

**Η**

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

**1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

**ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΩΝ ΜΕΤΡΩΝ**

Συνεδρίασε την 23-9-2021 με την εξής σύνθεση: Χρήστος Σώκος Πρόεδρος, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Εισηγητής και Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή, σε αναπλήρωση της Αγγελικής Πουλοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει το Αίτημα Προσωρινών Μέτρων, όσον αφορά την από 10-9-2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1745/13-9-2021 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», νόμιμα εκπροσωπούμενου.

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

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της υπ' αριθ. συν. 33/θέμα 29ο /30-8-2021 απόφασης της Διοικούσας Επιτροπής της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος απεκλείσθη και κατακυρώθηκε υπέρ του οικονομικού φορέα ... το αποτέλεσμα της πιο πάνω διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 293.805,30 ευρώ, με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών σίτισης των δικαιούμενων δωρεάν σίτισης φοιτητών του ...(...), προσωρινής ισχύος και συγκεκριμένα από 01.09.2021 ή από την υπογραφή της σύμβασης μέχρι και δύο μήνες ή μέχρι την ανάδειξη αναδόχου της διακήρυξης 09/2021 ( ...2021-25-5), με τεχνικό εξοπλισμό του αναδόχου» (πρόσκληση υπ' αριθ. ...), ως και η ήδη υπογραφείσα, υπό ημερομηνία 1-9-2021 (ΑΔΑΜ: ...) σύμβαση παροχής υπηρεσιών σίτισης μεταξύ του ... και της εταιρείας «...», για το χρονικό διάστημα από 1-9-2021 έως και 31-10-2021, συνολικής δαπάνης 332.000,00 ευρώ συμπεριλαμβανομένου του αναλογούντος Φ.Π.Α. 13%. Η αναθέτουσα υποβάλλει τις από 20-9-2021 Απόψεις της περί του αιτήματος προσωρινών μέτρων.

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 2.940 ευρώ.

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαδικασίας εμπίπτουσας στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ λόγω αξίας και χρόνου έκδοσης, εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος ασκείται η από 10-9-2021 προσφυγή κατά της από 1-9-2021 κοινοποιηθείσας πρώτης ως άνω προσβαλλομένης και από την ίδια ημερομηνία εις γνώση του προσφεύγοντος, δεύτερης προσβαλλομένης (ήτοι της σύμβασης), εκ του μετέχοντος με επιφύλαξη στη διαδικασία προσκληθέντος προσφεύγοντος, ο οποίος στρέφεται τόσο κατά του αποκλεισμού, όσο και κατά της αποδοχής του ως άνω εν τέλει αναδόχου, αλλά και κατά της επικαλούμενης κατά παράβαση του άρ. 364 Ν. 4412/2016 σύναψης σύμβασης με τον τελευταίο. Επομένως, η προσφυγή δεν προκύπτει ως προδήλως απαράδεκτη ή προδήλως αβάσιμη και τουλάχιστον, ως προς το σύνολο της.

3. Επειδή, όμως, κατά τα ανωτέρω, η διαδικασία περατώθηκε και ήδη υπεγράφη σύμβαση πριν καν την άσκηση της προσφυγής, με συνέπεια το αίτημα αναστολής εκτέλεσης της πρώτης προσβαλλομένης, πράξης αποκλεισμού του προσφεύγοντος και αποδοχής του καθ' ου, να είναι άνευ αντικειμένου και η χορήγηση αναστολής επ' αυτής να μη δύναται εξ αντικειμένου να θεραπεύσει κάποια βλάβη ή κίνδυνο του προσφεύγοντα. Όσον αφορά το αίτημα αναστολής εκτέλεσης της σύμβασης, εν προκειμένω πάντως λυσιτελώς καταρχήν υποβάλλεται, αφού κατ' άρ. 364 παρ. 2 περ. α' Ν. 4412/2016, ένεκα της προκήρυξης της διαδικασίας ως διαπραγμάτευσης άνευ προηγούμενης δημοσίευσης, δεν υφίσταται κώλυμα σύναψης σύμβασης εκ του νόμου, πλην όμως με την Απόφαση Προσωρινών Μέτρων ΑΕΠΠ Α394/2021, εκδοθείσα στο πλαίσιο προηγούμενης προσφυγής του ίδιου προσφεύγοντος κατά της ίδιας της εξαρχής πρόσκλησης, διετάχθη (ασχέτως της χρήσης της λέξης «διατηρεί» αντί «διατάσσει» στο σώμα της Απόφασης) να εφαρμοστεί το κώλυμα σύναψης σύμβασης και επί της διαδικασίας αυτής και δη, με ειδικό μάλιστα σκεπτικό, ανεξαρτήτως του άρ. 364 παρ. 1 Ν. 4412/2016, σχετικά με την αληθή βλάβη του προσφεύγοντα εκ της συνάψεως της και δη, περί του ότι η σύναψη της θα

καταστήσει αλυσιτελή την προδικαστική του προστασία. Η δε αναθέτουσα σε κάθε περίπτωση σύνηψε τη σύμβαση, πλην όμως, όπως η αναθέτουσα επικαλείται, ανέστειλε την εκτέλεση της σύμβασης ως την έκδοση δικαστικής απόφασης κατά της Α394/2021 Απόφασης Προσωρινών Μέτρων ΑΕΠΠ. Σε κάθε περίπτωση, ασχέτως, ότι επί της με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 1665/27-8-2021 προσφυγής του νυν προσφεύγοντος κατά της πρόσκλησης, εκκρεμεί και επίκειται έκδοση οριστικής Απόφασης από την ΑΕΠΠ, κατόπιν της από 24-9-2021 ορισθείσας εξέτασης, η έκδοση της οποίας θα άγει σε παύση του οικείου προσωρινού μέτρου και της ισχύος της Α394/2021 και δεδομένου ότι η άσκηση της νυν προσφυγής με ημερομηνία εξέτασης την 11-10-2021 επεκτείνει τον χρόνο της ενώπιον της ΑΕΠΠ εκκρεμοδικίας επί της όλης διαδικασίας (λαμβάνομένου υπόψη και του αποκλειστικού κατ' άρ. 367 Ν. 4412/2016 χρόνου ως την έκδοση Απόφασης επί της νυν προσφυγής) έως και το πέρας του συνολικού χρόνου διάρκειας της σύμβασης (31-10-2021), κατά τρόπο ώστε πλέον και κατόπιν και της νυν δεύτερης προσφυγής, να υφίσταται κίνδυνος ολικής ματαίωσης του σκοπού της σύμβασης, σε σχέση με το φυσικό αντικείμενο του που συνίσταται ακριβώς στους 2 μήνες από Σεπτέμβριο έως και Οκτώβριο, εν προκειμένω, προκύπτει πως η βλάβη της αναθέτουσας από τη χορήγηση μέτρου περαιτέρω αναστολής εκτέλεσης της σύμβασης, θα είναι μεγαλύτερη από τη βλάβη του προσφεύγοντος, ο οποίος σε κάθε περίπτωση θα διατηρήσει δικαιώματα έναντι της αναθέτουσας, σε περίπτωση τελεσφόρου έκβασης της νυν προσφυγής του. Η δε νυν συνθήκη πλέον είναι όλως διαφορετική από την εξετασθείσα στο πλαίσιο της Α394/2021, όπου η σύμβαση είχε μόλις εκκινήσει και υπολειπόταν σημαντικός σχετικά χρόνος μετά την εξέταση της προσφυγής από την ΑΕΠΠ. Συνεπώς, συντρέχει έδαφος εφαρμογής του άρ. 15 παρ. 4 ΠΔ 39/2017 περί απόρριψης αιτήματος προσωρινών μέτρων και όσον αφορά το περί αναστολής εκτέλεσης της σύμβασης αίτημα.

4. Επειδή, επομένως το αίτημα προσωρινών μέτρων πρέπει να απορριφθεί.

**ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Απορρίπτει το Αίτημα Προσωρινών Μέτρων.

Κρίθηκε, αποφασίσθηκε και εκδόθηκε στις 23-9-2021.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**  
**ΧΡΗΣΤΟΣ ΣΩΚΟΣ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**  
**ΣΑΒΒΑΣ ΜΑΚΡΙΔΗΣ**