

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

Συνήλθε στις 24 Ιανουαρίου 2024 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης Λαμπρόπουλος, Πρόεδρος, Βικτωρία Πισμίρη – Μέλος και Ελευθερία Καλαμιώτη – Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την από 18-12-2023 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 2043/19-12-2023 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρίας με την επωνυμία «...» και με τον διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στην ... (Θέση...), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του ... (εφεξής η «Αναθέτουσα Αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητεί να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. .../2023 Απόφαση της ... Επιτροπής (η οποία ενσωματώνει την υπ' αριθμ. .../2023 Απόφασή της) της Αναθέτουσας Αρχής, καθ' ο μέρος έκανε δεκτή την τεχνική προσφορά της εταιρίας με την επωνυμία «...» και να αποκλειστεί η εταιρία αυτή από τις περαιτέρω διαδικασίες του επίμαχου διαγωνισμού για το σύνολο της προμήθειας ... , για τους λόγους που αναφέρει στην υπό κρίση προδικαστική προσφυγή της.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια  
Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα  
Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο ποσού 600,00 € σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017 (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ») για το Τμήμα Β – ... της σύμβασης, εκτιμώμενης αξίας 16.312,10 ευρώ χωρίς το ΦΠΑ, για το οποίο ασκείται η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή.

## Αριθμός απόφασης : 304/2024

2. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή με την υπ' αρ. πρωτ. .../25-08-2023 Διακήρυξη προκήρυξε διεθνή ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό προμήθειας ... έτους 2023, ενδεικτικού συνολικού προϋπολογισμού δαπάνης 279.130,32 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24 %, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής (για τα ... κριτήριο κατακύρωσης είναι η χαμηλότερη τιμή μονάδας, σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της Διακήρυξης). Η σύμβαση υποδιαιρείται σε δύο Τμήματα (Τμήμα Α – ... και Τμήμα Β –... ), η δε υπό κρίση προδικαστική προσφυγή ασκείται για το «ΤΜΗΜΑ Β:...», εκτιμώμενης αξίας 16.312,10 € πλέον τον ΦΠΑ 24%. Η ανωτέρω Διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 25-08-2023 με ΑΔΑΜ ... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό α/α ... για το Τμήμα Β – ... Με την προσβαλλόμενη, το Τμήμα Β – ... της σύμβασης κατακυρώθηκε στην προσφεύγουσα, ενώ η έτερη συμμετέχουσα εταιρία με την επωνυμία «...» κατετάγη 2<sup>η</sup> στην σειρά μειοδοσίας.

3. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του, της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, της νομικής φύσης και της δραστηριότητας που η Αναθέτουσα Αρχή ασκεί, υπάγεται στις διατάξεις του Ν. 4412/2016, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου αυτού, η δε ΕΑΔΗΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

4. Επειδή, η προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε εμπροθέσμως στις 18-12-2023 με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στις 08-12-2023 μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ.

5. Επειδή, στις 21-12-2023 η Αναθέτουσα Αρχή προέβη σε κοινοποίηση της προδικαστικής προσφυγής προς τους ενδιαφερόμενους, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, σύμφωνα με το άρ. 365, παρ. 1, σημ. α' του Ν. 4412/2016 και το άρ. 9, παρ. 1, σημ. α' του π.δ. 39/2017.

## Αριθμός απόφασης : 304/2024

6. Επειδή, με την υπ' αρ. 2406/2023 Πράξη του Προέδρου του 3<sup>ου</sup> Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης.

7. Επειδή, στις 02-01-2024 η Αναθέτουσα Αρχή κοινοποίησε, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, τις υπ' αρ. πρωτ. .../02-01-2024 απόψεις της επί της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής.

8. Επειδή, το έννομο συμφέρον πρέπει να είναι άμεσο, ατομικό /προσωπικό και ενεστώς, το ενεστώς δε έννομο συμφέρον πρέπει να ισχύει κατά το χρόνο άσκησης της προσφυγής και κατά το χρόνο εξέτασής της (πρβλ. ΣτΕ Ολ. 2153,2154,3050, 3768/2015). Περαιτέρω, η βλάβη που προκαλείται στον ενδιαφερόμενο πρέπει να έχει ήδη επέλθει ή να είναι βέβαιο ότι θα επέλθει κατά το χρόνο άσκησης της προσφυγής (ΣτΕ 1442/97 ΔΔικ 1997/1136) και να υφίσταται σωρευτικά τόσο κατά την έκδοση της προσβαλλόμενης, όσο και κατά την άσκηση της προσφυγής και την εξέταση αυτής (παρ. ενδεικτικά ΣτΕ 956/95 ΔΔικ 1995/577, ΣτΕ Ολομ. 280/96 ΔΔικ 1996/844, 2239/2003, Κωνσταντίνος Β. Χιώλος, «Το έννομο συμφέρον στην ακυρωτική δίκη ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας», ΔιοικΔ, 2010, τ. 4, σελ 846-7).

9. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, ανεξαρτήτως προβολής από την αναθέτουσα αρχή, το έννομο συμφέρον ελέγχεται αυτεπαγγέλτως από την αρμόδια, κατά περίπτωση, σύνθεση εξέτασης της προσφυγής, ως και από τον δικαστή (βλ. ΣτΕ 2080/2016, 5/2006,3078/2005, 1461/2003, κα).

10. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή στις Απόψεις της αναφέρει ότι «(...)*II. ENNOMO SYMΦERON. II. 1. Επειδή, έχει κριθεί ότι διαγωνιζόμενος ο οποίος έχει ανακηρυχθεί προσωρινός μειοδότης της υπό ανάθεση σύμβασης, ως έχων υποβάλει τη χαμηλότερη οικονομική προσφορά, όπως συμβαίνει και στην προκειμένη περίπτωση με την προσφεύγουσα εταιρεία, δεν έχει, κατ' αρχήν, έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής και κατ' επέκταση, για την άσκηση αναστολής εκτέλεσης, κατά της αποδοχής της προσφοράς άλλου διαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα που κατετάγη μετά από αυτόν στον πίνακα οικονομικών προσφορών (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 358, 356/2016, 714,2012, ΔΕφΑΘ 276/2019). II. 2. Επειδή, εξάλλου, όπως έχει κριθεί και από το ΔΕΕ (C-54/18 Cooperative! Animatione Valdocco Soc. Coop.soc.*

*Impresa Sociale Onlus κατά Consorzio Intercomunale Servizi Sociali di Pinerolo* σκ. 36) κάθε προσφέρων ο οποίος θεωρεί ότι μια απόφαση με την οποία γίνεται δεκτή η συμμετοχή ανταγωνιστή σε διαδικασία συνάψεως δημόσιας συμβάσεως είναι παράνομη και ενέχει κίνδυνο να του προκαλέσει ζημία, έχει άμεσο έννομο συμφέρον προς άσκηση προσφυγής κατά της εν λόγω αποφάσεως, ανεξαρτήτως της ζημίας που μπορεί, επιπλέον, να απορρεύσει από την ανάθεση της συμβάσεως σε άλλον υποψήφιο. Η νομολογιακή αυτή αντιμετώπιση στηρίζεται στην ανάγκη τήρησης της αρχής ασφάλειας του δικαίου στο πλαίσιο των διαγωνιστικών διαδικασιών συνάψεως δημοσίων συμβάσεων δια της παροχής αποτελεσματικής δικαστικής προστασίας, η οποία υλοποιείται μέσω της υποχρεώσεως των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων να προσβάλουν επικαίρως, σε σύντομο χρονικό διάστημα, τις πράξεις που τους προξενούν ή ενδέχεται να τους προξενήσουν ζημία, προκειμένου να μην υποχρεώνεται η αναθέτουσα αρχή να επαναλάβει ολόκληρη τη διαδικασία προς θεραπεία των παραβάσεων αυτών (βλ. σκέψεις 27-28, 36-37, 40-42 της ανωτέρω C-54/18). Εξάλλου, η αναγνώριση και στον (αρχικό) προσωρινό ανάδοχο, εννόμου συμφέροντος ν' ασκήσει επικαίρως προδικαστική προσφυγή προβάλλοντας αιτιάσεις κατά των ανθυποψηφίων της κρίνεται πλέον επιβεβλημένη στην περίπτωση που, η διαγωνιστική διαδικασία διεξάγεται σε ένα μόνο στάδιο (ήτοι εκδίδεται μία μόνο εκτελεστή διοικητική πράξη με την οποία κρίνεται το νομότυπο των κατατεθεισών προσφορών από απόψεως πληρότητας των δικαιολογητικών συμμετοχής και επάρκειας των τεχνικών και οικονομικών προσφορών των συμμετεχόντων), δεδομένου ότι ο κίνδυνος ν' ανατραπεί το (αρχικώς) ευνοϊκό γι' αυτόν αποτέλεσμα της διαγωνιστικής διαδικασίας και η εντεύθεν προκαλούμενη σε αυτόν ζημία ως εκ του αποκλεισμού του κατόπιν ασκήσεως και ευδοκίμησεως της δεύτερης προδικαστικής προσφυγής με αντικείμενο τη νομιμότητα της προσφοράς του από την δεύτερη προσφεύγουσα, είναι χρονικά, τουλάχιστον, αμεσότερος (βλ. *ad hoc* ΣΤΕ 1573/2019). II. 3. Επομένως, βάσει της ως άνω νομολογίας, ως προϋποθέσεις της συνδρομής εννόμου συμφέροντος προς άσκηση προδικαστικής προσφυγής εκ μέρους του αναδειχθέντος ως προσωρινού αναδόχου, τίθενται σωρευτικώς η άσκηση και ευδοκίμηση προδικαστικής

## Αριθμός απόφασης : 304/2024

προσφυγής κατά της προσφοράς του από ανθυποψήφιο αυτού και η επιδίωξη ματαίωσης και επαναπροκήρυξης του διαγωνισμού, ούτως ώστε να του δοθεί η δυνατότητα να μετάσχει στο νέο διαγωνισμό θεραπεύοντας τις πλημμέλειες της προσφοράς του (ΑΕΠΠ 1888/2021). II. 4. Οι εν λόγω προϋποθέσεις, ωστόσο, δεν συντρέχουν, στην προκειμένη περίπτωση, προεχόντως διότι ο δεύτερος κατά σειρά μειοδοσίας, οικονομικός φορέας με την επωνυμία "...", άσκησε την από 18.12.2023 προδικαστική προσφυγή του με αρ. ΓΑΚ Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 2055/19.12.2023, στρεφόμενη κατά του ... στο πλαίσιο του ηλεκτρονικού διαγωνισμού με συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ ... και με αντικείμενο την «...», στη συνέχεια όμως όπως προκύπτει, προέβη στην από 28.12.2023 ανάκληση - δήλωση παραίτησης της κατατεθειμένης προδικαστικής προσφυγής του την οποία κοινοποίησε τόσο στο ... όσο και στην Α.Ε.Π.Π. II. 5. Ως εκ τούτου, σύμφωνα με τα ανωτέρω και δεδομένου ότι το έννομο συμφέρον πρέπει να είναι ενεστώς, κατά το χρόνο άσκησης και εξέτασης της υπό κρίση προσφυγής, και δεν μπορεί να εδράζεται σε μελλοντικά και αβέβαια γεγονότα, στρεφόμενη κατά της προσβαλλόμενης, κατά το σκέλος που με αυτή κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία "...", ασκείται άνευ εννόμου συμφέροντος και άρα τυγχάνει απορριπτέα ως απαραδέκτως ασκηθείσα, όπερ και αιτούμαι. (...).

11. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του ηλεκτρονικού φακέλου, στον προκείμενο διαγωνισμό για το Τμήμα Β - ... υπέβαλαν προσφορές η προσφεύγουσα και η εταιρία με την επωνυμία «...», η οποία κατετάγη 2η στην σειρά μειοδοσίας. Με την προσβαλλόμενη, αποφασίστηκε η έγκριση του αριθμ. .../05-12-2023 πρακτικού ελέγχου δικαιολογητικών κατακύρωσης και η κατακύρωση του Τμήματος Β – ... της σύμβασης στην προσφεύγουσα. Στις 18-12-2023 μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ υπεβλήθησαν δύο προδικαστικές προσφυγές, ήτοι η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή της προσφεύγουσας και η με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 2055/19.12.2023 προδικαστική προσφυγή της ανωτέρω εταιρίας, με την οποία αυτή ζητούσε να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση, με σκοπό να απορριφθεί η προσφορά της προσφεύγουσας για το ως άνω Τμήμα Β – ... του επίμαχου διαγωνισμού. Στις 28-12-2023, η ως άνω

## **Αριθμός απόφασης : 304/2024**

εταιρία υπέβαλε δήλωση παραίτησης από την προαναφερόμενη προδικαστική προσφυγή της, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ και απέστειλε αυτήν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου που κοινοποίησε αυθημερόν στην ΕΑΔΗΣΥ, μετά την οποία, με το υπ' αριθμ. 4/2024 Πρακτικό του παρόντος Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ η ανωτέρω προδικαστική προσφυγή τέθηκε στο αρχείο. Ως εκ τούτου, σύμφωνα με τα ανωτέρω και δεδομένου ότι ο κίνδυνος ανατροπής του ευνοϊκού για την προσφεύγουσα αποτελέσματος της διαγωνιστικής διαδικασίας, δηλαδή η ανάδειξη της ως οριστικής αναδόχου, μετά την προαναφερόμενη παραίτηση της μοναδικής συνδιαγωνιζόμενης με αυτήν στον επίδικο διαγωνισμό, από την άσκηση της πιο πάνω προδικαστικής προσφυγής της, έπαυσε να υφίσταται, δεν υφίσταται, πλέον, κατά την εξέταση της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής της, το έννομο συμφέρον της για την άσκησή της. Επομένως, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, ασκείται άνευ εννόμου συμφέροντος και, άρα, είναι απορριπτέα ως απαραδέκτως ασκηθείσα, κατά τα βασίμως προβαλλόμενα και από την Αναθέτουσα Αρχή.

12. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και να οριστεί η κατάπτωση του καταβληθέντος από την προσφεύγουσα παραβόλου.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 24 Ιανουαρίου 2024 και εκδόθηκε στις 13 Φεβρουαρίου 2024, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**  
**ΙΩΑΝΝΗΣ ΛΑΜΠΡΟΠΟΥΛΟΣ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**  
**ΦΩΤΕΙΝΗ ΜΑΡΑΝΤΙΔΟΥ**

**α/α ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΠΑΝΑΓΙΩΤΙΔΟΥ**