

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 03.09.2019, με την εξής σύνθεση: Μαρία Μανδράκη, Πρόεδρος, Κωνσταντίνος Κορομπέλης και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 08.08.2019 Αίτηση, η οποία έλαβε Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ/993/12.08.2019 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα [...] (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που κατοικοεδρεύει στη [...], οδός [...], αρ. [...], μετά την έκδοση της υπ' αριθ. 170/2019 απόφασης της Επιτροπής Αναστολών του Συμβουλίου της Επικρατείας.

Κατά της εταιρείας με την επωνυμία «Εταιρεία Υδρεύσεως και Αποχετεύσεως Πρωτεύουσας Ανώνυμη Εταιρεία» και με τον δ.τ. «Ε.Υ.Δ.Α.Π. Α.Ε.» (εφεξής ο «αναθέτων φορέας» ή «Ε.Υ.Δ.Α.Π. Α.Ε.»), που εδρεύει στο Γαλάτσι Αττικής, οδός Ωρωπού, αρ. 156, όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπόψη Αίτησή της η προσφεύγουσα αιτείται να εξετασθεί εκ νέου και επί της ουσίας η με αριθμό κατάθεσης 420/05.04.2019 Προδικαστική Προσφυγή της σε συμμόρφωση με την υπ' αριθ. 170/2019 απόφαση της Επιτροπής Αναστολών του Συμβουλίου της Επικρατείας, να ορισθεί η συντομότερη δυνατή ημερομηνία για την εξέταση της ως άνω προσφυγής, και να της κοινοποιηθεί εγκαίρως και νομίμως η πράξη ορισμού ημερομηνίας εκ νέου εξέτασης της ως άνω Προδικαστικής Προσφυγής, αναφορικά με την υπ' αριθ. Δ6126/2018 διακήρυξη της Ε.Υ.Δ.Α.Π. Α.Ε. για την ανάθεση της σύμβασης «Υπηρεσίες φύτευσης-συντήρησης πρασίνου στις εγκαταστάσεις της ΕΥΔΑΠ Α.Ε.», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, προϋπολογισμού 604.205,00 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ».

Αριθμός απόφασης: 1050/2019

Η εξέταση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή, Κωνσταντίνο Κορομπέλη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Με την υπό κρίση αίτησή της η προσφεύγουσα επιδιώκει την εκ νέου και επί της ουσίας εξέταση της με αριθ. κατάθεσης ΓΑΚ (ΑΕΠΠ) 420/05.04.2019 προδικαστική προσφυγή της, μετά και την έκδοση της υπ' αριθ. 170/2019 απόφασης της Επιτροπής Αναστολών του Συμβουλίου της Επικρατείας, αναφορικά με την ακύρωση της υπ' αριθ. 20193/27.03.2019 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της Ε.Υ.Δ.Α.Π. Α.Ε. (εφεξής η «προσβαλλόμενη»), κατά το μέρος που οι προσφορές των εταιρειών [...],[...],[...] κρίθηκαν αποδεκτές και αναδείχθηκε η εταιρεία [...] προσωρινός ανάδοχος του διαγωνισμού, αιτούμενη όπως απορριφθούν οι προσφορές των εν λόγω εταιρειών ως ασυνήθιστα χαμηλές, άλλως όπως κληθούν να αιτιολογήσουν ότι οι προσφορές του δε συνιστούν ασυνήθιστα χαμηλές προσφορές, σε κάθε περίπτωση όπως κατακυρωθεί το αποτέλεσμα του διαγωνισμού σε αυτή και της επιστραφεί το επιπλέον του νομίμου καταβληθέν παράβολο, κατά τα ειδικότερα υποστηριζόμενα στην Προσφυγή της.

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. 170/2019 απόφαση της Επιτροπής Αναστολών του Συμβουλίου της Επικρατείας ανεστάλη η υπ' αριθ. 582/2019 απόφαση της Α.Ε.Π.Π., η υπ' αριθ. 20193/27.03.2019 (ορθή επανάληψη 28.03.2019) απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της Ε.Υ.Δ.Α.Π. Α.Ε. κατά το μέρος της με το οποίο δεν απορρίφθηκαν ως ασυνήθιστα χαμηλές οι προσφορές των εταιρειών [...],[...] και [...] και ανεδείχθη η εταιρεία [...] προσωρινός ανάδοχος του διαγωνισμού και η πρόοδος της διαδικασίας του διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με την Δ6126/2018 διακήρυξη της Ε.Υ.Δ.Α.Π. Περαιτέρω, με την ανωτέρω απόφαση, υπ' αριθ. ΕΑ Σ.τ.Ε. 170/2019, κρίθηκε ότι «(ο)ίκοθεν, πάντως, νοείται ότι η Α.Ε.Π.Π. διατηρεί την ευχέρεια να επανέλθει επί της υποθέσεως, προκειμένου, ενόψει και των κριθέντων με την

Αριθμός απόφασης: 1050/2019

παρούσα απόφαση, να εξετάσει επί της ουσίας τις προβληθείσες αιτιάσεις της προδικαστικής προσφυγής, οπότε, αναλόγως με την κρίση της, θα είναι δυνατή ή όχι η συνέχιση του διαγωνισμού [...]».

3. Επειδή, κατά το άρθρο 372 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 προβλέπεται ότι : *«5. Εάν η αίτηση αναστολής γίνει δεκτή, το όργανο το οποίο εξέδωσε την πράξη της οποίας η εκτέλεση αναστέλλεται με την απόφαση μπορεί να συμμορφωθεί προς το διατακτικό ή και το εν γένει περιεχόμενο της απόφασης και να ανακαλέσει ή να τροποποιήσει κατάλληλα την πράξη που προκάλεσε τη διαφορά. Στην περίπτωση αυτή, για το κύριο ένδικο βοήθημα που ασκήθηκε, εφαρμόζεται αναλόγως η παρ. 2 του άρθρου 32 του π.δ. 18/1989».*

4. Επειδή, από την παραπάνω διάταξη εναργώς προκύπτει ότι το όργανο το οποίο δύναται να συμμορφωθεί προς την εκδοθείσα απόφαση που δέχεται την αίτηση αναστολής είναι η Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.), δεδομένου ότι αυτή αποτελεί το όργανο που εκδίδει την απόφαση επί της προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, η οποία απόφαση της Α.Ε.Π.Π. είναι και η προσβαλλόμενη δια αίτησης αναστολής κατ' άρθρο 372 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και συνιστά το αντικείμενο επί της απόφασης αναστολής, όπως εν προκειμένω. Κατά συνέπεια συνάγεται, ότι η Α.Ε.Π.Π. μετά από αποδοχή αίτησης αναστολής κατά απόφασής της έχει διακριτική ευχέρεια προς ανάκληση ή/και τροποποίηση της απόφασής της που ανεστάλη δικαστικώς, η οποία ανάκληση ή τροποποίηση θα πρέπει να είναι σύμφωνη με το κατά περίπτωση διατακτικό αλλά και αιτιολογικό, ως μέρος του κατά το άρθρο 372 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 εν γένει περιεχομένου της απόφασης αναστολής. Η ως άνω, δε, ειδική διάταξη περί συμμόρφωσης του εκδούντος την ανασταλείσα πράξη οργάνου μετά από την έκδοση της απόφασης αναστολής της, αυτονόητα ιδρύει εξαίρεση στην αποκλειστική κατά χρόνο αρμοδιότητα της Α.Ε.Π.Π. κατ' άρθρο 365 παρ. 4 και 8 και 367 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 (ΕΑ Σ.Τ.Ε 170/2019, 54/2018), ενώ περαιτέρω, κατά το άρθρο 21 παρ. 1 Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, η αρμοδιότητα για την ανάκληση διοικητικής πράξης ανήκει

Αριθμός απόφασης: 1050/2019

διαζευτικά στο όργανο που είναι αρμόδιο, κατά το χρόνο της ανάκλησης, για την έκδοση της πράξης ή το όργανο που την εξέδωσε (ΟλΣΤΕ 1581/2010). Και ναι μεν στην ως άνω περίπτωση συμμόρφωσης με αποφάσεις αναστολής, ήτοι προσωρινής δικαστικής προστασίας και όχι ακυρωτικές, η συμμόρφωση είναι οικειοθελής και ασκούμενη κατά διακριτική ευχέρεια της Α.Ε.Π.Π., πλην, όμως, αυτή η διακριτική ευχέρεια οπωσδήποτε ασκείται εντός των άκρων ορίων της, εφόσον συνίσταται σε αυτούσια υιοθέτηση των δικαστικώς κριθέντων βάσει της απόφασης αναστολής και τη συνακόλουθη συναγωγή των δέσμιων κατά νόμων συνεπειών του αιτιολογικού και διατακτικού της οικείας απόφασης αναστολής, δηλαδή του νομικού αυτού συμπεράσματος που άνευ ετέρου θα προέκυπτε εξ' αρχής αν δεν είχε εμφιλοχωρήσει το πιθανολογούμενο σοβαρώς δια της απόφασης αναστολής σφάλμα. Σε κάθε περίπτωση, η ως άνω διακριτική ευχέρεια συμμόρφωσης και συνακόλουθης ανάκλησης ή/και τροποποίησης της ανασταλείσας απόφασης της Α.Ε.Π.Π. δύναται να ασκηθεί είτε αυτεπαγγέλτως είτε κατόπιν αιτήσεως του διοικούμενου ή της τυχόν αναθέτουσας αρχής που έχει συμφέρον προς τη συμμόρφωση αυτή.

5. Επειδή, με την υπ' αριθ. 20193/27.03.2019 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της Ε.Υ.Δ.Α.Π. Α.Ε. (Ορθή Επανάληψη) κρίθηκαν αποδεκτές οι προσφορές των εταιρειών [...],[...],[...] και [...] και αναδείχτηκε ο οικονομικός φορέας [...] ως προσωρινός ανάδοχος, με τιμή προσφοράς 177.381,60 ευρώ και δικαιώματος προαίρεσης 37.013,72 ευρώ, ήτοι με συνολική τιμή προσφοράς 214.395,32 €, πλέον ΦΠΑ 24%, για δύο έτη. Κατά της ανωτέρω απόφασης ανάθεσης, η προσφεύγουσα, συμμετέχουσα στον υπό εξέταση διαγωνισμό και πέμπτη κατά σειρά μειοδοσίας, άσκησε τη με ΓΑΚ (Α.Ε.Π.Π.) 420/05.04.2019 Προδικαστική Προσφυγή ενώπιων της Α.Ε.Π.Π., αιτούμενη την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής, υπ' αριθ. 20193/28.3.2019 (Ορθή Επανάληψη) απόφασης του Δ.Σ. της Ε.Υ.Δ.Α.Π. Α.Ε., την απόρριψη των προσφορών των πρώτων τεσσάρων κατά σειρά μειοδοσίας οικονομικών φορέων ως ασυνήθιστα χαμηλών, την κατακύρωση του αποτελέσματος του διαγωνισμού σε εκείνη και στην

Αριθμός απόφασης: 1050/2019

περίπτωση που δεν γίνει δεκτό το κύριο αίτημα της προσφυγής, να κληθούν εκ νέου οι τρεις πρώτοι οικονομικοί φορείς για να αιτιολογήσουν τις προσφορές τους. Επί της Προσφυγής αυτής εκδόθηκε η υπ' αριθ. 582/2019 απόφαση του 6^{ου} Κλιμακίου της Α.Ε.Π.Π., η οποία έκρινε ότι η προδικαστική προσφυγή στερούταν αντικειμένου μετά την - εν τω μεταξύ - έκδοση της υπ' αριθ. 20226/15.04.2019 απόφασης του Δ.Σ. του αναθέτοντος φορέα περί ματαίωσης του διαγωνισμού. Κατά της τελευταίας αυτής απόφασης του Δ.Σ. της Ε.Υ.Δ.Α.Π. Α.Ε. περί ματαίωσης του υπό κρίση διαγωνισμού, η προσφεύγουσα άσκησε τη με αριθμό κατάθεσης 487/23.04.2019 Προδικαστική Προσφυγή της επί της οποίας εκδόθηκε η υπ' αριθ. 663/2019 απόφαση του 6^{ου} Κλιμακίου της Α.Ε.Π.Π., η οποία έκανε δεκτή την Προσφυγή και ακύρωσε την απόφαση ματαίωσης του διαγωνισμού. Ο αναθέτων φορέας, με την υπ' αριθ. 20365/17.07.2019 απόφαση του Δ.Σ. του, συμμορφώθηκε με την Α.Ε.Π.Π. 663/2019, ακυρώνοντας την υπ' αριθ. 20226/15.04.2019 απόφαση ματαίωσης του διαγωνισμού και αναβίωσε την υπ' αριθ. 20193/27.03.2019 (Ορθή Επανάληψη 28.03.2019) απόφαση του και ήδη προσβαλλόμενη με την με ΓΑΚ (ΑΕΠΠ) 420/05.04.2019. Η προσφεύγουσα, εν συνεχεία, άσκησε κατά της υπ' αριθ. Α.Ε.Π.Π. 582/2019 και της υπ. αριθ. 20193/27.03.2019 (Ορθή Επανάληψη 28.03.2019) απόφασης του Δ.Σ. της Ε.Υ.Δ.Α.Π., τη με αριθμό κατάθεσης ΕΝ162/10-06-2019 αίτηση αναστολής ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας, η οποία συζητήθηκε σε Συμβούλιο στις 15.07.2019 και εκδόθηκε η υπ' αριθ. 170/2019 απόφαση, σύμφωνα με την οποία έγινε αποδεκτή η αίτηση αναστολής της προσφεύγουσας, ενώ κατά της Α.Ε.Π.Π. 663/2019 ουδέν ένδικο βοήθημα ασκήθηκε από κάποιον από τους συμμετέχοντες στον υπό εξέταση διαγωνισμό οικονομικούς φορείς, ουδέ από τον αναθέτοντα φορέα. Τέλος, η προσφεύγουσα άσκησε την 1^η.07.2019, νέα Προδικαστική Προσφυγή με ΓΑΚ (Α.Ε.Π.Π.) 803/01.07.2019 κατά της ίδιας - με την 1^η ασκηθείσα Προδικαστική Προσφυγή – προσβαλλόμενης, υπ' αριθμ. 20193/27.03.2019 (Ορθή Επανάληψη 28.03.2019) απόφασης του Δ.Σ. της Ε.Υ.Δ.Α.Π., η οποία περιείχε τους ίδιους ακριβώς λόγους, τις ίδιες αιτιολογίες και τα ίδια ακριβώς αιτήματα με

Αριθμός απόφασης: 1050/2019

τη με ΓΑΚ (Α.Ε.Π.Π.) 420/05.04.2019 1^η Προδικαστική Προσφυγή, από την οποία και παραιτήθηκε με την από 07.08.2019 δήλωση παραίτησης της προς την Α.Ε.Π.Π.

6. Επειδή, ο αναθέτων φορέας απέστειλε την υπ' αριθ. 139/22.08.2109 και με ΑΔΑ ΩΟΠ546Ψ84Ψ-8Β4 απόφαση Διοίκησης με την οποία εγκρίνονται οι απόψεις της Επιτροπής Διαγωνισμού Δ6126, αναφορικά με την υπό εξέταση αίτηση της προσφεύγουσας, με τις οποίες απόψεις του ο αναθέτων φορέας αιτείται την απόρριψη της με ΓΑΚ (Α.Ε.Π.Π.) 420/05.04.2019 1^η Προδικαστικής Προσφυγής. Περαιτέρω, παραδεκτώς κατατέθηκε το από 28.08.2019 «Υπόμνημα» της προσφεύγουσας, κατ' άρθρο 365 του Ν. 4412/2016, ως έχει τροποποιηθεί και ισχύει με το άρθρο 43 παρ. 42 του Ν. 4605/2019 (ΦΕΚ Α' 52).

7. Επειδή, με την υπ' αριθ. 170/2019 απόφαση της Επιτροπής Αναστολών του Συμβουλίου της Επικρατείας, ως προελέχθη, ανεστάλη η υπ' αριθ. 582/2019 απόφαση της Α.Ε.Π.Π., η υπ' αριθ. 20193/27.03.2019 (ορθή επανάληψη 28.03.2019) απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της Ε.Υ.Δ.Α.Π. Α.Ε. κατά το μέρος της με το οποίο δεν απορρίφθηκαν οι προσφορές των εταιρειών «[...],[...] και [...] και ανεδείχθη η εταιρεία [...] προσωρινός ανάδοχος του διαγωνισμού και η πρόοδος του επίμαχου διαγωνισμού, η ΑΕΠΠ, ενόψει των όσων γίνονται δεκτά στην 4^η σκέψη της παρούσας, επιβάλλεται να συμμορφωθεί με την απόφαση αυτή του Συμβουλίου της Επικρατείας, και να εξετάσει επί της ουσίας τις προβληθείσες αιτιάσεις και τα αιτήματα της προδικαστικής προσφυγής (σκέψη 7 της ΕΑ Σ.τ.Ε 170/2019). Και τούτο, διότι α) κατά το σκεπτικό της απόφασης ΕΑ Σ.τ.Ε. 170/2019 (βλ. σκ. 7), πιθανολογήθηκε σοβαρά ότι η ΑΕΠΠ, παραλείποντας να αποφανθεί επί της ουσίας των αιτιάσεων της ασκηθείσας ενώπιόν της προδικαστικής προσφυγής της αιτούσας, παρέβη τις υποχρεώσεις της, β) κατά την παρούσα χρονική στιγμή, η υπ' αριθ. 20193/27.03.2019 (ορθή επανάληψη 28.03.2019) απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της Ε.Υ.Δ.Α.Π. Α.Ε., καίτοι ανεστάλη με την απόφαση της ΕΑ Σ.τ.Ε. 170/2019, δεν έχει ακυρωθεί, ούτε με απόφαση της

Αριθμός απόφασης: 1050/2019

Α.Ε.Π.Π. ούτε του αρμοδίου δικαστηρίου, συνεπώς εξακολουθεί να ισχύει, γ) εκτός της προσβαλλόμενης με την προσφυγή υπ' αριθ. 20193/27.03.2019 (ορθή επανάληψη 28.03.2019) απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της Ε.Υ.Δ.Α.Π. Α.Ε., με την απόφαση ΕΑ Σ.τ.Ε. 170/2019 ανεστάλη και η πρόοδος του επίμαχου διαγωνισμού, ο οποίος δύναται να συνεχιστεί, εφόσον η ΑΕΠΠ επανέλθει επί της υπόθεσης (πρβλ. σκέψη 7 της ΕΑ Σ.τ.Ε 170/2019) και δ) ο αναθέτων φορέας κατά την ενώπιον της Επιτροπής Αναστολών του Σ.τ.Ε. συζήτηση της αίτησης αναστολής της αιτούσας κατά της υπ' αριθ. 582/2019 απόφασης της Α.Ε.Π.Π., δήλωσε ότι λόγοι υπέρτερου δημοσίου συμφέροντος επιβάλλουν την άμεση ολοκλήρωση της επίμαχης διαγωνιστικής διαδικασίας (πρβλ. σκ 5 της ΕΑ ΣτΕ). Εντούτοις, στο από 30.08.2019 Ενημερωτικό Σημείωμα της Επιτροπής Διαγωνισμού της Ε.Υ.Δ.Α.Π. Α.Ε., όπως αυτό κοινοποιήθηκε στην Α.Ε.Π.Π. μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., αναγράφεται ότι «αναφορικά με τον διαγωνισμό Δ6126 Υπηρεσίες Φύτευσης – Συντήρησης Πρασίνου στις Εγκαταστάσεις της ΕΥΔΑΠ ΑΕ – για τον οποίο θα εκδικαστεί στις 3/9/2019 η προσφυγή με αριθμό κατάθεσης 993/12-8-2019, σας ενημερώνουμε ότι η Επιτροπή Διενέργειας του διαγωνισμού στις 3/7/2019 ζήτησε με έγγραφο της την παράταση ισχύος προσφορών με αντίστοιχη παράταση εγγυητικής επιστολής από τους συμμετέχοντες στον διαγωνισμό. Στο έγγραφο της Επιτροπής απάντησε μόνο ο οικονομικός φορέας [...] παρατείνοντας την ισχύ της προσφοράς του και αντίστοιχα την εγγυητική συμμετοχής του. Οι υπόλοιποι συμμετέχοντες δεν απάντησαν και ως εκ τούτου οι προσφορές τους έχουν λήξει». Τούτων δοθέντων και υπό την παρούσα πλοκή της υπόθεσης, το αίτημα της προσφεύγουσας να απορριφθούν ως ασυνήθιστα χαμηλές οι προσφορές των εταιρειών [...],[...],[...] και [...] έχει καταστεί άνευ αντικειμένου, αφού οι προσφορές των προαναφερόμενων αυτών συμμετεχόντων οικονομικών φορέων δεν είναι εν ισχύ, ενώ και κάθε περίπτωση δεν υφίσταται ενεστώσ έννομο συμφέρον στο πρόσωπο της προσφεύγουσας, αφού η επικαλούμενη βλάβη που προκλήθηκε σε αυτήν, δε συντρέχει κατά την παρούσα εξέταση επί της ουσίας της υπ' αριθ. ΓΑΚ (ΑΕΠΠ) 420/05.04.2019 Προσφυγής (παρ.

Αριθμός απόφασης: 1050/2019

ενδεικτικά ΣΤΕ 956/95 ΔΔικ 1995/577, ΣΤΕ Ολομ. 280/96 ΔΔικ 1996/844, ΔΤΕ 416/2002λ 2239/2003, Κωνσταντίνος Β. Χιώλος, «Το έννομο συμφέρον στην ακυρωτική δίκη ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας», ΔιοικΔ, 2010, τ. 4, σελ 846-7). Περαιτέρω, το αίτημα της προσφεύγουσας να κατακυρωθεί το αποτέλεσμα του διαγωνισμού σε αυτήν, κρίνεται απορριπτέο, δοθέντος ότι δεν ανήκει στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π. η κατακύρωση του αποτελέσματος του υπό κρίση διαγωνισμού, αφού σύμφωνα με το άρθρο 367 του Ν. 4412/2016 «1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της... 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...» και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ. 39/2017. Παρά ταύτα, λόγω της αναστολής του διαγωνισμού και της ρητής κρίσης της ΕΑ Σ.τ.Ε. 170/2019 (πρβλ. σκ. 7 της ΕΑ ΣΤΕ 170/2019) ότι αυτός δύναται να συνεχιστεί μετά από νεότερη απόφαση της Α.Ε.Π.Π., επανερχόμενης στην υπόθεση, λόγω του προσωρινού δεδικασμένου που η απόφαση αυτή του Ανωτάτου Δικαστηρίου παράγει, ο αναθέτων φορέας δε θα μπορούσε να εκδώσει νέα πράξη προκειμένου να συνεχίσει ο διαγωνισμός.

8. Επειδή, εξάλλου, συνεπεία της αναβίωσης της υπ' αριθ. 20193/27.3.2019 (Ορθή Επανάληψη 28.03.2019) απόφασης της Ε.ΥΔ.Α.Π. Α.Ε. με την υπ' αριθ. 20365/17.07.2019 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου αυτής και σε συμμόρφωση με την Α.Ε.Π.Π. 663/2019, αναφορικά με την ακύρωση της υπ' αριθ. 20226/15.04.2019 απόφασης ματαίωσης του υπό κρίση διαγωνισμού, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι παραδεκτώς η προσφεύγουσα βάλει κατά της προσβαλλόμενης αυτής πράξης, κατά το κεφάλαιο που ανεδείχθη η εταιρεία [...] προσωρινός ανάδοχος του διαγωνισμού και κατά τούτο, επειδή,

Αριθμός απόφασης: 1050/2019

δηλαδή, υπό την παραπάνω εκτεθείσα πλοκή της υπόθεσης, σήμερα που η Α.Ε.Π.Π. επανέρχεται στην υπόθεση, έχει κλονιστεί μία από τις προϋποθέσεις στην οποία, μεταξύ άλλων, ερείδεται η προσβαλλόμενη πράξη, ότι δηλαδή η προσφορά της προσωρινής αναδόχου είναι σε ισχύ, ο σχετικός ισχυρισμός της θα πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος και κατά το μέρος αυτό η προσβαλλόμενη πράξη του αναθέτοντος φορέα να ακυρωθεί. Οίκοθεν νοείται ότι, ο αναθέτων φορέας δύναται στην πράξη που σε συμμόρφωση προς την παρούσα απόφαση θα εκδώσει, να αναδείξει προσωρινό ανάδοχο την προσφεύγουσα με την τιμή προσφοράς της που αξιολογήθηκε και έγινε δεκτή σύμφωνα με την υπ' αριθ. 20193/27.3.2019 (Ορθή Επανάληψη 28.03.2019) απόφαση του Δ.Σ. της Ε.Υ.Δ.Α.Π. Α.Ε., αφού η προσφορά αυτή είναι πλέον η μοναδική αποδεκτή εν ισχύ προσφορά, μετά τη μη ανανέωση της ισχύος των προσφορών των διαγωνιζομένων [...],[...],[...] και [...].

9. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω και σε συμμόρφωση με την ΕΑ Σ.τ.Ε. 170/2019 και όσα ειδικότερα αυτή έκρινε (ως εκτίθεται στις σκέψεις 6 - 8 αυτής), η με ΓΑΚ (ΑΕΠΠ) 993/12.08.2019 Αίτηση συμμόρφωσης της προσφεύγουσας θα πρέπει να γίνει δεκτή εν μέρει και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση, υπ' αριθ. 20193/27.03.2019 (ορθή επανάληψη 28.03.2019) απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της Ε.Υ.Δ.Α.Π. Α.Ε., κατά το μέρος που ανεδείχθη η εταιρεία [...] προσωρινός ανάδοχος του διαγωνισμού και ωσαύτως να γίνει εν μέρει δεκτή η με ΓΑΚ (ΑΕΠΠ) 420/05.04.2019 Προσφυγή της προσφεύγουσας ως βάσιμη, κατά το κεφάλαιο τούτο.

10. Επειδή, το κατ' άρθρο 363 του Ν. 4412/2016 παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 267239187959 0528 0083) ποσού 2.436,32 € για την άσκηση της με ΓΑΚ (ΑΕΠΠ) 420/05.04.2019 Προσφυγής, θα πρέπει να επιστραφεί στην προσφεύγουσα, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017 και όσα κρίθηκαν ανωτέρω.

Αριθμός απόφασης: 1050/2019

**Για τους λόγους αυτούς
και σε συμμόρφωση με την ΕΑ Σ.τ.Ε. 170/2019**

Δέχεται τη με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 993/12.08.2019 Αίτηση συμμόρφωσης του οικονομικού φορέα [...].

Ακυρώνει την υπ' αριθ. 20193/27.03.2019 (ορθή επανάληψη 28.03.2019) απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της Ε.Υ.Δ.Α.Π. Α.Ε. κατά το μέρος που ανεδείχθη η εταιρεία [...] προσωρινός ανάδοχος του διαγωνισμού.

Ορίζει την επιστροφή του προσκομισθέντος παραβόλου (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 267239187959 0528 0083) ποσού 2.436,32 €.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 3 Σεπτεμβρίου 2019 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη και εκδόθηκε στις 19 Σεπτεμβρίου 2019.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Μαρία Κων. Μανδράκη

Ελένη Κατσίκια