

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στις 6 Ιουνίου 2022 με την εξής σύνθεση: Αικατερίνη Ζερβού-Πρόεδρος, Χρυσάνθη Ζαράρη -Εισηγήτρια και Βικτωρία Πισμύρη, Μέλη.

Για να συνεξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης μέτρων προσωρινής προστασίας που περιλαμβάνεται στις από 24 και 25.05.2022 Προδικαστικές Προσφυγές, αντίστοιχα με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ: α) **726/25.05.2022** του Οικονομικού φορέα με την επωνυμία «... και δ.τ. ...», που εδρεύει στην ... (εφεξής α προσφεύγων) και β) **732/26.05.2022** του Οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», που εδρεύει στην ..., (εφεξής β προσφεύγων), όπως εκπροσωπούνται νόμιμα.

Κατά της ..., (εφεξής η αναθέτουσα αρχή) όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή στην οποία αμφότεροι οι προσφεύγοντες σωρεύουν και αίτημα λήψης μέτρων προσωρινής προστασίας, αιτούνται: Ο α' προσφεύγων « Να ακυρωθεί η απόφαση κατακύρωσης της αναθέτουσας αρχής αριθ. Φ.600.163/40/25928 Σ. 1896/13-05-2022 στην οποία επισυνάπτεται και η αριθ. Φ.600.163/37/24695 Σ. 1735/30-04-2022 απόφαση ανάδειξης προσωρινών αναδόχων, κατά το μέρος που κατακυρώνει στην εταιρεία με δ.τ. «...» τα τμήματα 2 - «...», 3 - «...» και 4 - «...», καθώς επίσης και όλων των εντασσόμενων σε αυτήν πρακτικών και αποφάσεων και να αναδειχθεί ο ίδιος ως προσωρινός ανάδοχος στα συγκεκριμένα τμήματα/κατηγορίες, ο β προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η ως άνω απόφαση κατακύρωσης της αναθέτουσας αρχής (αριθ. Φ.600.163/40/25928 Σ. 1896/13-05-2022) κατά το μέρος που κατακυρώνει στην εταιρεία με δ.τ. ...» το τμήμα - «...», εκδοθείσας στο πλαίσιο της με αριθμ... διακήρυξης ανοιχτού διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ανάθεση της προμήθειας ..., συνολικής εκτιμώμενης αξίας, 373.000,00€ για

ένα έτος και 559.500,00€, σε περίπτωση 6μηνιαίας παράτασης της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ (Α|Α συστήματος ...) με κριτήριο κατακύρωσης την χαμηλότερη τιμή.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχουν καταβληθεί και δεσμευθεί τα ηλεκτρονικά παράβολα με κωδικό α) ... ποσού 1065,00€ (ο α προσφεύγων) και β) ... ποσού € 800,00 Ευρώ (ο β προσφεύγων) .

2. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 366 του ν. 4412/2016: «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.»

3. Επειδή, συνακόλουθα, 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, δε 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.

4. Επειδή, από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης προκύπτει ότι **ο διαγωνισμός βρίσκεται όπου έχει αναδειχθεί ανάδοχος** των επίμαχων τμημάτων. Δοθέντος ότι ασκήθηκε η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, η υπογραφή της σύμβασης δεν δύναται να πραγματοποιηθεί, αφού αντίκειται στο ισχύον νομοθετικό πλαίσιο και σε κάθε περίπτωση θα είναι άκυρη, σύμφωνα με τα άρθρα 364 και 368 του ν. 4412/2106 και 6 του π.δ/τος 39/2017 (ΑΕΠΠ Α55/2020), περί αυτοδίκαιης αναστολής της υπογραφής της σύμβασης. Κατά συνέπεια, στο παρόν στάδιο δεν υφίσταται βλάβη των προσφευγόντων που να πρέπει να τύχει προστασίας μέχρι την οριστική κρίση της διαφοράς, αφού ούτε επικείμενο κίνδυνο διατρέχουν ούτε ζημία υφίστανται (ΑΕΠΠ Α55/2020· πρβλ. ΣτΕ ΕΑ 86/2018, ΣτΕ Ολ 1215/2018, πρβλ. ΣτΕ ΕΑ Ολ 146- 148/2016, ΔΕφΑθ 26/2019).

5. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, τα κρινόμενα αιτήματα αναστολής πρέπει να απορριφθούν.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει αμφότερα τα αιτήματα παροχής προσωρινής προστασίας.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 6 Ιουνίου 2022 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

ΑΙΚΑΤΕΡΙΝΗ ΖΕΡΒΟΥ

ΕΥΑΓΓΕΛΙΑ ΠΕΤΡΟΥ