

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ (άρθρο 366 ν.4412/16)

Συνήλθε στις 3-3-2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης Λαμπρόπουλος
Πρόεδρος, Ιωάννα Θεμελή Εισηγήτρια, Βικτωρία Πισμύρη μέλη

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής του διαγωνισμού, που ενσωματώνεται στην από 20.2.2023 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΕΑΔΗΣΥ 230/21.2.2023 της εταιρείας με την επωνυμία «...», και τον διακριτικό τίτλο «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα, και

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής του διαγωνισμού, που ενσωματώνεται στην από 20.2.2023 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΕΑΔΗΣΥ 231/21.2.2023 της εταιρείας με την επωνυμία «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα,

Κατά του «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής ο αναθέτων φορέας).

Με τις προδικαστικές προσφυγές στις οποίες σωρεύονται αντιστοίχως και αιτήματα αναστολής του διαγωνισμού, οι προσφεύγουσες αιτούνται να ακυρωθεί εν συνόλω η με αριθ. πρωτ. «...» διακήρυξη του αναθέτοντος φορέα, για την «...», για χρονικό διάστημα δύο (8) μηνών με δικαίωμα παράτασης έως τέσσερεις (4) μήνες, με εκτιμώμενη αξία της σύμβασης που θα συναφθεί 300.000 ευρώ χωρίς ΦΠΑ (ΚΗΜΔΗΣ «...», ΕΣΗΔΗΣ «...»).

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ιωάννα Θεμελή

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της πρώτης και της δεύτερης προσφυγής έχει καταβληθεί και δεσμευτεί το αντίστοιχο νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τον ν. 4413/2016, και τα άρθ. 363 του ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού έκαστο 1.500 ευρώ με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης παραχώρησης που θα συναφθεί (βλ. ηλεκτρονικά παράβολα αντιστοιχώς για την πρώτη και την δεύτερη προσφυγή, με κωδικούς «...» και «...», και αντίστοιχες εκτυπώσεις από την επίσημη ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ του ΥΠΟΙΚ με τα στοιχεία των παραβόλων και την ένδειξη «δεσμευμένο»).

2. Επειδή, στο πλαίσιο της διαγωνιστικής διαδικασίας που εμπίπτει στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ καθ' ύλην και κατά χρόνο, εμπροθέσμως και προσηκόντως ασκήθηκαν με ανάρτηση στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την 20-2-2023 οι υπό κρίση προσφυγές κατά της προσβαλλόμενης διακήρυξης η οποία αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ την 12-2-2023, οι δε προσφυγές δεν προκύπτουν ως προδήλως εν συνόλω απαράδεκτες ή ουσία αβάσιμες.

3. Επειδή, η περάτωση του χρόνου υποβολής προσφορών ορίστηκε αρχικά με τον όρο 1.5 της διακήρυξης η 28-2-2023, και εν συνεχεία με την υπ' αριθ. πρωτ. 2120/23-2-2023 απόφαση του αναθέτοντος φορέα που κοινοποιήθηκε αυθημερόν με ανάρτηση στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, η προθεσμία υποβολής των προσφορών παρατάθηκε μέχρι την 15-3-2023 και η ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η 20-3-2023. Συνεπώς η καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών και κατά μείζονα λόγο η ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού δηλ. η αποσφράγιση των προσφορών ορίστηκαν σε χρονικά σημεία προ του χρόνου έκδοσης των αποφάσεων της ΕΑΔΗΣΥ επί των προσφυγών, η συζήτηση των οποίων ορίστηκε για την 30-3-2023 με τις υπ' αριθ. 343/2023 και 343/2023 Πράξεις. Επομένως σύμφωνα με το άρθ. 367 παρ. 1 του ν. 4412/2016, οι αποφάσεις ΕΑΔΗΣΥ μέλλουν να εκδοθούν έως την 19-4-2023. Συνεπώς για τους λόγους αυτούς, αν δεν ανασταλεί ο διαγωνισμός, διακινδυνεύεται η λυσιτέλεια της προδικαστικής προστασίας των προσφευγουσών οι οποίες επικαλούνται αδυναμία ή/και σημαντική δυσχέρεια συμμετοχής τους στο διαγωνισμό, λόγω των φερομένων ως παράνομων όρων της διακήρυξης και της διακήρυξης αυτής καθ' εαυτής. Συγχρόνως δε,

αν τυχόν κριθεί βάσιμος κάποιος ισχυρισμός της προσφυγής, χωρίς να έχει ανασταλεί ο διαγωνισμός καταλείπεται ως μόνο αποτέλεσμα, η ματαίωση της διαδικασίας, ένεκα και της αδυναμίας επαναφοράς στο προ λήξης υποβολής προσφορών στάδιο και τούτο εις βλάβη και της αναθέτουσας και των τυχόν προσφερόντων. Αντίθετα, η αναστολή της συνέχισης του διαγωνισμού και της περάτωσης του χρόνου λήξης υποβολής προσφορών και τούτο, όχι αορίστως αλλά με παράταση σε χρόνο συγκεκριμένο μεταγενέστερο πάντως της παρέλευσης του αποκλειστικού προς έκδοση απόφασης, κατ' άρ. 365 παρ. 4 και 367 παρ. 1 ν. 4412/2016 διαστήματος, ήτοι μετά το πέρας της 19-4-2023, δεν πιθανολογείται ότι δημιουργεί οιονδήποτε κίνδυνο και βλάβη για οιοδήποτε μέρος. Συναφώς είναι απορριπτέοι οι αντίθετοι ισχυρισμοί του αναθέτοντος φορέα στα με αριθ. πρωτ. 2126/24-2-2023 και 2125/24-2-2023 - αντίστοιχα για την πρώτη και την δεύτερη προσφυγή- έγγραφα με τις απόψεις του επί του εξεταζόμενου αιτήματος αναστολής του διαγωνισμού, τα οποία κοινοποιήθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως μέσω της λειτουργικότητας *επικοινωνία* του ΕΣΗΔΗΣ την 24-2-2023. Κατόπιν τούτου, η πρώτη προσφεύγουσα κατέθεσε παραδεκτό υπόμνημα εμπροθέσμως και προσηκόντως την 1-3-2023 επί των απόψεων του αναθέτοντος φορέα (επί του εγγράφου με αριθ. πρωτ. 2126/24-2-2023). Οι ισχυρισμοί του αναθέτοντος φορέα περί απόρριψης του εξεταζόμενου αιτήματος αναστολής του διαγωνισμού είναι απορριπτέοι διότι - παρά τα αντίθετα που ισχυρίζεται- : Πρώτον ούτε οι προσφυγές παρίστανται ως προδήλως εν συνόλω απαράδεκτες ή αβάσιμες. Δεύτερον οι προσφεύγουσες επικαλούνται συγκεκριμένη βλάβη -και δη αδυναμία ή/και σοβαρή δυσχέρεια συμμετοχής στον διαγωνισμό- λόγω της πλησσόμενης διακήρυξης η οποία κατά τους ισχυρισμούς τους προσκρούει σε συγκεκριμένη επικαλούμενη νομοθεσία. Τρίτον δεν προκύπτει δημόσιο συμφέρον άμεσης συνέχισης του διαγωνισμού ώστε να εξυπηρετείται αδιαλείπτως ο λιμένας «...», δεδομένου ότι όπως ισχυρίζεται ο αναθέτων φορέας, η προηγούμενη συναφής σύμβαση έληξε την 31-12-2022, ο λιμένας εξυπηρετείται με άλλη σύμβαση απ' ευθείας ανάθεσης που εκκίνησε την 1-1-2023, χωρίς να αναφέρεται ο χρόνος λήξης ή εκτιμώμενης λήξης αυτής, η δε επίμαχη διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ πολύ αργότερα και δη την 12-2-2023, χωρίς να προκύπτει ο λόγος για τον

οποίο ο αναθέτων φορέας τυχόν εμποδίσθηκε όπως εκκινήσει τον παρόντα διαγωνισμό, σε χρόνο πρόσφορο ώστε να συναφθεί η παρούσα σύμβαση παραχώρησης εγκαίρως προς διασφάλιση της συνεχούς εξυπηρέτησης του λιμένος. Συγχρόνως ο αναθέτων φορέας δεν επικαλείται συγκεκριμένη εκ του νόμου αδυναμία περαιτέρω εξυπηρέτησης του λιμένος από τον χρόνο λήξης της ως άνω ενεργής σύμβασης -τον οποίο χρόνο δεν αναφέρει- μέχρι και την έκβαση της παρούσας διαδικασίας διαγωνισμού. Συνεπώς πληρούνται οι προϋποθέσεις και οι σκοποί λήψης προσωρινών μέτρων σύμφωνα με το άρθ. 366 παρ. 1 του ν. 4412/2016 *«..2. Με την απόφαση .. μπορεί να διατάσσονται προσωρινά μέτρα για να .. αποτραπεί η ζημία των θιγόμενων συμφερόντων...»*

4. Επειδή, επομένως το αίτημα αναστολής πρέπει να γίνει δεκτό, να ανασταλεί η πρόοδος του διαγωνισμού και να παραταθεί ο καταληκτικός χρόνος υποβολής προσφορών σε σημείο μετά την παρέλευση της 19-4-2023.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται το αίτημα των προσφυγών περί αναστολής του διαγωνισμού.

Αναστέλλει την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας και διατάσσει την μετάθεση του χρόνου υποβολής των προσφορών σε χρονικό σημείο μετά την παρέλευση της 19-4-2023.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 3-3-2023 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος
Ι. Λαμπρόπουλος

Η Γραμματέας
Φ. Μαραντίδου