

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 26 Ιουνίου 2023 στην έδρα της με την εξής σύνθεση: Ελένη Σβολοπούλου, Πρόεδρος, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή, Μέλος και Εισηγήτρια και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 22-05-2023 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ 742/22.05.2023 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία: ..., εφεξής ο «προσφεύγων», που εδρεύει στη ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της αναθέτουσας αρχής: ..., εφεξής η «αναθέτουσα αρχή», που εδρεύει στο ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την ανωτέρω προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων στρέφεται κατά της με αρ. πρωτ. 86/10-05-2023 Πρόσκλησης σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης, με αντικείμενο ..., με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 215.000 ευρώ άνευ ΦΠΑ 24%.

Η συζήτηση άρχισε, αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της ανωτέρω προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο ποσού 1.075 ευρώ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017 και με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...).

2. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα στις 22-05-2023, λαμβανομένου υπόψη ότι ο προσφεύγων, κατά δήλωσή του, έλαβε πλήρη γνώση της προσβαλλομένης στις 14-05-2023. Σημειώνεται ότι η προσβαλλόμενη Πρόσκληση αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις

10-05-2023, οπότε σε κάθε περίπτωση η προσφυγή έχει ασκηθεί εντός της τεκμαιρόμενης νόμιμης προθεσμίας.

3. Επειδή, στις 26-05-2023 η ΕΑΔΗΣΥ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου προς την αναθέτουσα αρχή της ζήτησε να προβεί στις ενέργειες, που ήδη είχε κληθεί να πραγματοποιήσει δυνάμει της 925/2023 Πράξης της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου, μεταξύ των οποίων να κοινοποιήσει την προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο να ασκήσει παρέμβαση, καθώς επίσης να κοινοποιήσει τις υποβληθείσες απόψεις της στον προσφεύγοντα.

4. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε εμπρόθεσμα στην ΕΑΔΗΣΥ στις 6-06-2023 τις απόψεις της επί της προσφυγής, τις οποίες ωστόσο ουδέποτε κοινοποίησε στον προσφεύγοντα, γι'αυτό και δεν λαμβάνονται υπόψη κατά την εξέταση της παρούσας προσφυγής.

5. Επειδή, ο προσφεύγων στις 22-06-2023 υπέβαλε, ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ, υπόμνημα το οποίο επίσης δεν λαμβάνεται υπόψη σύμφωνα με όσα εκτέθηκαν στην προηγούμενη σκέψη.

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αριθμ. 1/2023 διακήρυξη προκήρυξε δημόσιο ανοιχτό διαγωνισμό για τη μίσθωση Δυνάμει της με αριθμ. 54/13-05-2023 απόφασης της αναθέτουσας αρχής, η ανωτέρω διαδικασία ματαιώθηκε λόγω της κήρυξης του διαγωνισμού ως άγονου, εξαιτίας της μη υποβολής καμίας προσφοράς. Εν συνεχεία, η αναθέτουσα αρχή στις 10-05-2023 δημοσίευσε την με αρ. πρωτ. 86/2023, νυν προσβαλλόμενη, Πρόσκληση σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, με το ίδιο ως άνω αντικείμενο. Όπως προκύπτει από το ίδιο το σώμα της εν λόγω Πρόσκλησης, ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η 15-05-2023. Την αμέσως επόμενη ημέρα, στις 16-05-2023, υπογράφηκε η προσβαλλόμενη σύμβαση μεταξύ της αναθέτουσας αρχής και του οικονομικού φορέα ... Ο νυν προσφεύγων στις 22-05-2023, δηλαδή σε χρόνο μετά την υπογραφή της σύμβασης, κατέθεσε ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ την με (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ 742/22.05.2023 προδικαστική προσφυγή με αίτημα την ακύρωση των όρων της ανωτέρω Πρόσκλησης. Ως ημερομηνία συζήτησης της προσφυγής ορίστηκε η 26-06-2023.

7. Επειδή, όπως έχει κριθεί, η προσβαλλόμενη πράξη ακυρώνεται μόνον, εάν η ακύρωσή της είναι λυσιτελής για τον προσφεύγοντα, εάν δηλαδή

θεραπεύει, τουλάχιστον για τον εφεξής χρόνο, την βλάβη που προκαλεί στα έννομα συμφέροντά του η πράξη (ΣΤΕ 2068/2008, 4022/2006). Αντιστοίχως, έχει κριθεί ότι η ακύρωση πράξεως παρίσταται αλυσιτελής, εφόσον δεν μπορεί να επιτευχθεί το επιδιωκόμενο από τον αιτούντα αποτέλεσμα, δηλαδή η κατακύρωση της σύμβασης (πρβ. ΣΤΕ Ολ. 2581/2015, 3315/2014 3578/2010, ΣΤΕ 2861-2862/2015, 79/2013 εν συμβ, 3, 3561/2011, 1193/2009). Ειδικότερα, ως αλυσιτελής χαρακτηρίζεται η αίτηση ακυρώσεως- και η προσφυγή κατ' αναλογία-, η οποία, ακόμη και αν γίνει δεκτή, δεν πρόκειται να οδηγήσει σε δικαίωση και ικανοποίηση του αιτούντος και επομένως αυτός δεν θα έχει καμία ωφέλεια από την ακύρωση της πράξης. Η λυσιτέλεια, ως στοιχείο του παραδεκτού, ελέγχεται αυτεπαγγέλτως και σε επίπεδο συγκεκριμένου προβαλλόμενου λόγου (πρβ. ΣΤΕ Ολ. 2581/2015, 3315/2014 3578/2010, ΣΤΕ 2861-2862/2015, 79/2013 εν Συμβ).

8. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης, κατά την ημερομηνία άσκησης της προσφυγής είχε ήδη υπογραφεί η σύμβαση, που προκηρύχθηκε με την προσβαλλόμενη Πρόσκληση και επομένως, αλυσιτελώς προβάλλονται οι λόγοι της προσφυγής, η οποία σημειωτέον στρέφεται αποκλειστικά κατά της διακήρυξης και όχι και κατά της υπογραφείσας σύμβασης. Το γεγονός δε ότι μεταγενέστερα ασκήθηκε από τον ίδιο προσφεύγοντα προσφυγή (ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 847/2023) για την ακύρωση της σύμβασης λόγω της παραβίασης της υποχρέωσης αναστολής υπογραφής της σύμβασης, επειδή κατά τους ισχυρισμούς του δεν συνέτρεχαν οι προϋποθέσεις της διενέργειας διαγωνισμού με τη διαδικασία της Πρόσκλησης χωρίς δημοσίευση (άρθρο 32 παρ. 2γ' του ν.4412/2016), δεν αναιρεί τα ανωτέρω. Και τούτο, διότι η «λυσιτέλεια» της κρινόμενης προσφυγής εξαρτάται από μελλοντικά και αβέβαια γεγονότα, τη μεσολάβηση άλλων διοικητικών πράξεων και, ενδεχομένως δικαστικών αποφάσεων κλπ.

9. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση προσφυγή είναι απαράδεκτη και πρέπει να απορριφθεί και να καταπέσει το καταβληθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την υπό κρίση προσφυγή.

Αριθμός απόφασης:1039/2023

Ορίζει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 26-06-2023 και εκδόθηκε στις 13-07-2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΔΕΣΠΟΙΝΑ ΚΥΡΙΑΖΗ