

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 3 Ιουλίου 2023 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 24.05.2023 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 757/24.05.2023 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στα «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της «...» και ειδικότερα κατά της με αριθμ. πρωτ. 21096/15.05.2023 απόφασης της ως άνω αναθέτουσας αρχής, διά της οποίας, κατ' αποδοχήν του με αριθμ. πρωτ. 20780/11.05.2023 πρακτικού της επιτροπής περί αποσφράγισης και αξιολόγησης των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου, αναδείχθηκε οριστικός ανάδοχος η εταιρεία με την επωνυμία «...»

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...», που εδρεύει στην «...», η οποία άσκησε την από 31.05.2023 παρέμβασή της, επί σκοπώ απόρριψης της ως άνω προσφυγής και διατήρησης ισχύος της προσβαλλομένης απόφασης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,
σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί 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 κωδικό «...» και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, με την με αριθμ. πρωτ. «...» πρόσκληση εκδήλωσης ενδιαφέροντος προκηρύχθηκε απευθείας ανάθεση με έρευνα αγοράς, δια της

Αριθμός απόφασης: 1021/2023

υποβολής έγγραφων σφραγισμένων προσφορών, για την προμήθεια «...» («...» - CPV «...») για τις ανάγκες των «...», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής, εκτιμώμενης αξίας 18.300,00€ συμπεριλαμβανόμενου ΦΠΑ, που αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 12.04.2023 με Α.Δ.Α.Μ. «...».

3. Επειδή, στο άρθρο 118 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Προσφυγή στη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης επιτρέπεται, όταν η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, είναι ίση ή κατώτερη από το όριο των τριάντα χιλιάδων (30.000) ευρώ. [...]». Περαιτέρω, στο άρθρο 127 του ν. 4412/2016 προβλέπεται ότι: «1. Για δημόσιες συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία κατώτερη ή ίση των ορίων του άρθρου 118, περί απευθείας ανάθεσης, όποιος έχει έννομο συμφέρον, μπορεί να ζητήσει την ακύρωση πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, καθώς και την αναστολή εκτέλεσης, ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου της έδρας της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με όσα ορίζονται στα άρθρα 45 έως 56 του π.δ. 18/1989 (Α' 8), το οποίο αποφαινεται αμετακλήτως χωρίς να επιτρέπεται η προηγούμενη άσκηση άλλης ειδικής ή ενδικοφανούς διοικητικής προσφυγής. Το παράβολο για την άσκηση της αίτησης ακύρωσης και της αίτησης αναστολής ορίζεται ίσο με το πέντε τοις εκατό (5%) επί της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης». Επιπλέον, στο άρθρο 345 του ιδίου νόμου ορίζεται ότι: «1. Οι διατάξεις του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 345 έως 374) εφαρμόζονται στις διαφορές που προκύπτουν κατά τη διαδικασία ανάθεσης και τροποποίησης συμβάσεων του παρόντος νόμου, με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των ορίων των άρθρων 118 και 328 περί απευθείας ανάθεσης...»

4. Επειδή, στην υπόψη διακήρυξη, που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και δεσμεύει την αναθέτουσα αρχή και όλους όσοι συμμετέχουν ανεπιφύλακτα σε αυτόν (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 15/2021, 241/2020) ορίζεται: «Αντικείμενο της Πρόσκλησης είναι η Προμήθεια «...» («...» - CPV «...») για τις ανάγκες των «...», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 18.300,00€ συμπ/νου ΦΠΑ, σε βάρος του ΚΑΕ

9749 του Προϋπολογισμού των «...» Κριτήριο Αξιολόγησης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής. [...] 9-ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΕΣ ΠΡΟΣΦΥΓΕΣ Όποιος έχει έννομο συμφέρον, μπορεί να ζητήσει την ακύρωση πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, καθώς και την αναστολή εκτέλεσης, ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου της έδρας της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με όσα ορίζονται στα άρθρα 45 έως 56 του π.δ. 18/1989 (Α' 8), το οποίο αποφαινεται αμετακλήτως χωρίς να επιτρέπεται η προηγούμενη άσκηση άλλης ειδικής ή ενδικοφανούς διοικητικής προσφυγής. Το παράβολο για την άσκηση της αίτησης ακύρωσης και της αίτησης αναστολής ορίζεται ίσο με το πέντε τοις εκατό (5%) επί της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης.»

5. Επειδή, ως νομολογιακώς γίνεται δεκτό, δεν μπορεί να γίνεται επιλογή δικονομικού καθεστώτος επίλυσης της επίδικης διαφοράς διαφορετικού από το νόμιμο (ΔΕφΠειρ Ν128/2018, ΣτΕ ΕΑ 1012/2009, 381/2008, 1130/2007). Εξάλλου, οι διατάξεις που προβλέπουν την προδικαστική προσφυγή, αφενός χαρακτηρίζονται ως «δικονομικές», αφετέρου απευθύνονται σε μικρό κύκλο αποδεκτών που οφείλουν να τις γνωρίζουν ενόψει της ιδιαιτερότητας του αντικείμενου, ως εκ τούτου τυγχάνουν άμεσης εφαρμογή ανεξαρτήτως σχετικής ενημέρωσης από την αρμόδια αρχή και επομένως ανεξαρτήτως ρητής και εξαντλητικής αναφοράς των σχετικών προϋποθέσεων παραδεκτού στην οικεία διακήρυξη (βλ. ΣτΕ Ολ 876/2013). Εξάλλου, στο πλαίσιο των διοικητικών προσφυγών που ασκούνται στο πεδίο των δημοσίων συμβάσεων, δεδομένου του μικρού κύκλου αποδεκτών της οικείας νομοθεσίας και της κατ' επάγγελμα, κατά τη συνήθη πορεία των πραγμάτων ενασχολήσεώς τους με τις διαδικασίες των δημοσίων συμβάσεων, αυτοί οφείλουν να γνωρίζουν τις κρίσιμες διατάξεις. Σημειωτέον επιπλέον ότι οι προϋποθέσεις του παραδεκτού που πρέπει να συντρέχουν κατά την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής κρίνονται σε κάθε περίπτωση και αυτεπαγγέλτως από την ΕΑΔΗΣΥ (βλ. ΣτΕ 2080/2016).

6. Επειδή, εκ των ανωτέρω εκτεθέντων, ρητώς προκύπτει ότι στην καθ' ύλην αρμοδιότητα της ΕΑΔΗΣΥ εμπίπτουν προσφυγές στο πλαίσιο δημοσίων συμβάσεων με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των τριάντα χιλιάδων (30.000) ευρώ

Αριθμός απόφασης: 1021/2023

άνευ ΦΠΑ. Στη προκείμενη υπόθεση δε και στη διακήρυξη του υπό κρίση διαγωνισμού ρητώς αναφέρεται και συνάγεται ότι η εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεση σύμβασης ανέρχεται σε 18.300,00€ συμπεριλαμβανόμενου ΦΠΑ. Με αυτά τα δεδομένα, πρέπει να γίνει δεκτό ότι η ασκηθείσα προδικαστική προσφυγή, ενόψει της εκτιμώμενης αξίας της υπό ανάθεση σύμβασης, στο πλαίσιο της οποίας ασκείται, δεν εμπίπτει στην καθ' ύλην αρμοδιότητα της ΕΑΔΗΣΥ και επομένως πρέπει να απορριφθεί ως απαραδέκτως ασκηθείσα. Συνεπεία τούτου, παρέλκει η εξέταση της ασκηθείσας παρέμβασης δοθέντος ότι ασκείται υπέρ της διατήρησης ισχύος της προσβαλλομένης απόφασης, το κύρος της οποίας, διά της απαραδέκτως ασκηθείσας προσφυγής, δεν θίγεται.

7. Επειδή, κατόπιν τούτων, η προσφυγή πρέπει να απορριφθεί, ως απαραδέκτως ασκηθείσα, αντιστοίχως δε και η παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί. Ενόψει των ανωτέρω, το παράβολο πρέπει να καταπέσει υπέρ του Ελληνικού Δημοσίου, κατά το άρθρο 363 παρ. 6 του Ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει τη προσφυγή.

Απορρίπτει τη παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 3 Ιουλίου 2023 και εκδόθηκε στις 7 Ιουλίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος
Βασιλική Καραδήμα

Η Γραμματέας
Αναστασία Ρουμελιώτη