

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 11 Απριλίου 2022 με την εξής σύνθεση: Αθηνά Μπουζιούρη, Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Ειρήνη Αψοκάρδου και Χρήστος Σώκος (σε αναπλήρωση του κωλυόμενου Μέλους του 1^{ου} Κλιμακίου Ελευθερίας Καλαμιώτη, δυνάμει της υπ' αριθ. 21/2022 Πράξης Προέδρου ΕΑΔΗΣΥ), Μέλη.

Για να εξετάσει την από 3/3/2022 με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 346/4-3-2022 προδικαστική προσφυγή της ατομικής επιχείρησης με την επωνυμία «...» που εδρεύει στα ..., οδός (ο προσφεύγων).

Κατά του ΔΗΜΟΥ ... (η αναθέτουσα αρχή), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την κρινόμενη προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της από 11/2/2022 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, η οποία περιέχεται στο Πρακτικό της υπ' αριθ. 04/11-02-2022 συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής, κατά το μέρος της με το οποίο απερρίφθη η προσφορά του για την προμήθεια ειδών παντοπωλείου της από 10/1/2022 πρόσκλησης σε διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση της αναθέτουσας αρχής.

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια Αθηνά Μπουζιούρη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε, εισπράχθηκε και δεσμεύτηκε το νόμιμο, κατ' άρθρα 363 Ν. 4412/2016 και 5 ΠΔ 39/2017, παράβολο ποσού 600,00 ευρώ, όπως αυτό

υπολογίζεται βάσει της εκτιμώμενης αξίας του Τμήματος της σύμβαση ποσού 45.515,18 ευρώ άνευ ΦΠΑ, με κωδικό ηλεκτρονικού παραβόλου:

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. ... Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης «Προμήθειας Τροφίμων και Φρέσκου Γάλακτος για τις ανάγκες του Δήμου ...και των Νομικών του Προσώπων» συνολικής εκτιμώμενης αξίας 163.841,78 συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Το αντικείμενο της σύμβασης υποδιαιρέθηκε σε επτά (7) τμήματα, με δυνατότητα κάθε συμμετέχοντος να υποβάλει προσφορά για ένα ή περισσότερα τμήματα ειδών, χωρίς περιορισμό των τμημάτων που μπορεί να ανατεθούν σε έναν προσφέροντα, υπό την προϋπόθεση ότι η προσφορά θα περιλαμβάνει το σύνολο των αναφερόμενων ειδών ανά τμήμα. Για το Τμήμα Α', ήτοι την προμήθεια ειδών παντοπωλείου εκτιμώμενης αξίας 45.515,18 ευρώ άνευ ΦΠΑ κατέθεσε προσφορά ένας οικονομικός φορέας. Με την υπ' αριθ. 473/2021 απόφαση της αναθέτουσας αρχής ο ανωτέρω διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος για το Τμήμα Α' λόγω αποκλεισμού του μοναδικού συμμετέχοντος. Με την ίδια απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής εγκρίθηκε η ανάθεση του ανωτέρω Τμήματος της σύμβασης με διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση. Κατόπιν της ανωτέρω απόφασης της αναθέτουσας αρχής, με την υπ' αριθ. ... πρόσκληση σε ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση εκκίνησε νέα διαδικασία ανάθεσης της σύμβασης «Προμήθεια Ειδών Παντοπωλείου του Δήμου ...και των Νομικών Προσώπων του – Τμήμα Α'» εκτιμώμενης αξίας 45.515,18 ευρώ (χωρίς ΦΠΑ). Με την πρόσκληση ορίστηκε ότι η διαδικασία ανάθεσης θα διενεργηθεί μέσω ΕΣΗΔΗΣ. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 20/1/2022. Στην ανωτέρω διαδικασία ανάθεσης συμμετείχαν καταθέτοντας προσφοράγια το σύνολο των ειδών της ανωτέρω προμήθειας, ως όφειλαν σύμφωνα με τους όρους τις πρόσκλησης, οι δύο κληθέντες οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων και ο προσφεύγων. Με την προσβαλλόμενη απόφαση απερρίφθησαν αμφότερες οι προσφορές. Ειδικότερα, η προσφορά του προσφεύγοντοςαπερρίφθη λόγω μη πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής και των τεχνικών προδιαγραφών της πρόσκλησης.

3. Επειδή, η προκείμενη διαδικασία ανάθεσης εκκίνησε με την υπ' αριθ.

... πρόσκληση σε διαπραγμάτευση, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, η οποία κοινοποιήθηκε στους οικονομικούς φορείς μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, όπου αυτή αναρτήθηκε στις 10/1/2022. Η διαδικασία ανάθεσης έλαβε συστημικό Α/Α Η δε προκείμενη διαδικασία ανάθεσης είναι νέα και αυτοτελής σε σχέση με τον αρχικό διαγωνισμό που προκηρύχθηκε με την υπ' αριθ. ... Διακήρυξη, ο οποίος ολοκληρώθηκε ως προς το Τμήμα Α' αυτού με την κήρυξή του ως άγονου.

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 η καθ' ύλην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ (ήδη ΕΑΔΗΣΥ) 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 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 1^η/3/2022. Ως εκ τούτου, η καθ' ύλην αρμοδιότητα της ΕΑΔΗΣΥ εξακολουθούσε να καταλαμβάνει, μέχρι την 1^η/3/2022, διαφορές από ανάθεση συμβάσεων εκτιμώμενης αξίας άνω των 60.000,00 κατ' άρθρο 345 Ν. 4412/2016, όπως αυτό ίσχυε πριν την τροποποίησή του με τον Ν. 4782/2021.

7. Επειδή η υπό ανάθεση σύμβαση υπάγεται λόγω του αντικειμένου της (προμήθεια) στις διατάξεις του Ν. 4412/2016. Ωστόσο, δεδομένου ότι η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης άνευ ΦΠΑ ανέρχεται σε 45.515,18 ευρώ και υπολείπεται του ποσού των 60.000,00 ευρώ, η δε διαδικασία ανάθεσης εκκίνησε, κατ' άρθρο 120 παρ. 2 Ν. 4412/2016, προ της 1/3/2022, με την από 10/1/2022 κοινοποίηση της πρόσκλησης προς τους οικονομικούς φορείς, οι διαφορές που γεννώνται κατά την διενέργεια της προκείμενης διαδικασίας ανάθεσης δεν υπάγονται, σύμφωνα με την ανάπτυξη που προηγήθηκε, στο

Αριθμός απόφασης: 665/2022

πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV. Ως εκ τούτου, η ΕΑΔΗΣΥ, υπό οποιονδήποτε σχηματισμό της, είναι καθ' ύλην αναρμόδια να εξετάσει την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή. Για τον λόγο αυτό, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

8. Επειδή, γίνεται δεκτή η εισήγηση στο σύνολό της.

9. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και να οριστεί η κατάπτωση του καταβληθέντος από τον προσφεύγοντα παραβόλου.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 11 Απριλίου 2022 και εκδόθηκε στις 3 Μαΐου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Αθηνά Μπουζιούρη

Παναγιώτα Καλαντζή