

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

6° ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Διαδικασία Προσωρινών Μέτρων (άρθρο 366 ν. 4412/2016)

Συνεδρίασε στις 9 Σεπτεμβρίου 2024 με την εξής σύνθεση: Ελένη Σβολοπούλου, Πρόεδρος, Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος και Βασιλική Παναγιωτίδου, Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης προσωρινών μέτρων που ενσωματώνεται στην προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 01.09.2024 και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ **1257/02.09.2024** του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «ΟΔΟΓΕΝΕΣΙΣ ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΚΕΦΑΛΑΙΟΥΧΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ.» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στην Κόρινθο, στη συμβολή των οδών Περιάνδρου αριθ. 73 και Κωστή Παλαμά, όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου, ΟΤΑ α' βαθμού, Δήμου Κορινθίων, (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), που εδρεύει στην Κόρινθο, οδός Κολιάτσου αρ. 32, όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή, στην οποία σωρεύει και αίτημα αναστολής της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας, ο προσφεύγων ζητά να ακυρωθεί, η με στοιχεία ΑΔΑΜ 24PROC015262080 2024-08-07 Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής, κατά τα ειδικότερα προβαλλόμενα με την προσφυγή.

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Για την άσκηση της προσφυγής, στην οποία περιλαμβάνεται το υπό κρίση αίτημα, καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 3.050,00 €, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 του π.δ.

Αριθμός Απόφασης: Α 648/2024

39/2017 και με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, ποσού 608.773,98 € χωρίς ΦΠΑ (754.879,74 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 707197383955 0226 0005).

2. Δυνάμει της με στοιχεία ΑΔΑΜ 24PROC015262080 2024-08-07 Διακήρυξης της αναθέτουσας αρχής προκηρύχτηκε δημόσιος, ανοικτός, ηλεκτρονικός Διαγωνισμός άνω των ορίων για την ανάδειξη αναδόχου για την προμήθεια με τίτλο «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΙ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΣΥΝΘΕΤΙΚΟΥ ΤΑΠΗΤΑ ΣΤΑ ΓΗΠΕΔΑ ΠΟΔΟΣΦΑΙΡΟΥ ΑΘΙΚΙΩΝ ΚΑΙ ΞΥΛΟΚΕΡΙΖΑΣ & ΧΛΟΟΤΑΠΗΤΑ ΣΤΟ ΓΗΠΕΔΟ ΚΟΡΙΝΘΟΥ», εκτιμώμενης αξίας 608.773,98 € χωρίς ΦΠΑ (754.879,74 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), (εφεξής ο «Διαγωνισμός»), με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή). Η διάρκεια της σύμβασης ορίστηκε σε δώδεκα (12) μήνες. Σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της Διακήρυξης, το **αντικείμενο** της σύμβασης υποδιαιρείται σε δυο (2) τμήματα: στο ΤΜΗΜΑ 1 που αφορά στην προμήθεια και τοποθέτηση συνθετικού χλοοτάπητα και την προμήθεια και τοποθέτηση άμμου λατομείου για την έδραση του συνθετικού τάπητα στα Γήπεδα Αθικών και Ξυλοκέρizas, εκτιμώμενης αξίας 354.838,50€, (439.999,74€ με ΦΠΑ) και στο ΤΜΗΜΑ 2 που αφορά στην προμήθεια και τοποθέτηση χλοοτάπητα στο Δημοτικό Στάδιο Κορίνθου, εκτιμώμενης αξίας 253.935,48€ (314.880,00 με ΦΠΑ). Κατά ρητή δε πρόβλεψη του ως άνω άρθρου, οι διαγωνιζόμενοι μπορούν να υποβάλλουν προσφορά για ένα ή για δύο τμήματα. Η αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίνεται στο Παράρτημα Ι (Μελέτη με αριθμό 45/2024) της Διακήρυξης.

3. Η προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις **07.08.2024**, το δε πλήρες κείμενο της Διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις **07.08.2024** και έλαβε ΑΔΑΜ, 24PROC015262080 καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό αριθμό 357146. Σύμφωνα με το άρθρο 1.5 της Διακήρυξης ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε **10η.09.2024**, ημέρα Τρίτη και ώρα 14.00 μ.μ..

4. Στο άρθρο 366 του ν. 4412/2016 και στο άρθρο 15 του π.δ. 39/2017 προβλέπεται ότι: «1. Η ΑΕΠΠ (ήδη Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ.), μπορεί, ύστερα από αίτημα του προσφεύγοντος ή αυτεπαγγέλτως και μετά από κλήση της αναθέτουσας αρχής προ τριών (3) ημερών, να εκδώσει πράξη αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης και να ορίσει τα κατάλληλα μέτρα έως ότου αποφανθεί για την προσφυγή και, πάντως, όχι πέραν της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1 του άρθρου 367 για την έκδοση της απόφασής της. 2. Με την απόφαση της προηγούμενης παραγράφου 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 (ήδη Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ.) μπορεί να αποφασίσει να μην χορηγηθούν τα προσωρινά μέτρα της προηγούμενης παραγράφου 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».

5. Συναφώς, προϋπόθεση χορήγησης προσωρινών μέτρων είναι α) η παραδεκτή άσκηση της προσφυγής, β) η ύπαρξη βλάβης της αιτούσας ως στοιχείο του παραδεκτού της αίτησης -θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον- και ως κριτήριο επιλογής του κατάλληλου ασφαλιστικού μέτρου, γ) η απλή πιθανολόγηση βασιμότητας, έστω και 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.

6. Στην προκειμένη περίπτωση η προσφυγή στην οποία ενσωματώνεται το κρινόμενο αίτημα αναστολής δεν πιθανολογείται ως προδήλως απαράδεκτη ή προδήλως αβάσιμη στο πλαίσιο της διαδικασίας των προσωρινών μέτρων, ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ, η οποία σκοπεύει στην επείγουσα προστασία των μερών. Περαιτέρω, για την οριστική κρίση ως προς το παραδεκτό και το βάσιμο των λόγων της προσφυγής, απαιτείται ενδελεχής έρευνα και εκτίμηση των στοιχείων του φακέλου του διαγωνισμού βάσει 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). Σε κάθε περίπτωση, ο προσφεύγων επικαλείται βλάβη από τους μη νόμιμους, κατά τους ισχυρισμούς του, όρους της προσβαλλόμενης Διακήρυξης, οι οποίοι εμποδίζουν ή δυσχεραίνουν ουσιωδώς τη συμμετοχή του στον διαγωνισμό.

7. Περαιτέρω, στην προκειμένη περίπτωση, δεν έχει παρέλθει η καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών (που έχει οριστεί, όπως προαναφέρθηκε, για τις **10.09.2024**) και η ημερομηνία αποσφράγισης αυτών. Προκειμένου, δε, να μην καταστεί αλυσιτελής τυχόν αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω της προόδου, στο μεταξύ, της διαγωνιστικής διαδικασίας, αλλά και να αποτραπεί ενδεχόμενη βλάβη του προσφεύγοντος σε περίπτωση που κριθεί με την απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ ότι βάσιμως προβλήθηκαν οι περιλαμβανόμενες την προδικαστική προσφυγή αιτιάσεις κατά της Διακήρυξης, είναι αναγκαία η αναστολή της εξέλιξης της διαγωνιστικής διαδικασίας έως την έκδοση της οικείας απόφασης της Αρχής.

8. Σε κάθε περίπτωση, ενόψει των προθεσμιών των άρθρων 365 παρ. 4 και 367 παρ. 1 του ν. 4412/2016, η λήψη προσωρινών μέτρων, μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προδικαστικής προσφυγής, θα αποτρέψει βλάβη του προσφεύγοντος χωρίς να καθυστερήσει υπέρμετρα τον διαγωνισμό, ώστε να προστατευθεί και το δημόσιο συμφέρον για ταχεία περάτωση αυτού.

9. Κατ' ακολουθία των ανωτέρω, το αίτημα του προσφεύγοντος για αναστολή της διαγωνιστικής διαδικασίας πρέπει να γίνει δεκτό.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται το αίτημα αναστολής - προσωρινών μέτρων.

Αναστέλλει την περαιτέρω πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας μέχρι την έκδοση απόφασης της ΕΑΔΗΣΥ επί της προδικαστικής προσφυγής.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 9 Σεπτεμβρίου 2024 και εκδόθηκε αυθημερόν στην Αθήνα.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ

**ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΔΕΜΙΡΤΖΗΟΓΛΟΥ
Α/Α ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ**