

**Η**  
**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**  
**1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**  
**ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 18 Ιουλίου 2022 με την εξής σύνθεση: Αθηνά Μπουζιούρη, Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Σταυρούλα Κουρή και Ελευθερία Καλαμιώτη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 7/7/2022 υπό ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 966/8-7-2022 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «....» (η προσφεύγουσα) που εδρεύει στην ..., επί της οδού ..., αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του ... (η αναθέτουσα αρχή), νομίμως εκπροσωπούμενου.

Με την προδικαστική προσφυγή, στην οποία σωρεύει και αίτημα αναστολής της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της από 27/6/2022 υπ' αριθ. 342/2022 απόφασης της αναθέτουσας αρχής που περιέχεται στο απόσπασμα πρακτικού της της με αριθ. 31ης/2022 Συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής με θέμα 8ο: «Απόφαση Ο.Ε. για έγκριση νέου πρακτικού εξακρίβωσης κόστους σύμφωνα με την αριθ. 802/2022 απόφαση της ΑΕΠΠ, για το έργο: '...' προϋπολογισμού 6.450.000,00€ με ΦΠΑ και με Α/Α συστήματος ...».

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Αθηνά Μπουζιούρη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα  
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε, εισπράχθηκε και δεσμεύτηκε το νόμιμο, κατ' άρθρα 363 Ν. 4412/2016 και 5 ΠΔ 39/2017, παράβολο ποσού 15.000,00 ευρώ, όπως αυτό υπολογίζεται βάσει της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης ποσού 5.201.612,90 άνευ ΦΠΑ (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ...).

## Αριθμός απόφασης: Α529/2022

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. ... (ΑΔΑΜ: ...) Διακήρυξη, ο ... προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό άνω των ορίων, με αντικείμενο την επιλογή αναδόχου για τη κατασκευή του έργου «...», εκτιμώμενης αξίας ποσού 5.201.612,90 € (πλέον Φ.Π.Α. 24%) και με διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης δύο έτη (24 μήνες). Ως κριτήριο κατακύρωσης του διαγωνισμού ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής. Στον εν λόγω διαγωνισμό, υπέβαλαν τις προσφορές τους οι εξής: 1) «Α...», με διακριτικό τίτλο «...» (και ήδη προσφεύγουσα) 2) «...» με διακριτικό τίτλο «...», 3) «...», 4) «...», 5) «... με διακριτικό τίτλο «...», 6) «...», 7) «...», 8) «...», 9) «...» με διακριτικό τίτλο «...» και 10) «...». Στη συνέχεια της διαγωνιστικής διαδικασίας, η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού και Αξιολόγησης των Προσφορών, με το από 18.1.2022 Πρακτικό ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών, ελέγχου και αξιολόγησης των φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» και «Οικονομική Προσφορά» των συμμετεχόντων στο διαγωνισμό, έκρινε πως επτά από το σύνολο των προσφορών των ως άνω συμμετεχόντων καλύπτουν τις προδιαγραφές και τις απαιτήσεις των δικαιολογητικών κατά την διακήρυξη, και τις κατέταξε σε πίνακα κατά σειρά μειοδοσίας. Το εν λόγω Πρακτικό εγκρίθηκε με την υπ' αριθ. 14/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής. Περαιτέρω, αφού διαπιστώθηκε, σύμφωνα με το άρθρο 4.1 της Διακήρυξης και το άρθρο 88 Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 32 Ν. 4782/2021, ότι τρεις προσφορές, μεταξύ των οποίων και αυτή της προσφεύγουσας, εμφάνιζαν απόκλιση μεγαλύτερη των δέκα (10) ποσοστιαίων μονάδων από τον μέσο όρο του συνόλου των εκπτώσεων των παραδεκτών προσφορών που υποβλήθηκαν, διά του υπ' αριθ. πρωτ. 1636/24.01.2022 εγγράφου της αναθέτουσας αρχής ζητήθηκε από τους εν λόγω συμμετέχοντες να παράσχουν εξηγήσεις επί των προσφερόμενων τιμών. Στη συνέχεια, και μετά την παροχή εξηγήσεων από τους ερωτηθέντες αναφορικά με τις προσφορές, κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των δικαιολογητικών εξακρίβωσης κόστους/ παροχής εξηγήσεων, η αρμόδια Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού και Αξιολόγησης των Προσφορών εισηγήθηκε στην Οικονομική Επιτροπή, με το από 15.03.2022 πρακτικό της, την απόρριψη των εν λόγω προσφορών. Η Οικονομική Επιτροπή της αναθέτουσας αρχής, με την υπ' αριθ. 116/2022 Απόφασή της, ενέκρινε το

## Αριθμός απόφασης: Α529/2022

πρακτικό εξακρίβωσης κόστους της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού και Αξιολόγησης των Προσφορών, και απέκλεισε (και) την προσφεύγουσα εταιρεία από την συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας για την σύναψη της σύμβασης του έργου. Κατά της ανωτέρω απόφασης της αναθέτουσας αρχής η ήδη προσφεύγουσα άσκησε την υπό ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 492/2022 προδικαστική προσφυγή, η οποία έγινε δεκτή με την υπ' αριθ. 802/2022 απόφαση του παρόντος Κλιμακίου. Η προσβαλλόμενη πράξη της αναθέτουσας αρχής εκδόθηκε σε συμμόρφωση με την ως άνω απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ.

3. 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 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

## Αριθμός απόφασης: Α529/2022

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 προκείμενη προσφυγή, στην οποία περιλαμβάνεται το υπό κρίση αίτημα αναστολής, δεν πιθανολογείται ως προδήλως απαράδεκτη ή προδήλως αβάσιμη. Περαιτέρω, για την οριστική κρίση αφενός περί του εν γένει παραδεκτού της προδικαστικής προσφυγής, και ιδίως του παραδεκτού της στο πλαίσιο των άρθρων 367 παρ. 3 και 4 και 372 Ν. 4412/2016, και αφετέρου περί του παραδεκτού και του βάσιμου των επιμέρους λόγων της προσφυγής, απαιτείται ενδελεχής έρευνα και εκτίμηση των στοιχείων του φακέλου του διαγωνισμού και των προσφορών στη βάση των οικείων όρων της διακήρυξης και της ισχύουσας ενωσιακής και εθνικής νομοθεσίας, οι οποίες δεν μπορούν να ολοκληρωθούν στο πλαίσιο της προσωρινής προστασίας, ιδίως ενόψει των στενών χρονικών ορίων που τάσσει ο νόμος για την έκδοση απόφασης (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 496/2011, ΔΕφΑθ 9/2015, 10/2015, 20/2015, 3520/15, 41/2015, 46/2015).

7. Επειδή, από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού προκύπτει ότι ο προκείμενος διαγωνισμός ευρίσκεται στο στάδιο αξιολόγησης των ήδη αποσφραγισθεισών οικονομικών προσφορών των διαγωνιζομένων.

8. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του ηλεκτρονικού φακέλου του διαγωνισμού, η αναθέτουσα αρχή δεν υπέβαλε απόψεις επί του κρινόμενου αιτήματος αναστολής, παρότι εκλήθη προς τούτο από την ΕΑΔΗΣΥ στις 12/7/2022.

**Αριθμός απόφασης: Α529/2022**

9. Επειδή, ενόψει των ανωτέρω, και ιδίως του σταδίου στο οποίο βρίσκεται η διαγωνιστική διαδικασία, 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 της προσφεύγουσας και η εύλογη προσδοκία της να αναλάβει το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, σε περίπτωση ευδοκίμησης της προδικαστικής προσφυγής, δεν θίγεται, ούτε κινδυνεύει αυτή να υποστεί ζημία για την αποτροπή της οποίας είναι αναγκαία η χορήγηση προσωρινών μέτρων.

10. 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 της προσφεύγουσας.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 18 Ιουλίου 2022 και δημοσιεύθηκε 19 Ιουλίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**  
**ΑΘΗΝΑ ΜΠΟΥΖΙΟΥΡΗ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**  
**ΕΥΑΓΓΕΛΙΑ ΠΕΤΡΟΥ**