

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

6° ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Διαδικασία Προσωρινών Μέτρων (άρθρο 366 ν. 4412/2016)

Συνεδρίασε στις 3 Φεβρουαρίου 2025 με την εξής σύνθεση: Ελένη Σβολοπούλου, Πρόεδρος, Βασιλική Παναγιωτίδου, Μέλος και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης προσωρινών μέτρων που ενσωματώνεται στην προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 21-1-2025 και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ **88/22.1.2025** του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στο....., οδός ... -.....αριθ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του «.....», νπδδ (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), που εδρεύει στη του (επί της.....), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή, στην οποία σωρεύει και αίτημα αναστολής της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας, η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθεί στο σύνολό της η με αριθ. Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής κατά τα ειδικότερα προβαλλόμενα με την προσφυγή.

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Για την άσκηση της προσφυγής, στην οποία περιλαμβάνεται το υπό κρίση αίτημα, καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 7.671,00€, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 του π.δ. 39/2017 και με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, ποσού 1.534.193,74€ χωρίς Φ.Π.Α. και χωρίς το δικαίωμα παράτασης και προαίρεσης (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό.....).

2. Το «.....», ως αναθέτουσα αρχή, δυνάμει της με αριθ.και με αριθ. πρωτ. Διακήρυξης προκήρυξε δημόσιο ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό άνω των ορίων για την «.....», ετήσιου συνολικού προϋπολογισμού 1.534.193,74€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (και 1.902.400,24 € με το Φ.Π.Α.). Η διάρκεια της σύμβασης ορίστηκε σε ένα (1) έτος με επιπλέον παράταση ενός (1) έτους και δικαίωμα προαιρέσεων 20% με μονομερή απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του..... Η εκτιμώμενη συνολική αξία της σύμβασης με ετήσια παράταση και προαιρέσεις 20% ,ανέρχεται στο ποσό των 3.682.064,98€ χωρίς το Φ.Π.Α. 24% (και 4.565.760,57€ με Φ.Π.Α.). Ως κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής. Σύμφωνα με το άρθρο της Διακήρυξης, το αντικείμενο της σύμβασης συνίσταται στην προμήθεια....., ενώ γίνονται δεκτές προσφορές για ένα, περισσότερα ή όλα τα τμήματα/ Παραρτήματα /Ομάδες της Διακήρυξης στο σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας αυτών, εκτός της Ομάδας ... του (.....), που μπορούν να υποβληθούν προσφορές για κάθε είδος χωριστά. Προσφορές χωριστά για μέρος της προκηρυχθείσας ποσότητας ή/ και για μέρος των ειδών από τα οποία αποτελείται κάθε τμήμα απορρίπτονται. Η αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίνεται στο Παράρτημα .. της Διακήρυξης, που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της.

3. Η προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, το δε πλήρες κείμενο της Διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις και έλαβε ΑΔΑΜ....., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό αριθμό..... Σύμφωνα με τη Διακήρυξη, ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η και ώρα 18.00 και ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού η....., ημέρα Τετάρτη και ώρα 11.00.

4. Στο άρθρο 366 του ν. 4412/2016 και στο άρθρο 15 του π.δ. 39/2017 προβλέπεται ότι: «1. Η ΑΕΠΠ (ήδη Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ.), μπορεί, ύστερα από αίτημα του προσφεύγοντος ή αυτεπαγγέλτως και μετά από κλήση της αναθέτουσας

αρχής προ τριών (3) ημερών, να εκδώσει πράξη αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης και να ορίσει τα κατάλληλα μέτρα έως ότου αποφανθεί για την προσφυγή και, πάντως, όχι πέραν της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1 του άρθρου 367 για την έκδοση της απόφασής της. 2. Με την απόφαση της προηγούμενης παραγράφου 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 (ήδη Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ.) μπορεί να αποφασίσει να μην χορηγηθούν τα προσωρινά μέτρα της προηγούμενης παραγράφου 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».

Συναφώς, προϋπόθεση χορήγησης προσωρινών μέτρων είναι α) η παραδεκτή άσκηση της προσφυγής, β) η ύπαρξη βλάβης της αιτούσας ως στοιχείο του παραδεκτού της αίτησης -θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον- και ως κριτήριο επιλογής του κατάλληλου ασφαλιστικού μέτρου, γ) η απλή πιθανολόγηση βασιμότητας, έστω και ενός εκ των προβαλλόμενων λόγων, καθώς καθίσταται σαφές ότι προδήλως αβάσιμη – όπως 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.

5. Η προσφυγή στην οποία ενσωματώνεται το κρινόμενο αίτημα αναστολής δεν πιθανολογείται ως προδήλως απαράδεκτη ή προδήλως αβάσιμη στο πλαίσιο της διαδικασίας των προσωρινών μέτρων, ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ, η οποία σκοπεί στην επείγουσα προστασία των μερών και περιορίζεται επί όλως προφανών λόγων απόρριψης. Περαιτέρω, για την οριστική κρίση ως προς το παραδεκτό και το βάσιμο των λόγων της προσφυγής, απαιτείται ενδελεχής

έρευνα και εκτίμηση των στοιχείων του φακέλου του διαγωνισμού βάσει των οικείων όρων της Διακήρυξης και της ισχύουσας ενωσιακής και εθνικής νομοθεσίας, οι οποίες δεν μπορούν να ολοκληρωθούν στο πλαίσιο της προσωρινής προστασίας, ιδίως ενόψει των στενών χρονικών ορίων που τάσσει ο νόμος για την έκδοση απόφασης (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 496/2011, ΔΕφΑθ 9/2015, 10/2015, 20/2015, 3520/15, 41/2015, 46/2015). Σε κάθε περίπτωση, η προσφεύγουσα επικαλείται βλάβη από τους μη νόμιμους, κατά τους ισχυρισμούς της, όρους της προσβαλλόμενης Διακήρυξης, οι οποίοι εμποδίζουν ή δυσχεραίνουν ουσιωδώς τη συμμετοχή της στον διαγωνισμό.

6. Περαιτέρω, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, δεν έχει εν προκειμένω παρέλθει η καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών (που έχει οριστεί, όπως προαναφέρθηκε, για τις.....) και η ημερομηνία αποσφράγισης αυτών (που έχει οριστεί για τις.....). Προκειμένου, δε, να μην καταστεί αλυσιτελής τυχόν αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω της προόδου, στο μεταξύ, της διαγωνιστικής διαδικασίας, αλλά και να αποτραπεί ενδεχόμενη βλάβη της προσφεύγουσας, σε περίπτωση που κριθεί με την απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ ότι βάσιμως προβλήθηκαν οι περιλαμβανόμενες την προδικαστική προσφυγή αιτιάσεις κατά της Διακήρυξης, είναι αναγκαία η αναστολή της εξέλιξης της διαγωνιστικής διαδικασίας, έως την έκδοση της οικείας απόφασης της Αρχής.

7. Σε κάθε περίπτωση, ενόψει των προθεσμιών των άρθρων 365 παρ. 4 και 367 παρ. 1 του ν. 4412/2016, η λήψη προσωρινών μέτρων, μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προδικαστικής προσφυγής, θα αποτρέψει βλάβη της προσφεύγουσας, χωρίς να καθυστερήσει υπέρμετρα τον διαγωνισμό, ώστε να προστατευθεί και το δημόσιο συμφέρον για ταχεία περάτωση αυτού.

8. Κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, το αίτημα της προσφεύγουσας για αναστολή της διαγωνιστικής διαδικασίας πρέπει να γίνει δεκτό.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται το αίτημα αναστολής - προσωρινών μέτρων.

Αριθμός Απόφασης: Α97 /2025

Αναστέλλει την περαιτέρω πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας μέχρι την έκδοση απόφασης της ΕΑΔΗΣΥ επί της προδικαστικής προσφυγής.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 3 Φεβρουαρίου 2025 και εκδόθηκε αυθημερόν στην Αθήνα.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ

ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΔΕΜΙΡΤΖΗΟΓΛΟΥ