

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

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

Συνεδρίασε στις 26 Μαΐου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος, και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος - Εισηγήτρια.

-Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης κατάλληλων προσωρινών μέτρων, το οποίο περιλαμβάνεται στην προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 15/5/2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 705/16-5-2023 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στο ..., οδός ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

-Κατά του ..., νόμιμα εκπροσωπούμενου.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή, στην οποία σωρεύει και αίτημα χορήγησης προσωρινών μέτρων, η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της απόφασης της αναθέτουσας αρχής που περιέχεται στο πρακτικό συνεδρίασης του Πρυτανικού Συμβουλίου με αριθμό 66/28.04.2023 (αριθμός πρωτ.: 106414/3-5-2023) και με «ΘΕΜΑ 3: ΣΥΜΜΟΡΦΩΣΗ ΠΡΟΣ ΤΗΝ ΥΠ' ΑΡΙΘ. 591,592/2023 ΑΠΟΦΑΣΗ ΤΟΥ 1ΟΥ ΚΛΙΜΑΚΙΟΥ ΤΗΣ ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΗΝ ΔΙΕΞΑΓΩΓΗ ΤΟΥ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟΥ ΔΙΕΘΝΟΥΣ ΑΝΟΙΚΤΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ ΜΕ ΚΡΙΤΗΡΙΟ ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ ΤΗΝ ΠΛΕΟΝ ΣΥΜΦΕΡΟΥΣΑ ΑΠΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΑΠΟΨΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΑΠΟΚΛΕΙΣΤΙΚΑ ΒΑΣΕΙ ΤΙΜΗΣ ΓΙΑ ΤΗΝ ΑΝΑΔΕΙΞΗ ΑΝΑΔΟΧΟΥ ΓΙΑ ΤΗΝ ... (ΣΥΣΤΗΜ. ΑΡΙΘΜ. ΕΣΗΔΗΣ: ...)», καθώς επίσης και κάθε συναφούς πράξης ή παράλειψης των οργάνων της αναθέτουσας αρχής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

Αριθμός απόφασης: Α 533/2023

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 1.129,10 ευρώ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ποσού 225.806,45 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ και δικαίωμα προαίρεσης (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ...).
2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό πρωτ. .../3-8-2022 προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης ... της αναθέτουσας αρχής και του ..., διάρκειας είκοσι τεσσάρων (24) μηνών με δικαίωμα προαίρεσης για παράταση δώδεκα (12) επιπλέον μηνών. Η συνολική εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης, ανέρχεται σε 338.709,67 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ. Προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 3/8/2022 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 4/8/2022 (ΑΔΑΜ: ...) και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α Ως κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίστηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, η 9η/9/2022.
3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν τρεις (3) οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων και η προσφεύγουσα. Με την απόφαση του παρόντος Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ με αριθμό 591-592/2023 έγιναν δεκτοί λόγοι ακύρωσης των αποφάσεων ανάδειξης προσωρινού και οριστικού αναδόχου της υπό ανάθεση σύμβασης ως προς την αποδοχή και των τριών (3) συμμετασχόντων οικονομικών φορέων. Κατόπιν αυτού, η αναθέτουσα αρχή, με την προσβαλλόμενη απόφαση, ανακάλεσε τις αποφάσεις 56/20-12-2022/θέμα 9^ο και 59/3-2-2023/θέμα 4^ο και ματαίωσε τον διαγωνισμό.
4. Η προκείμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ νόμιμα επιλαμβάνεται του αιτήματος αναστολής – χορήγησης προσωρινών μέτρων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 366 ν. 4412/2016.
5. Στην προκείμενη περίπτωση, η προδικαστική προσφυγή, στην οποία περιλαμβάνεται το υπό κρίση αίτημα αναστολής, δεν πιθανολογείται ότι είναι πρόδηλα απαράδεκτη ή πρόδηλα αβάσιμη.

6. Η αναθέτουσα αρχή, με τις απόψεις της, ζητά την απόρριψη του αιτήματος προσωρινής προστασίας της προσφεύγουσας ισχυριζόμενη ότι είναι αόριστο και αναπόδεικτο και, επιπλέον ότι δεν χωρεί αναστολή κατά πράξης ματαίωσης διαγωνισμού, διότι σε αυτή την περίπτωση η χορήγηση αναστολής θα ισοδυναμούσε με επιβολή στη Διοίκηση να ολοκληρώσει τον διαγωνισμό.

7. Ωστόσο, σε περίπτωση ματαίωσης διαγωνισμού μπορεί να διαταχθεί ως προσωρινό μέτρο η μη κίνηση διαδικασίας επαναπροκήρυξης διαγωνισμού για την ανάθεση του αντικειμένου της σύμβασης, προκειμένου να αποτραπεί η ζημία της προσφεύγουσας, με δεδομένα αφενός, ότι η άσκηση της προδικαστικής προσφυγής δεν αναστέλλει την επαναπροκήρυξη του διαγωνισμού και αφετέρου, ότι η προσφεύγουσα δεν μπορεί να προβάλει παραδεκτά τις, κατά τους ισχυρισμούς της, πλημμέλειες της προσβαλλόμενης στρεφόμενη κατά της νέας διακήρυξης ή των πράξεων που θα εκδοθούν στο πλαίσιο της διαδικασίας του νέου διαγωνισμού (ΕΑ ΣτΕ 125/2016, 121, 88/2015, 197/2013, 500, 432/2012, 158/2011, 1351, 1132, 925, 337/2010, 703, 604/09, 929, 221, 1169, 667/2008, 367, 156, 153/2007, 726/2005, 810, 543/ 2004, 668, 29/2002, 713/2001 κ.ά., ΔΕφΑθ 198, 174/2017 κ.α.).

8. Ενόψει των γενομένων δεκτών ανωτέρω, προκειμένου να αποτραπεί ζημία της προσφεύγουσας από την επαναπροκήρυξη του διαγωνισμού και να μην καταστεί αλυσιτελής τυχόν ευδοκίμηση της προδικαστικής προσφυγής, το αίτημα χορήγησης προσωρινών μέτρων της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτό. Σε κάθε περίπτωση, ενόψει των προθεσμιών των άρθρων 365 παρ. 4 και. 367 παρ. 1 ν. 4412/2016, η λήψη προσωρινών μέτρων, μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προδικαστικής προσφυγής, θα αποτρέψει βλάβη της προσφεύγουσας, χωρίς να καθυστερήσει υπέρμετρα τυχόν επανάληψη της διαδικασίας ανάθεσης.

9. Κατόπιν των ανωτέρω, πρέπει να διαταχθεί, ως κατάλληλο προσωρινό μέτρο η μη επαναπροκήρυξη διαδικασίας ανάθεσης του αντικειμένου του ματαιωθέντος με την προσβαλλόμενη απόφαση διαγωνισμού, έως την έκδοση οριστικής απόφασης επί της προσφυγής.

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός απόφασης: Α 533/2023

Δέχεται το αίτημα χορήγησης προσωρινών μέτρων της προσφεύγουσας και διατάσσει, σύμφωνα με το σκεπτικό, το προσωρινό μέτρο της μη επαναπροκήρυξης διαγωνισμού για την ανάθεση της σύμβασης, μέχρι την έκδοση οριστικής απόφασης για την προδικαστική προσφυγή.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 26 Μαΐου 2023 και εκδόθηκε στις 29 Μαΐου 2023, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ