

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 2 Μαΐου 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 23.03.2023 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ 409/24.03.2023 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία: «...» και το διακριτικό τίτλο «...», εφεξής «ο προσφεύγων», που εδρεύει στο ... , οδός ... , αρ. ... νόμιμα εκπροσωπούμενου.

Κατά της αναθέτουσας αρχής: «...», εφεξής η «αναθέτουσα αρχή», που εδρεύει στην ... (...), οδός ... αρ. ... νόμιμα εκπροσωπούμενης και

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία: «...», με δ.τ «...», εφεξής ο «παρεμβαίνων», που εδρεύει στην ... , οδός ... νόμιμα εκπροσωπούμενου.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων επιδιώκει να ακυρωθεί η υπ' αριθ. πρωτ. ... απόφαση της Προϊσταμένης της ... με Θέμα: «...» καθ' ο μέρος, αποφασίστηκε η συνέχιση της υπό κρίση διαγωνιστικής διαδικασίας και η ανάδειξη της εταιρείας «...» ως οριστικής αναδόχου για όλα τα τμήματα (...) του υπό κρίση δημοσίου ανοικτού Διαγωνισμού, ενώ η διαδικασία έπρεπε να ματαιωθεί λόγω κήρυξης του διαγωνισμού ως άγονου.

Η συζήτηση άρχισε, αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017, ποσού 726 € (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... καθώς και

Αριθμός Απόφασης: 732/2023

την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»).

2. Επειδή, δυνάμει της υπ' αριθ. πρωτ. ... διακήρυξης (αρ. ΕΣΗΔΗΣ...) της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε δημόσιος ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου «...», για δώδεκα (12) μήνες, με δικαίωμα μονομερούς

παράτασης για δώδεκα (12) επιπλέον μήνες, εκτιμώμενης αξίας χωρίς ΦΠΑ 145.161,29 € και με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη πρόσφορα, βάσει τιμής. Σημειωτέον, ότι σύμφωνα με ρητό όρο της Διακήρυξης, οι ενδιαφερόμενοι να συμμετάσχουν στην εν θέματι Διαγωνιστική Διαδικασία οικονομικοί φορείς, μπορούν να υποβάλλουν προσφορές είτε για ένα τμήμα, είτε για περισσότερα είτε ακόμη και για όλα τα τμήματα της προκηρυσσόμενης υπηρεσίας.

3. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης, της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της, χωρίς ΦΠΑ, του χρόνου έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης, καθώς επίσης και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής υπάγεται στις διατάξεις του ν. 4412/2016 και δη του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέταση της.

4. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα την 23-03-2023 λαμβανομένου υπόψη ότι, όπως προκύπτει από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα στις 13-03-2023, μέσω της ανάρτησής της στη λειτουργικότητα «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ. Περαιτέρω, η προσφυγή ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 και κοινοποιήθηκε στην ΕΑΔΗΣΥ από τον προσφεύγοντα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016, και στην παράγραφο 2 του άρθ. 8 του π.δ. 39/2017.

5. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή στις 23-03-2023 κοινοποίησε την προσφυγή στον ενδιαφερόμενο να ασκήσει παρέμβαση.

Αριθμός Απόφασης: 732/2023

6.Επειδή, στις 29-03-2023 ο παρεμβαίνων εμπρόθεσμα, ήτοι εντός δεκαημέρου από την κοινοποίηση σε αυτόν της ασκηθείσας προσφυγής, άσκησε την υπό κρίση παρέμβαση, έχοντας προς τούτο έννομο συμφέρον καθώς προδήλως τα έννομα συμφέροντα του θίγονται σε περίπτωση ευδοκίμησης της προσφυγής.

7. Επειδή, με την υπ' αριθμ. 561/2023 Πράξη της Προέδρου του Δου Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της ανωτέρω προσφυγής.

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή στις 31-03-2023, απέστειλε εμπρόθεσμα (βλ. άρθρο 365 παρ.1β του ν.4412/2016) στην ΕΑΔΗΣΥ τις απόψεις της επί της προσφυγής, τις οποίες αυθημερόν κοινοποίησε στον προσφεύγοντα.

9. Επειδή, στον υπό κρίση διαγωνισμό συμμετείχαν 10 οικονομικοί φορείς, ήτοι ο προσφεύγων, ο παρεμβαίνων και οι εξής οικονομικοί φορείς: «...», «...», «...», «...», «...», «...», «...». Η αρμόδια επιτροπή του Διαγωνισμού με το υπ' αριθ. πρωτ: ... και με αριθ. ... Πρακτικό της, που αφορά στην αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών του ανωτέρω διαγωνισμού, εισηγήθηκε αφενός τον αποκλεισμό των οικονομικών φορέων «...», «...», «...», «...» και αφετέρου την αποδοχή των προσφορών των λοιπών συμμετεχουσών εταιρειών. Στη συνέχεια, η ίδια ως άνω επιτροπή του Διαγωνισμού, με το υπ' αριθμ. πρωτ. ... και με αριθ. ... Πρακτικό της, που αφορά στην αποσφράγιση και αξιολόγηση Οικονομικών Προσφορών των εναπομεινάντων οικονομικών φορέων, εισηγήθηκε αφενός την απόρριψη της προσφοράς της εταιρείας με την επωνυμία «...» και αφετέρου την κατακύρωση όλων των τμημάτων του διαγωνισμού στην εταιρεία «...», η οποία προσέφερε την χαμηλότερη τιμή. Ωστε, η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αριθ. πρωτ. ... απόφασή της ενέκρινε τα παραπάνω Πρακτικά και κατέταξε τους συμμετέχοντες ως ακολούθως: 1. 1^η σε σειρά μειοδοσίας την εταιρεία «...» (β) 2^η σε σειρά μειοδοσίας την εταιρεία «...» 3^η σε σειρά μειοδοσίας την εταιρεία «...» και 4^η σε σειρά μειοδοσίας την προσφεύγουσα εταιρεία.

10. Επειδή, στη συνέχεια, ο νυν προσφεύγων άσκησε ενώπιον της ΑΕΠΠ (νυν ΕΑΔΗΣΥ) την από 14.10.2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό

Αριθμός Απόφασης: 732/2023

Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) 1943/15.10.2021, ζητώντας να ακυρωθεί η υπ' αριθ. πρωτ. ... απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά το σκέλος αυτής με το οποίο έγιναν δεκτοί στο διαγωνισμό οι οικονομικοί φορείς που προηγούνταν του ίδιου σε σειρά μειοδοσίας. Συγχρόνως, κατά της ίδιας ως άνω απόφασης της αναθέτουσας έβαλε και η παραπάνω εταιρεία με την επωνυμία «...», ασκώντας την από 7.10.2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1892/7.10.2021. Ακολουθώντας και η εταιρεία με την επωνυμία «...», άσκησε κατά της ίδιας ως άνω απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής την από 14.10.2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1938/14.10.2021. Εν συνεχεία, κατά της ίδιας ως άνω απόφασης της αναθέτουσας έβαλε και ο νυν παρεμβαίνων ασκώντας την από 14.10.2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1939/14.10.2021. Επί των τεσσάρων (4) παραπάνω προδικαστικών προσφυγών, εκδόθηκε η με αριθ. 1778,1779,1780,1781/2021 απόφαση της ΑΕΠΠ (νυν ΕΑΔΗΣΥ), η οποία: 1.- Απέρριψε εν όλω την Προδικαστική Προσφυγή της Εταιρείας «...», η οποία, μεταξύ άλλων, στρεφόταν κατά της πράξης αποκλεισμού της, και έτσι η παραπάνω Εταιρεία κατέστη (μη οριστικώς) αποκλεισθείσα από την προκείμενη διαγωνιστική διαδικασία. 2.- Απέρριψε την Προδικαστική Προσφυγή της Εταιρείας «...», και δη, μεταξύ άλλων, και κατά το μέρος που στρεφόταν κατά της προσφοράς του νυν προσφεύγοντος 3.- Έκανε δεκτή εν μέρει την παραπάνω Προδικαστική Προσφυγή του νυν παρεμβαίνοντος καθ' ο μέρος στρέφεται κατά της Εταιρείας «...», η οποία, έτσι, κατέστη (μη οριστικώς) αποκλεισθείσα από την προκείμενη διαγωνιστική διαδικασία. Κατά τα λοιπά, η παραπάνω απόφαση της ΑΕΠΠ απέρριψε την ίδια προδικαστική προσφυγή καθ' ο μέρος στρέφεται κατά της προσφοράς του προσφεύγοντος. 4.- Έκανε εν μέρει δεκτή την Προδικαστική Προσφυγή του νυν προσφεύγοντος αφενός καθ' ο μέρος στρέφεται κατά της εταιρείας «...», η οποία, συνεπώς, απεκλείσθη και κατ' αποδοχή του αντίστοιχου λόγου της εν λόγω προσφυγής, και αφετέρου καθ' ο μέρος στρέφεται κατά του νυν παρεμβαίνοντος. Πλην όμως, η ίδια ως άνω απόφαση της ΑΕΠΠ, απέρριψε την Προδικαστική Προσφυγή του

Αριθμός Απόφασης: 732/2023

προσφεύγοντος, καθ' ο μέρος στρεφόταν κατά της παραπάνω εταιρείας «...». Επίσης, απέρριψε τον έτερο ισχυρισμό του νυν προσφεύγοντος κατά της προσφοράς του παρεμβαίνοντος, που ερειδόταν στο ότι το δηλωθέν από τον παρεμβαίνοντα διοικητικό κόστος υπολείπεται του ελάχιστου αναγκαίου για την προσήκουσα εκτέλεση της δημοπρατούμενης σύμβασης.

11. Επειδή, στη συνέχεια, κατά της ανωτέρω με αριθ. 1778,1779,1780,1781/2021 απόφασης της ΑΕΠΠ (νυν ΕΑΔΗΣΥ), ο νυν προσφεύγων άσκησε την με αριθμό καταχ. ... Αίτηση Αναστολής – Ακύρωσης. Ομοίως, κατά της ίδιας απόφασης έβαλαν και οι έτερες διαγωνιζόμενες εταιρείες «...» και «...», ενώ η εταιρεία ... δεν αμφισβήτησε το αποκλεισμό της. Κατόπιν της έκδοσης της ανωτέρω απόφασης της ΑΕΠΠ (νυν ΕΑΔΗΣΥ) και ενόσω εκκρεμούσε η έκδοση αποφάσεων επί των παραπάνω αιτήσεων Αναστολής – Ακύρωσης των οικονομικών φορέων, η αναθέτουσα αρχή, σε συμμόρφωση με την υπ' αριθ. 1778,1779,1780,1781/2021 απόφαση της ΑΕΠΠ (νυν ΕΑΔΗΣΥ), προέβη στην έκδοση της υπ' αριθ. πρωτ. ... απόφασης με την οποία αναδείχθηκε ως προσωρινή ανάδοχος η εταιρεία «...» για όλα τα τμήματα (...) του προκείμενου Δημοσίου Ανοικτού Διαγωνισμού.

12. Επειδή, περαιτέρω, επί των ανωτέρω αιτήσεων Αναστολής-Ακύρωσης εκδόθηκαν οι κάτωθι αποφάσεις του ... : 1.- Με την υπ' αριθ. ... Απόφαση του ... απορρίφθηκε η αίτηση της εταιρείας «...», ώστε αυτή κατέστη οριστικώς αποκλεισθείσα. 2.- Με την η υπ' αριθ. ... Απόφαση του ... απορρίφθηκε η αίτηση του νυν προσφεύγοντος με την οποία, μεταξύ άλλων, έβαλε κατά της απόφασης της ΑΕΠΠ (νυν ΕΑΔΗΣΥ) καθ' ο μέρος απέρριψε την Προδικαστική Προσφυγή του, στο μέτρο που έβαλλε κατά της προσφοράς της Εταιρείας «...» καθώς και, παρότι έκανε δεκτή την Προδικαστική Προσφυγή του προσφεύγοντος στο μέτρο που έβαλλε κατά της προσφοράς του νυν παρεμβαίνοντος, δεν έκανε δεκτό και άλλο λόγο προσφυγής σε βάρος της προσφοράς του. 3.- Με την υπ' αριθ. ... Απόφαση του ... έγινε δεκτή η αίτηση του νυν παρεμβαίνοντος κατά το μέρος που στρεφόταν κατά των προσφορών των εταιρειών «...», «...» και του νυν προσφεύγοντος. Κατόπιν των ανωτέρω, η αναθέτουσα με την νυν προσβαλλόμενη υπ' αριθ. Πρωτ ... απόφαση της Προϊσταμένης της ...

Αριθμός Απόφασης: 732/2023

κατόπιν έγκρισης του υπ' αριθ. πρωτ. ... και υπ' αριθ. ΠΡΑΚΤΙΚΟΥ ... της Επιτροπής Αξιολόγησης του Διαγωνισμού, αποφάσισε την ανάδειξη της εταιρείας «...» ως οριστικής αναδόχου για όλα τα τμήματα (...) του προκείμενου Δημοσίου Ανοικτού Διαγωνισμού, σε συμμόρφωση με την υπ' αριθ. ... Απόφαση του ... , εκδοθείσα επί της με ... Αιτήσεως Ακύρωσης της εταιρείας «...».

13. Επειδή, με τον μοναδικό λόγο της προσφυγής του ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η αναθέτουσα αρχή δεν συμμορφώθηκε ορθά με την ... απόφαση του... , που εκδόθηκε επί της με ... Αιτήσεως Ακύρωσης του παρεμβαίνοντος, καθώς το Δικαστήριο με την ανωτέρω απόφασή του έκανε δεκτή την αίτηση του παρεμβαίνοντος, μόνο κατά το μέρος που στρεφόταν κατά των προσφορών των εταιρειών «...», «...» και του προσφεύγοντος, οι οποίοι κατέστησαν οριστικώς αποκλεισθέντες. Πλην, όμως, στο μέτρο που με την υπ' αριθ. ... Απόφαση του ... δεν ακυρώθηκε η παραπάνω απόφαση της ΑΕΠΠ, κατά το σκέλος που έκρινε απορριπτικά την προσφορά της εταιρείας «...», η εν λόγω εταιρεία τυγχάνει και εκείνη οριστικώς αποκλεισθείσα, με ισχύ δεδικασμένου. Ως εκ τούτου, ο προκείμενος διαγωνισμός έχει καταστεί άγονος κατά την έννοια των διατάξεων του αρ. 106 του ν. 4412/2016, γεγονός που ενεργοποιεί την κατά νόμο δέσμια αρμοδιότητά της Αναθέτουσας όπως προβεί σε ματαίωση της διαγωνιστικής διαδικασίας. Ωστε, η αναθέτουσα αρχή κατά παράβαση του νόμου δεν προέβη στην ματαίωση της διαγωνιστικής διαδικασίας, αλλά συνέχισε τη διαδικασία αναδεικνύοντας τον νυν παρεμβαίνοντα ως προσωρινό ανάδοχο.

14. Επειδή, ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι η προσφεύγουσα εταιρεία έχει, προ της εκδόσεως της προσβαλλόμενης πράξεως, καταστεί οριστικώς αποκλεισθείσα από την διαγωνιστική διαδικασία, δοθέντος ότι με την υπ' αριθμ. ... απόφαση του ... απορρίφθηκε η προσφορά της, διότι δεν συμπεριέλαβε σε αυτήν τις ελάχιστες νόμιμες ασφαλιστικές εισφορές για το προσωπικό που θα απασχολούσε στο έργο. Συνεπώς, η προσφεύγουσα εταιρεία (όπως έχει ad hoc κριθεί με την υπ' αριθμ. ... απόφαση του ... αλλά και με τις εξής αποφάσεις του ΣΤΕ : 430/2012, 371/2003, 681/2003, 748/2007, 960/2008, 877/2010, 106/2018), στερείται εννόμου συμφέροντος να

Αριθμός Απόφασης: 732/2023

προσβάλει την, εκδοθείσα μετά τον αποκλεισμό της, προσβαλλόμενη πράξη της αναθέτουσας αρχής και την παράλειψη ματαίωσης του διαγωνισμού.

15. Επειδή, όπως έχει κριθεί, από τον συνδυασμό των διατάξεων του άρθρου 360 και 372 του ν. 4412/2016, καθώς και των προγενέστερων νομοθετικών διατάξεων της Οδηγίας 89/665/EK και 92/13/EK προκύπτει ότι, οριστικώς αποκλεισθείς οικονομικός φορέας, ο οποίος δεν διαθέτει έννομο συμφέρον για την προσβολή πράξεων της διαγωνιστικής διαδικασίας, είναι ο διαγωνιζόμενος, που δεν έχει στραφεί κατά της πράξης αποκλεισμού του από την αναθέτουσα αρχή, ή εάν έχει απορριφθεί οριστικά το ασκηθέν ένδικο βοήθημα με την δημοσίευση της σχετικής απορριπτικής απόφασης με ισχύ δεδικασμένου, με αποτέλεσμα ο αποκλεισμός του οικονομικού φορέα να έχει καταστεί οριστικός (ΣτΕ ΕΑ 72/2020, ΣτΕ ΕΑ 106/2018 και ΣτΕ ΕΑ 144/2018). Περαιτέρω, με την υπ' αριθμ. 1819/2020 απόφαση της Ολομέλειας της Επιτροπής Αναστολών του ΣτΕ κρίθηκε ότι ο οικονομικός φορέας δεν δύναται να θεωρηθεί ως οριστικώς αποκλεισθείς, πριν κριθούν οριστικά οι λόγοι, που προβάλλονται κατά των λοιπών διαγωνιζόμενων, διότι υπάρχει περίπτωση η αποδοχή των ανωτέρω λόγων να οδηγήσουν στην ματαίωση και επαναπροκήρυξη νέου διαγωνισμού.

16. Επειδή, η ιδιότητα του οριστικώς αποκλεισθέντος, ως απλώς συμμετέχοντος στη διαδικασία και η προσδοκία να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση κατόπιν ματαίωσης της διαγωνιστικής διαδικασίας, δεν του προσδίδει απευθείας έννομο συμφέρον να αμφισβητήσει πράξεις της αναθέτουσας αρχής, καθώς στην περίπτωση αυτή θεωρείται τρίτος και το επικαλούμενο συμφέρον δεν είναι άμεσο. Με την υπ' αριθμ. 30/2019 απόφαση της Επιτροπής Αναστολών του ΣτΕ, διατυπώθηκε ότι, σε περίπτωση που το έννομο συμφέρον εδράζεται στην επιδίωξη ματαίωσης του διαγωνισμού, ο ματαιωθείς διαγωνισμός και ο νέος διαγωνισμός πρέπει να αφορούν το ίδιο αντικείμενο, ως προς τα ουσιώδη χαρακτηριστικά τους και ο αποκλεισθείς οικονομικός φορέας πρέπει να πληροί τις προϋποθέσεις συμμετοχής στην νέα διαγωνιστική διαδικασία. Προς τον σκοπό αυτό, ο οικονομικός φορέας πρέπει να πιστοποιεί ότι διαθέτει τις απαραίτητες προϋποθέσεις για να συμμετέχει στον νέο δημόσιο διαγωνισμό. Όπως, επίσης, έχει επίσης κριθεί, στην περίπτωση του οριστικώς αποκλεισθέντος,

Αριθμός Απόφασης: 732/2023

κατ' εξαίρεση και προς διασφάλιση της αρχής του ενιαίου μέτρου κρίσης, ο οριστικώς αποκλεισθείς συμμετέχων με έννομο συμφέρον προβάλλει ισχυρισμούς αναφερόμενους αποκλειστικώς στην αποδοχή της συμμετοχής άλλου διαγωνιζόμενου, παρά τη συνδρομή λόγου αποκλεισμού ίδιου με εκείνον που απετέλεσε την αιτιολογία αποκλεισμού του (βλ. ΑΕΠΠ 547/2022).

17. Επειδή, στη συγκεκριμένη περίπτωση ο προσφεύγων επικαλείται ότι διαθέτει άμεσο έννομο συμφέρον για την άσκηση της υπό κρίση προσφυγής καθώς: *«σε περίπτωση αποδοχής των αιτιάσεων της παρούσας προδικαστικής προσφυγής μας, ευλόγως προσδοκά τη ματαίωση της προκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας και την επαναπροκήρυξη νέας με το ίδιο αντικείμενο. Στην νέα διαδικασία που αναμένεται να προκηρυχθεί μετά την ματαίωση της επίδικης, η Εταιρεία μας θα συμμετάσχει μετά βεβαιότητας διαθέτοντας όλες τις επιχειρησιακές δυνατότητες για την ανάληψη του προκείμενου έργου»*. Περαιτέρω δε προς θεμελίωση του ανωτέρω ισχυρισμού του επικαλείται την διασφάλιση της αρχής του ενιαίου μέτρου κρίσης.

18. Επειδή, ωστόσο, σύμφωνα με όσα αναφέρθηκαν στη σκέψη 12 ο προσφεύγων, ήδη κατά τον χρόνο έκδοσης της προσβαλλομένης, είχε αποκλεισθεί οριστικά με την υπ' αριθμ. ... Απόφαση του ... και, ομοίως, κατά τον χρόνο έκδοσης της προσβαλλομένης είχαν εκδοθεί οριστικές αποφάσεις επί του συνόλου των αιτήσεων ακύρωσης που υποβλήθηκαν στο πλαίσιο του υπό κρίση διαγωνισμού. Όστε, ο προσφεύγων από τον χρόνο έκδοσης της ανωτέρω απόφασης του ... η οποία έχει ισχύ δεδικασμένου (βλ. άρθρο 372 Ν.4412/2016), είχε καταστεί τρίτος και δεν είχε πλέον έννομο συμφέρον να ασκήσει προσφυγή κατά πράξης που εκδόθηκε στο πλαίσιο της υπό κρίση διαγωνιστικής διαδικασίας (ή/και κατά παράλειψης της αναθέτουσας αρχής). Σε κάθε περίπτωση, το επικαλούμενο από τον προσφεύγοντα συμφέρον ματαιώσεως της διαδικασίας δεν είναι από μόνο του αρκετό για τη θεμελίωση άμεσου και ενεστώτος εννόμου συμφέροντος και άλλωστε ο προσφεύγων δεν αποδεικνύει ότι θα έχει τη δυνατότητα να συμμετέχει στη τυχόν νέα διαδικασία χωρίς τροποποίηση της προσφοράς του, λαμβανομένου μάλιστα υπόψη ότι αυτός οριστικώς αποκλείσθηκε λόγω παραβίασης όρων που τέθηκαν με ποινή τον αποκλεισμό, ώστε ήταν αδύνατη η νόμιμη συμμετοχή του στο

Αριθμός Απόφασης: 732/2023

διαγωνισμό. Άλλωστε, αορίστως και αναποδείκτως ο προσφεύγων επικαλείται εν προκειμένω συμφέρον μатаιώσεως, που εδράζεται σε παραβίαση του ενιαίου μέτρου κρίσης καθώς, πέραν της αόριστης επίκλησης τέτοιας παραβίασης, δεν προβάλλει κανένα συγκεκριμένο ισχυρισμό που να τη θεμελιώνει και να την αποδεικνύει. Συνεπώς, η προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως άνευ εννόμου συμφέροντος ασκηθείσα.

19. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, πρέπει να απορριφθεί η προσφυγή και να γίνει δεκτή εν μέρει δεκτή η παρέμβαση. Ειδικότερα, η παρέμβαση θα πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή, κατά το μέρος που προβάλλονται βασίμως ισχυρισμοί περί του απαραδέκτου της προσφυγής, η δε εξέταση των ισχυρισμών περί του βασίμου της προσφυγής καθίσταται άνευ αντικειμένου (Βλ. Παυλίδου Ε, «Οι αλυσιτελείς αιτήσεις ακυρώσεως στη νομολογία του ΣτΕ», ΕφημΔΔ 2015, τ. 2, σελ. 256- 257), δοθέντος ότι σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016 η παρέμβαση ασκείται υπέρ της διατήρησης ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης η οποία, εν προκειμένω, δεν προσβάλλεται λόγω του απαραδέκτου της υπό εξέταση προσφυγής (ΑΕΠΠ 275/2022, 1523/2021).

20. Επειδή, ύστερα από τα ανωτέρω πρέπει να καταπέσει το καταβληθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προσφυγή.

Δέχεται εν μέρει την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 2 Μαΐου 2023 και εκδόθηκε στις 18 Μαΐου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΔΕΣΠΟΙΝΑ ΚΥΡΙΑΖΗ