

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στις 14 Μαρτίου 2022 με την εξής σύνθεση: Αικατερίνη Ζερβού- Πρόεδρος, Χρυσάνθη Ζαράρη -Εισηγήτρια και Βικτωρία Πισμίρη, Μέλη.

Για να εξετάσει το περιλαμβανόμενο στην από 03.03.2022 Προδικαστική Προσφυγή με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 343/04.03.2022, αίτημα αναστολής και λήψης προσωρινών μέτρων του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στ... .., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά τ... .. [εφεξής η αναθέτουσα αρχή] όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή στην οποία σωρεύει και αίτημα λήψης μέτρων προσωρινής προστασίας, ο προσφεύγων επιδιώκει «να ακυρωθούν οι με αριθμ. αρ. 33/2022 και 47/17.02.2022 αποφάσεις της αναθέτουσας αρχής καθ' ο μέρος έγιναν δεκτές οι προσφορές των εταιριών «.....» με προσφερόμενη τιμή για την ομάδα Γ ΧΑΡΤΙΚΑ 50.740,47 ευρώ χωρίς ΦΠΑ, «.....» με προσφερόμενη τιμή για την ομάδα Γ ΧΑΡΤΙΚΑ 51.590,54 ευρώ χωρίς ΦΠΑ, «.....» με προσφερόμενη τιμή για την ομάδα Γ' 54.284,09 ευρώ χωρίς ΦΠΑ, «.....» με προσφερόμενη τιμή χωρίς ΦΠΑ για την ομάδα Γ' χαρτικά 57.363,97 και η εταιρία «.....» για την ΟΜΑΔΑ Γ'-ΧΑΡΤΙΚΑ με προσφερόμενη τιμή χωρίς ΦΠΑ για την ομάδα Γ' ΧΑΡΤΙΚΑ 48.930,65 η οποία και ανακηρύχθηκε ανάδοχος αυτής, ομάδα, στην οποία υπέβαλε νόμιμα και παραδεκτά προσφορά η εταιρεία μας (54.363,97 ευρώ χωρίς ΦΠΑ), εκδοθείσες στο πλαίσιο της με αρ. 40356/24.09.2021 διακήρυξης της αναθέτουσας αρχής για τη διενέργεια ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού για την προμήθεια ειδών καθαριότητας και ευπρεπισμού και λοιπών ειδών υγιεινής και καθαριότητας για τα έτη 2021-2022-2023, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης

Αριθμός Απόφασης: Α 203/2022

προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής, αποτελούμενη από τας τμήματα Α-Ε, όπου ο προϋπολογισμός του επίμαχου τμήματος Γ χαρτικά, ανέρχεται σε 60.395,35 πλέον ΦΠΑ.

Εν προκειμένω, στην προσφυγή: στο πεδίο του παραβόλου, ρητά αναφέρεται ότι αφορά στην Ομάδα Γ Χαρτικά, στο πεδίο προυπολογιζόμενης δαπάνης εξειδικεύεται μόνο η Ομάδα Γ, στο πεδίο ποσού κατακυρωθείσας προσφοράς, ομοίως, αλλά και στις σελ-5-6 της προσφυγής ο προσφεύγων ρητά αναφέρει ότι η προσφυγή ασκείται για την Ομάδα Γ, προφανώς εκ παραδρομής αναφέρεται στο αίτημα της προσφυγής στο σύνολο των ομάδων Α, Β, Γ, Δ, και Ε, άλλωστε δεν κατέθεσε προσφορά για το σύνολο των οικείων ομάδων, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει καταβληθεί το ηλεκτρονικό παράβολο με ηλεκτρονικό κωδικό ποσού € 600,00 Ευρώ (βλ. ταυτάριθμο παράβολο αυτόματης δέσμευσης).

2. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 366 του ν. 4412/2016: «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 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

Αριθμός Απόφασης: Α 203/2022

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, συνακόλουθα, η απόφαση επί του αιτήματος αναστολής - λήψης προσωρινών μέτρων, σκοπεί να αποτρέψει τη δημιουργία ανεπανάρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του Διαγωνισμού. Ωστόσο, δε θα πρέπει και η ίδια η απόφαση να δημιουργεί τέτοιες καταστάσεις, οδηγώντας σε πλήρη ικανοποίηση του ασφαλιστέου δικαιώματος, αφού η ισχύς της είναι προσωρινή και δεν θα πρέπει να επηρεάζει την απόφαση επί της προδικαστικής προσφυγής. Στο πλαίσιο αυτό, σκοπός της απόφασης επί αιτήματος αναστολής - λήψης προσωρινών μέτρων είναι η διασφάλιση των αμφισβητούμενων δικαιωμάτων του προσφεύγοντος μέχρι την οριστική κρίση της διαφοράς και ειδικότερα η ρύθμιση μέχρι τότε μιας κατάστασης προς αποτροπή επικείμενου κινδύνου ή ανεπανάρθωτης βλάβης ή ζημίας.

4. Επειδή, από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης προκύπτει ότι ο διαγωνισμός βρίσκεται όπου έχει αναδειχθεί ανάδοχος. Δοθέντος ότι ασκήθηκε η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, η υπογραφή της σύμβασης δεν δύναται να πραγματοποιηθεί, αφού αντίκειται στο ισχύον νομοθετικό πλαίσιο και σε κάθε περίπτωση θα είναι άκυρη, σύμφωνα με τα άρθρα 364 και 368 του ν. 4412/2106 και 6 του π.δ/τος 39/2017 (ΑΕΠΠ Α55/2020). Κατά συνέπεια, στο παρόν στάδιο δεν υφίσταται βλάβη της προσφεύγουσας που να πρέπει να τύχει προστασίας μέχρι την οριστική κρίση της διαφοράς, αφού από τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας ούτε επικείμενο κίνδυνο διατρέχει ούτε ζημία υφίσταται (ΑΕΠΠ Α55/2020' πρβλ. ΣτΕ ΕΑ 86/2018, ΣτΕ Ολ 1215/2018, πρβλ. ΣτΕ ΕΑ Ολ 146-148/2016, ΔΕφΑΘ 26/2019).

Αριθμός Απόφασης: Α 203/2022

5. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, το κρινόμενο αίτημα αναστολής πρέπει να απορριφθεί.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει το αίτημα παροχής προσωρινής προστασίας.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 14 Μαρτίου 2022 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

ΑΙΚΑΤΕΡΙΝΗ ΖΕΡΒΟΥ

Η Γραμματέας

ΕΥΑΓΓΕΛΙΑ ΠΕΤΡΟΥ