

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ
ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της στις 10 Μαΐου 2022 με την εξής σύνθεση: Αθηνά Μπουζιούρη, Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Ειρήνη Αψοκάρδου και Μαρία Μανδράκη, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής διαγωνιστικής διαδικασίας, το οποίο περιλαμβάνεται στην από 29/4/2022 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 622/29-4-2022 προδικαστική προσφυγή της ατομικής επιχείρησης με την επωνυμία «....» (η προσφεύγουσα) που εδρεύει στην ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του του ... «...» (η αναθέτουσα αρχή), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπόψη προδικαστική προσφυγή, στην οποία σωρεύεται και αίτημα αναστολής της διαγωνιστικής διαδικασίας, η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση των πληττόμενων με την προσφυγή όρων της υπ' αριθ. ...Διακήρυξης (αρ. πρωτ. ...) της αναθέτουσας αρχής για τα τμήματα υπό Α/Α 12: Θερμοκοιτίδα Εντατικής νοσηλείας νεογνών εκτιμώμενης αξίας 20.161,30 άνευ ΦΠΑ (Α/Α ΕΣΗΔΗΣ ...) και 14: Κλίνη ανάνηψης νεογνών εκτιμώμενης αξίας 12.500,00 άνευ ΦΠΑ (Α/Α ΕΣΗΔΗΣ ...). Με την ως άνω Διακήρυξη προκηρύχθηκε από την αναθέτουσα αρχή διεθνής ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την «....» προϋπολογισμού 695.000,00 ευρώ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Ως κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 8/6/2022. Η Προκήρυξη σύμβασης εστάλη στην Υπηρεσία Επισήμων Εκδόσεων των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων στις 8/4/2022, η δε Διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 8/4/2022 με ΑΔΑΜ, καθώς επίσης και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ...

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Αθηνά Μπουζιούρη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, την από 28/4/2022 απόδειξη πληρωμής στην και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»), όπως αυτό υπολογίζεται βάσει της εκτιμώμενης αξίας των Τμημάτων 12 και 14 της Διακήρυξης που αποτελούν αντικείμενο της προδικαστικής προσφυγής, ήτοι επί ποσού 32.661,30 ευρώ άνευ ΦΠΑ.

2. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 366 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147/08.08.2016) ως ισχύει ορίζεται ότι: «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. 2. Με την απόφαση της παρ. 1 μπορεί να διατάσσονται προσωρινά μέτρα για να επανορθωθεί η εικαζόμενη παράβαση ή να αποτραπεί η ζημία των θιγόμενων συμφερόντων, στα οποία συμπεριλαμβάνονται μέτρα που αναστέλλουν τη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης ή την εκτέλεση οποιασδήποτε απόφασης λαμβάνει η αναθέτουσα αρχή. 3. Η ΑΕΠΠ μπορεί να αποφασίσει να μην χορηγηθούν τα προσωρινά μέτρα της παρ. 2, αν κρίνει ότι, ύστερα από στάθμιση όλων των συμφερόντων που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη. Η απόφαση να μη

χορηγηθούν προσωρινά μέτρα δεν θίγει τις λοιπές αξιώσεις που προβάλλει το πρόσωπο που έχει ζητήσει τη χορήγηση των εν λόγω μέτρων».

3. 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 αυτής (άρθρο 15 του ΠΔ 39/2017 και 366 του Ν. 4412/2017).

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

5. Επειδή, η προκείμενη προδικαστική προσφυγή δεν πιθανολογείται ως προδήλως απαράδεκτη ή προδήλως αβάσιμη. Περαιτέρω, για την οριστική κρίση αφενός ως προς το εν γένει παραδεκτό της προδικαστικής προσφυγής και αφετέρου ως προς το παραδεκτό και το βάσιμο ενός εκάστου των λόγων της προσφυγής, απαιτείται ενδελεχής έρευνα και εκτίμηση των στοιχείων του φακέλου του διαγωνισμού στη βάση των οικείων όρων της διακήρυξης και της ισχύουσας ενωσιακής και εθνικής νομοθεσίας, οι οποίες δεν μπορούν να ολοκληρωθούν στο πλαίσιο της προσωρινής προστασίας, ιδίως ενόψει των στενών χρονικών ορίων που τάσσει ο νόμος για την έκδοση απόφασης (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 496/2011, ΔΕφΑθ 9/2015, 10/2015, 20/2015, 3520/15, 41/2015, 46/2015).

6. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, με την από 6/5/2022 απόφαση της αναθέτουσας αρχής που περιέχεται στο απόσπασμα πρακτικών της υπ' αριθ. 34ης/2022 έκτακτης συνεδρίασης του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής με ΘΕΜΑ 5ο: *«Διενέργεια του Διεθνούς Ανοικτού Δημόσιου*

Αριθμός απόφασης: Α330/2022

Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού για την ‘...’, προϋπολογισμού 695.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, μέσω χρηματοδότησης του Προγράμματος Συνεργασίας, για το έργο με τίτλο, Ακρωνύμιο ‘...’, Κωδικός Π.Δ.Ε. (Ενάρθρος): ‘... Κωδικός MIS: ...» αποφασίστηκε η αναστολή της διαγωνιστικής διαδικασίας για τα τμήματα που αποτελούν αντικείμενο της υπόψη προδικαστικής προσφυγής (υπό Α/Α 12 και 14), μέχρι την έκδοση απόφασης της ΕΑΔΗΣΥ επί της προδικαστικής προσφυγής υπό ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 622/29-4-2022. Η εν λόγω απόφαση έχει αναρτηθεί στην αρχική σελίδα του Διαγωνισμού, σε αμφότερους τους ηλεκτρονικούς τόπους με Α/Α ... και

7. Επειδή, κατ’ ακολουθία των ανωτέρω, το αίτημα της προσφεύγουσας για χορήγηση προσωρινών μέτρων πρέπει να απορριφθεί λόγω έλλειψης αντικειμένου, κατόπιν της οίκοθεν αναστολής της διαγωνιστικής διαδικασίας από την αναθέτουσα αρχή για τα Τμήματα υπό Α/Α 12 (ΕΣΗΔΗΣ ...) και 14 (ΕΣΗΔΗΣ ...), για τα οποία ασκήθηκε η υπόψη προδικαστική προσφυγή.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει το αίτημα αναστολής – χορήγησης προσωρινών μέτρων της προσφεύγουσας, κατά το σκεπτικό.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 10 Μαΐου 2022 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Αθηνά Μπουζιούρη

Παναγιώτα Καλαντζή