

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στις 23 Ιουνίου 2022 με την εξής σύνθεση: Αικατερίνη Ζερβού-Πρόεδρος, Χρυσάνθη Ζαράρη-Εισηγήτρια και Χρήστος Σώκος, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης κατάλληλων προσωρινών μέτρων που ενσωματώνεται στην από 14.06.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 848/15.06.2022 Προδικαστική Προσφυγή της Ένωσης Εταιριών «...» και διακριτικό τίτλο «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ... (εφεξής αναθέτουσα αρχή), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή στην οποία ο προσφεύγων σωρεύει και αίτημα λήψης μέτρων προσωρινής προστασίας, αιτείται να Να ακυρωθούν οι προσβαλλόμενοι όροι της υπ' αριθμ. ... (Αρ. ΕΣΗΔΗΣ: ...) Διακήρυξης και να επαναπροκηρυχθεί μετά την αναπροσαρμογή των επίμαχων όρων για τους λόγους που αναφέρει στην υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, με την επίμαχη διακήρυξη με αρ. ... η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε Δημόσιο Διεθνή Ηλεκτρονικό Διαγωνισμό για την σύναψη σύμβασης

για την «... »- ΚΩΔ. ΠΡΑΞΗΣ/MIS (...) ΚΑΙ ΚΩΔ. ΠΡΑΞΗΣ/MIS (...) ΑΝΤΙΣΤΟΙΧΑ ΣΤΟ «... προϋπολογισμού 1.703.685,65€ πλέον ΦΠΑ. Οι ενδιαφερόμενοι θα πρέπει να υποβάλλουν προσφορά απαραίτητως για όλα τα είδη. Προσφορά η οποία θα δίδεται για ορισμένα από τα είδη ή για μέρος της προκηρυχθείσας ποσότητας, θα απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Οι ενδιαφερόμενοι είναι υποχρεωμένοι να υποβάλλουν ενιαία προσφορά, για όλα τα είδη.

2. Επειδή για την άσκηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο e-παράβολο ύψους 8.550,00€ ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό ...).

3. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου (αρ. 1.6 της διακήρυξης) περίληψη της διακήρυξης απεστάλη προς δημοσίευση στο Συμπλήρωμα της Ε.Ε.Ε.Ε στις 16.05.2022, το δε πλήρες τεύχος της διακήρυξης αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 20-05.2022 και στο ΕΣΗΔΗΣ όπου έλαβε αρ. Συστήματος

4. Επειδή, η επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία ως εκ του αντικειμένου της, της προϋπολογισθείσας αξίας και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του ν. 4412/2016.

5. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 14.06.2022 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 20.05.2022, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΕΑΔΗΣΥ από τον προσφεύγοντα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

6.Επειδή, με την με αρ. 1234/2022 Πράξη της Προέδρου του 2ου Κλιμακίου, ορίσθηκε μεταξύ άλλων Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης η 21.07.2022. Επομένως, σε συνέχεια των ανωτέρω, νομίμως εισάγεται ενώπιον του 2ου Κλιμακίου, το υπό εξέταση αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων και ίδια αναστολής της υπό στοιχείο 1 διαγωνιστικής διαδικασίας.

7. Επειδή, σύμφωνα με 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.».

8. 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 διαδικασίας». Επομένως, η απόφαση επί του αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων, σκοπεύει 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.

9. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου η αναθέτουσα αρχή με την με αρ. 699/22-06-2022 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής και σε συνέχεια σχετικής εισήγησης όπου αναγράφονται μεταξύ άλλων «... Στις 17-6-2022 διαβιβάστηκε στο Τμήμα Προμηθειών, μέσω e-mail η υπ'αριθμ.1234/2022 πράξη Προέδρου 2ου Κλιμακίου Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. περί ορισμού της 21- 7-2022 ως ημερομηνία εξέτασης της προδικαστικής προσφυγής και κλήσεως της Αναθέτουσας Αρχής σε κατάθεση απόψεων επί της προδικαστικής προσφυγής. Στο άρθρο 18 «Απόφαση επί της προσφυγής-Διαδικασία-Συνέπειες» του υπ'αριθμ.39/2017 Π.Δ/τος ορίζεται ότι : «Η απόφαση, η οποία συντάσσεται από τον 5 εισηγητή της υπόθεσης και υπογράφεται από τον προεδρεύοντα του οικείου σχηματισμού και το γραμματέα, εκδίδεται μέσα σε αποκλειστική προθεσμία είκοσι (20) ημερών από την ημέρα εξέτασης της προδικαστικής προσφυγής.....». Το χρονικό διάστημα που υπολείπεται για την υποβολή των προσφορών (καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών : 27-6-2022) δεν επαρκεί για την ολοκλήρωση των διαδικασιών εξέτασης της προδικαστικής προσφυγής και της έκδοσης απόφασης από την ΑΕΠΠ. Σύμφωνα με τα ανωτέρω, προτείνουμε την αναστολή της διαγωνιστικής διαδικασίας του ηλεκτρονικού διεθνούς ανοικτού διαγωνισμού για την «...»- ΚΩΔ. ΠΡΑΞΗΣ/MIS (...) και ΚΩΔ. ΠΡΑΞΗΣ/MIS (...) αντίστοιχα στο «...π.δ. 1.949.854,00€ (συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. 6%, 13% και 24%)».....» ΑΠΟΦΑΣΙΣΙΣΕ

και «Εγκρίνει την αναστολή της διαγωνιστικής διαδικασίας του δημόσιου ηλεκτρονικού ανοικτού διαγωνισμού άνω των ορίων....».

10. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, το αίτημα λήψης μέτρων προσωρινής προστασίας έχει καταστεί άνευ αντικειμένου, δοθέντος ότι η αναθέτουσα αρχή ενέκρινε τη σχετική εισήγηση με την οποία προτάθηκε η αναστολή προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας έως την έκδοση απόφασης επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής από την ΕΑΔΗΣΥ.

11. Επειδή γίνεται δεκτή η εισήγηση.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει το αίτημα λήψης μέτρων προσωρινής προστασίας

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 23.06.2022 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Αικατερίνη Ζερβού

Ευαγγελία Πέτρου

α/α

Ναυσικά -Σοφία Μπασδέλη