

Η
ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ
ΜΟΝΟΜΕΛΕΣ ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 3 Μαρτίου 2022.

Για να εξετάσει την από 26.01.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 164/28.01.2022 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρίας με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στ.. ..., ..., αρ., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της ατομικής επιχείρησης με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στο Δήμο ..., οδός ..., αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται, που άσκησε παρέμβαση στο πλαίσιο της ως άνω προδικαστικής προσφυγής.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται να γίνει δεκτή η προσφυγή, να ακυρωθεί α) η από 15.12.2021 με αρ. 68/2021 απόφαση της Εκτελεστικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, με την οποία εγκρίθηκε το από 14.12.2021 πρακτικό της επιτροπής διαγωνισμού, έγινε αποδεκτή η προσφορά της επιχείρησης «...» και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος, β) η από 17.01.2022 με αρ. 2/2022 απόφαση της Εκτελεστικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, με την οποία εγκρίθηκε το από 14.01.2022 πρακτικό της επιτροπής διαγωνισμού και το αποτέλεσμα της διαγωνιστικής διαδικασίας και ανατέθηκε η εκτέλεση των υπηρεσιών στην επιχείρηση «...», γ) η πράξη κατακύρωσης του διαγωνισμού στην ως άνω επιχείρηση και δ) κάθε άλλη σχετική προγενέστερη ή μεταγενέστερη πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής, να αποκλειστεί από τον διαγωνισμό η ως άνω επιχείρηση και να ανακηρυχθεί η προσφεύγουσα ανάδοχος του έργου και να της ανατεθεί η παροχή υπηρεσιών φύλαξης.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής, έχει καταβληθεί 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»), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης χωρίς ΦΠΑ, ποσού 59.520,00€.

2. Επειδή, οι προσβαλλόμενες εκδόθηκαν στο πλαίσιο της υπ' αρ. πρωτ. ... Διακήρυξης με την οποία η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε Ανοικτό Δημόσιο Ηλεκτρονικό Διαγωνισμό για «Φύλαξη Χ.Υ.Τ.Α. ..., περιόδου 2021-2022», με εκτιμώμενη αξία σύμβασης 59.520,00€, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, και κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει χαμηλότερης τιμής. Η ως άνω διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 03.11.2021 έλαβε ΑΔΑΜ ... και στο ΕΣΗΔΗΣ, που έλαβε συστημικό α/α ...

3. Επειδή στις 04.02.2022 εκδόθηκε η υπ' αρ. Α100/2022 απόφαση της ΑΕΠΠ η οποία απέρριψε το αίτημα αναστολής- χορήγησης προσωρινών μέτρων της προσφεύγουσας.

4. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 Ν. 4412/2016, όπως αυτό ίσχυε πριν την τροποποίησή του με τις διατάξεις του άρθρου 134 Ν. 4782/2021, «...οι διατάξεις του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 345 έως 374) εφαρμόζονται στις διαφορές που προκύπτουν κατά τη διαδικασία ανάθεσης συμβάσεων του παρόντος νόμου, καθώς και τροποποίησης αυτών, με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ και ανεξάρτητα από τη φύση τους».

5. Επειδή, με το άρθρο 134 Ν. 4782/2021 δυνάμει του οποίου το ως άνω άρθρο τροποποιήθηκε, η καθ' ύλην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ διευρύνθηκε, καταλαμβάνοντας όλες τις διαφορές που προκύπτουν κατά τη διαδικασία ανάθεσης και τροποποίησης συμβάσεων του Ν. 4412/2016, με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των ορίων των άρθρων 118 και 328 περί απευθείας ανάθεσης,

Αριθμός Απόφασης: 312/2022

ήτοι εκτιμώμενη αξία ανώτερη των 30.000,00 ευρώ όσον αφορά τις συμβάσεις γενικών υπηρεσιών, όπως η προκείμενη.

6. Επειδή η έναρξη ισχύος του άρθρου 134 Ν. 4782/2021 μετατέθηκε, δυνάμει του άρθρου 57 παρ. 1 περ. ε' του Ν. 4825/2021, για την 01.03.2022. Ως εκ τούτου, η καθ' ύλη αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ εξακολουθεί να καταλαμβάνει, μέχρι την 01.03.2022, διαφορές από ανάθεση συμβάσεων εκτιμώμενης αξίας άνω των 60.000€ χωρίς Φ.Π.Α. κατ' άρθρο 345 Ν. 4412/2016, όπως αυτό ίσχυε πριν την τροποποίησή του με τον Ν. 4782/2021. Η επίμαχη Διακήρυξη αναρτήθηκε στις 03.11.2022 στο ΕΣΗΔΗΣ, η δε υπό κρίση προδικαστική προσφυγή κατατέθηκε στις 26.01.2022 διά μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, ήτοι προ της έναρξης ισχύος της ως άνω διάταξης, οπότε εφαρμοστέα είναι η διάταξη του άρθρου 345 παρ. 1 Ν. 4412/2016, όπως αυτό ίσχυε πριν την τροποποίησή του με τις διατάξεις του άρθρου 134 Ν. 4782/2021.

7. Επειδή η υπό ανάθεση σύμβαση υπάγεται, λόγω του αντικειμένου της, στις διατάξεις του Ν. 4412/2016, ωστόσο, δεδομένου ότι η εκτιμώμενη αξία της χωρίς Φ.Π.Α. είναι μικρότερη του ποσού των 60.000,00€, ήτοι 59.520,00€, οι διαφορές που γεννώνται κατά τη διαδικασία ανάθεσής της δεν υπάγονται, σύμφωνα με τα ως άνω, στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV, επομένως η ΑΕΠΠ είναι αναρμόδια προς εξέταση της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής. Ουδόλως δε ασκεί εν προκειμένω επιρροή το άρθρο 3.4 της Διακήρυξης, σύμφωνα με το οποίο οι πράξεις που εκδίδονται από τα όργανα της αναθέτουσας αρχής στο πλαίσιο του διαγωνισμού προσβάλλονται με προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ, δοθέντος ότι με την προκήρυξη του διαγωνισμού τίθεται το κανονιστικό πλαίσιο αυτού, όχι όμως και το δικονομικό πλαίσιο επίλυσης των αναφεομένων κατά τη διαδικασία του διαφορών (πρβλ. ΣτΕ 2973/2011, ΕΑΣτΕ 236/2019, 26/2015, βλ. ΑΕΠΠ Α462/2019 κ.α.).

8. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός Απόφασης: 312/2022

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 3 Μαρτίου 2022 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Το Μέλος

Η Γραμματέας

ΒΙΚΤΩΡΙΑ ΠΙΣΜΙΡΗ

ΕΥΑΓΓΕΛΙΑ ΠΕΤΡΟΥ