

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

ΜΟΝΟΜΕΛΕΣ ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα του στις 14 Δεκεμβρίου 2021.

Για να αποφασίσει σχετικά με την από 05.11.2021 με ΓΑΚ 2095/08.11.2021 Προδικαστική Προσφυγή αίτημα αναστολής και λήψης προσωρινών μέτρων του Οικονομικού φορέα με την επωνυμία «... (δ.τ. «...»)», που εδρεύει στον, όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

κατά του «.....», όπως νομίμως εκπροσωπείται [εφεξής η αναθέτουσα αρχή].

Της παρεμβαίνουσας ατομικής επιχείρησης «.....», που εδρεύει στον, όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατέθεσε την από 10.11.2021 παρέμβαση της Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη με ΑΔΑΜδιακήρυξη του ΔΗΜΟΥ, που αφορά στη διενέργεια ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού με θέμα: «.....», με α/α Συστ. ΕΣΗΔΗΣ:

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, με ηλεκτρονικό κωδικό, ποσού €600,00.

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαδικασίας μη εμπίπτουσας στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ λόγω αξίας και χρόνου δημοσίευσης στο ΚΗΜΔΗΣ, απαραδέκτως ασκείται η προκείμενη προσφυγή, αφού η εκτιμώμενη άνευ ΦΠΑ αξίας της διακήρυξης και της όλης διαδικασίας (και όχι τυχόν τμήματος αυτής) είναι κατώτερη των 60.000,00 (ήτοι 59.600,00) ευρώ. Και ναι μεν, το άρ. 345 παρ. 1 Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε με το άρ. 134 Ν. 4782/2021 ορίζει ως κατώφλι για το πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του ΒΙΒΛΙΟΥ IVΝ. 4412/2016 τα όρια των άρ. 118 και 328 Ν. 4412/2016 (ήτοι ορίζει ως κατώφλι αξία άνω των 30.000 άνευ ΦΠΑ), πλην όμως, όπως το άρ. 142 παρ. 1 Ν. 4782/2021 περί

Αριθμός απόφασης: 1892/2021

ενάρξεως ισχύος, τροποποιήθηκε με το άρ. 57 Ν. 4825/2021 (ΦΕΚ Α 157/4-9-2021), η ως άνω νέα διάταξη εκκινεί από 1-3-2022 και άρα, δεν είναι εφαρμοστέα κατά τον χρόνο άσκησης της προκείμενης προδικαστικής προσφυγής. Επομένως, παραμένει ισχύουσα κατά τον τρέχοντα χρόνο η διάταξη του άρ. 345 Ν. 4412/2016 ως είχε προ του Ν. 4782/2021, η οποία ορίζει ως γενικό κατώφλι εφαρμογής του ΒΙΒΛΙΟΥ IV Ν. 4412/2016 την εκτιμώμενη άνευ ΦΠΑ αξία της διαδικασίας ύψους άνω των 60.000,00 ευρώ άνευ ΦΠΑ. Συνεπώς, αφενός η διαφορά δεν υπάγεται στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ, αφετέρου δεν υπάγεται εν γένει στις ρυθμίσεις προδικαστικής προστασίας του ΒΙΒΛΙΟΥ IV Ν. 4412/2016 και δεν προβλέπεται κατά νόμο προδικαστική προσφυγή στο πλαίσιο αυτής. Άλλωστε, είναι αδιάφορη η πρόβλεψη της διακήρυξης περί αρμοδιότητας της ΑΕΠΠ, αφού η αναθέτουσα ουδεμία αρμοδιότητα έχει να καθορίζει δικονομικές διατάξεις περί προδικαστικής προστασίας ούτε η αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ, που έχει έρεισμα αποκλειστικά στο νόμο και όχι στη βούληση των ανά περίπτωση διαδίκων ή στην κανονιστική αρμοδιότητα των αναθετουσών περί θέσπισης του κανονιστικού περιεχομένου των διαδικασιών που προκηρύσσουν, δύναται να μεταβάλλεται και να εξαρτάται από τις κατά περίπτωση αναφορές των σχετικών διακηρύξεων, εφόσον δεν συνάδουν με τις περί αρμοδιότητας αυτής, ως και με τις περί ρυθμίσεως της προδικαστικής προστασίας, διατάξεις της ισχύουσας νομοθεσίας. Άρα, αναρμοδίως, ως και εν γένει απαραδέκτως ασκείται η προκείμενη προδικαστική προσφυγή. Αφού η νυν ενώπιον της ΑΕΠΠ προσφυγή, ασκήθηκε ακριβώς ως τέτοια από τον προσφεύγοντα και δεν ασκήθηκε τυχόν ως (προοριζόμενη για κάτω των ορίων του ΒΙΒΛΙΟΥ IV Ν. 4412/2016) ένσταση ενώπιον της αναθέτουσας, την οποία τυχόν η τελευταία αυτοβούλως διαβίβασε στην ΑΕΠΠ, δεν υφίσταται περιθώριο αναδιαβίβασης της υπόθεσης στην αναθέτουσα, αλλά η ΑΕΠΠ οφείλει να απορρίψει την προσφυγή.

3. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

4. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το Παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει (άρθρο 363 Ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός απόφασης: 1892/2021

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 14 Δεκεμβρίου 2021 και εκδόθηκε στις 29 Δεκεμβρίου 2021 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

ΧΡΗΣΤΟΣ ΣΩΚΟΣ

ΣΑΒΒΑΣ ΜΑΚΡΙΔΗΣ