

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**7ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

**ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ**

Συνήλθε στις 26 Ιουλίου 2021 με την εξής σύνθεση: Χρυσάνθη Ζαράρη Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή - δυνάμει της από 19.07.2021 Απόφασης της Ολομέλειας ΑΕΠΠ- και Κωσταντίνος Κορομπέλης, ως αναπληρών το μέλος του 7ου Κλιμακίου Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, δυνάμει της υπ' αριθμ. 98/2021 Πράξης του Προέδρου της ΑΕΠΠ, ως ισχύει, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης κατάλληλων προσωρινών μέτρων που ενσωματώνεται στην από 19.07.2021 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 1441/20-07-2021 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και διακριτικό τίτλο: «...» (εφεξής «προσφεύγων»), που εδρεύει στην ..., επί της Λ. ... αρ. ... , όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

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

Με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή στην οποία σωρεύει και αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων, ο προσφεύγων αιτείται να *«ακυρωθεί η προσβαλλόμενη υπ' αριθ. πρωτ. 1824/2021 απόφαση του ΝΠΙΔ «...», εκδοθείσα στο πλαίσιο της με αριθμό 40/ΚΔ/2020 Διακήρυξης για την ανάδειξη αναδόχου/ αναδόχων για την σύναψη σύμβασης «Παροχής Υπηρεσιών Καθαριότητας στις κτιριακές εγκαταστάσεις της εταιρείας ...», με κριτήριο αξιολόγησης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, με προϋπολογιζόμενη δαπάνη 236.544,00 Ευρώ, πλέον ΦΠΑ και με δικαίωμα προαίρεσης στο ποσό των 118.272,00 Ευρώ πλέον ΦΠΑ, υποδιαιρούμενη σε τέσσερα τμήματα.*

Συγκεκριμένα ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης κατά το μέρος με το οποίο ορίσθηκε ως προσωρινός ανάδοχος: *« i. Για το τμήμα 1 «Κτίριο Κεντρικής Διοίκησης (ΚΔ) και*

## Αριθμός απόφασης: Α274/2021

*Συγκρότημα Εργοστασίου ...» ο οικονομικός φορέας «...» με ποσό 151.237,24 Ευρώ χωρίς ΦΠΑ, ii. Για το τμήμα 2 «Συγκρότημα Εργοστασίου ... (...)» ο οικονομικός φορέας «...» με ποσό 16.897,60 Ευρώ χωρίς ΦΠΑ, iii. Για το τμήμα 3 «Συγκρότημα Εργοστασίου ... (...)» ο οικονομικός φορέας «...» με ποσό 16.399,90 Ευρώ χωρίς ΦΠΑ και για το τμήμα 4 «Συγκρότημα Εργοστασίου ... (...)» ο οικονομικός φορέας «...» με ποσό 19.800 Ευρώ χωρίς ΦΠΑ. Να αποκλεισθούν οι ως άνω αναφερόμενοι οικονομικοί φορείς και συγκεκριμένα: Από το Τμήμα 1 να αποκλεισθούν οι οικονομικοί φορείς: i. «...», ii. «...», iii. «...», iv. «...», v. « ... », vi. «...», vii. «...», viii.«...». Από το Τμήμα 2 να αποκλεισθούν οι οικονομικοί φορείς: i. «...», ii. «...», iii. «...», viii.«...», iv. «...», v. «...». Από το Τμήμα 3 να αποκλεισθούν οι οικονομικοί φορείς: i. «...», ii. «...», iii. «...», viii.«...», iv. «...», v. «...», vi. «...». Από το Τμήμα 4 να αποκλεισθούν οι οικονομικοί φορείς: i. «...», ii. «...», iii. «...», viii. «...», iv. «...», v. «...», vi. «...». Να κατακυρωθεί ο επίμαχος διαγωνισμός και για τα 4 τμήματα στην προσφεύγουσα εταιρεία «...», διότι μόνο αυτή έχει υποβάλει νόμιμη, εμπρόθεσμη και παραδεκτή προσφορά σύμφωνη με την Διακήρυξη και την εθνική νομοθεσία».*

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1.Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο e-πανάβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 1.183,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., Αποδεικτικό ηλεκτρονικής πληρωμής του ποσού του παραβόλου μέσω της ΤΡΑΠΕΖΑ ΠΕΙΡΑΙΩΣ εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης του).

2. 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

## Αριθμός απόφασης: Α274/2021

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).

3. 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».*

4. Επειδή η υπό κρίση προσφυγή δεν πιθανολογείται ως προδήλως απαράδεκτη ή προδήλως αβάσιμη. Περαιτέρω, για την οριστική κρίση περί του παραδεκτού και της βασιμότητας των λόγων της προσφυγής, απαιτείται ενδελεχής έρευνα των στοιχείων του φακέλου του διαγωνισμού και των προσφορών στη βάση των οικείων όρων της διακήρυξης και της ισχύουσας ενωσιακής και εθνικής νομοθεσίας που δεν μπορεί να συναχθεί στο πλαίσιο της προσωρινής προστασίας (ΕΑ ΣτΕ 496/2011, ΔΕφΑθ 9/2015, 10/2015, 20/2015, 3520/15, 41/2015, 46/2015), καθώς και, ενδεχομένως, ερμηνείας όρων αυτών καθώς και, ενδεχομένως, περαιτέρω αναζήτηση διευκρινήσεων ή/και εγγράφων και από αρμόδιους προς τούτο φορείς προκειμένου το παρόν Κλιμάκιο να αχθεί σε σχετική οριστική κρίση.

5. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, ο υπόψη διαγωνισμός ευρίσκεται στη φάση, όπου έχουν ανοιχθεί οι οικονομικές προσφορές και έχουν οριστεί προσωρινοί ανάδοχοι των επίμαχων τμημάτων.

6. Επειδή, εν προκειμένω 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 του προσφεύγοντος και η εύλογη προσδοκία του περί συμμετοχής του στην περαιτέρω διαγωνιστική διαδικασία και εν τέλει στην ανάδειξη αυτού ως αναδόχου της εν λόγω σύμβασης δεν θίγεται σε περίπτωση που ήθελε κριθεί ούτως με την οριστική απόφαση επί της προδικαστικής της προσφυγής.

## **Αριθμός απόφασης: Α274/2021**

7. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, δεν υφίσταται βλάβη της προσφεύγουσας στο παρόν στάδιο, η οποία και θα πρέπει να τύχει προστασίας μέχρι την οριστική κρίση της διαφοράς, αφού δεν υφίσταται επικείμενος κίνδυνος ή ανεπανόρθωτη βλάβη ή ζημία της από την συνέχιση της διαδικασίας, καθώς, στο στάδιο που ευρίσκεται ο διαγωνισμός, ούτε η επικαλούμενη ζημία από την προσβαλλόμενη εκτελεστή πράξη της αναθέτουσας αρχής μπορεί με άλλον τρόπο να αποτραπεί, γιατί δεν έχει καταστεί οριστική, παρά μόνον με την έκδοση οριστικής απόφασης επί της προσφυγής της και, συνεπώς, δεν υφίσταται έννομο συμφέρον για τη χορήγηση αναστολής της διαγωνιστικής διαδικασίας – ορισμού προσωρινών μέτρων, καθώς δεν πληρούται η *ratio* της διάταξης για τη χορήγηση αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων, η οποία σκοπεύει στην αποτροπή ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού.

8. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΑΕΠΠ εντός τριημέρου και συγκεκριμένα στις 23.07.2021 τις απόψεις της επί του αιτήματος λήψης μέτρων προσωρινής προστασίας αιτούμενη τη μη χορήγηση τους.

9. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, η εκ του νόμου απαγόρευση για σύναψη της υπό ανάθεση σύμβασης έχει βεβαία και εύλογη για την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής διάρκεια και, πάντως, δεν απέχει από τον αποκλειστικό χρόνο του αρ. 367 παρ. 1 Ν. 4412/2016, χωρίς να καθυστερεί υπέρμετρα τη διαδικασία, ώστε να προστατευθούν και τα συμφέροντα της αναθέτουσας αρχής για ταχεία περάτωση αυτής.

10. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

11. 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.

**Αριθμός απόφασης: Α274/2021**

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 26.07.2021 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΧΡΥΣΑΝΘΗ Γ. ΖΑΡΑΡΗ**

**ΕΛΕΝΗ Α. ΛΕΠΙΔΑ**