

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ  
4<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 13 Ιουνίου 2023 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 04.05.2023 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 643/05.05.2023 προδικαστική προσφυγή της «...», που εδρεύει στην «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του «...» και δη κατά της με αριθμ. πρωτ. «...» απόφασης του «...», περί τροποποίησης συγκρότησης της επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού για την εκμίσθωση «...».

Η συζήτηση άρχισε, αφού 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 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...» και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου η προσφυγή ασκήθηκε εμπροθέσμως. Περαιτέρω, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς η αναθέτουσα αρχή, διά του με αριθμ. πρωτ. «...» εγγράφου της, αποστέλλει τις απόψεις της επί της προκείμενης προσφυγής.

3. Επειδή, με την με αριθμ. πρωτ. «...» Διακήρυξη προκηρύχθηκε ανοικτός δημόσιος πλειοδοτικός διαγωνισμός για την εκμίσθωση «...», με κριτήριο ανάθεσης τη τιμή και, συγκεκριμένα, την υψηλότερη ετήσια τιμή του

## **Αριθμός απόφασης: 930/2023**

προσφερόμενου μισθώματος συνολικά ανά ομάδα του διαγωνισμού, ο οποίος διαγωνισμός υλοποιείται με μη ηλεκτρονικά μέσα (εκτός ΕΣΗΔΗΣ).

4. Επειδή, στις διατάξεις του άρθρου 346 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Προστασία κατά την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων» προβλέπεται: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 2 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368.» Στις διατάξεις της παραγράφου 2 του άρθρου 1 του ίδιου ως άνω νόμου ορίζεται: «2. Ο παρών νόμος θεσπίζει κανόνες: α) για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης δημοσίων συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου I (άρθρα 2 έως 221), β) για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου II (άρθρα 2 και 222 έως 338), γ) για τη διακυβέρνηση, οι οποίοι εφαρμόζονται, σύμφωνα με το Βιβλίο III (άρθρα 339 έως 344), από τις αναθέτουσες αρχές και τους αναθέτοντες φορείς και δ) για την έννομη προστασία κατά τη σύναψη συμβάσεων που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV (άρθρα 345 έως 374). Οι διατάξεις του παρόντος εφαρμόζονται, με την επιφύλαξη των παραγράφων 3 έως 7, σε όλες τις συμβάσεις των περιπτώσεων α' και β', ανεξαρτήτως είδους και εκτιμώμενης αξίας αυτών, εκτός αν άλλως ορίζεται στις επιμέρους διατάξεις αυτού.» Περαιτέρω, στο άρθρο 10 με τίτλο «Ειδικές εξαιρέσεις για συμβάσεις υπηρεσιών (άρθρο 10 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» ορίζεται ότι: «Το παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221) δεν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών οι οποίες: α) έχουν ως αντικείμενο την αγορά ή μίσθωση, με οποιουδήποτε χρηματοδοτικού όρους, γης ή υφισταμένων κτισμάτων ή άλλων ακινήτων ή αφορούν δικαιώματα επ' αυτών ...»

## Αριθμός απόφασης: 930/2023

5. Επειδή, όπως συνάγεται από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου της προκείμενης υπόθεσης, ο επίμαχος διαγωνισμός διέπεται από τις διατάξεις του π.δ. 715/1979 «Περί τρόπου ενεργείας υπό των Νομικών Προσώπων Δημοσίου Δικαίου προμηθειών, μισθώσεων και εκμισθώσεων εν γένει, αγορών ή εκποιήσεων ακινήτων, εκποιήσεων κινητών πραγμάτων ως και εκτελέσεως εργασιών» (Α' 212). Βάσει δε των διατάξεων του ανωτέρω π.δ., ο «...» προέβη, στο πλαίσιο της εκμεταλλεύσεως των τελούντων υπό την αρμοδιότητα του «...», στην προκήρυξη πλειοδοτικού διαγωνισμού, διά της με αριθμ. πρωτ. «...» διακήρυξής του, προκειμένου για τη σύναψη συμβάσεων εκμισθώσεως «...», πρόκειται δηλαδή για συμβάσεις με αντικείμενο τη μίσθωση υφισταμένων κτισμάτων ή άλλων ακινήτων («...») ή αφορούν σε δικαιώματα επ' αυτών («...») και, βάσει των διαληφθέντων στη προηγούμενη σκέψη άρθρων του οικείου νομοθετικού πλαισίου, γίνεται δεκτό ότι δεν εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, εκφεύγουν δε της καθ' ύλην αρμοδιότητας της ΕΑΔΗΣΥ.

6. Επειδή, υπό τα ανωτέρω δεδομένα, σαφώς συνάγεται ότι δεν μπορεί να θεμελιωθεί δικαίωμα προδικαστικής προσφυγής, σύμφωνα με τα άρθρα 346 και επόμε. του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, κατά πράξεων που αφορούν σε συμβάσεις μίσθωσης, οι οποίες δεν εμπίπτουν *ratione materiae* στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και για τις οποίες τηρείται διαδικασία εκτός του ανωτέρω πλαισίου. Δοθέντος δε ότι, ως συνάγεται εν προκειμένω, ο επίμαχος διαγωνισμός αποσκοπεί στην ανάθεση σύμβασης μίσθωσης εξαιρείται ρητώς από τις διατάξεις του ν. 4412/2016 και δη από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου αυτού, περί έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημόσιων συμβάσεων..

7. Επειδή, περαιτέρω, ως νομολογιακώς γίνεται δεκτό, δεν μπορεί να γίνεται επιλογή δικονομικού καθεστώτος επίλυσης της επίδικης διαφοράς διαφορετικού από το νόμιμο (ΔΕφΠειρ Ν128/2018, ΣτΕ ΕΑ 1012/2009, 381/2008). Εξάλλου, οι διατάξεις που προβλέπουν την προδικαστική προσφυγή, αφενός χαρακτηρίζονται ως «δικονομικές», αφετέρου απευθύνονται σε μικρό κύκλο αποδεκτών που οφείλουν να τις γνωρίζουν ενόψει της ιδιαιτερότητας του αντικειμένου, ως εκ τούτου τυγχάνουν άμεσης

## **Αριθμός απόφασης: 930/2023**

εφαρμογής ανεξαρτήτως σχετικής ενημέρωσης από την αρμόδια αρχή και επομένως ανεξαρτήτως ρητής και εξαντλητικής αναφοράς των σχετικών προϋποθέσεων παραδεκτού στην οικεία διακήρυξη (βλ. ΣΤΕ Ολ 876/2013). Επιπροσθέτως, σύμφωνα με το νομοθετικό πλαίσιο που ρυθμίζει την έννομη προστασία κατά το στάδιο σύναψης δημοσίων συμβάσεων, η αρμοδιότητα της ΕΑΔΗΣΥ ως προς την εξέταση και την κρίση επί προδικαστικών προσφυγών περιορίζεται αποκλειστικά και μόνον στις προδικαστικές προσφυγές που αφορούν στις διαφορές που προκύπτουν κατά τη διαδικασία ανάθεσης συμβάσεων, το δε εννοιολογικό εύρος της διαδικασίας ανάθεσης συμβάσεων δεν επαφίεται στην κρίση των οικονομικών φορέων, του αναθέτοντος φορέα ή της ΕΑΔΗΣΥ, σημειωτέον επιπλέον ότι οι προϋποθέσεις του παραδεκτού που πρέπει να συντρέχουν κατά την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής κρίνονται σε κάθε περίπτωση και αυτεπαγγέλτως από την ΕΑΔΗΣΥ (βλ. ΣΤΕ 2080/2016).

8. Επειδή, κατόπιν τούτων, η προσφυγή πρέπει να απορριφθεί, ως απαραδέκτως ασκηθείσα, το δε κατατεθέν παράβολο πρέπει να καταπέσει υπέρ του Ελληνικού Δημοσίου, κατά το άρθρο 363 παρ. 6 του Ν. 4412/2016.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει τη προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 13 Ιουνίου 2023 και εκδόθηκε στις 22 Ιουνίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος**  
**Βασιλική Καραδήμα**

**Η Γραμματέας**  
**Αναστασία Ρουmeliώτη**