

Η

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

ΜΟΝΟΜΕΛΕΣ ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΩΝ ΜΕΤΡΩΝ

Συνεδρίασε την 13-8-2021 υπό τον Μιχαήλ Διαθεσόπουλο, Μέλος της ΑΕΠΠ.

Για να εξετάσει το Αίτημα Προσωρινών Μέτρων, όσον αφορά από 3-8-2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1622/12-8-2021 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», νόμιμα εκπροσωπούμενης.

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

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της διακήρυξης με αρ. πρωτ. 7324/14-7-2021 για την ανάδειξη αναδόχου για την παροχή υπηρεσιών περιποίησης και ποτίσματος αναδασώσεων για την κάλυψη των αναγκών, εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 38.688,00 € (χωρίς ΦΠΑ 24%), συν δικαίωμα προαίρεσης 3.276,00€, που δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με Μοναδικό ΑΔΑΜ ... και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α ...

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής κατεβλήθη κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. ... και ποσού 600 ευρώ.

2. Επειδή, η διαδικασία εφ' ης ασκείται και αφορά η προσφυγή έχει εκτιμώμενη άνευ ΦΠΑ αξία, κατώτερη των 60.000 ευρώ και άρα, δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ, ασκείται δε προεχόντως απαραδέκτως ως προδικαστική προσφυγή, καθώς το δικαίωμα άσκησης τέτοιας προσφυγής, ως νόμος και δη, το άρ. 345 Ν. 4412/2016 νυν ισχύει και καταλαμβάνει τη νυν διαδικασία (το άρ. 134 Ν. 4782/2021 και η νέα διάταξη του άρ. 345 Ν. 4412/2016 εισάγεται σε ισχύ για διαδικασίες προκηρυσσόμενες από 1-9-2021, κατ' άρ. 142 παρ. 1 περ. δ' Ν. 4782/2021), επιφυλάσσεται για διαδικασίες με εκτιμώμενη άνευ ΦΠΑ αξία άνω των 60.000 ευρώ, ενώ για τις λοιπές διαδικασίες κάτω των ως άνω ορίων, προβλέπεται αποκλειστικά ένσταση ενώπιον της αναθέτουσας. Σημειωτέον δε, ότι η νυν προσφυγή ρητά ασκήθηκε κατά σαφή και ρητή βούληση του προσφεύγοντος, ως προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ και δεν συνιστά τυχόν ένσταση ενώπιον της αναθέτουσας, η οποία τυχόν εσφαλμένα την παρέπεμψε στην ΑΕΠΠ. Ουδόλως δε τα ανωτέρω μεταβάλλονται από τις όποιες προβλέψεις του άρ. 3.4 της προκείμενης διακήρυξης, ως και της μη προσβολής της από τους διαγωνιζομένους περί του εσφαλμένου όρου ως προς προδικαστική προστασία ενώπιον της ΑΕΠΠ, αφού με τη διακήρυξη δεν μπορεί να γίνεται επιλογή του δικονομικού καθεστώτος επίλυσης της επίδικης διαφοράς διαφορετικού από το νόμιμο (ΔΕφΠειρ Ν128/2018, 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.

3. Επειδή, επομένως, η προσφυγή ασκείται προδήλως απαραδέκτως και άρα, αφενός είναι εξαρχής απορριπτέο το αίτημα προσωρινών μέτρων, τόσο ως αυτοτελώς αναρμοδίως προβαλλόμενο και ενώ άλλωστε, τέτοια οικεία αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ προβλέπεται μόνο για τις διαδικασίες που εμπίπτουν

στο πεδίο εφαρμογής του άρ. 345 Ν. 4412/2016, όσο και λόγω του απαραδέκτου της προσφυγής εφ' ης ερείδεται. Συνεπεία δε τούτου, συντρέχουν και οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρ. 15 παρ. 3 ΠΔ 39/2017, καθώς επί προδήλως απαραδέκτως προσφυγών, ως η προκείμενη, η ΑΕΠΠ δύναται να διατάξει άρση του κατ' άρ. 364 Ν. 4412/2016 αυτοδίκαιου κωλύματος σύναψης σύμβασης, που η άσκηση της προσφυγής παράγει.

4. Επειδή, επομένως, πρέπει να απορριφθεί το αίτημα προσωρινών μέτρων. Να διαταχθεί δε άρση, κατ' άρ. 15 παρ. 3 ΠΔ 39/2017, του κατ' άρ. 364 Ν. 4412/2016, εκ της προσφυγής παραγόμενου κωλύματος σύναψης σύμβασης.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Απορρίπτει το Αίτημα Προσωρινών Μέτρων.

Διατάσσει την άρση του κατ' άρ. 364 Ν. 4412/2016, εκ της προσφυγής παραγόμενου κωλύματος σύναψης σύμβασης.

Κρίθηκε, αποφασίσθηκε και εκδόθηκε στις 13-8-2021.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ ΜΙΧΑΗΛ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΞΕΝΟΣ