

Η

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

**1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

**ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 30 Οκτωβρίου 2020 με την εξής σύνθεση:  
Χρήστος Σώκος Πρόεδρος, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος Εισηγητής και Αγγελική Πουλοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει το περί προσωρινών μέτρων αίτημα επί της από 25-10-2020 Προδικαστικής Προσφυγής με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1543/26-10-2020 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Κατά του αναθέτοντος φορέα «.....», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της με αρ. .... Πρόσκλησης για ανάθεση υπηρεσιών Καθαρισμού Στεγασμένων και Υπαίθριων Χώρων ..... δυνάμει του αρ. 58 Ν. 4772/2020, εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 104.154,03 ευρώ, καθ' ο μέρος δεν ανατέθηκε σε αυτήν το σύνολο του υπό ανάθεση έργου, αλλά το ήμισυ αυτού, ενώ το έτερο ήμισυ ανατίθεται στην ένωση οικονομικών φορέων .....

Με το συνημμένο στην προσφυγή του αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων, ο προσφεύγων αιτείται την αναστολή προόδου της διαδικασίας, έως και την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής.

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 το κατ' αρ. 5 ΠΔ 39/2017 και αρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. .... και ποσού 600,00 ευρώ.
2. Επειδή, η παρούσα εξέταση ερείδεται επί της εμπροθέσμως κατατεθείσας

την 25-10-2020 Προσφυγής κατά της από 21-10-2020 δημοσιευθείσας, εκτελεστής πράξης προσκλήσης προς ανάθεση δημόσιας σύμβασης, εμπίπτουσας λόγω χρόνου δημοσίευσης και εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ. Ο δε προσφεύγων βάλλει κατ' αυτής καθ' ο μέρος του αναθέτει μόνο το ήμισυ του συμβατικού αντικειμένου, αναθέτει δε σε έτερη ένωση οικονομικών φορέων το υπόλοιπο αυτού, προβάλλει δε ότι δεδομένου πως εκτελεί ήδη το αντικείμενο ως νυν ανάδοχος διαθέτει την απαιτούμενη ειδική εκπαίδευση προσωπικού για την κτήση της οποίας έχει ήδη υποστεί το σχετικό κόστος, με αποτέλεσμα να μην τεκμηριώνεται η ανάγκη ανάθεσης σε αυτόν μόνο του ημίσεος του αντικειμένου που αφορά η νυν σύμβαση, ενώ κατά τους ισχυρισμούς του, δεν συντρέχει ούτε η έννοια του κατεπείγοντος, όπως αυτή προκύπτει εκ της ΠΝΠ 64<sup>Α</sup>/3-4-2020 και του κυρωτικού αυτής Ν. 4682/2020, που παρετάθη δια του άρ. 58 Ν. 4722/2020 και η ανάθεση της σύμβασης σε έτερο οικονομικό φορέα πλην αυτού θα οδηγήσει σε σύμβαση με κόστος μικρότερο του νομίμου εργατικού και ασφαλιστικού, ως και ζημιογόνο, αλλά και ότι μια τέτοια ανάθεση θα παραβιάσει του άρ. 68 Ν. 3863/2010 και άρ. 313 Ν. 4412/2016. Σε κάθε περίπτωση πάντως, η προσφυγή, ασχέτως τελικής κρίσης του Κλιμακίου επ' αυτής δεν προκύπτει ως προδήλως απαράδεκτη ή προδήλως αβάσιμη, υπό την έννοια της διαγνώσεως του απορριπτέου χαρακτήρα αυτής δι' απλής θεωρήσεως και του όλως προφανούς και μη χρήζοντος ιδιαίτερης αιτιολογίας, απαραδέκτου ή αβασίμου των ισχυρισμών της, ενώ άλλωστε, ο οικείος έλεγχος επί της προσφυγής στο στάδιο εξέτασης περί χορήγησης προσωρινών μέτρων εξαντλείται αποκλειστικά στο αρμόζον, για την όλως επιταχυμένη και σκοπούσα στην προσωρινή προστασία των θιγόμενων συμφερόντων, νυν διαδικασία (που προσομοιάζει με την ενώπιον της διαδικασίας δικαστικής προστασίας, προσωρινή διαταγή), μέτρο της εξέτασης περί προδήλως απαραδέκτου ή προδήλως αβασίμου. Συνεπώς, αφενός δεν συντρέχει περίπτωση εφαρμογής του άρ. 15 παρ. 3 ΠΔ 39/2017 και διατηρείται το καταρχήν κατ' άρ. 364 Ν. 4412/2016 κώλυμα σύναψης σύμβασης, αφετέρου το νυν αίτημα προσωρινών μέτρων είναι περαιτέρω εξεταστέο κατ' ουσία.

**3.** Επειδή, η ζημία του προσφεύγοντος, του αναθέτοντος, ως και του υπέρ ου η ανάθεση του προσβαλλόμενου αντικειμένου, έτερου οικονομικού φορέα, από την πρόοδο της διαδικασίας και δη την ολόκληρωση ανάθεσης της σύμβασης είναι πρόδηλη και οπωσδήποτε μη αμελητέα. Τούτο αφού, μεσούσης της αμφισβήτησης

της νομιμότητας της διαδικασίας ανάθεσης, η τυχόν ολοκλήρωση της, αφενός θα οδηγήσει σε οριστική απώλεια του προστατευτέου εκ προδικαστικής προσφυγής, δικαιώματος του προσφεύγοντος στην ανάληψη του οικείου αντικειμένου και θα καταστήσει αλυσιτελή την προσφυγή του, ως και την προδικαστική του προστασία, αφετέρου, αν τυχόν πάντως η προσφυγή ευδοκιμήσει, η σύμβαση που ως τότε θα έχει συναφθεί θα είναι παράνομη, ως και κάθε σχετική πληρωμή, εκθέτοντας τον ίδιο τον αναθέτοντα σε κίνδυνο αποζημιώσεων προς τον προσφεύγοντα ή τρίτους, αλλά και τον έτερο οικονομικό φορέα σε κίνδυνο παύσης εκτελούμενης σύμβασης, για την εκτέλεση της οποίας ήδη θα έχει αναλάβει σχετικό κόστος και θα έχει αφιερώσει και δαπανήσει πόρους. Αντίθετα, η χορήγηση ανασταλτικού μέτρου θα εξασφαλίσει κατά τα ως άνω τα συμφέροντα όλων των μερών από το ενδεχόμενο ολοκλήρωσης επομένων σταδίων της διαδικασίας προ έκδοσης απόφασης του Κλιμακίου επί της, επηρεάζουσας τη νομιμότητά τους, διαφοράς. Περαιτέρω, δεδομένου του όλως βραχείου διαστήματος ως την εξέταση της προσφυγής και την έκδοση Απόφασης επ' αυτής, ο όποιος κίνδυνος από την καθυστέρηση ολοκλήρωσης της διαδικασίας δεν κρίνεται σημαντικός, πολλώ δε μάλλον ενώ το οικείο αντικείμενο εξυπηρετείται κατά το νυν χρόνο. Επειδή, εξάλλου, βάσει και του άρ. 366 παρ. 1 Ν. 4412/2016, ασχέτως δε της ύπαρξης ή μη ή και του ανά περίπτωση ειδικότερου περιεχομένου του αιτήματος του προσφεύγοντος δεδομένης της αυτεπάγγελτης εξουσίας του Κλιμακίου επί της απόφασης διαταγής ως και της διαμόρφωσης του περιεχομένου του ανά περίπτωση προσωρινού μέτρου, το μόνο πρόσφορο και συγχρόνως αναγκαίο και εν στενή εννοία αναλογικό για τη θεραπεία και προστασία των διακινδυνευόμενων ως άνω συμφέροντων, διασφαλιστικό μέτρο είναι η, έως και την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής, αναστολή προόδου της διαδικασίας και ανάθεσης της σύμβασης. Εξάλλου, κατ' άρ. 364 Ν. 4412/2016 μόνη της η άσκηση προσφυγής και η προθεσμία ασκήσεως της, κωλύουν τη σύναψη της σύμβασης που αφορά η προσφυγή, κώλυμα δυνάμενο να αρθεί μόνο με Απόφαση Προσωρινών Μέτρων της ΑΕΠΠ, κατ' άρ. 15 παρ. 3 ΠΔ 39/2017, επί τη βάση προδήλως απαραδέκτου ή προδήλως αβασίμου, περίπτωση που ουδόλως συντρέχει εν προκειμένω, σύμφωνα με την αμέσως προηγούμενη σκέψη. Επομένως, δεδομένης της διατήρησης του ως άνω κωλύματος, βλ. αμέσως προηγούμενη σκέψη, η σύναψη της σύμβασης κωλύεται ούτως ή άλλως κατ' άρ. 364 Ν. 4412/2016.

4. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, πρέπει να γίνει δεκτό το Αίτημα Λήψης Προσωρινών Μέτρων και δη με το ως άνω κατά τη σκ. 3 ειδικότερο περιεχόμενο.

**ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Δέχεται το Αίτημα Λήψης Προσωρινών Μέτρων.

Αναστέλλει κάθε πρόοδο της διαδικασίας ανάθεσης της οικείας σύμβασης.

Διατηρεί το κατ' άρ. 364 Ν. 4412/2016 κώλυμα σύναψης σύμβασης επί της νυν διαδικασίας.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 30-10-2020 και εκδόθηκε αυθημερόν.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**  
**ΣΩΚΟΣ ΧΡΗΣΤΟΣ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**  
**ΞΕΝΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ**