρινών μέτρων που ενσωματώνεται στη με ΓΑΚ 616/23.04.2025 προδικαστική προσφυγή εξέδωσε την υπ' αριθμ.απόφαση περί υπογραφής της σύμβασης με τον οικονομικό φορέα «.....» και, εν τέλει, στις....., και πριν την αποστολή των απόψεών της επί της ως άνω προσφυγής, προέβη σε υπογραφή της σύμβασης με τον οικονομικό φορέα «.....» για την ανάθεση της υπηρεσίας..... Εντούτοις, κατόπιν, άσκησης της απόειδικής διοικητικής προσφυγής από τον προσφεύγοντα, με τη με αριθμ. πρωτ.απόφαση της Αποκεντρωμένης Διοίκησηςανακλήθηκε η με πρωτ.απόφαση του Γραμματέα της

7. Επειδή, με την υπ' αριθμ.απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ, η οποία δημοσιεύτηκε στις, απορρίφθηκε το αίτημα προσωρινών μέτρων που ενσωματώνεται στη με ΓΑΚ 616/23.04.2025 προδικαστική προσφυγή με την αιτιολογία ότι αφενός μεν δεν νοείται αναστολή της υπ' αριθμ.απόφασης της αναθέτουσας αρχής, εφόσον αυτή πλέον έχει κριθεί μη νόμιμη και ακυρωτέα δυνάμει της με αριθμ. πρωτ.απόφασης του Γραμματέα της....., που ανακάλεσε την προηγούμενη με αριθμ. πρωτ.εγκριτική απόφαση του Γραμματέα της, αφετέρου, η χορήγηση αναστολής εκτέλεσης/προσωρινών μέτρων στερείται αντικειμένου εφόσον η αναθέτουσα αρχή προέβη ήδη από τιςστην υπογραφή και εκτέλεση της σύμβασης με τον οικονομικό φορέα «.....». Ωστόσο, εν συνεχεία, με τη με αριθμ. πρωτ.μετέπειτα εκδοθείσα απόφαση του Γραμματέα της....., η απόειδική διοικητική προσφυγή του προσφεύγοντος απορρίφθηκε ως εκπρόθεσμη.

8. Επειδή, καταρχάς, η αποδοχή του αιτήματος της αναθέτουσας αρχής περί άρσης της αναστολής εκτέλεσης της απόσύμβασης θα καταστήσει αλυσιτελή την εξέταση της με ΓΑΚ 694/2025 προδικαστικής προσφυγής, λαμβανομένου υπόψιν ότι η επίμαχη σύμβαση αφορά αξία/ποσό που αντιστοιχεί σε....., η δε αναθέτουσα αρχή αναφέρει στο αίτημά της ότι στηπαράγεται ημερησίως ποσότητα... .., η οποία διπλασιάζεται τα Σαββατοκύριακα, και, άρα η σύμβαση αναμένεται να έχει ολοκληρωθεί/πλήρως εκτελεστεί εντός πολύ σύντομου χρονικού διαστήματος (περίπου επτά εβδομάδων) από την...., οπότε και εκκίνησε η εκτέλεσή της. Ενόψει τούτου, η ΕΑΔΗΣΥ, συνεκτιμώντας τα διονομικά συμφέροντα αμφοτέρων των μερών, έχει προσδιορίσει τη συζήτηση αφενός μεν της με ΓΑΚ 616/2025 προσφυγής στις 23.05.2025 και αφετέρου της με ΓΑΚ 694/2025 προσφυγής στις 29.05.2025, ώστε να εκκαθαριστούν σε εξαιρετικά σύντομο χρονικό διάστημα τα ανακύπτοντα ζητήματα και δη χωρίς η αναθέτουσα αρχή να έχει υποβάλλει ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ αίτημα επίσπευσης είτε της διαδικασίας εξέτασης είτε της έκδοσης απόφασης επί αμφοτέρων προσφυγών. Περαιτέρω, ως προκύπτει από τα εκτεθέντα υπό σκέψη 4, αν και το αντικείμενο της σύμβασης αφορά τηκαι όχι....., το οποίο, κατά την αναθέτουσα αρχή, εξυπηρετεί υπέρτερο δημόσιο συμφέρον, εν προκειμένω η αναθέτουσα αρχή α) στιςμε την υπ' αριθμ.

.....απόφαση ενέκρινε την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση της υπηρεσίας με τίτλο «.....», β) μία εβδομάδα μετά, στιςδημοσίευσε ορθή επανάληψη της υπ' αριθμ.απόφασης γ) ένα μήνα μετά, στις....., ο Πρόεδρος ακύρωσε την προηγούμενη απόφαση του και εγκρίθηκε η αποστολή νέας πρόσκλησης στους οικονομικούς φορείς «.....», «.....» και «.....», ε) μετά από δεκατρείς ημέρες, στις....., ολοκληρώθηκε ο έλεγχος της μοναδικής υποβληθείσας προσφοράς του οικονομικού φορέα «.....» και εν τέλει στ) δεκαεπτά ημέρες μετά, στις....., η αναθέτουσα αρχή προέβη σε υπογραφή της σύμβασης. Ως εκ τούτου, η ως άνω διαδικασία της διαπραγμάτευσης διήρκησε πλέον των δύο μηνών, η δε διεξαγωγή της ανάγεται στην αποκλειστική σφαίρα ευθύνης της αναθέτουσας αρχής, ενώ ουδόλως αναφέρεται στο αίτημα της αναθέτουσας αρχής ότι η ολοκλήρωση της διαγωνιστικής διαδικασίας σε πολύ πιο σύντομο χρονικό διάστημα δεν ήταν δυνατή για λόγους που δεν οφείλονται στην αποκλειστική υπαιτιότητά της. Ωστόσο, το ως άνω μεγάλο χρονικό διάστημα που μεσολάβησε για την ολοκλήρωση μιας διαγωνιστικής διαδικασίας που διεξάγεται υπό εξαιρετικούς όρους δεν συνάδει με τους ισχυρισμούς της αναθέτουσας αρχής περί του κατεπείγοντος χαρακτήρα της εκτέλεσης της απόσύμβασης. Επισημαίνεται ότι η ανοικτή διαγωνιστική διαδικασία που έχει προκηρύξει η ίδια αναθέτουσα αρχή με την υπ' αριθμ.διακήρυξη και με παρόμοιο και μεγαλύτερο αντικείμενο με εκείνο της απόσύμβασης, ολοκληρώθηκε σε μόλις τέσσερις μήνες (καθώς στιςεκδόθηκε η απόφαση κατακύρωσης) από τηνπου ήταν η καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών. Σε κάθε περίπτωση, λόγοι δημοσίου συμφέροντος επιτάσσουν και την τήρηση της νομιμότητας, κατά τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων (ΕΑ ΣτΕ 840/2008). Όσον αφορά δε τη στάθμιση των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών, βάσει των ανωτέρω οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από την άρση της αναστολής είναι μεγαλύτερες από τα όποια οφέλη επικαλείται η αναθέτουσα αρχή. Τέλος, επισημαίνεται ότι οι αποφάσεις της ΕΑΔΗΣΥ επί των προσωρινών μέτρων κατατείνουν στην προσωρινή ρύθμιση των εννόμων σχέσεων που απορρέουν από την εκκρεμή διαγωνιστική διαδικασία μέχρι να αποφανθεί η ΕΑΔΗΣΥ επί της προδικαστικής προσφυγής.

9. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, το κρινόμενο αίτημα άρσης της αναστολής εκτέλεσης της με αριθμό ΚΗΜΔΗΣ απόσύμβασης πρέπει να απορριφθεί.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει το απόαίτημα τηςμε την επωνυμία «.....» ,περί άρσης της αναστολής εκτέλεσης της με αριθμό ΚΗΜΔΗΣ απόσύμβασης με τον οικονομικό φορέα «.....» και με αντικείμενο την «.....».

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στην Αθήνα στις 16 Μαΐου 2025 και εκδόθηκε αυθημερόν

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΜΑΡΙΑ ΠΛΟΣΚΑ**