

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

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

Συνεδρίασε στις 23 Δεκεμβρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος - Εισηγήτρια και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος.

-Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης κατάλληλων προσωρινών μέτρων, το οποίο περιλαμβάνεται στην προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 15.12.2022 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1810/16.12.2022 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», που εδρεύει στη ..., οδός ... αρ. ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

-Κατά του ..., νόμιμα εκπροσωπούμενου.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή, στην οποία σωρεύει και αίτημα αναστολής της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας, η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση α) της Απόφασης της Διοικούσας Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, που ελήφθη κατά τη συνεδρίαση με αριθμό 56/12-12-2022 (Θέμα 9^ο) περί προσφυγής σε διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για την ..., από την υπογραφή της σύμβασης μέχρι του ποσού των 745.000,00 ευρώ πλέον ΦΠΑ, ή έως την υπογραφή της σύμβασης του διαγωνισμού, με τους ίδιους όρους της Διακήρυξης με αριθμό .../2022 για την παροχή υπηρεσιών ... αξίας 7.472.389,38 ευρώ πλέον ΦΠΑ και β) της Πρόσκλησης σε διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης με αριθμό πρωτ. ..._13/12/2022 και ΑΔΑΜ ... 2022-12-13 αναφορικά με το Τμήμα Β: «...», με αντικείμενο τη

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε παράβολο ποσού 1.425,00 ευρώ, το οποίο υπερβαίνει το νόμιμο κατά το ποσό των 3,70 ευρώ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ...) και ειδικά του Τμήματος Β', για το οποίο ασκείται η προσφυγή, ύψους 284.260,00 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

2. Με την απόφαση της αναθέτουσας αρχής, που ελήφθη κατά τη Συνεδρίαση με αριθμό 56/12-12-2022 (Θέμα 9ο) αποφασίσθηκε η προσφυγή σε διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για την ..., από την υπογραφή της σύμβασης μέχρι του ποσού των 745.000,00 ευρώ πλέον ΦΠΑ, ή έως την υπογραφή της σύμβασης του διαγωνισμού, με τους ίδιους όρους της Διακήρυξης με αριθμό .../2022 για την παροχή υπηρεσιών ... συνολικής εκτιμώμενης αξίας 7.472.389,38 ευρώ πλέον ΦΠΑ.

3. Η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην προσφεύγουσα Πρόσκληση για υποβολή προσφοράς στα πλαίσια της διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση (άρθρο 32, παρ. 2γ ν. 4412/2016), λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, για την ανάδειξη αναδόχου ... με αριθμό πρωτ. ΔΦ ..._13/12/2022 και ΑΔΑΜ ... 2022-12-13, η οποία αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται η διαδικασία με συστημικό α/α

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 αίτημα αναστολής, δεν πιθανολογείται ότι είναι πρόδηλα απαράδεκτη ή πρόδηλα αβάσιμη.

6. Το αρ. 364 του ν. 4412/2016 «Ανασταλτικό Αποτέλεσμα» ορίζει ότι: «1. Η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής και η άσκησή τους κωλύουν τη σύναψη της σύμβασης επί ποινή ακυρότητας, η οποία διαπιστώνεται με απόφαση της ΑΕΠΠ μετά από άσκηση προσφυγής, σύμφωνα με το άρθρο 368. Κατά τα λοιπά, η άσκηση προδικαστικής προσφυγής δεν κωλύει την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας, με την επιφύλαξη των παρ. 1 και 2 του αρ. 366. 2. Η παράγραφος 1 δεν εφαρμόζεται στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) όταν δεν απαιτείται προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης. (...)».

7. Η αναθέτουσα αρχή επικαλείται με τις απόψεις της δυσλειτουργία στην παροχή υπηρεσιών σίτισης και ζητά την απόρριψη του αιτήματος αναστολής και τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας, χωρίς να αναφέρεται ρητά σε λόγους δημοσίου συμφέροντος, οι οποίοι επιβάλλουν μεν την ταχεία περάτωση της διαγωνιστικής διαδικασίας, αλλά επιτάσσουν εξίσου την τήρηση της νομιμότητας κατά την διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης, ώστε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού να κατακυρώνεται σε ανάδοχο που έχει επιλεγεί νόμιμα (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 1097/2010, 986/2010, 840/2008, 1027/2007, 295/2005 κ.α.).

8. Στην προκειμένη περίπτωση δεν συντρέχει εκ του νόμου απαγόρευση της υπογραφής της σύμβασης δυνάμει του ανωτέρω αρ. 364 παρ. 2 α του ν. 4412/2016, με αποτέλεσμα να υφίσταται σοβαρό ενδεχόμενο έως την έκδοση οριστικής απόφασης για την προδικαστική προσφυγή να έχει καταστεί το αίτημα της προσφεύγουσας για την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης άνευ αντικειμένου.

9. Κατ' ακολουθία των ανωτέρω, το αίτημα χορήγησης αναστολής - προσωρινών μέτρων της προσφεύγουσας πρέπει να γίνει δεκτό.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται το αίτημα αναστολής- προσωρινών μέτρων της προσφεύγουσας.
Αναστέλλει την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας μέχρι την έκδοση απόφασης της ΕΑΔΗΣΥ επί της προδικαστικής προσφυγής.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 23 Δεκεμβρίου 2022 και εκδόθηκε στις 27 Δεκεμβρίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ – ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ

Α/Α ΡΟΥΜΠΙΝΗ ΜΙΧΑΛΟΥΔΗ