

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΜΟΝΟΜΕΛΕΣ ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 22 Μαρτίου 2022 με την εξής σύνθεση:
Μαρία Βύρρα- Μέλος, υπό την ιδιότητά του ως Μονομελούς Κλιμακίου.

Για να εξετάσει την από 11.02.2022 προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Α.Ε.Π.Π. 239/11.02.2022 της ατομικής επιχείρησης με την επωνυμία «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται (εφεξής «η προσφεύγουσα»).

Κατά του «ΔΗΜΟΥ ...» (εφεξής ο «αναθέτων φορέας»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να γίνει δεκτή η προδικαστική προσφυγή της και να ακυρωθεί, άλλως μεταρρυθμιστεί, η υπ' αριθμό 12/2022 Απόφαση της 6ης Συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ..., της 25ης Ιανουαρίου 2022 (εφεξής η «προσβαλλόμενη») και συγκεκριμένα απόσπασμα αυτής, κατά το μέρος που αφορά στην απόφαση επί του ακόλουθου θέματος ημερησίας διάταξης «Λήψη απόφασης για την έγκριση του υπ' αριθ. πρτ.1402/17-01-2022 Πρακτικού Αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης του Ανοικτού Ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ανάδειξη οριστικού αναδόχου για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΙΔΩΝ ΥΓΙΕΙΝΗΣ ΚΑΙ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ» με αριθμό συστήματος ...», κατά το μέρος που γίνονται δεκτές οι προσφορές των οικονομικών φορέων: 1) «...» με αριθμό συστήματος ... και 2) «...» με αριθμό συστήματος ..., με σκοπό την απόρριψή τους.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την υπ' αριθμό πρωτ. ... Διακήρυξη προκηρύχθηκε ανοιχτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός κάτω των ορίων για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΙΔΩΝ ΥΓΙΕΙΝΗΣ ΚΑΙ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ», με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής και με προϋπολογισθείσα δαπάνη 34.599,42 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και 27.902,75 ευρώ άνευ ΦΠΑ. Η Διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 18-11-2021 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) (Συστημικός Αριθμός ...).

2. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί νόμιμο παράβολο κατά τις διατάξεις του άρθρου 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... ύψους €600,00), το οποίο υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, ήτοι 27.902,75 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

3. 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».

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

5. 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 καταλάμβανε, 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 18.11.2021 στο ΕΣΗΔΗΣ, η δε υπό κρίση προδικαστική προσφυγή κατατέθηκε στις 11.02.2022 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.

6. 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€ χωρίς ΦΠΑ, ήτοι 27.902,76€ χωρίς ΦΠΑ, οι διαφορές που γεννώνται κατά τη διαδικασία ανάθεσής της δεν υπάγονται, σύμφωνα με τα ως άνω, στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV, και επομένως η ΕΑΔΗΣΥ είναι αναρμόδια προς εξέταση της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής. Εξάλλου και σύμφωνα με το άρθρο 345 του ν 4412, ως τροποποιήθηκε με το άρθρο 134 Ν. 4782/2021 και ως ισχύει, αναγράφεται σαφέστατα ότι στην καθ' ύλην αρμοδιότητα της ΕΑΔΗΣΥ εμπίπτουν προσφυγές στο πλαίσιο δημοσίων συμβάσεων με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (30.000) ευρώ χωρίς Φ.Π.Α, οπότε ούτως ή άλλως η υπό κρίση προσφυγή απαραδέκτως θα αγόταν ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ, δεδομένου ότι η προϋπολογισθείσα αξία της σύμβασης χωρίς ΦΠΑ υπολείπεται του ποσού των 30.000 ευρώ, κατά παράβαση της ως άνω οικείας διάταξης. 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 ΕΑΔΗΣΥ, 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.).

7. Επειδή, οι διατάξεις που προβλέπουν την προδικαστική προσφυγή, αφενός, χαρακτηρίζονται ως «δικονομικές» και, αφετέρου, απευθύνονται σε μικρό κύκλο αποδεκτών που οφείλουν να τις γνωρίζουν ενόψει της ιδιαιτερότητας του αντικειμένου ως εκ τούτου έχουν άμεσης εφαρμογής ανεξαρτήτως σχετικής ενημέρωσης από την αρμόδια Αρχή και επομένως ανεξαρτήτως ρητής και εξαντλητικής αναφοράς των σχετικών προϋποθέσεων παραδεκτού στην οικεία διακήρυξη (βλ. σχετ. ΣτΕ Ολ 876/2013). Εξάλλου, στο πλαίσιο των διοικητικών προσφυγών που ασκούνται στο πεδίο των δημοσίων συμβάσεων, δεδομένου του μικρό κύκλου αποδεκτών της οικείας νομοθεσίας και της κατ' επάγγελμα κατά τη συνήθη πορεία των πραγμάτων ενασχολήσεώς τους με τις διαδικασίες των δημοσίων συμβάσεων, αυτοί οφείλουν να γνωρίζουν τις κρίσιμες διατάξεις (πρβλ. ΟΛΣτΕ 876/2013, ΣτΕ 268, 360/2018, 1400, 1595/2016, 3128-3129/2015, 1072, 1985, 1988/2014, 2886/2013, 2315/2013)

8. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, ενόψει, της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, δεν εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και στην καθ' ύλην αρμοδιότητα της ΕΑΔΗΣΥ και πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτως ασκηθείσα (ad hoc 1831/2021 Απόφαση ΑΕΠΠ).

9. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

10. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέβαλε η προσφεύγουσα, κατά τις διατάξεις του άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 22 Μαρτίου 2022 και εκδόθηκε στις 11 Απριλίου 2022 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

**ΤΟ ΜΕΛΟΣ ΕΑΔΗΣΥ
(ΠΡΩΗΝ ΑΕΠΠ)
ΜΑΡΙΑ ΒΥΡΡΑ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΣΩΚΡΑΤΗΣ ΤΣΑΠΑΛΙΑΡΗΣ**