

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ
ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της στις 16 Αυγούστου 2022 με την εξής σύνθεση: Αθηνά Μπουζιούρη, Πρόεδρος, Ειρήνη Αψοκάρδου, Μέλος και Ελευθερία Καλαμιώτη, Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης κατάλληλων προσωρινών μέτρων που περιλαμβάνεται στην από 05-08-2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1117/08-08-2022 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...Ε.» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στη ... (οδός .. αρ. ...) και εκπροσωπείται νόμιμα

Κατά του ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή, στην οποία σωρεύει και αίτημα αναστολής της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας, η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η απόφαση κατακύρωσης - απόσπασμα Πρακτικών της 1^{ης} Έκτακτης Συνεδρίασης του Πρυτανικού Συμβουλίου της 28-07-2022 (σε διαρκή συνεδρίαση από 26 Ιουλίου 2022-Μέρος Β) (βάσει της παρ. 5 του άρθρου 448 του ν. 4957/2022) της αναθέτουσας αρχής με Θέμα 6: Έγκριση θεμάτων που άπτονται όλων των σταδίων της διαδικασίας σύναψης δημοσίων συμβάσεων βάσει του ν. 4412/2016 (Α 147), 6.7.α: Ορισμός αναδόχου για παροχή ... για διάρκεια έξι μηνών με τη διαδικασία του άρθρου 32 του Ν. 4412/2016, με την οποία αποφασίσθηκε η κατακύρωση της διαπραγμάτευσης της με αρ. πρωτ. ... Πρόσκλησης Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος στην εταιρεία «...», καθώς και να ακυρωθεί και κάθε άλλη συναφής προγενέστερη ή μεταγενέστερη πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής, που σχετίζεται με την ανωτέρω απόφαση, κατά το μέρος που προσβάλλεται και αναφέρεται στο διαγωνισμό που προκηρύχθηκε με την με την ανωτέρω πρόσκληση. Η ανωτέρω πρόσκληση εκδήλωσης ενδιαφέροντος αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 20-07- 2022 (ΑΔΑΜ: ...) έπειτα από έγκριση της διενέργειας της διαδικασίας της παρ. 2γ' του άρθρου 32 του Ν. 4412/2016 από τη Σύγκλητο

Αριθμός Απόφασης: Α610/2022

του Πανεπιστημίου στην 14^η συνεδρίασή της ακαδημαϊκού έτους 2021-2022 στις 14-07-2022 με αντικείμενο την «...», μέχρι του ποσού των εκατόν ογδόντα χιλιάδων ευρώ (180.000,00 €) πλέον ΦΠΑ, ήτοι διακοσίων είκοσι τριών χιλιάδων διακοσίων ευρώ (223.200,00 €) συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, σύμφωνα με τους όρους, τις προδιαγραφές και τα λοιπά κριτήρια που καταγράφονται αναλυτικά στην ανωτέρω Πρόκληση και στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α' αυτής, το οποίο αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της. Τα είδη/οι υπηρεσίες κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV): 90911200-8 «...». Κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης με την διαδικασία της διαπραγμάτευσης του άρθρου 32 του Ν. 4412/2016, όπως ισχύει, είναι αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, αποκλειστικά βάσει τιμής, για το σύνολο των υπό ανάθεση υπηρεσιών. Η ανωτέρω πρόσκληση Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος είχε καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 25-07-2022 και ώρα 14.00. Η επιτροπή διαπραγμάτευσης αξιολόγησε τις τρεις υποβληθείσες προσφορές, μεταξύ των οποίων και της προσφεύγουσας, και με το από 27-07-2022 πρακτικό της πρότεινε ως ανάδοχο τον οικονομικό φορέα με την επωνυμία «...». Το πρακτικό της επιτροπής εγκρίθηκε με την προσβαλλόμενη από 28-07-2022 απόφαση κατακύρωσης της διαπραγμάτευσης της 1^{ης} Έκτακτης συνεδρίασης Πρυτανικού Συμβουλίου, θέμα 6.7α (ΑΔΑ: ..., ΑΔΑΜ: ...). Στην ίδια συνεδρίαση του Πρυτανικού Συμβουλίου, στο θέμα 6.7β εγκρίθηκε το περιεχόμενο της σχετικής σύμβασης (θέμα 6.7, ΑΔΑ: ...) και στις 29-07-2022 υπογράφηκε το με αρ. πρωτ. ... συμφωνητικό μεταξύ του οικονομικού φορέα «...» και της αναθέτουσας αρχής (η οποία αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ (...), με έναρξη εκτέλεσης των εργασιών την 21-08-2022 και για διάρκεια έξι μηνών, ήτοι έως την 20-02-2023 ή μέχρι την ολοκλήρωση του δημόσιου ανοικτού διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων με αρ. διακήρυξης ... και α/α ΕΣΗΔΗΣ Η προσφεύγουσα έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης απόφασης στις 28-07-2022.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ελευθερία Καλαμιώτη.

**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 900,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την πληρωμή στην ... και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»), το οποίο υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ποσού 180.000,00 ευρώ άνευ ΦΠΑ.

2. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 364 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής και η άσκησή της κωλύουν τη σύναψη της σύμβασης επί ποινή ακυρότητας, η οποία διαπιστώνεται με απόφαση της ΑΕΠΠ μετά από άσκηση προσφυγής, σύμφωνα με το άρθρο 368. Κατά τα λοιπά, η άσκηση της προδικαστικής προσφυγής δεν κωλύει την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας, με την επιφύλαξη των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 366. 2. Η παράγραφος 1 δεν εφαρμόζεται στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) όταν δεν απαιτείται προηγούμενη δημοσίευση της προκήρυξης, β) αν υποβλήθηκε μόνο μία (1) προσφορά και δεν υπάρχουν ενδιαφερόμενοι υποψήφιοι και γ) εφόσον πρόκειται για εκτελεστική σύμβαση συμφωνίας - πλαίσιο σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 39, ή για σύμβαση που συνάπτεται στο πλαίσιο Δυναμικού Συστήματος Αγορών, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 33 και 270».

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 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. 4412/2016).

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, παγίως γίνεται δεκτό από τη νομολογία ότι η αναστολή χορηγείται μόνο αν με βάση συγκεκριμένους και ειδικούς λόγους που αποδεικνύονται, πιθανολογείται ότι σε περίπτωση άμεσης εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης θα επέλθει στον αιτούντα βλάβη ανεπανόρθωτη ή δυσχερώς δυνάμενη να επανορθωθεί (ΣτΕ ΕπΑν 88/1991, ΣτΕ ΕπΑν 103/1991, ΣτΕ ΕπΑν 197/1991, ΣτΕ ΕπΑν 209/1991, ΣτΕ ΕπΑν 548-550/1990, ΔΕφΑθ 9/2015, 6 ΔΕφΑθ 2/2015, ΔΕφΑθ 878/16).

7. Επειδή, εν προκειμένω από την άσκηση της προκείμενης προδικαστικής προσφυγής δεν κωλύεται η σύναψη της σύμβασης, κατ' άρθρο 364 παρ. 2 Ν. 4412/2016.

8. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου η αναθέτουσα αρχή εκλήθη από την Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. να υποβάλλει εντός τριημέρου τις απόψεις της επί του αιτήματος λήψης μέτρων προσωρινής προστασίας με την υπ' αρ. 1579/2022 Πράξη της Προέδρου του 1^{ου} Κλιμακίου της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., που της κοινοποιήθηκε στις 09-08-2022, τις οποίες απέστειλε στις 12-08-2022 με το υπ' αρ. πρωτ. 4334/12-08-2022 έγγραφό της αιτούμενη την απόρριψη του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων, ενώ ο υπόψη διαγωνισμός έχει ολοκληρωθεί, καθόσον, ως προελέχθη, στις 29/07/2022 υπογράφηκε η με αρ. πρωτ. ... σύμβαση μεταξύ του αναδόχου οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και της αναθέτουσας αρχής με έναρξη εκτέλεσης των εργασιών στις 21-08-2022 και η οποία αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ (...).

9. Επειδή, κατ' ακολουθίαν όλων των ανωτέρω, δεν πληρούται η *ratio* της διάταξης για τη χορήγηση αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων, η οποία σκοπεί στην αποτροπή ανεπανόρθωτων καταστάσεων, δοθέντος ότι το αίτημα της προσφυγής για λήψη προσωρινών μέτρων κατά της προσβαλλόμενης απόφασης κατακύρωσης – αποσπάσματος Πρακτικών της 1^{ης} Έκτακτης Συνεδρίασης του Πρυτανικού Συμβουλίου της 28-07-2022 της αναθέτουσας αρχής με την οποία αποφασίσθηκε, σύμφωνα με τα προαναφερόμενα, η κατακύρωση της διαπραγμάτευσης της με αρ. πρωτ. ... Πρόσκλησης Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος στον ανωτέρω οικονομικό φορέα, έχει καταστεί άνευ αντικειμένου εφόσον έχει ολοκληρωθεί η εν θέματι διαδικασία ανάθεσης και έχει ήδη καταρτισθεί η σύμβαση.

10. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, το αίτημα χορήγησης αναστολής - προσωρινών μέτρων της προσφεύγουσας πρέπει να απορριφθεί.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει το αίτημα αναστολής - προσωρινών μέτρων της αιτούσας.

Αριθμός Απόφασης: Α610/2022

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 16 Αυγούστου 2022 και εκδόθηκε στις 17 Αυγούστου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΑΘΗΝΑ ΜΠΟΥΖΙΟΥΡΗ

**ΓΕΩΡΓΙΟΣ – ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ
ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ**