

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 24 Μαΐου 2022 με την εξής σύνθεση:
Αθηνά Μπουζιούρη Πρόεδρος, Ειρήνη Αποκάρδου Εισηγήτρια και Σταυρούλα Κουρή Μέλη.

Για να εξετάσει την από 15.04.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 557/18.04.2022 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στο, οδός, αρ....., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

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

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της απόφασης της Διευθύντριας της Διεύθυνσης Ειδικών Εγκαταστάσεων Δικτύου του αναθέτοντος φορέα, με την οποία εγκρίθηκε το υπ' αριθ. .../05-04-2022 πρακτικό Νο 1 της Επιτροπής του διαγωνισμού καθώς και κάθε άλλη συναφής προγενέστερη ή μεταγενέστερη πράξη ή παράλειψη του αναθέτοντος φορέα.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ειρήνη Αποκάρδου

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1.Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 1.477,98 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 15/04/2020 πληρωμή στην Εθνική Τράπεζα της Ελλάδος και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»), το

οποίο και υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, ήτοι 197.064 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και δικαιώματος προαίρεσης. Επειδή ενώ η έννοια της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης του άρθρου 236 του Ν. 4412/2016 περιλαμβάνει και το δικαίωμα προαίρεσης ή παράτασης υπέρ του αναθέτοντα φορέα προκειμένου να υπολογισθεί εάν η εν λόγω σύμβαση εμπίπτει ή όχι στα κατώτατα όρια εφαρμογής της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ σύμφωνα με το άρθρ. 235 του Ν. 4412/2016 (βλ. και ΔΕφΑθ 262/2014, 512/2014), ωστόσο, ως έχει παγίως κριθεί για τον υπολογισμό του οφειλόμενου παραβόλου λαμβάνεται υπ' όψιν η προϋπολογισθείσα δαπάνη συμβάσεως, στην ανάθεση της οποίας αποβλέπει πράγματι η διαγωνιστική διαδικασία, και όχι η δαπάνη της ενδεχόμενης παράτασης της συμβάσεως, η οποία επαφίεται στη διακριτική ευχέρεια του αναθέτοντος φορέα, υπό τη μορφή δικαιώματος προαίρεσεως, και, ως εκ τούτου, είναι αβέβαιο εάν και για ποιο χρονικό διάστημα (εντός του ανωτάτου προβλεπόμενου από τη διακήρυξη χρονικού ορίου) θα ασκηθεί το δικαίωμα αυτό (ΣτΕ ΑΣΦ 10/2017, 187/2017, 319, 182/2019, ΔΕφΘεσ/νίκης Ν58/2019, ΔΕφΑθ 16/2020 επί της απόφασης 1296/2019 του 8ου Κλιμακίου ΑΕΠΠ). Ως εκ τούτου, το νόμιμο παράβολο της υπό εξέταση προσφυγής αντιστοιχεί στο ποσό των 985,32 ευρώ υπολογιζόμενο σε ποσοστό 0,5% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης άνευ ΦΠΑ και δικαιώματος προαίρεσης, ήτοι του ποσού των 197.064 ευρώ για τη διετή παροχή υπηρεσιών. Συνεπώς, το ανωτέρω παράβολο, κατά το υπερβάλλον μέρος του (492,66 ευρώ), πρέπει να επιστραφεί στην προσφεύγουσα, ανεξάρτητα με την έκβαση της προσφυγής της.

2. Επειδή με την υπ' αριθμ. ... Διακήρυξη ο αναθέτων φορέας προκήρυξε δημόσιο ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου για την παροχή υπηρεσιών «Καθαρισμός εσωτερικών χώρων και απολύμανση (δύο φορές το χρόνο) των Κ/Δ και των Περιφερειακών Υ/Σ 150/20KV και Υ/Σ 22/6,6 καθώς επίσης και καθαρισμός και αποψίλωση εξωτερικών χώρων (δύο φορές το χρόνο) των Κ/Δ που έχουν περιβάλλοντα χώρο, των Περιφερειακών Υ/Σ 150/20KV και των Υ/Σ 22/6,6 kV που βρίσκονται στην ...» (Κωδικός Κοινού Λεξιλογίου για τις Δημόσιες Συμβάσεις [CPV] ... & ...), με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει τιμής, εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης 366.539,04

ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

3. Επειδή το κείμενο της Διακήρυξης καταχωρήθηκε στην επίσημη ιστοσελίδα του ... καθώς και στο σύστημα sourceONE της cosmoONE που αποτελεί τον ηλεκτρονικό τόπο των διαγωνισμών του αναθέτοντος φορέα, λόγω εξαίρεσής του από το ΕΣΗΔΗΣ ως ηλεκτρονικό τόπο των διαδικασιών ανάθεσης των δημοσίων συμβάσεων του ν.4412/2016, δυνάμει της με αριθ. 8174-23/01/2018 Απόφασης των Υπουργών Οικονομίας και Ανάπτυξης και Ενέργειας και Περιβάλλοντος (ΑΔΑ ...), σύμφωνα με το άρθ. 258 παρ. 11 ν. 4412/2016.

4. Επειδή η προσφεύγουσα υπέβαλε την υπό εξέταση προσφυγή της στις 15-04-2022 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, και την κοινοποίησε στην ΕΑΔΗΣΥ αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

5. Επειδή στις 19.04.2022 ο αναθέτων φορέας προέβη στην προβλεπόμενη, από το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017, κοινοποίηση της υπό κρίση πρώτης προσφυγής σε όλους τους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού.

6. Επειδή η υπό εξέταση προσφυγή χρεώθηκε στο 1^ο Κλιμάκιο στις 18-04-2022 από την Πρόεδρο της Αρχής σύμφωνα με τα άρθρα 3 περ. β και 6 του ΠΔ 38/2017, κατόπιν αξιολόγησης της συνδρομής ή μη των προϋποθέσεων εφαρμογής της παρ.3 του άρθρου 25 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, στο πλαίσιο της οικείας αρμοδιότητάς της κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 356 περ. α του Ν. 4412/2016 και, ως εκ τούτου, νομίμως το 1^ο Κλιμάκιο εξετάζει την παρούσα προσφυγή και εκδίδει απόφαση.

7. Επειδή με την υπ' αριθμ. 829/2022 Πράξη της Προέδρου του 1^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε ο αναθέτων φορέας να υποβάλει τις απόψεις του επί της υπό εξέταση πρώτης προσφυγής.

8. Επειδή στις 21.04.2022 ο αναθέτων φορέας απέστειλε τις απόψεις του στην ΕΑΔΗΣΥ μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. β της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016 επί της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής, τις οποίες κοινοποίησε αυθημερόν στην προσφεύγουσα.

9.Επειδή το άρθρο 346 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».

10. Επειδή το άρθρο 360 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι «1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».

11. Επειδή, με τον Ν. 4643/2019 (Α 193) «Απελευθέρωση αγοράς ενέργειας, εκσυγχρονισμός της ..., ιδιωτικοποίηση της» ορίζεται ότι: «[...] Άρθρο 9

1. Με Απόφαση της Γενικής Συνέλευσης, που συγκαλείται εντός μηνός από την έναρξη ισχύος του παρόντος, στην Επιτροπή Ελέγχου που λειτουργεί στη ΔΕΗ δυνάμει του ν. 4449/2017 (Α' 7) προστίθενται δύο (2) μέλη, που επιλέγονται από κατάλογο προσώπων με αποδεδειγμένη εμπειρία στον τομέα των συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών και είναι ανεξάρτητα από την εταιρεία, κατά την έννοια των διατάξεων του ν. 3016/2002 (Α' 110). Η θητεία των μελών είναι τριετής και δύναται να ανανεωθεί μία φορά, ως προς δε τα μέλη Δ.Σ., η θητεία παύει με την καθ' οιονδήποτε τρόπο απώλεια της ιδιότητας του μέλους Δ.Σ. της ...

2. Έργο της Επιτροπής, πέραν των οριζόμενων στο άρθρο 44 του ν. 4449/2017 είναι:

(α) Ο έλεγχος και η παρακολούθηση της ορθής εφαρμογής του Κανονισμού Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών σε δειγματοληπτική βάση.

(β) Η υποβολή ετήσιας αναφοράς προς το Διοικητικό Συμβούλιο σχετικά με την απόδοση της λειτουργίας ανάθεσης συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών της Εταιρείας, βάσει συγκεκριμένων δεικτών, με σκοπό την ενίσχυση της αποτελεσματικότητας, τη μείωση των συναφών κινδύνων και τη σύνδεση της λειτουργίας Προμηθειών με την εταιρική στρατηγική και πολιτικές.

(γ) Η εισήγηση προς το Διοικητικό Συμβούλιο για τροποποιήσεις του Κανονισμού Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών και εν γένει για μέτρα βελτίωσης της απόδοσης της λειτουργίας Προμηθειών της εταιρείας.

Για την εκτέλεση του έργου της τα μέλη της Επιτροπής έχουν δικαίωμα να λαμβάνουν γνώση των σχετικών φακέλων, εγγράφων ή στοιχείων της εταιρείας.

3. Με απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της εταιρείας εγκρίνεται ο Κανονισμός Λειτουργίας της Επιτροπής, με τον οποίο ρυθμίζονται ενδεικτικά θέματα συγκρότησης, καθεστώτος των μελών, ασυμβιβάστων και κωλυμάτων, σύγκλησης, διεξαγωγής συνεδριάσεων και λήψης αποφάσεων, καθώς και κάθε άλλο θέμα που αφορά τη λειτουργία της.

4. Η ανάθεση των συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών της άνω και κάτω των χρηματικών ορίων των Οδηγιών 2014/24 και 2014/25 για τις δημόσιες συμβάσεις, γίνεται σύμφωνα με τον Κανονισμό Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών της εταιρείας, κατά παρέκκλιση από την κείμενη νομοθεσία για την ανάθεση, την εκτέλεση και την έννομη προστασία κατά την ανάθεση των δημοσίων συμβάσεων, με την επιφύλαξη των διατάξεων του ενωσιακού δικαίου. Η ισχύς της παρούσας παραγράφου εκκινεί από τη συγκρότηση σε σώμα της νέας Επιτροπής Ελέγχου κατά την παράγραφο 1 του παρόντος άρθρου [...]

Άρθρο 10

Οι διατάξεις των άρθρων 3 έως 5 και 9 του παρόντος νόμου εφαρμόζονται αναλογικά και στις θυγατρικές της και ... [...].».

12. Επειδή, σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του Ν. 4643/2019, ορίζεται ότι: «[...] Περαιτέρω, για την ενίσχυση της ευελιξίας της, προβλέπεται

η εξαίρεση της ... από τις διαδικασίες ανάθεσης και εκτέλεσης δημοσίων συμβάσεων, καθώς και των σχετικών ρυθμίσεων για την έννομη προστασία που εφαρμόζονται στον δημόσιο τομέα. Η ανάθεση των σχετικών συμβάσεων θα διενεργείται βάσει του Κανονισμού Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών της εταιρείας (άρθρο 9), πάντα με την επιφύλαξη της ενωσιακής νομοθεσίας.

Ήδη, με ρητή διατύπωση του ν. 4412/2016 για τις δημόσιες συμβάσεις και συγκεκριμένα, με την πρόβλεψη του άρθρου 222, παράγραφος 7, η ... είχε εξαιρεθεί από την εφαρμογή μεγάλου μέρους των εθνικών διατάξεων για την ανάθεση συμβάσεων έργων, προμηθειών, υπηρεσιών, καθώς και από το σύνολο των διατάξεων της εκτέλεσης, ως εταιρεία του Κεφαλαίου Β' του ν. 3429/2005, δραστηριοποιούμενη στον τομέα της ενέργειας.

Δεδομένων των ανωτέρω και σταθμίζοντας την ανάγκη αφενός διασφάλισης της εφαρμογής του οικείου ενωσιακού νομικού πλαισίου και αφετέρου επίτευξης ευελιξίας και ταχύτητας κατά τη διαδικασία σύναψης συμβάσεων, που κατά τεκμήριο, εξαιτίας του ύψους τους, δεν είναι ικανές να προκαλούσαν αισθητά αποτελέσματα στον ανταγωνισμό, με την προτεινόμενη ρύθμιση προβλέπεται ότι στο εξής η ... θα εξαιρείται από την κείμενη νομοθεσία για την ανάθεση, έννομη προστασία κατά την ανάθεση και εκτέλεση συμβάσεων έργων, αγαθών, υπηρεσιών (ενδεικτικά ν. 4412/2016, ν. 4013/2011), τηρώντας όμως τις προβλέψεις της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ και, όπου εφαρμόζεται, της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ.

Ως δε θεσμικό αντίβαρο στα ανωτέρω, προβλέπεται η ενίσχυση της Επιτροπής Ελέγχου που ήδη υφίσταται, με αρμοδιότητες θεματοφύλακα αφενός της εφαρμογής του κανονιστικού πλαισίου Προμηθειών (Procurement) της εταιρείας και αφετέρου της αποδοτικότητας της λειτουργίας Προμηθειών, δηλαδή της ανάθεσης έργων, προμηθειών και υπηρεσιών. Συγκεκριμένα, επιπροσθέτως των αρμοδιοτήτων που ήδη ασκεί η Επιτροπή Ελέγχου, προτείνεται να παρακολουθεί την ορθή εφαρμογή του Κανονισμού Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών της εταιρείας και να προτείνει τροποποιήσεις σε αυτόν και βελτιώσεις στην λειτουργία των Προμηθειών (Procurement) και, επιπροσθέτως, να συντάσσει ετήσια αναφορά προς το ΔΣ σχετικά με την απόδοση της λειτουργίας των Προμηθειών με συγκεκριμένους δείκτες (πχ χρόνοι ολοκλήρωσης, χρήση ανοιχτών διαδικασιών, ύψος και είδος

συμβάσεων κοκ), προκειμένου να μειωθούν οι συναφείς κίνδυνοι για την εταιρεία.

Τέλος, προβλέπεται ότι το προαναφερόμενο πλαίσιο εφαρμόζεται και στις θυγατρικές της ...,... και ... (άρθρο 10), προς τον ίδιο σκοπό του εκσυγχρονισμού τους, προκειμένου και οι εταιρείες αυτές να ενισχυθούν σε ό,τι αφορά τα όργανα και τις διαδικασίες εταιρικής διακυβέρνησης και να υπαχθούν στο πιο ευέλικτο πλαίσιο ρυθμίσεων που προβλέπεται με τον παρόντα νόμο [...].».

13. Επειδή με τη με αριθμό 1667/5.8.2020 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του αναθέτοντος φορέα εγκρίθηκε Κανονισμός Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (ΚΕΠΥ) στο άρθρο 2 του οποίου ορίζεται ότι: «1. Αντικείμενο του παρόντος Κανονισμού είναι ο καθορισμός, σύμφωνα με τις προβλέψεις της κείμενης εθνικής και ενωσιακής νομοθεσίας και των γενικών αρχών αυτής, οι οποίες διέπουν τις διαδικασίες επιλογής σύναψης και εκτέλεσης των συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών μεταξύ του ... ως αναθέτοντος φορέα και ενός ή περισσοτέρων Οικονομικών Φορέων.

Ο χαρακτηρισμός κάθε σύμβασης ως σύμβασης έργου, προμήθειας ή υπηρεσίας γίνεται από το εγκρίνον την διακήρυξη όργανο του ...λαμβάνοντας υπόψη τον προεξάρχοντα χαρακτήρα του αντικειμένου της.

2. Οι διατάξεις του παρόντος Κανονισμού δεν εφαρμόζονται:

α. Στην αγορά ηλεκτρικής ενέργειας ή καυσίμων, τα οποία προορίζονται για την παραγωγή ηλεκτρικής ενέργειας.

β. Στις συμβάσεις που συνάπτονται στο πλαίσιο διεθνούς συμφωνίας μεταξύ της Ελλάδας και μιας ή περισσοτέρων άλλων χωρών, εκτός Ευρωπαϊκής Ένωσης, με σκοπό την από κοινού εκτέλεση ή εκμετάλλευση ενός σχεδίου.

γ. Στις συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών, οι οποίες ανατίθενται σε συνδεδεμένες με το ... επιχειρήσεις, εφόσον συντρέχουν οι όροι και οι προϋποθέσεις που ορίζονται στην Οδηγία 2014/25/ΕΕ, όπως εκάστοτε ισχύει, καθώς και στην ελληνική νομοθεσία.

δ. Στην πώληση, εκμίσθωση, εκποίηση, δωρεά και διάθεση προς απόρριψη άχρηστων ή πλεοναζόντων ειδών, που αφορούν σε υλικά ιδιοκτησίας ... (υλικών – εξοπλισμού).

ε. Στις συμβάσεις υπηρεσιών, που αναλυτικά παρατίθενται στην Οδηγία 2014/25/ΕΕ (άρθρο 21 αυτής) όπως εκάστοτε ισχύει, οι οποίες, συνοπτικά έχουν ως αντικείμενο:

- Την αγορά ή μίσθωση γης και υφισταμένων κτισμάτων ή άλλων ακινήτων,

- υπηρεσίες διαιτησίας και συμβιβασμού,
- νομικές υπηρεσίες,
- χρηματοπιστωτικές υπηρεσίες και δάνεια,
- συμβάσεις εργασίας.

στ. Σε κάθε άλλη σύμβαση, η οποία τυχόν εξαιρείται ρητά από τις Οδηγίες της Ευρωπαϊκής Ένωσης για λόγους άλλους από το ύψος της αξίας της.

Για την επιλογή των Αναδόχων στις ανωτέρω περιπτώσεις σύναψης συμβάσεων ο ... εφαρμόζει διαδικασίες, καθορισμένες με πάγιες ρυθμίσεις των αρμοδίων Οργάνων Διοίκησής της, με τήρηση σε κάθε περίπτωση των αρχών της διαφάνειας, της ίσης και μη διακριτικής μεταχείρισης των Οικονομικών Φορέων και της προστασίας του θεμιτού και ελεύθερου ανταγωνισμού, της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης και λαμβάνουν τα απαραίτητα μέτρα, ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων..

3. Ο ... μπορεί να συμφωνεί να εκτελεί ορισμένες ειδικές προμήθειες, υπηρεσίες ή έργα από κοινού με άλλη αναθέτουσα αρχή ή φορέα».

14. Επειδή ο ως άνω ΚΑΝΟΝΙΣΜΟΣ ΕΡΓΩΝ, ΠΡΟΜΗΘΕΙΩΝ ΚΑΙ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ (ΚΕΠΥ), στο άρθρο 20 προβλέπει: «Άρθρο 20

Προσφυγές - Ενστάσεις

1. Κάθε Οικονομικός Φορέας ενδιαφερόμενος για σύναψη σύμβασης, η οποία εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της ενωσιακής νομοθεσίας, όπως εκάστοτε ισχύει, δικαιούται να προσβάλει με προσφυγή κάθε εκτελεστή πράξη ή παράλειψη του ... ή και διάταξη της Διακήρυξης, την οποία θεωρεί ότι θίγει, μη νόμιμα, τα συμφέροντά του.

Για την προσφυγή ισχύουν οι διαδικασίες που αναφέρονται στις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016 και στους Κανονισμούς Εξέτασης

Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών, όπως εκάστοτε ισχύουν.

Ειδικά για την άσκηση προσφυγής κατά της προκήρυξης, η πλήρης γνώση αυτής τεκμαίρεται μετά την πάροδο δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της ΕΕ.

Οι προθεσμίες για την άσκηση της προσφυγής και των τυχόν επακόλουθων ένδικων βοηθημάτων συνεπάγονται τα ανασταλτικά αποτελέσματα, ως προβλέπονται στην κείμενη νομοθεσία.

2. Για τις περιπτώσεις συμβάσεων, που δεν εμπίπτουν στο όριο δημοσιότητας της ενωσιακής νομοθεσίας ΕΕ, οι ενδιαφερόμενοι Οικονομικοί Φορείς δικαιούνται να προσβάλουν με ένσταση κάθε εκτελεστή πράξη ή παράλειψη του ... ή και διάταξη της Διακήρυξης, τις οποίες θεωρούν ότι θίγουν μη νόμιμα τα συμφέροντά τους.

Οι ενστάσεις υποβάλλονται στην Επιτροπή Ενστάσεων του ... σε προθεσμία πέντε (5) ημερών από την ημερομηνία που η προσβαλλόμενη πράξη περιήλθε σε γνώση του ενιστάμενου. Ειδικά οι ενστάσεις κατά της διακήρυξης υποβάλλονται σε προθεσμία που εκτείνεται μέχρι το ήμισυ του χρονικού διαστήματος από τη δημοσίευση της διακήρυξης στην Επίσημη Ιστοσελίδα του ... μέχρι την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών. Για τον υπολογισμό της προθεσμίας αυτής συνυπολογίζονται και οι ημερομηνίες της δημοσίευσης και της υποβολής των προσφορών.

Η εκδίκαση των ενστάσεων γίνεται από την Επιτροπή Ενστάσεων, που συστήνεται σύμφωνα με τις εσωτερικές διαδικασίες του ..., εντός προθεσμίας τριάντα (30) ημερών από την υποβολή τους. Στην απόφαση επί της ένστασης ο ... δύναται να παραθέτει αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία επί της προσβαλλομένης με την ένσταση πράξης. Στην περίπτωση της ένστασης κατά της διακήρυξης, ο ... αποφασίζει σε κάθε περίπτωση πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών. Μετά την άπρακτη πάροδο των ανωτέρω προθεσμιών τεκμαίρεται η απόρριψη της ένστασης. Η σχετική απόφαση γνωστοποιείται σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην οικεία Διακήρυξη.

3. Για τις περιπτώσεις συμβάσεων που διενεργούνται με απλοποιημένες διαδικασίες (άρθρο 4 παρ.6 του παρόντος Κανονισμού), τυχόν

ένσταση του οικονομικού φορέα αντιμετωπίζεται ως διαμαρτυρία και τίθεται υπόψη του αρμόδιου οργάνου του ... για τη σύναψη της σύμβασης κατά την έγκριση σύναψης αυτής».

15. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 235 του Ν.4412/2016 και τον ΚΑΝΟΝΙΣΜΟ (ΕΕ) 2021/1952 της Επιτροπής της 10ης Νοεμβρίου 2021, τα κατώτατα όρια για υπηρεσίες ως της υπό ανάθεση σύμβασης ανέρχονται σε 431.000,00 ευρώ άνευ ΦΠΑ.

16. Επειδή σύμφωνα με την επίμαχη Διακήρυξη: «[...] 3.4 Ενστάσεις

Οι ενδιαφερόμενοι Οικονομικοί Φορείς δικαιούνται να προσβάλουν με ένσταση κάθε εκτελεστή πράξη ή παράλειψη του ... ή και διάταξη της Διακήρυξης, τις οποίες θεωρούν ότι θίγουν μη νόμιμα τα συμφέροντά τους.

Οι ενστάσεις υποβάλλονται στην Επιτροπή Ενστάσεων του .. σε προθεσμία πέντε (5) ημερών από την ημερομηνία που η προσβαλλόμενη πράξη περιήλθε σε γνώση του ενιστάμενου. Ειδικά οι ενστάσεις κατά της διακήρυξης υποβάλλονται σε προθεσμία που εκτείνεται μέχρι το ήμισυ του χρονικού διαστήματος από τη δημοσίευση της διακήρυξης στην Επίσημη Ιστοσελίδα του ... μέχρι την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών. Για τον υπολογισμό της προθεσμίας αυτής συνυπολογίζονται και οι ημερομηνίες της δημοσίευσης και της υποβολής των προσφορών.

Η εκδίκαση των ενστάσεων γίνεται από την Επιτροπή Ενστάσεων, που συστήνεται σύμφωνα με τις εσωτερικές διαδικασίες του ..., εντός προθεσμίας τριάντα (30) ημερών από την υποβολή τους. Στην περίπτωση της ένστασης κατά της διακήρυξης, ο ... αποφασίζει σε κάθε περίπτωση πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών. Μετά την άπρακτη πάροδο των ανωτέρω προθεσμιών τεκμαίρεται η απόρριψη της ένστασης. Η σχετική απόφαση γνωστοποιείται σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην οικεία Διακήρυξη[...]».

17. Επειδή, ειδικότερα, οι προϋποθέσεις του παραδεκτού της προσφυγής αποτελούν κανόνες δημόσιας τάξης και ο δικαστής της Ένωσης πρέπει να εξετάζει τις προϋποθέσεις αυτές αυτεπαγγέλτως, εφόσον είναι αναγκαίο [βλ. αποφάσεις της 10ης Ιουλίου 1990, *Automec* κατά *Επιτροπής*, T64/89, Συλλογή, EU:T: 1990:42, σκέψη 41 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία, και της 8ης Φεβρουαρίου 2011, *Paroc* κατά *ΓΕΕΑ (INSULATE FOR LIFE)*,

T157/08, EU:T:2011:33, σκέψη 28 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία]. Περαιτέρω, οι προϋποθέσεις του παραδεκτού που πρέπει να συντρέχουν κατά την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής, ως και η αρμοδιότητα της ΕΑΔΗΣΥ, κρίνονται σε κάθε περίπτωση και αυτεπαγγέλτως από την ίδια (βλ. κατ' αναλογία ΣτΕ 2080/2016), και ανεξαρτήτως τυχόν σχετικής ένστασης απαραδέκτου, εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής/αναθέτοντος φορέα ή τυχόν παρεμβαίνοντα.

18. Επειδή, στο πλαίσιο των διοικητικών προσφυγών που ασκούνται στο πεδίο των δημοσίων συμβάσεων, δεδομένου του μικρού κύκλου των αποδεκτών της οικείας νομοθεσίας και της κατ' επάγγελμα κατά την συνήθη πορεία των πραγμάτων ενασχολήσεώς τους με τις διαδικασίες των δημοσίων συμβάσεων, αυτοί οφείλουν να γνωρίζουν τις κρίσιμες διατάξεις (ΟΛΣΤΕ 876/2013, ΣτΕ 268, 360/2018, 1400, 1595/2016, 3128, 3129/2015, 1072, 1985, 1988/2014, 2886/2013, 2315/2013). Επιπλέον, οι διατάξεις που προβλέπουν την προδικαστική προσφυγή, αφενός, χαρακτηρίζονται ως «δικονομικές» και, αφετέρου, απευθύνονται σε μικρό κύκλο αποδεκτών που οφείλουν να τις γνωρίζουν ενόψει της ιδιαιτερότητας του αντικειμένου.

19. Επειδή, δοθέντος ότι η υπό ανάθεση σύμβαση είναι κάτω των ενωσιακών ορίων και δεν εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ, ενώ δυνάμει του αρ. 9 παρ. 4 του ν. 4643/2019 και του αρ. 20 του Κανονισμού Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (ΚΕΠΥ) του ..., από τον οποίο διέπεται ο εν θέματι διαγωνισμός, η κρινόμενη διαφορά δεν διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 345 επ. του νόμου αυτού, όπως ισχύουν, και η ΕΑΔΗΣΥ ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή δεν είναι καθ' ύλην αρμόδια για την εξέτασή της (πρβλ. και αποφάσεις ΑΕΠΠ Σ1844/2021, 24/2021 και Ε26/2020).

20. Επειδή γίνεται δεκτή εν όλω η εισήγηση.

21. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

22. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρα 363 παρ.6 του ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 24 Μαΐου 2022 και εκδόθηκε στις 14 Ιουνίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος
ΑΘΗΝΑ ΜΠΟΥΖΙΟΥΡΗ

Η Γραμματέας
ΠΑΝΑΓΙΩΤΑ ΚΑΛΑΝΤΖΗ