

**Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

**ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 21 Φεβρουαρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Ελευθερία Καλαμιώτη Πρόεδρος, Ειρήνη Αψοκάρδου, Μέλος, και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης κατάλληλων προσωρινών μέτρων που περιλαμβάνεται στην από 11/2/2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 236/11-2-2022 προδικαστική προσφυγή, του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής «η προσφεύγουσα») που εδρεύει στ.. ..., οδός ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

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

Με την προδικαστική προσφυγή, στην οποία σωρεύει και αίτημα αναστολής της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση: α) της υπ' αριθ. 2/2022 απόφασης του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής που περιέχεται στο Πρακτικό 1ο της από 18/1/2022 συνεδρίασης με ΘΕΜΑ 2ο : «Συζήτηση και λήψη απόφασης για έγκριση του πρακτικού διεξαγωγής ηλεκτρονικού δημόσιου ανοιχτού διαγωνισμού άνω των ορίων, του Α' σταδίου για την ηλεκτρονική αποσφράγιση «Δικαιολογητικά συμμετοχής - Τεχνική προσφορά» και Β' σταδίου για την ανάθεση των εργασιών φύλαξης χώρων (Έλεγχος Περιπολίας με Αυτόματο check, Πολιτιστική Γειτονιά, Θερινοί Δημοτικοί Κινηματογράφοι & Χώροι Εκδηλώσεων) της Κοινωφελούς Επιχείρησης Υπηρεσιών ... για τρία (3) έτη και ανάδειξη προσωρινού αναδόχου» που αναρτήθηκε στην αρχική σελίδα του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 18/1/2022 και β) της απόφασης υπ' αριθ. 27/2022 του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής, η οποία περιέχεται στο Πρακτικό 2ο της από 31/1/2022 συνεδρίασης με ΘΕΜΑ 15ο: «Συζήτηση και λήψη απόφασης για έγκριση του πρακτικού Γ' σταδίου δικαιολογητικών κατακύρωσης του ηλεκτρονικού δημόσιου ανοιχτού διαγωνισμού άνω των ορίων, για την ανάθεση των εργασιών φύλαξης χώρων (Έλεγχος Περιπολίας

## Αριθμός απόφασης: Α145/2022

με Αυτόματο check, Πολιτιστική γειτονιά, Θερινοί Δημοτικοί Κινηματογράφοι & χώροι εκδηλώσεων) της Κοινωφελούς Επιχείρησης Υπηρεσιών ... για τρία (3) έτη και κατακύρωση του διαγωνισμού» που κοινοποιήθηκε διά της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού την 1/2/2022.

Οι προσβαλλόμενες εκδόθηκαν στο πλαίσιο ανοικτού δημόσιου ηλεκτρονικού διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με την υπ' αριθ. ... Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης παροχής υπηρεσιών φύλαξης χώρων (Έλεγχος Περιπολίας με Αυτόματο check , Πολιτιστική γειτονιά, Θερινοί Δημοτικοί Κινηματογράφοι & χώροι εκδηλώσεων) της Κοινωφελούς Επιχείρησης Υπηρεσιών ... για τρία (3) έτη, εκτιμώμενης αξίας 250.100,00 ευρώ πλέον ΦΠΑ 24%. Ο διαγωνισμός διεξάγεται μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έχει λάβει συστημικό Α/Α ...

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Αθηνά Μπουζιούρη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα  
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 1.250,50 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 11/2/2022 πληρωμή στην ALPHA BANK και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»), το οποίο υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ποσού 250.100,00 ευρώ άνευ ΦΠΑ.

2. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 366 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147/08.08.2016) ως ισχύει ορίζεται ότι: «1. Η ΑΕΠΠ, ύστερα από αίτημα του προσφεύγοντος και μετά από κλήση της αναθέτουσας αρχής προ τριών (3) ημερών, εκδίδει υποχρεωτικά κατόπιν συνεδρίασης συνοπτικά αιτιολογημένη απόφαση είτε αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης είτε απόρριψης του αιτήματος περί λήψης προσωρινών μέτρων. Η ΑΕΠΠ μπορεί να εκδώσει απόφαση αναστολής της προσβαλλόμενης πράξης και αυτεπαγγέλτως. Σε κάθε περίπτωση, με την απόφαση αναστολής η ΑΕΠΠ

## Αριθμός απόφασης: Α145/2022

ορίζει και τα κατάλληλα μέτρα έως ότου αποφανθεί για την προσφυγή και, πάντως, όχι πέραν της προθεσμίας που ορίζεται στην παρ. 1 του άρθρου 367 για την έκδοση της απόφασής της. 2. Με την απόφαση της παρ. 1 μπορεί να διατάσσονται προσωρινά μέτρα για να επανορθωθεί η εικαζόμενη παράβαση ή να αποτραπεί η ζημία των θιγόμενων συμφερόντων, στα οποία συμπεριλαμβάνονται μέτρα που αναστέλλουν τη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης ή την εκτέλεση οποιασδήποτε απόφασης λαμβάνει η αναθέτουσα αρχή. 3. Η ΑΕΠΠ μπορεί να αποφασίσει να μην χορηγηθούν τα προσωρινά μέτρα της παρ. 2, αν κρίνει ότι, ύστερα από στάθμιση όλων των συμφερόντων που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη. Η απόφαση να μη χορηγηθούν προσωρινά μέτρα δεν θίγει τις λοιπές αξιώσεις που προβάλλει το πρόσωπο που έχει ζητήσει τη χορήγηση των εν λόγω μέτρων».

3. Επειδή, προϋπόθεση της παροχής προσωρινών μέτρων υπέρ του αιτούντος είναι: α) η παραδεκτή άσκηση της προσφυγής, β) η ύπαρξη βλάβης του προσφεύγοντος ως στοιχείο του παραδεκτού της αίτησης θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον του και κριτήριο επιλογής του κατάλληλου ασφαλιστικού μέτρου, γ) η πιθανολόγηση βασιμότητας έστω κι ενός εκ των προβαλλόμενων λόγων, καθώς καθίσταται σαφές ότι προδήλως αβάσιμη – ως και προδήλως απαράδεκτη – προσφυγή δεν δύναται να θεμελιώσει αίτημα αναστολής και δ) να μην προκύπτει από τη στάθμιση όλων των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη (άρθρο 15 του ΠΔ 39/2017 και 366 του Ν. 4412/2017).

4. Επειδή, σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του Ν. 4412/2016, επί του άρθρου 366 αυτού: «Δίδεται η δυνατότητα στην Α.Ε.Π.Π να διατάξει προσωρινά μέτρα προκειμένου να μην καταστεί αλυσιτελής η αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας».

5. Επειδή η προκείμενη προσφυγή, στην οποία περιλαμβάνεται το υπό κρίση αίτημα αναστολής, δεν πιθανολογείται εν γένει ως προδήλως απαράδεκτη ή προδήλως αβάσιμη. Περαιτέρω, για την οριστική κρίση αφενός

## Αριθμός απόφασης: Α145/2022

περί του παραδεκτού και αφετέρου περί του βάσιμου των λόγων της προσφυγής, απαιτείται ενδελεχής έρευνα και εκτίμηση των στοιχείων του φακέλου του διαγωνισμού και των προσφορών, στη βάση των οικείων όρων της διακήρυξης και της ισχύουσας ενωσιακής και εθνικής νομοθεσίας, οι οποίες δεν μπορούν να ολοκληρωθούν στο πλαίσιο της προσωρινής προστασίας, ιδίως ενόψει των στενών χρονικών ορίων που τάσσει ο νόμος για την έκδοση απόφασης (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 496/2011, ΔΕφΑθ 9/2015, 10/2015, 20/2015, 3520/15, 41/2015, 46/2015).

6. Επειδή, από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού προκύπτει ότι με την δεύτερη προσβαλλόμενη απόφαση ανεδείχθη ανάδοχος της σύμβασης και κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού.

7. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του ηλεκτρονικού φακέλου του διαγωνισμού, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε την 17/2/2022 το υπ' αριθ. πρωτ. 722/17-2-2022 έγγραφο απόψεων επί του κρινόμενου αιτήματος αναστολής, στο οποίο η αναθέτουσα αρχή προβάλλει ότι *«κατά την υπό κρίση αίτηση αναστολής ουδόλως προβάλλεται παράβαση κανόνα του δικαίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή του εσωτερικού δικαίου και συνακόλουθα δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις του νόμου για τη χορήγησή της. Περαιτέρω, καθώς η άσκηση της προσφυγής κωλύουν τη σύναψη της σύμβασης επί ποινή ακυρότητας, δεν υφίσταται επικείμενος κίνδυνος ή ανεπανόρθωτη βλάβη ή ζημία του προσφεύγοντος και συνακόλουθα δεν υφίσταται έννομο συμφέρον για τη χορήγηση αναστολής καθώς δεν πληρούται η ratio της διάταξης για τη χορήγηση αναστολής-ορισμού προσωρινών μέτρων, η οποία σκοπεί στην αποτροπή ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού. Συνεπώς, το αίτημα αναστολής και προσωρινής διαταγής θα πρέπει να απορριφθεί, καθώς δεν προκύπτει βλάβη του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα»*.

8. Επειδή, ενόψει των ανωτέρω, και ιδίως του σταδίου στο οποίο βρίσκεται η διαγωνιστική διαδικασία, η άσκηση της προδικαστικής προσφυγής κωλύει τη σύναψη της σύμβασης, επί ποινή ακυρότητας (άρθρα 364 και 368 του Ν. 4412/2106 και άρθρο 6 του Π.Δ. 39/2017), ώστε το δικαίωμα της προσφεύγουσας και η εύλογη προσδοκία της να αναλάβει το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, σε περίπτωση ευδοκίμησης της προδικαστικής

## **Αριθμός απόφασης: Α145/2022**

προσφυγής, δεν θίγεται, ούτε κινδυνεύει να υποστεί ζημία για την αποτροπή της οποίας είναι αναγκαία η χορήγηση προσωρινών μέτρων.

9. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, το αίτημα χορήγησης αναστολής - προσωρινών μέτρων της προσφεύγουσας πρέπει να απορριφθεί.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει το αίτημα αναστολής- προσωρινών μέτρων της αιτούσας.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 21 Φεβρουαρίου 2022 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος**

**Ελευθερία Καλαμιώτη**

**Η Γραμματέας**

**Φωτεινή Μαραντίδου  
α/α Μαρία Κατσαρού**