

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Διαδικασία Προσωρινών Μέτρων (άρθρο 366 του ν.4412/16)

Συνεδρίασε στις 21 Σεπτεμβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος, και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος - Εισηγήτρια.

-Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης κατάλληλων προσωρινών μέτρων που περιλαμβάνεται στην προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 8/9/2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1369/11-9-2023 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «ΙΟΝΙΟΣ ΑΝΑΚΥΚΛΩΣΗ ΙΚΕ» που εδρεύει στον Μαύρικα Παναιτωλίου Αιτωλοακαρνανίας, και εκπροσωπείται νόμιμα.

ΚΑΤΑ

Του ΕΙΔΙΚΟΥ ΔΙΑΒΑΘΜΙΔΙΚΟΥ ΣΥΝΔΕΣΜΟΥ ΝΟΜΟΥ ΑΤΤΙΚΗΣ (ΕΔΣΝΑ) που εδρεύει στην Αθήνα, οδός Άντερσεν 6 και Μωραΐτη 90, και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή, στην οποία σωρεύει και αίτημα αναστολής της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας, η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθεί η Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό πρωτ. 11315/29-08-2023, άλλως την ακύρωση του πληττόμενου όρου σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

Αριθμός απόφασης: Α 875/2023

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο, κατά τα 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 27.075.000,00 ευρώ, χωρίς δικαίωμα προαίρεσης και ΦΠΑ (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: 611463197954 0306 0061).
2. Με Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό πρωτ. 11315/29-08-2023 προκηρύχθηκε ανοικτός διεθνής ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης παραχώρησης με αντικείμενο την κατασκευή, λειτουργία και συντήρηση μονάδας Αποβλήτων από Εκσκαφές, Κατεδαφίσεις και Κατασκευές (ΑΕΚΚ) στον χώρο της Ολοκληρωμένης Εγκατάστασης Διαχείρισης Απορριμμάτων (ΟΕΔΑ) Δυτικής Αττικής. Η αρχική διάρκεια της σύμβασης προβλέπεται δεκαετής, με δικαίωμα προαίρεσης για δέκα (10) επιπλέον έτη. Η συνολική εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται σε 54.150.000,00 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ, με δικαίωμα προαίρεσης για ένα (1) επιπλέον έτος.
3. Προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 24/8/2023. Η προσβαλλόμενη Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 29/8/2023 (ΑΔΑΜ: 23PROC013313958). Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας οικονομικής προσφοράς βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε από τη Διακήρυξη η 3η/10/2023. Με την απόφαση του Προέδρου της αναθέτουσας αρχής με αριθμό 12071/12.9.2023 (ΑΔΑ: 9ΒΞΣΟΡ05-ΕΟΥ) χορηγήθηκαν διευκρινίσεις επί των όρων της Διακήρυξης και παράταση της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών έως τις 16/10/2023.
4. Η προκείμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ νόμιμα επιλαμβάνεται του αιτήματος αναστολής – χορήγησης προσωρινών μέτρων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 366 ν. 4412/2016.
5. Η προδικαστική προσφυγή, στην οποία περιλαμβάνεται το υπό κρίση αίτημα αναστολής, δεν πιθανολογείται ότι είναι πρόδηλα απαράδεκτη ή πρόδηλα αβάσιμη. Περαιτέρω, η προσφεύγουσα επικαλείται βλάβη από τους πληττόμενους μη νόμιμους, κατά τους ισχυρισμούς της, όρους της προσβαλλόμενης Διακήρυξης, οι οποίοι εμποδίζουν ή δυσχεραίνουν

Αριθμός απόφασης: Α 875/2023

ουσιωδώς τη συμμετοχή της στον διαγωνισμό. Όμως, για την οριστική κρίση αφενός για το παραδεκτό και αφετέρου για το βάσιμο της προσφυγής και καθενός από τους προβαλλόμενους λόγους, απαιτείται ενδελεχής έρευνα και εκτίμηση των στοιχείων του φακέλου του διαγωνισμού 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 κ.α.).

6. Με τις απόψεις της επί του αιτήματος αναστολής η αναθέτουσα αρχή προβάλλει, μεταξύ άλλων, ότι λόγοι δημοσίου συμφέροντος που άπτονται της προστασίας της δημόσιας υγείας, του περιβάλλοντος, καθώς επίσης και της προστασίας της ζωής και της ασφάλειας των εισερχομένων στον ΟΕΔΑ.

7. Επειδή προφανείς λόγοι δημοσίου συμφέροντος επιβάλλουν την ανάθεση του αντικείμενου της προσβαλλόμενης Διακήρυξης. Λόγοι, όμως, δημοσίου συμφέροντος επιτάσσουν εξίσου την τήρηση της νομιμότητας κατά την διαδικασία των διαγωνισμών για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων, ώστε να γίνεται η ανάθεση σε νόμιμα επιλεγέντα ανάδοχο (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1097/2010, 986/2010, 840/2008, 190/2006, ΔΕφΑθ 74/2018, 691/2012 κ.α.). Εξάλλου, ενόψει των προθεσμιών των άρθρων 365 παρ. 4 και 367 παρ. 1 ν. 4412/2016, η αναστολή της διαγωνιστικής διαδικασίας μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προδικαστικής προσφυγής, μπορεί να αποτρέψει βλάβη της προσφεύγουσας, χωρίς να καθυστερεί υπέρμετρα τον διαγωνισμό, ώστε να προστατεύεται και το δημόσιο συμφέρον για ταχεία περάτωση αυτού.

8. Επομένως, κατόπιν στάθμισης αφενός, του δημοσίου συμφέροντος, υπό τις παραπάνω εκδοχές του, και αφετέρου, του συμφέροντος της προσφεύγουσας να μην καταστεί αλυσιτελής η έννομη προστασία της σε περίπτωση τυχόν αποδοχής της προδικαστικής προσφυγής της και να αποτραπεί ενδεχόμενη βλάβη της από την πρόοδο του διαγωνισμού, ενόψει ιδίως και του κριτηρίου ανάθεσης της Διακήρυξης, το αίτημα αναστολής της διαγωνιστικής διαδικασίας που περιλαμβάνεται στην υπόψη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτό.

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός απόφασης: Α 875/2023

Δέχεται το αίτημα αναστολής - προσωρινών μέτρων της προσφεύγουσας.
Αναστέλλει την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας, μέχρι την έκδοση της απόφασης της ΕΑΔΗΣΥ επί της προδικαστικής προσφυγής.

Κρίθηκε, αποφασίσθηκε και εκδόθηκε στις 21 Σεπτεμβρίου 2023, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ