

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΜΟΝΟΜΕΛΕΣ ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στις 26 Απριλίου 2022 για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης κατάλληλων προσωρινών μέτρων που ενσωματώνεται στην από 13.04.2022 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ενιαία Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΑΔΗΣΥ) 542/13.04.2022 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα «.....», με διακριτικό τίτλο «.....», που εδρεύει στ... .., οδός, όπως εκπροσωπείται νόμιμα, εφεξής ο «προσφεύγων».

Κατά τ... «.....» και κατά της με αριθμ. 10062/07-04-2022 απόφασης του αναθέτοντος φορέα, με την οποία εγκρίνεται το από 04-04-2022 «Πρακτικό Νο 09449» της Επιτροπής του διαγωνισμού, κατά το σκέλος αυτής με το οποίο απορρίφθηκε η προσφορά του προσφεύγοντος, εφεξής «η προσβαλλομένη» και

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα «.....», που εδρεύει στ... .., οδός, εφεξής «ο παρεμβαίνων».

Με την προδικαστική προσφυγή του, στην οποία σώρευσε και αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων, ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη.

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων αιτείται την απόρριψη της ασκηθείσας προσφυγής και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλομένης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

Αριθμός Απόφασης: Α 292/2022

1. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 345 Ν.4412/2016 «Πεδίο εφαρμογής»: «Οι διατάξεις του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 345 έως 374) εφαρμόζονται στις διαφορές που προκύπτουν κατά τη διαδικασία ανάθεσης και τροποποίησης συμβάσεων του παρόντος νόμου, με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των ορίων των άρθρων 118 και 328 περί απευθείας ανάθεσης, και των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ για τις συμβάσεις ενεργειών τεχνικής βοήθειας των άρθρων 119 και 329[...]».

2. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 365 του Ν.4412/2016 «Διαδικασία εξέτασης της προσφυγής -Εξουσιοδοτική διάταξη»: «1. Προδικαστικές προσφυγές που ασκούνται κατά το στάδιο που προηγείται της σύναψης των συμβάσεων του παρόντος, συμβάσεων παραχωρήσεων, καθώς και τροποποίησης αυτών, με εκτιμώμενη αξία έως και εκατό χιλιάδες (100.000) ευρώ, και ανεξάρτητα από τη φύση τους, εξετάζονται από μονομελές Κλιμάκιο της ΑΕΠΠ, ενώ όταν η εκτιμώμενη αξία υπερβαίνει τις εκατό χιλιάδες (100.000) ευρώ, εξετάζονται από τριμελές Κλιμάκιο της. Κατ' εξαίρεση, οι προδικαστικές προσφυγές εξετάζονται από επταμελές Κλιμάκιο της ΑΕΠΠ, όταν πρόκειται για υπόθεση μεγάλης σπουδαιότητας ή προκειμένου να αποφευχθεί ο κίνδυνος έκδοσης αντιφατικών αποφάσεων[...]».

3. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 366 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 15 του ΠΔ 39/2017 προβλέπεται ότι : «1. 1. Η ΑΕΠΠ, ύστερα από αίτημα του προσφεύγοντος και μετά από κλήση της αναθέτουσας αρχής προ τριών (3) ημερών, εκδίδει υποχρεωτικά κατόπιν συνεδρίασης συνοπτικά αιτιολογημένη απόφαση είτε αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης είτε απόρριψης του αιτήματος περί λήψης προσωρινών μέτρων. Η ΑΕΠΠ μπορεί να εκδώσει απόφαση αναστολής της προσβαλλόμενης πράξης και αυτεπαγγέλτως. Σε κάθε περίπτωση, με την απόφαση αναστολής η ΑΕΠΠ ορίζει και τα κατάλληλα μέτρα έως ότου αποφανθεί για την προσφυγή και, πάντως, όχι πέραν της προθεσμίας που ορίζεται στην παρ. 1 του άρθρου 367 για την έκδοση της απόφασής της[...]».

4. Επειδή, σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του Ν.4412/2016, επί του άρθρου 366 αυτού, αναφέρεται ότι: «Δίδεται η δυνατότητα στην ΑΕΠΠ να διατάξει προσωρινά μέτρα προκειμένου να μην καταστεί αλυσιτελής η αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω της προόδου της διαγωνιστικής

Αριθμός Απόφασης: Α 292/2022

διαδικασίας». Επομένως, η απόφαση επί του αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων, σκοπεί να αποτρέψει τη δημιουργία ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού. Στο πλαίσιο αυτό, σκοπός της απόφασης επί αιτήματος αναστολής -λήψης προσωρινών μέτρων είναι η διασφάλιση των, κατ' ελάχιστον, αμφισβητούμενων δικαιωμάτων των προσφευγόντων μέχρι την οριστική κρίση της διαφοράς και, ειδικότερα, η ρύθμιση μέχρι τότε μιας κατάστασης προς αποτροπή επικείμενου κινδύνου ή ανεπανόρθωτης βλάβης ή ζημίας.

5. Επειδή, προϋπόθεση της παροχής προσωρινών μέτρων υπέρ του αιτούντος είναι: α) η παραδεκτή άσκηση της προσφυγής, β) η ύπαρξη βλάβης του προσφεύγοντος ως στοιχείο του παραδεκτού της αίτησης θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον του και κριτήριο επιλογής του κατάλληλου ασφαλιστικού μέτρου, γ) η πιθανολόγηση βασιμότητας έστω κι ενός εκ των προβαλλόμενων λόγων, καθώς καθίσταται σαφές ότι προδήλως αβάσιμη – ως και προδήλως απαράδεκτη – προσφυγή δεν δύναται να θεμελιώσει αίτημα αναστολής και δ) να μην προκύπτει από τη στάθμιση όλων των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη (άρθρο 15 του ΠΔ 39/2017 και 366 του Ν. 4412/2017).

6. Επειδή, σύμφωνα με την υπό κρίση διακήρυξη, άρθρο 3.4 «Ενστάσεις» : *«Οι ενδιαφερόμενοι Οικονομικοί Φορείς δικαιούνται να προσβάλουν με ένσταση κάθε εκτελεστή πράξη ή παράλειψη του ΔΕΔΔΗΕ ή και διάταξη της Διακήρυξης, τις οποίες θεωρούν ότι θίγουν μη νόμιμα τα συμφέροντά τους. Οι ενστάσεις υποβάλλονται στο ΔΕΔΔΗΕ 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 την ημερομηνία γνωστοποίησης της διακήρυξης στους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς μέχρι την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών. Για τον υπολογισμό της προθεσμίας αυτής συνυπολογίζονται και οι ημερομηνίες της γνωστοποίησης και της υποβολής των προσφορών. Οι ενστάσεις των οικονομικών φορέων αντιμετωπίζονται ως*

Αριθμός Απόφασης: Α 292/2022

διαμαρτυρία και τίθενται υπόψη του αρμοδίου οργάνου του ΔΕΔΔΗΕ για τη σύναψη της σύμβασης κατά την έγκριση σύναψης αυτής[...].».

7. Επειδή, ο αναθέτων φορέας με την υπ' αριθμ. 50/2021 διακήρυξη προκήρυξε συνοπτικό διαγωνισμό συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 41.250,00€, πλέον Φ.Π.Α. συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης, το οποίο αναλύεται ως ακολούθως: α. Είκοσι επτά χιλιάδες πεντακόσια ευρώ (27.500,00 €) για διάρκεια είκοσι τεσσάρων (24) μηνών β. Δέκα τρεις χιλιάδες επτακόσια πενήντα ευρώ (13.750,00 €), που αντιστοιχεί στο δικαίωμα προαίρεσης (βλ. άρθρο 1.3 της διακήρυξης). Κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής για το σύνολο των ζητούμενων υπηρεσιών, για την επιλογή αναδόχου για την παροχή υπηρεσιών «*Εργασίες καθαριότητας του κτιρίου της ΔΠΚΕ/Π. Τρικάλων*», για είκοσι τέσσερις (24) μήνες από την ημερομηνία της υπογραφής της. Η εν λόγω διακήρυξη καταχωρήθηκε στην επίσημη ιστοσελίδα του Διαχειριστή του Ελληνικού Δικτύου Διανομής Ηλεκτρικής Ενέργειας (ΔΕΔΔΗΕ) στις 27.01.2022, ενώ ο διαγωνισμός διενεργείται εκτός ΕΣΗΔΗΣ.

8. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε στις 13-04-2022 ενώπιον της ΑΕΠΠ με την αποστολή σχετικού μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου και κοινοποιήθηκε από την ΑΕΠΠ στην αναθέτουσα αρχή. Για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 4715197179521010066, την πληρωμή στην τράπεζα και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης).

9. Επειδή, ο αναθέτων φορέας την 13-04-2022 προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής δια μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προς όλους τους ενδιαφερόμενους σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017. Περαιτέρω, στις 21-04-2022 ο παρεμβαίνων άσκησε παρέμβασή του κατά της ασκηθείσας προσφυγής, έχοντας προς τούτο έννομο συμφέρον καθώς τα έννομα συμφέροντά του θίγονται σε περίπτωση ευδοκίμησης της προσφυγής.

Αριθμός Απόφασης: Α 292/2022

10. Επειδή με την υπ' αριθμ. 801/2022 Πράξη Μονομελούς Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ, ορίσθηκε ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε ο αναθέτων φορέας να υποβάλει τις απόψεις του επί της υπό εξέταση προσφυγής, αντίστοιχα και επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων.

11. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή δεν απέστειλε στην Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ απόψεις της επί του αιτήματος αναστολής.

12. Επειδή, σύμφωνα με όσα εκτέθηκαν ανωτέρω η ΕΑΔΗΣΥ και, εν προκειμένω το μονομελές Κλιμάκιο αυτής είναι καθ' ύλην αρμόδιο για προσφυγές που αφορούν σε προμήθειες/υπηρεσίες ανώτερες των 30.000 ευρώ και δεν υπερβαίνουν τις 100.000 ευρώ. Γίνεται μνεία ότι για τον καθορισμό της καθ' ύλην αρμοδιότητας λαμβάνεται υπ' όψιν η προϋπολογιζόμενη αξία της προμήθειας χωρίς το δικαίωμα προαίρεσης, ήτοι εν προκειμένω της ενδεχόμενης παράτασης της σύμβασης για ένα ακόμη έτος ή/και επαύξησης των παρεχόμενων υπηρεσιών δεδομένου ότι η δαπάνη της ενδεχόμενης παράτασης της σύμβασης/ επαύξησης των υπηρεσιών, επαφίεται στη διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής, υπό τη μορφή δικαιώματος προαιρέσεως, και, ως εκ τούτου, είναι αβέβαιο εάν θα ασκηθεί ή όχι το δικαίωμα αυτό (Βλ. άρθρο 1.3 της διακήρυξης και ΑΕΠΠ 1429/2021). Σε κάθε περίπτωση, εν προκειμένω, ρητώς προβλέπεται από το ειδικό κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, το οποίο διαγράφει η υπό κρίση διακήρυξη, ότι καθ' ύλην αρμόδιο όργανο προς εξέταση των «ενστάσεων» που εγείρονται στο πλαίσιο της υπό κρίση διαγωνιστικής διαδικασίας είναι ο ΔΕΔΔΗΕ διά των αρμοδίων οργάνων του.

13. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω και ενόψει της πιθανολογούμενης απαράδεκτης άσκησης της υπό κρίση προσφυγής δεν πληρούνται οι νόμιμες προϋποθέσεις για την χορήγηση προσωρινών μέτρων.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει το αίτημα περί αναστολής-προσωρινών μέτρων που σωρεύεται στη Προσφυγή.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 26-04- 2022 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Αριθμός Απόφασης: Α 292/2022

ΤΟ ΜΟΝΟΜΕΛΕΣ ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΓΕΡΑΣΙΜΟΥΛΑ-ΜΑΡΙΑ ΔΡΑΚΟΝΤΑΕΙΔΗ

ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ