

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Διαδικασία Προσωρινών Μέτρων(άρθρο 366 ν.4412/16)

-Συνεδρίασε στις 29-11-2022 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλη.

-Για να εξετάσει το αίτημα χορήγησης προσωρινών μέτρων, όσον αφορά στην από 18-11-2022 Προδικαστική Προσφυγή με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1641/21-11-2022 του οικονομικού φορέα «...», νόμιμα εκπροσωπούμενου.

-Κατά της αναθέτουσας αρχής «...», νόμιμα εκπροσωπούμενης.

-Με την πιο πάνω προδικαστική προσφυγή στην οποία σωρεύεται και το κρινόμενο αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της Πρόσκλησης που βασίζεται στο υπ' αριθ. .../22.09.2022 πρωτογενές αίτημα της αναθέτουσας για την υπογραφή σύμβασης παροχής υπηρεσιών ..., της υπ' αριθ. 24857/22/ΓΡ/4-11-2022 απόφασης της με αρ. 223/4-11-2022 (θεμα 1^ο) συνεδρίασης του Πρυτανικού Συμβουλίου της αναθέτουσας και της προς σύναψη σύμβασης, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 520.857,68 ευρώ χωρίς ΦΠΑ. Η αναθέτουσα υπέβαλε τις από 28-11-2022 Απόψεις της σχετικά με το αίτημα προσωρινών μέτρων.

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή Μ. Διαθεσόπουλο.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε κατά το άρθρο 5 του πδ 39/2017 και το άρθρο 363 του ν. 4412/2016, παράβολο με αριθμό ..., ποσού 2.605,00 ευρώ.

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαδικασίας που εμπίπτει στην αρμοδιότητα της ΕΑΔΗΣΥ λόγω αξίας και χρόνου εκκίνησης, ασκείται η προσφυγή κατά της πρόσκλησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος επιλογής αναδόχου με την προσφυγή σε διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση λόγω κατεπείγουσας ανάγκης κατά το αρ. 32^Α ν. 4412/2016, κατά της εκδοθείσας στο πλαίσιο της παραπάνω διαδικασίας, απόφασης επιλογής αναδόχου και κατά της προς σύναψη μέσω της διαδικασίας αυτής, σύμβασης. Ο προσφεύγων προβάλλει ότι δεν του κοινοποιήθηκε η παραπάνω πρόσκληση και δεν κλήθηκε προς υποβολή προσφοράς και ότι έλαβε το πρώτον γνώση αυτής και της

προσβαλλομένης απόφασης αναδόχου την 17-11-2022 από τη «ΔΙΑΥΓΕΙΑ», όπου αναρτήθηκε την 15-11-2022. Ο προσφεύγων ως δραστηριοποιούμενος στο αντικείμενο της διαδικασίας και ήδη ανάδοχος από προηγούμενη διαδικασία, δηλώνει πρόθεση και δυνατότητα διεκδίκησης του συμβατικού αντικειμένου, περαιτέρω επικαλούμενος ότι εμποδίστηκε προς τούτο λόγω της δημοπράτησης του αντικειμένου με την προκείμενη διαδικασία και τη, στο πλαίσιο της, μη κλήση του προς υποβολή προσφοράς. Με την προσφυγή του, ο προσφεύγων βάλλει κατά των παραπάνω προσβαλλομένων πράξεων, προβάλλοντας ως μη νόμιμη την επιλογή της διαδικασίας λόγω μη συνδρομής των προϋποθέσεων προσφυγής στη διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση και μάλιστα, λόγω μη ύπαρξης «κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για την αναθέτουσα αρχή». Επικουρικά, προβάλλει την καθ' υπέρβαση της διακριτικής ευχέρειας της αναθέτουσας, μη πρόσκλησής του προς υποβολή προσφοράς. Άρα, η προσφυγή δεν προκύπτει να είναι πρόδηλα απαράδεκτη ή πρόδηλα αβάσιμη. Τα δε ειδικότερα ζητήματα παραδεκτού, σε συνδυασμό με τις αιτιάσεις της αναθέτουσας σχετικά με το παραδεκτό και την ουσία της προσφυγής, χρήζουν αναλυτικού ελέγχου στο πλαίσιο της κατ' ουσία εξέτασης των επιμέρους ισχυρισμών και κεφαλαίων της τελευταίας και δεν είναι εξεταστέες στο πλαίσιο της διαδικασίας προσωρινών μέτρων ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ, η οποία διαδικασία αποσκοπεί στην αποτροπή άμεσης ζημίας των μερών πριν την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής.

3. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης α' της παραγράφου 2 του άρθρου 364 του ν.4412/2016 (άρθρο 6 Π.Δ. 39/2017), η σύναψη της σύμβασης εν προκειμένω δεν κωλύεται αυτοδίκαια, μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προδικαστικής προσφυγής, αφού η διαδικασία διενεργείται χωρίς δημοσίευση. Σε τέτοια περίπτωση, η σύναψη της σύμβασης μπορεί να διαταχθεί με απόφαση προσωρινών μέτρων της ΕΑΔΗΣΥ, σύμφωνα με το άρθρο 364 παρ. 1 ν. 4412/2016. Επομένως, για να μην καταστεί εν προκειμένω αλυσιτελής η επιδιωκόμενη με την προσφυγή, προδικαστική προστασία και για να μην διακινδυνευθεί η οριστική απώλεια της σύμβασης για τον προσφεύγοντα πριν την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής του, θα πρέπει να διαταχθεί, αναστολή της διαδικασίας και της ολοκλήρωσής της,

όπως και να ανασταλεί η σύναψη της σύμβασης, έως και την έκδοση απόφασης επί της Προδικαστικής Προσφυγής.

4. Επειδή, επομένως, πρέπει να γίνει δεκτό το αίτημα χορήγησης προσωρινών μέτρων. Να ανασταλεί η πρόοδος και ολοκλήρωση της διαδικασίας και η σύναψη της υπό ανάθεση σύμβασης, έως και την έκδοση απόφασης επί της Προδικαστικής Προσφυγής.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δέχεται το αίτημα χορήγησης προσωρινών μέτρων.

Διατάσσει την αναστολή προόδου και ολοκλήρωσης της διαδικασίας και την αναστολή σύναψης της σύμβασης, έως και την έκδοση Απόφασης επί της Προδικαστικής Προσφυγής.

Κρίθηκε, αποφασίσθηκε και εκδόθηκε στις 29-11-2022.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ