

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ (άρθρο 366 ν.4412/16)

Συνήλθε στην έδρα της, στις 17 Ιανουαρίου 2025, με την εξής σύνθεση:
Γαρυφαλλιά Σκιάνη, Πρόεδρος, Μαρία Βύρρα, Μέλος – Εισηγήτρια, Μιχαήλ Οικονόμου, Μέλος.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης προσωρινών μέτρων, που ενσωματώνεται στην από 08.01.2025 και υπό Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 33/09.01.2025 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα, με την επωνυμία «.....» (εφ' εξής η «προσφεύγουσα»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά : «.....» (εφ' εξής η «αναθέτουσα Αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή, στην οποία σωρεύει και αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων, η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί: «η προσβαλλόμενη και τα περιεχόμενα σε αυτήν πρακτικά και αποφάσεις, ως προς την αιτιολογική της κρίση περί κήρυξης της προσφοράς μας ως μη αποδεκτής, τόσο ως προς την ομάδα/τμήμα Γ «.....» όσο και ως προς την ομάδα/τμήμα Δ «.....». Στο ιστορικό της προσφυγής, η προσφεύγουσα αναφέρει, ότι προσβαλλόμενες είναι οι υπ' αριθμό καιαποφάσεις της αναθέτουσας Αρχής.

**Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια,
Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,
Σκέφθηκε κατά τον Νόμο**

1.Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, στην οποία περιλαμβάνεται το υπό κρίση αίτημα, έχει καταβληθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 600,00 ευρώ [βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικόκαι την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών, με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»].

2.Επειδή, με την Διακήρυξη υπό Α.Δ.Α.Μ....., προκηρύχθηκε ανοικτός δημόσιος διαγωνισμός για την «.....», συνολικής εκτιμώμενης αξίας 2.071.945,76€, συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. Ο επίμαχος διαγωνισμός υποδιαιρείται στις Ομάδες Α, Β, Γ και Δ. Σύμφωνα με το άρθρο 1.2 της Διακήρυξης, *«Κριτήριο κατακύρωσης είναι η πλέον Συμφέρουσα από Οικονομική Αποψη Προσφορά Βάσει Τιμής με τους παρακάτω αναφερόμενους όρους. Α)α. για τις Ομάδες Α, Β, τη χαμηλότερη τιμή σε ευρώ ανάπου θα προκύπτει μετά την ποσοστιαία έκπτωση επί της μέσης τιμής χονδρικής πώλησης τουκαι της....., β. και για τις Ομάδες Γ και Δ τη χαμηλότερη τιμή (που αντιστοιχεί στο χαμηλότερο συνολικό τίμημα για κάθε Ομάδα), εφόσον τηρούνται τα προδιαγεγραμμένα στα τεύχη του διαγωνισμού.»*. Η ως άνω Διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.), στις, υπό Α.Δ.Α.Μ....., καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό.....

3.Επειδή ο ένδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης, 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 την σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

4.Επειδή, ως προς την Ομάδα Δ του διαγωνισμού: Σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 364 του ν.4412/2016 (άρθρο 6 Π.Δ. 39/2017), η μεν σύναψη της σύμβασης κωλύεται εκ του νόμου, μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προδικαστικής προσφυγής, το δε αίτημα αναστολής της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας είναι, στην προκείμενη περίπτωση, άνευ αντικειμένου, δεδομένου ότι, με την προσβαλλόμενη πράξη της, η αναθέτουσα Αρχή προέβη στην ανάδειξη οριστικού αναδόχου για την επίμαχη Ομάδα.

5.Επειδή, ως προς την Ομάδα Γ, ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος και διατάχθηκε η επανάληψή του με τους ίδιους όρους. Σημειωτέον, ότι οι προϋποθέσεις του παραδεκτού της προσφυγής αποτελούν κανόνες δημόσιας τάξης και ο δικαστής της Ένωσης πρέπει να εξετάζει τις προϋποθέσεις αυτές αυτεπαγγέλτως, εφ' όσον είναι αναγκαίο [βλ. αποφάσεις της 10ης Ιουλίου 1990, Automec κατά Επιτροπής, T64/89, Συλλογή, EU:T: 1990:42, σκέψη 41 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία, και της 8ης Φεβρουάριου 2011, Paros κατά ΓΕΕΑ (INSULATE FOR LIFE), T157/08, EU:T:2011:33, σκέψη 28 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία]. Οι προϋποθέσεις του παραδεκτού, που πρέπει να συντρέχουν κατά την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής, ως και η αρμοδιότητα της ΕΑΔΗΣΥ, κρίνονται σε κάθε περίπτωση και αυτεπαγγέλτως από την ΕΑΔΗΣΥ (βλ. κατ' αναλογία ΣΤΕ 2080/2016) και ανεξαρτήτως τυχόν σχετικής ένστασης απαραδέκτου, εκ μέρους της αναθέτουσας Αρχής/αναθέτοντος Φορέα ή τυχόν παρεμβαίνοντος (ΑΕΠΠ Α32/2022). Περαιτέρω, η πλήρης υλοποίηση της αποτελεσματικής έννομης προστασίας στο πεδίο των δημοσίων συμβάσεων θα διευκολυνόταν, αν οι αναθέτουσες Αρχές είχαν την ευχέρεια να προβαίνουν στην ανάκληση προκηρύξεων διαγωνισμών για την σύναψη δημοσίων συμβάσεων υπηρεσιών, χωρίς να υπόκεινται στις διαδικασίες ελέγχου, με σκοπό την από κάθε άποψη διασφάλιση της αποτελεσματικής τήρησης των οδηγιών περί θέσπισης ουσιαστικών κανόνων, αφορώντων στις δημόσιες συμβάσεις, και περί των αρχών, επί των οποίων θεμελιώνονται. Εν προκειμένω, αναφορικά με την Ομάδα Γ, η αναθέτουσα ματαίωσε τον διαγωνισμό, επειδή κατέστη άγονος, και διέταξε την επανάληψή του με τους ίδιους όρους. Η απόφαση περί ματαίωσης προκήρυξης διαγωνισμού για την σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών καταλέγεται στις αποφάσεις, έναντι των οποίων τα κράτη μέλη οφείλουν, δυνάμει της οδηγίας 89/665/ΕΚ, να θεσπίσουν διαδικασίες προσφυγής ακύρωσης, για τους σκοπούς της διασφάλισης της τήρησης των κανόνων του κοινοτικού δικαίου σε θέματα δημοσίων συμβάσεων, καθώς και των εθνικών κανόνων περί μεταφοράς του ως άνω δικαίου (C-92/00, της 18 Ιουνίου 2002, Hospital Ingenieure Krankenhaustechnik Planungs- Gesellschaft mbH (HI), σκ.54-55). Εν προκειμένω, σε συνέχεια των ανωτέρω, κατ' αρχήν στοιχειοθετείται εκ μέρους της προσφεύγουσας η ύπαρξη εννόμου συμφέροντος, για την ακύρωση των προσβαλλόμενων αποφάσεων, που αφορά στην ματαίωση και

Αριθμός Απόφασης: Α 60 /2025

επαναπροκήρυξη, αναφορικά με την Ομάδα Γ του διαγωνισμού (ΕΑΔΗΣΥ Σ 581/2022). Άρα, το κρινόμενο αίτημα αναστολής, αναφορικά με την Ομάδα Γ πρέπει να γίνει δεκτό.

6. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, το κρινόμενο αίτημα αναστολής πρέπει ν' απορριφθεί, αναφορικά με την Ομάδα Δ, και να γίνει δεκτό αναφορικά με την Ομάδα Γ.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει το αίτημα αναστολής - προσωρινών μέτρων, αναφορικά με την Ομάδα Δ, καθώς η σύναψη της σύμβασης κωλύεται εκ του νόμου, κατά τα εκτεθέντα στην σκέψη 4.

Δέχεται το αίτημα αναστολής - προσωρινών μέτρων, αναφορικά με την Ομάδα Δ, και αναστέλλει εν γένει την διαγωνιστική διαδικασία και δη την επαναπροκήρυξη, κατά τα εκτεθέντα στην σκέψη 5.

Κρίθηκε, αποφασίσθηκε και εκδόθηκε στις 17 Ιανουαρίου 2025, στην Αθήνα.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΓΑΡΥΦΑΛΛΙΑ ΣΚΙΑΝΗ

ΗΛΕΚΤΡΑ ΝΙΚΟΛΑΚΟΠΟΥΛΟΥ