

**Η**

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΜΟΝΟΜΕΛΕΣ ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

**ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ**

Συνήλθε στις 25-05-2022 για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης κατάλληλων προσωρινών μέτρων που ενσωματώνεται στην από 16.05.2022 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ενιαία Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΑΔΗΣΥ) 686/17.05.2022 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα «...» (...) και τον διακριτικό τίτλο «...» (...), όπως εκπροσωπείται νόμιμα, που εδρεύει στην ..., οδός ... αριθμός ..., εφεξής ο «προσφεύγων».

Κατά του «...» και κατά της με αρ. Πρωτ. ... διακήρυξης της αναθέτουσας αρχής με την οποία προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός ανοικτός διαγωνισμός κάτω των ορίων για την προμήθεια ..., εφεξής η «προσβαλλομένη».

Με την προδικαστική προσφυγή του, στην οποία σώρευσε και αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων, ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη διακήρυξη.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την πληρωμή στην τράπεζα και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης). Το καταβληθέν παράβολο αποτελεί

## Αριθμός Απόφασης: Α355/2022

το κατώτερο ποσό νομίμου παραβόλου λαμβανομένης υπόψη της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης ποσού 100.000 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με την με αρ. πρωτ. ... διακήρυξη προκήρυξε ηλεκτρονικό ανοικτό διαγωνισμό κάτω των ορίων για την προμήθεια ..., με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη βάσει τιμής προσφορά. Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε σαράντα (45) ημερολογιακές ημέρες από την υπογραφή της σύμβασης. Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 100.000,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (εκτιμώμενη αξία συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ: 124.000,00€). Ειδικότερα, ο προϋπολογισμός για το ΤΜΗΜΑ 1 της σύμβασης ανέρχεται σε 25.000,00€ πλέον ΦΠΑ και ο προϋπολογισμός για το ΤΜΗΜΑ 2 της σύμβασης ανέρχεται σε 75.000,00€ πλέον ΦΠΑ. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών αρχικά ορίστηκε η 25/05/2022 ημέρα Τετάρτη και ώρα 14:00 μ.μ. Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού αρχικά ορίστηκε η 31/05/2022, ημέρα Τρίτη και ώρα 11:00 π.μ.

3. Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 19-04-2022 με ΑΔΑΜ ... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό ....

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα στις 16-05-2022, δεδομένου του χρόνου ανάρτησης της προσβαλλομένης στο ΚΗΜΔΗΣ (19-04-2022), οπότε ως χρόνος κατά τον οποίο έλαβε πλήρη γνώση αυτής ο προσφεύγων τεκμαίρεται η 4-05-2022. Σημειώνεται ότι η καταληκτική προθεσμία άσκησης της προσφυγής (14-05-2022) συνέπιπτε με ημέρα Σάββατο, οπότε νομίμως και παραδεκτώς η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε την αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα, ήτοι τη Δευτέρα 16-05-2022. Επίσης, η προσφυγή ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και κοινοποιήθηκε στην Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου,

## Αριθμός Απόφασης: Α355/2022

σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή, ο προσφεύγων με έννομο συμφέρον ασκεί την υπό κρίση προσφυγή καθώς, ως ισχυρίζεται, δραστηριοποιείται στο αντικείμενο του υπό κρίση διαγωνισμού, πλην, όμως οι μη νόμιμοι και δυσανάλογοι όροι της διακήρυξης νοθεύουν τον υγιή ανταγωνισμό και του στερούν μη νόμιμα το δικαίωμα συμμετοχής στο διαγωνισμό, με άμεση βλάβη των οικονομικών του συμφερόντων, δεδομένου ότι ο προσφεύγων παρέχει επιτυχημένα τις υπό κρίση υπηρεσίες σε όλη την Ελληνική Επικράτεια, και μάλιστα σε ΝΠΔΔ, ΝΠΙΔ, και Οργανισμούς με αυξημένες απαιτήσεις, και ως εκ τούτου οι τεθέντες όροι της διακηρύξεως τον εμποδίζουν να συμμετάσχει στη διαγωνιστική διαδικασία του ...».

7. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή στις 17-05-2022 κοινοποίησε την υπό κρίση προσφυγή προς όλους τους ενδιαφερόμενους μέσω της ανάρτησής της στη λειτουργικότητα «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ.

8. Επειδή, με την υπ' αριθμ. 1015/2022 Πράξη του Μονομελούς Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής, αντίστοιχα και επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων.

9. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή δεν απέστειλε στην Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ απόψεις της επί του αιτήματος αναστολής, πλην, όμως, με το από 20-05-2022 μήνυμά της που αναρτήθηκε στη λειτουργικότητα «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, όπου πραγματοποιείται ο διαγωνισμός, ενημέρωσε τους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς ότι : *«Λαμβάνοντας υπόψη την προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία " «...» μετατίθεται η καταληκτική ημερομηνία παραλαβής προσφορών την 29η /07/2022».*

10. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του Μονομελούς Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ.

11. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 366 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 15 του ΠΔ 39/2017 προβλέπεται ότι : «1. 1. Η ΑΕΠΠ, ύστερα από αίτημα του προσφεύγοντος και μετά από κλήση της αναθέτουσας αρχής προ τριών (3) ημερών, εκδίδει υποχρεωτικά κατόπιν συνεδρίασης συνοπτικά αιτιολογημένα

## Αριθμός Απόφασης: Α355/2022

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[...].».

12. Επειδή, σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του Ν.4412/2016, επί του άρθρου 366 αυτού, αναφέρεται ότι: «Δίδεται η δυνατότητα στην ΑΕΠΠ να διατάξει προσωρινά μέτρα προκειμένου να μην καταστεί αλυσιτελής η αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας». Επομένως, η απόφαση επί του αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων, σκοπεί να αποτρέψει τη δημιουργία ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού. Στο πλαίσιο αυτό, σκοπός της απόφασης επί αιτήματος αναστολής -λήψης προσωρινών μέτρων είναι η διασφάλιση των, κατ' ελάχιστον, αμφισβητούμενων δικαιωμάτων των προσφευγόντων μέχρι την οριστική κρίση της διαφοράς και, ειδικότερα, η ρύθμιση μέχρι τότε μιας κατάστασης προς αποτροπή επικείμενου κινδύνου ή ανεπανόρθωτης βλάβης ή ζημίας.

13. 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).

## Αριθμός Απόφασης: Α355/2022

14.Επειδή για την οριστική κρίση επί του παραδεκτού αλλά και της νομικής και ουσιαστικής βασιμότητας των ισχυρισμών-αιτιάσεων όπως προβάλλεται από τον αιτούντα, απαιτείται ενδελεχής εξέταση του σχηματισθέντος φακέλου σε ενδικοφανές επίπεδο, σε σχέση με την κείμενη νομοθεσία και νομολογία.

15. Επειδή, περαιτέρω α) η υπό κρίση Προσφυγή δεν παρίσταται προδήλως अपαράδεκτη, β) ενδέχεται να υφίσταται βλάβη του αιτούντος από την προσβαλλόμενη πράξη, γ) οι λόγοι της υπό κρίση προσφυγής δεν παρίστανται καταρχήν προδήλως αβάσιμοι, δεδομένου ότι η οριστική απόφαση περί της βασιμότητας της προσφυγής χρήζει περαιτέρω εξέτασης και δ) δεν υφίσταται, από την πλευρά της αναθέτουσας αρχής επίκληση συγκεκριμένης ζημίας, που ανάγεται στο πεδίο του υπέρτερου δημοσίου συμφέροντος ως προς την ανάγκη έγκαιρης ολοκλήρωσης της διαγωνιστικής διαδικασίας.

16. Επειδή, ωστόσο, ως εκτέθηκε υπό σκέψη 9 η αναθέτουσα αρχή ανέστειλε οίκοθεν την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας με την μεταφορά της ημερομηνίας παραλαβής των προσφορών σε χρόνο μεταγενέστερο της αποκλειστικής προθεσμίας για την έκδοση της απόφασης της ΑΕΠΠ (βλ. άρθρα 365 και 367 Ν.4412/2016). Συνεπώς εν προκειμένω δεν πληρούται η ratio της ανωτέρω διάταξης για την αναστολή προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας και τη χορήγηση προσωρινών μέτρων.

17. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, το κρινόμενο αίτημα αναστολής πρέπει ν'απορριφθεί.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει το αίτημα παροχής προσωρινής προστασίας.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 25-05-2022 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Αριθμός Απόφασης: Α355/2022**

**Για το ΜΟΝΟΜΕΛΕΣ ΚΛΙΜΑΚΙΟ**  
**Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**  
**Αναστασία Ρουμελιώτη**