

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

3ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΩΝ ΜΕΤΡΩΝ

Συνεδρίασε την 25-2-2022 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Πρόεδρος και Εισηγητής, Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου και Μαρία Βύρρα, Μέλη.

Για να εξετάσει το Αίτημα Προσωρινών Μέτρων, όσον αφορά την από 14-2-2022 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 250/15-2-2022 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», νόμιμα εκπροσωπούμενου (πρώτη προσφυγή).

Και το Αίτημα Προσωρινών Μέτρων, όσον αφορά την από 14-2-2022 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 251/15-2-2022 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», νόμιμα εκπροσωπούμενου (δεύτερη προσφυγή).

Κατά της, κατά τις προσφυγές επικαλούμενης, ως αναθέτουσας δημόσια σύμβαση, αρχής «...», νομίμως εκπροσωπούμενης (εφεξής και για λόγους συντομίας, «αναθέτουσα»).

Με τις ως άνω προδικαστικές προσφυγές, οι προσφεύγοντες ζητούν την ακύρωση της υπ' αριθ. πρωτ. ... Πρόσκλησης Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος για την πιστοποίηση Φορέων Υποστήριξης και Παροχής Υπηρεσιών στο πλαίσιο υποβολής Ενιαίας Αίτησης Ενίσχυσης για το Έτος 2022, που δημοσιεύθηκε στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ με ΑΔΑ: Η αναθέτουσα υποβάλλει τις από 22-2-2022 Απόψεις της περί των προσωρινών μέτρων.

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής κατεβλήθη κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολα με αρ. ...και με με αρ. ... και

ποσού 600 και 3600 ευρώ αντίστοιχα και για την άσκηση της δεύτερης προσφυγής, παράβολα με αρ. ... με αρ. ... και ποσού 600 ευρώ και 3.600 ευρώ, αντίστοιχα. Σε κάθε περίπτωση, η προσβαλλομένη, η οποία εξάλλου δεν εκδόθηκε ως διακήρυξη ανάθεσης δημόσιας σύμβασης, δεν αναφέρει εκτιμώμενη αξία και ακριβή προϋπολογισμό ούτε αυτός μπορεί να συναχθεί εκ του σώματός της, ασχέτως ότι οι προσφεύγοντες υπολογίζουν έκαστος και δεύτερο, πέραν του πρώτου 600 ευρώ, παράβολο ως ποσού 3.600 ευρώ και συνολικά 4.200 ευρώ, κατά συναγωγή από τη με αρ. ... ήδη ακυρωθείσα διακήρυξη της αναθέτουσας, όσον αφορά τα αγαθά και τις υπηρεσίες που επικαλούνται πως περιλαμβάνονται και προκηρύσσονται με την προσβαλλομένη πρόσκληση.

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαφοράς καταρχήν προκύπτουσας ως εμπίπτουσας στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ, λόγω φύσης αυτής και ρητής επίκλησης των προσφευγόντων ότι η από 4-2-2022 εκδοθείσα προσβαλλομένη υποκρύπτει προκήρυξη ανάθεσης δημόσιας σύμβασης και περιέχει διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης (και ότι πάντως περιλαμβάνει την παροχή στην αναθέτουσα αντικείμενου από τρίτο που θα επιλέξει δια της οικείας διαδικασίας), ασκούνται οι από 14-2-2022, ήτοι εντός 10 ημερών από την έκδοση της προσβαλλομένης, προσφυγές των ενδιαφερομένων προς συμμετοχή σε τέτοια διαδικασία, οι οποίοι προβάλλουν ότι δια της προσβαλλομένης πρόσκλησης θίγεται το συμφέρον τους σε ανάληψη τέτοιας σύμβασης, ακριβώς διότι το επικαλούμενο ως αντικείμενο, δεν δημοπρατείται δια κατά νόμο προβλεπόμενης διαδικασίας ανάθεσης τέτοιας σύμβασης και με την τήρηση των νομίμων περί αυτής διατάξεων, επιπλέον δε, ο δεύτερος προσφεύγων προβάλλει και παράβαση των κανόνων περί πιστοποίησης φορέων υποβοήθησης παραγωγών. Σημειωτέον, ότι αμφότερες οι προσφυγές ασκούνται, κατ' αρ. 8 παρ. 4 ΠΔ 39/2017 και αρ. 362 παρ. 1 εδ. β' Ν. 4412/2016, δια, από 14-2-2022, κατάθεσης μέσω μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ, αφού η προσβαλλομένη δεν αφορά διαδικασία διενεργούμενη μέσω ΕΣΗΔΗΣ ούτε υφίσταται ηλεκτρονικός τόπος του διαγωνισμού. Δεδομένης της φύσης των εκατέρωθεν ισχυρισμών, αλλά και του

γεγονότος ότι αντικείμενο της ενώπιον της ΑΕΠΠ προσωρινής προστασίας δεν είναι η οριστική επίλυση της διαφοράς, αλλά αποκλειστικά η διαταγή προστατευτικών των θιγομένων ή επικαλούμενων ως θιγομένων συμφερόντων μέτρων από κατεπείγοντα κίνδυνο προκαλούμενο από την πρόοδο της προσβαλλόμενης διαδικασίας και την εκτέλεση της προσβαλλόμενης πράξης, χωρίς να χρειάζεται πιθανολόγηση βασιμότητας των ισχυρισμών της προσφυγής, αλλά αρκούσας της μη πιθανολόγησης και δη, κατά πρόδηλο τρόπο, του απαραδέκτου ή αβασίμου της προσφυγής, υπό την έννοια ότι τούτο δεν φαίνεται εξ απλής θεωρήσεως του δικογράφου και άνευ χρείας αναλυτικής και ενδελεχούς εξέτασης, προκύπτει ότι οι νυν προσφυγές δεν δύνανται να θεωρηθούν ως προδήλως απαράδεκτες ή προδήλως αβάσιμες κατά το όλως περιορισμένο ως άνω εύρος εξέτασης της προσωρινής προστασίας και δη, άνευ τυχόν χρείας ειδικότερης εξέτασης των εκατέρωθεν ισχυρισμών και αναλυτικής αιτιολογίας. Άρα, οι προσφυγές δεν προκύπτουν ως προδήλως απαράδεκτες ή προδήλως αβάσιμες, το δε παραδεκτό και βάσιμο αυτών χρήζει αναλυτικής εξέτασης, που θα λάβει χώρα στο πλαίσιο εξέτασης αυτών καθαυτών των προσφυγών.

3. Επειδή, η πρόοδος της δια της προσβαλλομένης προκηρυσσόμενης διαδικασίας πριν την έκδοση Απόφασης επί των προσφυγών, διακινδυνεύει τη λυσιτέλεια της προδικαστικής προστασίας των προσφευγόντων, περαιτέρω δε, διακινδυνεύοντας αν τυχόν κριθεί βάσιμος κάποιος ισχυρισμός τους, τη ματαίωση και της ίδιας της προκηρυχθείσας διαδικασίας, αφού αν ευδοκιμήσει οιαδήποτε εκ των προσφυγών, ένεκα και της φύσης των ισχυρισμών τους, η διαδικασία θα ακυρωθεί εν όλω και ούτως διακινδυνεύονται και τα συμφέροντα της αναθέτουσας από τυχόν μη νόμιμη πρόοδο της και άσκοπη πρόοδο της διαδικασίας πιστοποίησης, αλλά και τα συμφέροντα των τυχόν ενδιαφερομένων προς συμμετοχή σε αυτή και υποβολή αίτησης πιστοποίησης, οι οποίοι αλυσιτελώς θα προβούν σε υποβολή σχετικών φακέλων και τυχόν θα λάβουν τη σχετική πιστοποίηση. Ακόμη, οι ισχυρισμοί του ... περί κατεπείγοντος ολοκλήρωσης της διαδικασίας, ερείδονται στην εξαρχής υπόθεση ότι οι προσφυγές είναι απορριπτέες και η διαδικασία νόμιμη και άρα, προϋποθέτουν

αυτή καθαυτή την εξέταση και έκδοση Απόφασης επί των προσφυγών, αφού προκαταλαμβάνουν ότι η νυν διαδικασία είναι νόμιμη. Εξάλλου, αν η νυν διαδικασία ακυρωθεί, ο ... θα διακινδυνεύεται και με αποζημιωτικές αξιώσεις των ενδιαφερομένων προς συμμετοχή σε διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης ή και με τυχόν αξιώσεις των τυχόν πιστοποιηθέντων δια της νυν διαδικασίας, ως προκηρύχθηκε, φορέων (υποστήριξης και παροχής υπηρεσιών). Επομένως, η πρόοδος της νυν διαδικασίας πριν την εκκαθάριση των οικείων διαφορών δεν προστατεύει, αλλά διακινδυνεύει τα συμφέροντα της αναθέτουσας. Άλλωστε, η καθυστέρηση ανάθεσης σύμβασης για το αντικείμενο του 2022, δεν οφείλεται σε κατεπείγοντα ή απρόβλεπτο λόγο, αλλά στην ως σήμερα, ακύρωση δύο προηγηθεισών διακηρύξεων για το αυτό αντικείμενο δια Αποφάσεων ΑΕΠΠ που δεν έχουν εισέτι ακυρωθεί ή ανασταλεί. Εξάλλου, η όποια καθυστέρηση εκ της μη προόδου της νυν διαδικασίας και μη εκτέλεσης της νυν προσβαλλομένης δεν προκύπτει ένεκα του αποκλειστικού χρόνου εντός του οποίου η ΑΕΠΠ οφείλει να εκδώσει Απόφαση επί των προσφυγών, ως τόσο μείζων, ώστε να δικαιολογεί, σε σχέση με τον επικαλούμενο ως επαπειλούμενο για τον ... κίνδυνο, τη στέρηση της προδικαστικής προστασίας των προσφευγόντων, αφού αν η νυν διαδικασία περατωθεί, το δικαίωμα των τελευταίων σε ανάληψη της νυν επικαλούμενης ως υποκρυπτόμενης, σύμβασης για το χρονικό διάστημα που αφορά η νυν προσβαλλομένη, θα ματαιωθεί οριστικά. Συνεπώς, προκειμένου να προστατευθούν τα συμφέροντα όλων των διαδίκων, πρέπει να ανασταλεί η δια της προσβαλλομένης προκηρυχθείσα διαδικασία και η εκτέλεση της προσβαλλομένης, ως και την έκδοση Απόφασης επί των προσφυγών.

4. Επειδή, επομένως τα αιτήματα προσωρινών μέτρων πρέπει να γίνουν δεκτά. Να ανασταλεί η εκτέλεση της προσβαλλομένης, ως και η δι' αυτής προκηρυχθείσα διαδικασία, ως και την έκδοση Απόφασης επί των προσφυγών.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δέχεται τα Αιτήματα Προσωρινών Μέτρων.

Αναστέλλει την εκτέλεση της υπ' αριθ. πρωτ. ... Πρόσκλησης Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος για την πιστοποίηση Φορέων Υποστήριξης και Παροχής Υπηρεσιών στο πλαίσιο υποβολής Ενιαίας Αίτησης Ενίσχυσης για το Έτος 2022 και τη δι' αυτής προκηρυχθείσα διαδικασία, ως και την έκδοση Απόφασης επί των προσφυγών.

Κρίθηκε, αποφασίσθηκε και εκδόθηκε στις 25-2-2022.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΜΙΧΑΗΛ ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΣΩΚΡΑΤΗΣ ΤΣΑΠΑΛΙΑΡΗΣ