

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε την 19 Απριλίου 2021 με την εξής σύνθεση: Χρήστος Σώκος Πρόεδρος, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Εισηγητής και Αγγελική Πουλοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 12-4-2021 Ένσταση με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 790/14-4-2021 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «ΔΗΜΟΣS ...», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την ως άνω ένσταση, ο ενιστάμενος ζητά την ακύρωση της με αρ. ... Απόφασης Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, στο πλαίσιο της διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΔΩΝ ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΩΝ», εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 51.957,00 ευρώ.

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, ο προσφεύγων δεν άσκησε προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ, αλλά όπως ρητά εντός του δικογράφου του αναφέρει και στοιχειοθετεί, άσκησε κατ' άρ. 127 Ν. 4412/2016 ένσταση ενώπιον της αναθέτουσας αρχής, κατέβαλε δε οριζόντιο παράβολο κατ' άρ. 127 παρ. 2 Ν. 4412/2016 περί τέτοιων ενστάσεων και όχι το ενώπιον της ΑΕΠΠ προβλεπόμενο, κατ' άρ. 363 Ν. 4412/2016, παράβολο, η δε ΑΕΠΠ δεν δύναται υπεισερχόμενη στη σαφή

πρόθεση του οικονομικού φορέα, να αλλοιώσει το δικόγραφο του και να μεταβάλει τη φύση του ή την αρμόδια αρχή στην οποία απευθύνεται, ομοίως δε δεν δύναται τούτο η αναθέτουσα. Άλλωστε, η εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεση σύμβασης είναι μικρότερη των 60.000 ευρώ άνευ ΦΠΑ και άρα ούτε η ΑΕΠΠ έχει κατ' άρ. 345-347 Ν. 4412/2016 αρμοδιότητα για εξέταση της οικείας ενδικοφανούς προσφυγής και επί της προκείμενης διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης ούτε η τελευταία, ως και η εκδοθείσα στο πλαίσιο της προσβαλλομένη πράξη είναι δεκτικές κατ' άρ. 345-346 και 360 Ν. 4412/2016 προδικαστικής προσφυγής και της κατά το ΒΙΒΛΙΟ IV Ν. 4412/2016 προβλεπόμενης προστασίας, αλλά κατ' άρ. 127 Ν. 4412/2016 ενστάσεως. Ουδόλως δε τα ανωτέρω μεταβάλλονται από τις όποιες προβλέψεις της προκείμενης διακήρυξης, ως και της μη προσβολής της από τους διαγωνιζομένους, αφού με τη διακήρυξη δεν μπορεί να γίνεται επιλογή του δικονομικού καθεστώτος επίλυσης της επίδικης διαφοράς διαφορετικού από το νόμιμο (Απόφαση ΑΕΠΠ 473/2018, ΣτΕ ΕΑ 1012/2009, 381/2008, 1130/2007) ούτε η αναθέτουσα έχει αρμοδιότητα και κανονιστική εξουσιοδότηση εκ του Ν. 4412/2016, όπως κατ' ευχέρεια της επιλέξει δικονομικό καθεστώς για τη διαδικασία ούτε να μεταβάλει το πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του ΒΙΒΛΙΟΥ IV ή του άρ. 127 Ν. 4412/2016 ούτε η αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ εξαρτάται από τη βούληση της αναθέτουσας ή των διαδίκων ούτε η ΑΕΠΠ συνιστά όργανο εκούσιας υπαγωγής υποθέσεων στην αρμοδιότητα της κατ' επιλογή ή αποδοχή των διαδίκων.

2. Επειδή, συνεπεία των ανωτέρω, η ΑΕΠΠ είναι αναρμόδια για την εξέταση του νυν διοικητικού βοηθήματος, το οποίο ασκήθηκε και κατά τα ανωτέρω, ορθώς ως ένσταση του άρ. 127 Ν. 4412/2016 και επομένως, δεν δύναται να κρίνει την υπόθεση ούτε ως προς το παραδεκτό ή το βάσιμο αυτής ούτε να δεσμεύσει, επιστρέψει ή διατάξει την κατάπτωση του οικείου παραβόλου. Η δε ένσταση, ως και η υπόθεση είναι εξεταστέες από την αναθέτουσα, η οποία άλλωστε άνευ νομίμου λόγου διαβίβασε στην ΑΕΠΠ την ένσταση. Εξάλλου, η ένσταση, ως υποβληθείσα δια του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ και ως ασκηθείσα εξ αρχής ενώπιον της

αρμόδιας αρχής, ήτοι της αναθέτουσας, τελεί ούτως ή άλλως εξαρχής στη διάθεση της αναθέτουσας, ενώπιον της οποίας αρμοδίως εξαρχής ασκήθηκε και άρα, δεν υφίσταται έδαφος εφαρμογής του άρ. 4 παρ. 1 Ν. 2690/1999 περί διαβίβασης υπόθεσης που εκκρεμεί ενώπιον αναρμόδιας υπηρεσίας προς την αρμόδια υπηρεσία. Κατ' αποτέλεσμα των ανωτέρω, η ΑΕΠΠ ομοίως ουδεμία αρμοδιότητα περί του νυν καταβληθέντος και τελούντος εξαρχής στη διάθεση της αναθέτουσας, παραβόλου έχει και δεν δύναται προς τούτο να προβεί σε οιαδήποτε ενέργεια.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Κηρύσσει εαυτόν αναρμόδια για την εξέταση της ένστασης.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 19-4-2021 και εκδόθηκε στις 22-4-2021.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΧΡΗΣΤΟΣ ΣΩΚΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΞΕΝΟΣ