

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της στις 31 Δεκεμβρίου 2021 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Πρόεδρος, Σωτηρία Σταματοπούλου – Εισηγήτρια και Μαρία Βύρρα, Μέλη, δυνάμει της με αριθ. 3285/2021 Πράξης Προέδρου Κλιμακίου.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης προσωρινών μέτρων που ενσωματώνεται στην από 23.12.2021 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 2355/24.12.2021 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία “...” (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στ.. ... (...), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

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

Με την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή της, στην οποία σωρεύει και αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων, η αιτούσα επιδιώκει να ακυρωθεί η, ληφθείσα κατά την 22^α/9.12.2021 Τακτική συνεδρίαση, απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής, η οποία επικύρωσε το με αριθ. 27808/01.12.2021 Πρακτικό 1 (ηλεκτρονικής αποσφράγισης, Ελέγχου δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής αξιολόγησης) της Επιτροπής του Διαγωνισμού, καθ’ ο μέρος αποφασίσθηκε η απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας (για το είδος 4.2. Θερμοκοιτίδα εντατικής νοσηλείας νεογνών κλειστού τύπου) και η αποδοχή της προσφοράς της έτερης διαγωνιζόμενης εταιρείας, καθώς και η βαθμολόγηση της τεχνικής προσφοράς της τελευταίας (εφεξής η «προσβαλλόμενη πράξη ή απόφαση»),

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια, Σωτηρία Σταματοπούλου,

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, όπως προκύπτει από τον φάκελο της υπόθεσης, με την υπ' αριθ. ... Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε ανοιχτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάθεση της προμήθειας με τίτλο «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΙΑΤΡΟΤΕΧΝΟΛΟΓΙΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΓΙΑ ΤΗ Μ.Ε.Θ., ΤΟΥ ΟΥΡΟΛΟΓΙΚΟΥ, ΜΑΙΕΥΤΙΚΟΥ, ΧΕΙΡΟΥΡΓΕΙΩΝ, ΑΚΤΙΝΟΔΙΑΓΝΩΣΤΙΚΟΥ, ΑΙΜΟΔΟΣΙΑΣ, ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΣΗΣ ΚΑΙ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΤΕΠ'-....., Υποέργο 4. Εξοπλισμός Ουρολογικής, Μαιευτικής, Αιμοδοσίας: 4.1 Έγχρωμος υπερηχοτομογράφος σύγχρονης τεχνολογίας, 4.2 Θερμοκοιτίδα εντατικής νοσηλείας νεογνών κλειστού τύπου, 4.3 Κολποσκόπιο, 4.4 Κλίνη ανάνηψης νεογνών, 4.5 Εύκαμπτο κυστεοσκόπιο, 4.6 Υπέρηχος για Ουρολογική χρήση, 4.7 Ψυχόμενη φυγόκεντρος, 4.8 Ανακινητήρας», συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης όλων των τμημάτων 143.740,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση τη βέλτιστη σχέση ποιότητας – τιμής, με συντετμημένες ημερομηνίες. Ο άνω διαγωνισμός προκηρύχθηκε σε 8 τμήματα, ωστόσο, για τα τμήματά του με αριθ. 4.2 (Θερμοκοιτίδα εντατικής νοσηλείας νεογνών κλειστού τύπου), 4.3 (Κολποσκόπιο) και 4.8 (Ανακινητήρας), δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά και ως άνω διαγωνισμός, για τα υπόψη τμήματά του, απέβη άγονος. Κατόπιν τούτου, το ΔΣ της αναθέτουσας αρχής, με την απόφασή του της 16^{ης}/09.09.2021 Τακτικής Συνεδρίασης, ενέκρινε την διενέργεια επαναληπτικού διαγωνισμού για τα ως άνω τμήματα.

2. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, με την υπ' αριθ. ... επαναληπτική διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής, προκηρύχθηκε επαναληπτικός ηλεκτρονικός ανοιχτός διαγωνισμός για την ανάθεση της προμήθειας με τίτλο «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΙΑΤΡΟΤΕΧΝΟΛΟΓΙΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΓΙΑ ΤΗ Μ.Ε.Θ., ΤΟΥ ΟΥΡΟΛΟΓΙΚΟΥ, ΜΑΙΕΥΤΙΚΟΥ, ΧΕΙΡΟΥΡΓΕΙΩΝ, ΑΚΤΙΝΟΔΙΑΓΝΩΣΤΙΚΟΥ, ΑΙΜΟΔΟΣΙΑΣ, ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΣΗΣ ΚΑΙ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΤΕΠ'-....., Υποέργο 4./ 4.2 Θερμοκοιτίδα εντατικής νοσηλείας νεογνών κλειστού τύπου (τεμ. 1), 4.3 Κολποσκόπιο (τεμ. 1), 4.8 Ανακινητήρας (τεμ. 1)», συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 39.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη

Αριθμός Απόφασης: Α673/2021

προσφορά με βάση τη βέλτιστη σχέση ποιότητας – τιμής, με συντετμημένες ημερομηνίες, με τους κανόνες/νομοθεσία περί έκτακτης συνθήκης λόγω κορωνοϊού. Η προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη για δημοσίευση στις 13.10.2021 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, ενώ το πλήρες κείμενο της διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 22.10.2021 με μοναδικό ΑΔΑΜ ... και στο ΕΣΗΔΗΣ υπό τον συστηματικό αριθμό ... (για το είδος 4.2. του διαγωνισμού).

3. Στον διαγωνισμό αυτό και για το είδος 4.2. [Προμήθεια θερμοκοιτίδας εντατικής νοσηλείας νεογνών κλειστού τύπου (τεμ. 1)], υποβλήθηκαν συνολικά δύο (2) προσφορές, ήτοι της προσφεύγουσας εταιρείας (με α/α ...) και της εταιρείας με την επωνυμία «...» (με α/α ...). Μετά την αποσφράγιση, τον έλεγχο και την αξιολόγηση των υποφακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνικές Προσφορές» των διαγωνιζομένων, η Επιτροπή του Διαγωνισμού με το υπ' αριθ. 27808/01.12.2021 Πρακτικό 1, πρότεινε ν' αποκλειστεί η προσφεύγουσα εταιρεία, λόγω μη πλήρωσης τεχνικών προδιαγραφών κατά τα αναφερόμενα στο ως άνω πρακτικό, και να γίνει δεκτή η προσφορά της έτερης συμμετέχουσας εταιρείας, η τεχνική προσφορά της οποίας βαθμολογήθηκε. Ακολούθως, συνήλθε το Διοικητικό Συμβούλιο της αναθέτουσας αρχής και με την από 9.12.2021 ληφθείσα κατά την 22^α/9.12.2021 Τακτική συνεδρίαση, απόφασή του ενέκρινε το ως άνω πρακτικό του διαγωνισμού και αποφάσισε ό,τι και η Επιτροπή εισηγούνταν σε αυτό. Κατά της απόφασης αυτής του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες στις 13.12.2021 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, στρέφεται η προσφεύγουσα, για τους λόγους και με τους ειδικούς ισχυρισμούς που αναπτύσσονται στην κρινόμενη προσφυγή της.

4. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε και δεσμεύτηκε παράβολο ύψους €600,00, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 του π.δ. 39/2017 (ιδ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., ύψους 600,00€, όπως προκύπτει από την εκτύπωση της σχετικής σελίδας της Γ.Γ.Π.Σ. με την ένδειξη «δεσμευμένο»).

5. Επειδή, η προσφεύγουσα κατέθεσε την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή στις 23.12.2021 δια μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ, διότι κατά τα ειδικώς αναφερόμενα στο άνω μήνυμά της ηλεκτρονικού

Αριθμός Απόφασης: Α673/2021

ταχυδρομείου «το σύστημα ΕΣΗΔΗΣ είναι επίσημα εκτός λειτουργίας», ενώ επίσης, κατέθεσε ηλεκτρονικό παράβολο προσδιορίζοντας ως φορέα την ΑΕΠΠ, ποσού 600,00€, το οποίο ισοδυναμεί με το ελάχιστο νόμιμο ποσό, τέλος, δε, στην κρινόμενη προσφυγή της, και ειδικώς στο αίτημά της περί λήψης των κατάλληλων προσωρινών μέτρων, επικαλείται τις διατάξεις του άρθρου 366 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 περί προσωρινής προστασίας.

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, στην οποία η προσφεύγουσα κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή της δια του από 23.12.2021 ως άνω μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, ανήρτησε αυτήν στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 23.12.2021 και την κοινοποίησε στους συμμετέχοντες στο διαγωνισμό, μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ ομοίως στις 23.12.2021.

7. Επειδή, στο άρθρο 6 του Ν.4412/2016, ως ισχύει, ορίζεται ότι: «1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαιρέσεως ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης [...]».

8. Επειδή, περαιτέρω, στο άρθρο 127 του Ν.4412/2016, ως ισχύει, ορίζεται ότι: «1. Για δημόσιες συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία κατώτερη ή ίση των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ (χωρίς Φ.Π.Α.), σε περίπτωση ένστασης κατά πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, η προθεσμία άσκησής της είναι πέντε (5) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα ή από τη συντέλεση της παράλειψης. Η ένσταση κατά της διακήρυξης ή της πρόσκλησης υποβάλλεται σε προθεσμία που εκτείνεται μέχρι το ήμισυ του χρονικού διαστήματος από τη δημοσίευση της διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ ή την αποστολή της πρόσκλησης, κατά περίπτωση, μέχρι την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών. 2. Η ένσταση υποβάλλεται ενώπιον της αναθέτουσας αρχής, η οποία αποφασίζει, σύμφωνα με τα οριζόμενα και στο άρθρο 221, εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της ένστασης, η οποία μπορεί να γίνει και με ηλεκτρονικά μέσα σύμφωνα με το άρθρο 376 παράγραφος 11. Στην περίπτωση της ένστασης κατά της διακήρυξης ή της

Αριθμός Απόφασης: Α673/2021

πρόσκλησης η ανάθετουσα αρχή αποφασίζει σε κάθε περίπτωση πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών. Με την άπρακτη πάροδο των ανωτέρω προθεσμιών τεκμαίρεται η απόρριψη της ένστασης. Για το παραδεκτό της άσκησης ένστασης, απαιτείται, με την κατάθεση της ένστασης, η καταβολή παραβόλου, υπέρ του Δημοσίου, ποσού ίσου με το ένα τοις εκατό (1%) επί της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης. Το παράβολο αυτό αποτελεί δημόσιο έσοδο. Το παράβολο επιστρέφεται με πράξη της αναθέτουσας αρχής, αν η ένσταση γίνει δεκτή ή μερικώς δεκτή από το αποφασίζον διοικητικό όργανο. Στις δημόσιες συμβάσεις έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών επιστημονικών υπηρεσιών, για την ένσταση κατά της διακήρυξης ή της πρόσκλησης γνωμοδοτεί το αρμόδιο τεχνικό συμβούλιο».

9. Επειδή, όσον αφορά την καθ' ύλην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ, επισημαίνεται ότι στο άρθρο 345 του Ν.4412/2016, ως ισχύει, ορίζεται ότι: «1. Οι διατάξεις του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 345 έως 374) εφαρμόζονται στις διαφορές που προκύπτουν κατά τη διαδικασία ανάθεσης συμβάσεων του παρόντος νόμου, καθώς και τροποποίησης αυτών, με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ και ανεξάρτητα από τη φύση τους [...]». Οι διατάξεις αυτές επαναλαμβάνονται και στο άρθρο 1 παρ. α του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών». Σημειώνεται ότι, η τροποποίηση του άνω άρθρου 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, δυνάμει του άρθρου 148 του Ν. 4782/2021, σύμφωνα με το οποίο «Οι διατάξεις του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 345 έως 374) εφαρμόζονται στις διαφορές που προκύπτουν κατά τη διαδικασία ανάθεσης και τροποποίησης συμβάσεων του παρόντος νόμου, με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των ορίων των άρθρων 118 και 328 περί απευθείας ανάθεσης, και των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ για τις συμβάσεις ενεργειών τεχνικής βοήθειας των άρθρων 119 και 329», έχει έναρξη ισχύος την 1^η.3.2022 (σύμφωνα με το άρθρο 142 παρ.1 του αυτού νόμου όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 57 του Ν. 4825/2021). Συνεπώς, έως την ημερομηνία αυτή (1.3.2022), στο πεδίο εφαρμογής του IV Βιβλίου του Ν. 4412/2016 και κατ' επέκταση στην καθ' ύλην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ υπάγονται διαφορές με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των 60.000€ άνευ ΦΠΑ.

Αριθμός Απόφασης: Α673/2021

10. Επειδή, στο άρθρο 1.3. της Διακήρυξης ορίζεται ότι “Αντικείμενο της σύμβασης είναι «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΙΑΤΡΟΤΕΧΝΟΛΟΓΙΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΗΣ Μ.Ε.Θ., ΟΥΡΟΛΟΓΙΚΟΥ, ΜΑΙΕΥΤΙΚΟΥ, ΧΕΙΡΟΥΡΓΕΙΩΝ, ΑΚΤΙΝΟΔΙΑΓΝΩΣΤΙΚΟΥ, ΑΙΜΟΔΟΣΙΑΣ, ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΣΗΣ ΚΑΙ ΤΕΠ ΤΟΥ ... ΓΙΑ ΤΗΝ ΑΝΤΙΜΕΤΩΠΙΣΗ ΤΗΣ ΕΠΙΔΗΜΙΑΣ COVID 19».

Σύμφωνα με το ίδιο άρθρο, η σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα “ΤΜΗΜΑ 1: «ΘΕΡΜΟΚΟΙΤΙΔΑ ΕΝΤΑΤΙΚΗΣ ΝΟΣΗΛΕΙΑΣ ΝΕΟΓΝΩΝ ΚΛΕΙΣΤΟΥ ΤΥΠΟΥ (ΤΕΜ. 1)», εκτιμώμενης αξίας 12.096,78€ πλέον ΦΠΑ 24%, ήτοι με Φ.Π.Α. 15.000,00€, ΤΜΗΜΑ 2: «ΚΟΛΠΟΣΚΟΠΙΟ (ΤΕΜ. 1)», εκτιμώμενης αξίας 9.677,42€ πλέον ΦΠΑ 24%, ήτοι με Φ.Π.Α. 12.000,00€, ΤΜΗΜΑ 3: «ΑΝΑΚΙΝΗΤΗΡΑΣ (ΤΕΜ. 1)», εκτιμώμενης αξίας 9.677,42€ πλέον ΦΠΑ 24%, ήτοι με Φ.Π.Α. 12.000,00€.” Προσφορές υποβάλλονται για το σύνολο ή μέρος των τμημάτων (Υποχρεωτικά για το σύνολο του κάθε τμήματος), το οποίο και θα δηλωθεί κατά την κατάθεση της προσφοράς τους. Προσφορά η οποία θα δίδεται για μέρος κάθε τμήματος, θα απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Ο μέγιστος αριθμός ΤΜΗΜΑΤΩΝ που μπορεί να ανατεθεί σε έναν προσφέροντα ορίζεται σε όλα τα τμήματα (τρία). Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 31.451,62€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24 % (εκτιμώμενη αξία συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ: 39.000,00€)».

11. Επειδή, κατά πάγια νομολογία ο επαναληπτικός διαγωνισμός συνιστά νέο, αυτοτελή διαγωνισμό (ΕΣ Κλιμάκιο VII Πράξη 119/2013, VI Τμ. 705/2013, 29, 2654/2012 κ.α.). Συναφώς, και ως προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης του επαναληπτικού διαγωνισμού, ισχύει το άρθρο 6 παρ. 4 και 9 του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με το οποίο για τον προσδιορισμό της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης λαμβάνεται υπόψη ο χρόνος αποστολής της προκήρυξης στην ΕΕΕΕ (για τις συμβάσεις άνω των ορίων), ή της δημοσίευσης στο ΚΗΜΔΗΣ (για τις συμβάσεις κάτω των ορίων), ενώ, στην παρ. 9 περιλαμβάνεται ο κανόνας του συνυπολογισμού όλων των επιμέρους τμημάτων της υπό ανάθεση σύμβασης.

12. Επειδή, από τις προαναφερόμενες διατάξεις του Ν. 4412/2016, συνάγεται ότι, προκειμένου μία διαγωνιστική διαδικασία να εμπίπτει στην καθ' ύλην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ, θα πρέπει να συντρέχουν σωρευτικά δύο προϋποθέσεις: α) το υπό ανάθεση αντικείμενο να εμπίπτει στις διατάξεις του Ν. 4412/2016 και β) η εκτιμώμενη αξία να υπερβαίνει τις 60.000 ευρώ (άρθρο

Αριθμός Απόφασης: Α673/2021

345 παρ. 1 Ν. 4412/2016, ως ισχύει και άρθρο 1 παρ. α του Π.Δ. 39/2017). Όσον αφορά την πρώτη προϋπόθεση, το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, ήτοι η προμήθεια ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού για τις ανάγκες του Γ.Ν. ... εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016. Όσον αφορά όμως τη δεύτερη προϋπόθεση, επισημαίνεται ότι η προϋπολογισθείσα αξία της υπό ανάθεση σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 39.000€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και για τα τρία τμήματα αυτής (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: 31.451,62€), ήτοι η προϋπολογισθείσα αξία της σύμβασης είναι μικρότερη του ποσού των 60.000,00€. Κατά συνέπεια, η ΑΕΠΠ είναι καθ' ύλην αναρμόδια να εξετάσει την υπό κρίση Προσφυγή.

13. Επειδή, στο άρθρο 3.4 της Διακήρυξης προβλέπεται ότι *«Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί η συγκεκριμένη δημόσια σύμβαση και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ενωσιακής ή εσωτερικής νομοθεσίας στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην ανεξάρτητη Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στα άρθρα 345 επ. ν. 4412/2016 και 1 επ. π.δ. 39/2017, στρεφόμενος με προδικαστική προσφυγή κατά των πράξεων της αναθέτουσας αρχής [...]»*. Ωστόσο, οι ανωτέρω, αντίθετες με το άρθρο 345 του Ν. 4412/2016, διατάξεις της Διακήρυξης δεν ασκούν, σε κάθε περίπτωση, επιρροή, δοθέντος ότι, ως έχει κριθεί κατά πάγια νομολογία, με την προκήρυξη δημόσιου διαγωνισμού τίθεται το κανονιστικό πλαίσιο αυτού, όχι όμως και το δικονομικό πλαίσιο επίλυσης των αναφεομένων κατά τη διαδικασία του διαφορών (ΣτΕ 1765/2010, Ε.Α. 908, 1188, 1284/2009 κ.α.), η οποία ως προς τούτο διέπεται από τις εκάστοτε ισχύουσες διατάξεις, και δη εν προκειμένω τις διατάξεις του άρθρου 127 του Ν. 4412/2016.

14. Επειδή οι προϋποθέσεις του παραδεκτού που πρέπει να συντρέχουν κατά την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής κρίνονται σε κάθε περίπτωση και αυτεπαγγέλτως από την ΑΕΠΠ (πρβλ. ΣτΕ 2080/2016).

15. Επειδή, προϋποθέσεις της από την Α.Ε.Π.Π. λήψης απόφασης παροχής προσωρινών μέτρων 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 ως κριτήριο επιλογής

Αριθμός Απόφασης: Α673/2021

του κατάλληλου ασφαλιστικού μέτρου, γ) η απλή πιθανολόγηση βασιμότητας έστω κι ενός εκ των προβαλλόμενων λόγων, καθώς καθίσταται σαφές ότι προδήλως αβάσιμη, όπως 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.

16. Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα, η ΑΕΠΠ δεν είναι καθ' ύλην αρμόδια να κρίνει επί προσφυγής κατά το διοικητικό στάδιο στο πλαίσιο ανάθεσης δημόσιας σύμβασης εκτιμώμενης αξίας κάτω των 60.000 ευρώ, η οποία, σύμφωνα με το ισχύον νομικό πλαίσιο, ονομάζεται «ένσταση», υποβάλλεται ενώπιον της αναθέτουσας αρχής και εξετάζεται από αυτήν δυνάμει του άρθρου 127 του Ν.4412/2016 και, επομένως, η υπό εξέταση προσφυγή παρίσταται ως προδήλως απαράδεκτη, μη δυνάμενη να θεμελιώσει το οικείο αίτημα αναστολής.

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

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει το αίτημα αναστολής - προσωρινών μέτρων που σωρεύεται στη με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 2355/24.12.2021 προδικαστική προσφυγή.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 31 Δεκεμβρίου 2021 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

ΜΙΧΑΗΛ ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ

ΕΥΑΓΓΕΛΙΑ ΠΕΤΡΟΥ