

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της στις 20 Οκτωβρίου 2021 με την εξής σύνθεση: Ειρήνη Αφοκάρδου - Πρόεδρος, Σταυρούλα Κουρή - Εισηγήτρια (δυνάμει της υπ' αριθμ. 159/2021 Πράξης της ασκούσας καθήκοντα Προέδρου ΑΕΠΠ) και Μαργαρίτα Κανάβα Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης κατάλληλων προσωρινών μέτρων που σωρεύεται στην από 11-10-2021 προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1928/12-10-2021 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» με το διακριτικό τίτλο «.....», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «.....», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την ανωτέρω προδικαστική προσφυγή, στην οποία ο προσφεύγων οικονομικός φορέας σωρεύει και αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων, αιτείται να ακυρωθούν οι προσβαλλόμενες υπ' αριθ. συν. 28/417/7-9-2021 και 31/471/28-9-2021 αποφάσεις της Οικονομικής Επιτροπής του, τα εγκριθέντα με αυτές υπ' αριθ. πρωτοκ. 36206/10-8-2021 (Πρακτικό 1) και 38908/27-8-2021 (Πρακτικό 2) και υπ' αριθ. πρωτοκ. 42742/23-9-2021 Πρακτικά της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού (.....), ως και κάθε άλλη συναφής πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «.....» και αναδείχθηκε αυτός προσωρινός ανάδοχος για το τμήμα με α/α 5 «ΦΡΕΣΚΑ ΟΠΩΡΟΛΑΧΑΝΙΚΑ» της σύμβασης «.....» και προϋπολογισθείσας αξίας του συγκεκριμένου τμήματος με α/α 5 ποσού 96.551,16 € (συμπ/νου Φ.Π.Α.), προκειμένου να απορριφθεί η προσφορά του ανωτέρω οικονομικού φορέα και να αναδειχθεί ο

Αριθμός Απόφασης: Α 496/2021

προσφεύγων προσωρινός ανάδοχος για το προαναφερθέν τμήμα με α/α 5. Η προκήρυξη της υπό ανάθεση ανωτέρω σύμβασης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.Δ.Η.Σ) στις 25-06-2021 με ΑΔΑΜ, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ.....

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Σταυρούλα Κουρή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1.Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 600,00€ ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό,), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία του τμήματος με α/α 5.

2. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 366 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147/08.08.2016) ως ισχύει ορίζεται ότι: «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 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

Αριθμός Απόφασης: Α 496/2021

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».

4. 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).

5. 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».*

6. 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.

7. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στις 18-10-2021 στην ΑΕΠΠ τις με αρ.πρωτ.46702/18-10-2021 απόψεις της επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων, σύμφωνα με τις οποίες θα απέχει από κάθε

Αριθμός Απόφασης: Α 496/2021

διαγωνιστική διαδικασία που αφορά το συγκεκριμένο διαγωνισμό για το τμήμα με α/α 5 έως ότου η Α.Ε.Π.Π. αποφανθεί επί της εν λόγω προσφυγής. Επομένως, δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή έχει αναστείλει ήδη οίκοθεν κάθε σχετική ενέργεια, παρέπεται ότι έχει καταστεί αλυσιτελής το οικείο αίτημα αναστολής της διαγωνιστικής διαδικασίας του προσφεύγοντος και εξ αυτού του λόγου τυγχάνει απορριπτέο.

8. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, το αίτημα χορήγησης αναστολής - προσωρινών μέτρων του προσφεύγοντος πρέπει να απορριφθεί.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει το αίτημα αναστολής- προσωρινών μέτρων του προσφεύγοντος.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη στις 20 Οκτωβρίου 2021 και εκδόθηκε στις 21 Οκτωβρίου 2021.

Η Πρόεδρος
ΕΙΡΗΝΗ ΑΨΟΚΑΡΔΟΥ

Ο Γραμματέας
ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ