

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της την 10^η Ιουνίου 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 περιλαμβάνεται στην από 30.5.2025 και με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 835/02-06-2025
προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....»
(εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στις, επί της οδού....., αριθμ.
...

Κατά του (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται
νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή, στην οποία σωρεύεται και αίτημα
αναστολής και λήψης προσωρινών μέτρων, ο προσφεύγων αιτείται να
ακυρωθεί η υπ' αριθμ. πρωτ. πρόσκληση (εφεξής η «πρώτη
προσβαλλόμενη») και η υπ' αριθμ. απόφαση του (εφεξής η «δεύτερη
προσβαλλόμενη»), καθώς και κάθε συναφής, προγενέστερη ή μεταγενέστερη,
πράξη της Διοίκησης.

Με το αίτημα αναστολής-λήψης προσωρινών μέτρων ο προσφεύγων
αιτείται να ανασταλεί άμεσα κάθε περαιτέρω εξέλιξη της διαδικασίας για την
ανάθεση της συμβάσεως και η σύναψη της σύμβασης, άλλως η εκτέλεση τυχόν
υπογραφείσας σύμβασης, μέχρις ότου αποφανθεί η ΕΑΔΗΣΥ επί της
προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,

σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, στην οποία περιλαμβάνεται
το υπό κρίση αίτημα, έχει καταβληθεί το νόμιμο ποσό παραβόλου, σύμφωνα με

τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017, ύψους 1.115,80 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 με την με αριθμ. πρωτ.πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής προσκλήθηκε κάθε ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας να υποβάλει το αργότερο έως τις 20/05/2025 και ώρα 13.00 μ.μ. σχετική έγγραφη προσφορά, σύμφωνα με όσα ορίζονται στην υπ' αριθμ. μελέτη της Δ/σης Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής του....., στο πλαίσιο προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, κατά το άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, για την υπηρεσία με τίτλο «.....» για χρονικό διάστημα τεσσάρων (4) μηνών λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού 276.707,28 € συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (24%), καθαρής αξίας 223.151,03 € (Φ.Π.Α. (24%): 53.556,25 €). Σύμφωνα με την ως άνω πρόσκληση, κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής και κάθε ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας θα πρέπει να δώσει προσφορά για όλη την ποσότητα των υπηρεσιών που αναγράφονται στον ενδεικτικό προϋπολογισμό. Η χρονική διάρκεια της σύμβασης ορίστηκε από την ημερομηνία υπογραφής του σχετικού συμφωνητικού και μέχρι τις 30-09-2025. Η ανάθεση της επίμαχης σύμβασης με προσφυγή στην ως άνω διαδικασία εγκρίθηκε με τη με αριθμ.απόφαση (απόσπασμα από τα πρακτικά της ..ης/2025 συνεδρίασης) της Δημοτικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής με θέμα «.....» (...^ο θέμα της ημερήσιας διάταξης, ΑΔΑ:.....), με την οποία εγκρίθηκαν, επίσης, οι τεχνικές προδιαγραφές της ως άνω υπ' αριθμ. μελέτης και καθορίστηκαν οι όροι της προσβαλλόμενης πρόσκλησης. Η τελευταία τοιχοκολλήθηκε την 14-05-2025 και ώρα 13.00, στον Πίνακα Ανακοινώσεων του Δημοτικού Καταστήματος του....., στον....., και αναρτήθηκε αυθημερόν στην ιστοσελίδα του.....

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 απέστειλε στην ΕΑΔΗΣΥ, με το από μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, το υπ' αριθμ. πρωτ. έγγραφο με τις απόψεις της επί της προδικαστικής προσφυγής και επί του περιλαμβανόμενου σε αυτή υπό κρίση αιτήματος αναστολής-λήψης προσωρινών μέτρων. Με αυτές προβάλλει το απαράδεκτο και το προδήλως αβάσιμο της προσφυγής και διατείνεται ότι το δημόσιο συμφέρον επιβάλλει όχι μόνο την απόρριψη του εν λόγω αιτήματος, αλλά και την άμεση ολοκλήρωση της διαδικασίας ανάθεσης της σύμβασης για την παροχή της ζητούμενης υπηρεσίας, ώστε ο ανάδοχος να αναλάβει τη ναυαγοσωστική κάλυψη των....., επειδή λόγω της ασκηθείσας προσφυγής δεν κατέστη δυνατή η υπογραφή της σύμβασης ανάθεσης της προκείμενης υπηρεσίας στον ανάδοχο οικονομικό φορέα. Ειδικότερα, η Αναθέτουσα Αρχή επικαλείται την ανάγκη διασφάλισης της σωματικής ακεραιότητας και της υγείας των λουόμενων που ελλείψει ναυαγοσωστικής κάλυψης είναι επί του παρόντος εκτεθειμένοι σε πλείστους κινδύνους (πνιγμό, ηλίαση κλπ.), τον κίνδυνο να βεβαιωθούν σε βάρος του εκ μέρους της Λιμενικής Αρχής διοικητικές παραβάσεις, λόγω μη εκπλήρωσης εκ μέρους του της εκ του νόμου υποχρέωσης να παρέχει ναυαγοσωστική κάλυψη στις πολυσύχναστες παραλίες της....., και, σε περίπτωση ατυχήματος σε αυτές, το οποίο θα μπορούσε να είχε αποτραπεί εάν υπήρχε ναυαγοσώστης, τον κίνδυνο να εκτεθεί ο Δήμος στις αστικές αξιώσεις του παθόντος, πέραν της ποινικής διαδικασίας που θα κινηθεί σε βάρος της δημοτικής αρχής για σοβαρότατα αδικήματα, τη δυσφήμιση του Δήμου και των κάθε είδους επιχειρήσεων που εδρεύουν στην περιοχή και δραστηριοποιούνται στον τομέα του τουρισμού και την ανεπανόρθωτη βλάβη της συντονισμένης προσπάθειας της δημοτικής αρχής και των επαγγελματιών της περιοχής να προβληθεί ο τόσο στην Ελλάδα όσο και στο εξωτερικό και να αναδειχθεί ως τουριστικός προορισμός υψηλού κύρους, όπερ θα έχει ανυπολόγιστες συνέπειες στην τοπική οικονομία. Η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι οι ως άνω λόγοι υπερκείμενου δημοσίου και δημοτικού συμφέροντος επιβάλλουν την απόρριψη του υπό κρίση αιτήματος του προσφεύγοντος, ώστε να καταστεί δυνατή η άμεση υπογραφή της σύμβασης και η άμεση εγκατάσταση του

αναδόχου οικονομικού φορέα στις πολυσύχναστες παραλίες της....., και ότι η απόρριψη του αιτήματος αυτού δε θίγει τα συμφέροντα του προσφεύγοντος, ο οποίος, σε περίπτωση ακύρωσης των προσβαλλόμενων, θα μπορούσε να υποβάλει προσφορά για την ανάθεση της υπηρεσίας για το χρονικό διάστημα από την έκδοση της απόφασης της ΕΑΔΗΣΥ έως και τις 30.9.2025.

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), [και ήδη ΕΑΔΗΣΥ], 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 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 για την οριστική κρίση επί του παραδεκτού και του βασίμου της προσφυγής 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. 2 (α) του ν. 4412/2016 (άρθρο 6 του π.δ. 39/2017), η σύναψη της σύμβασης, στην

περίπτωση που αυτή ανατίθεται με την επιλεγείσα εν προκειμένω διαδικασία του άρθρου 32 παρ. 2 (γ) του ν. 4412/2016, δεν κωλύεται εκ του νόμου, επί ποινή ακυρότητας, ενόψει της άσκησης προδικαστικής προσφυγής και μέχρι την έκδοση απόφασης επ'αυτής, αφού η διαδικασία διενεργείται χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης. Στην περίπτωση αυτή, η αναστολή της σύναψης της σύμβασης μπορεί να διαταχθεί με απόφαση προσωρινών μέτρων της ΕΑΔΗΣΥ, σύμφωνα με το άρθρο 366 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016.

11. Επειδή από τον φάκελο της υπόθεσης προκύπτει ότι σε συνέχεια της έκδοσης της δεύτερης προσβαλλόμενης υπ'αριθμ.απόφασης της Δημοτικής Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής (ΑΔΑ:.....), με την οποία αποφασίστηκε η ανάθεση της δημοπρατούμενης υπηρεσίας στον αναδειχθέντα ανάδοχο, απεστάλη στον τελευταίο, με το από μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, το υπ'αριθμ. πρωτ. έγγραφο του Δημάρχου της Αναθέτουσας Αρχής με θέμα «Κοινοποίηση Απόφασης Ανάθεσης – Πρόσκληση υπογραφής σύμβασης για παροχή υπηρεσίας», με το οποίο καλείται ο ανάδοχος να προσέλθει εντός προθεσμίας 15 ημερών από την κοινοποίηση της πρόσκλησης αυτής για την υπογραφή του σχετικού συμφωνητικού. Κατά συνέπεια, παρότι, ως διαλαμβάνεται στις απόψεις της Αναθέτουσας Αρχής, μέχρι τις 6.6.2025 δεν είχε υπογραφεί το σχετικό συμφωνητικό για την παροχή της δημοπρατούμενης υπηρεσίας, εντούτοις, σύμφωνα με το άρθρο 105 παρ. 5 του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, η σύμβαση θεωρείται εν προκειμένω συναφθείσα με την κοινοποίηση της ως άνω πρόσκλησης υπογραφής της σύμβασης στον ανάδοχο η δε υπογραφή της σύμβασης έχει μόνο αποδεικτικό χαρακτήρα και όχι συστατικό.

12. Επειδή η Αναθέτουσα Αρχή επικαλείται βάσιμους λόγους υπερκείμενου δημοσίου και δημοτικού συμφέροντος που επιτάσσουν την άμεση έναρξη της εκτέλεσης της συναφθείσας κατά τα ανωτέρω συμβάσεως, οι οποίοι έγκεινται πρωτίστως στην προστασία της ζωής και στη διασφάλιση της σωματικής ακεραιότητας, της υγείας και της ασφάλειας των λουόμενων στις πολυσύχναστες παραλίες της..... Ενόψει τούτων και κατόπιν στάθμισης των συμφερόντων που ενδέχεται να ζημιωθούν, και δη εν προκειμένω της ενδεχόμενης βλάβης του προσφεύγοντος από την απόρριψη του υπό κρίση αιτήματος, καθώς και των ως άνω λόγων δημοσίου συμφέροντος, που δε

δύναται να εξυπηρετηθεί με άλλο τρόπο παρά με την έναρξη εκτέλεσης της συναφθείσας συμβάσεως, προκύπτει ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη.

13. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, το κρινόμενο αίτημα αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων πρέπει να απορριφθεί.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει το αίτημα αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων που περιλαμβάνεται στην προδικαστική προσφυγή.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 10^η Ιουνίου 2025 και εκδόθηκε την 11^η Ιουνίου 2025 στην Αθήνα.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΤΟΛΗΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΜΑΡΙΑ ΚΑΤΣΑΡΟΥ
Α.Α. ΠΑΣΧΑΛΙΝΑ ΜΗΝΤΟΥ