

**Αριθμός απόφασης: 1112 / 2020**

**Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**2<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της, την 1<sup>η</sup> Σεπτεμβρίου 2020, με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 27.07.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1003/28.07.2020 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...», που εδρεύει στη ..., ..., όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Κατά της αναθέτουσας αρχής, ..., που εδρεύει στην ..., οδός ..., όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της, η προσφεύγουσα διώκει την ακύρωση της υπ' αριθ. 224/2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής (εφεξής «η προσβαλλόμενη»), στο πλαίσιο του διαγωνισμού της υπ' αριθ. .../29-05-2020 Διακήρυξη του ... για την επιλογή αναδόχου προμήθειας ... του ... και ... και ... του ..., κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα σε αυτή.

Η εξέταση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή, Κωνσταντίνο Κορομπέλη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και το άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64), ποσού 5.192,00 ευρώ και με κωδικό ηλεκτρονικού παραβόλου ....

2. Επειδή, με την υπ' αρ. πρωτ. .../29-05-2020 Διακήρυξη του ο ... προκήρυξε τη διενέργεια ηλεκτρονικού δημόσιου ανοικτού διαγωνισμού άνω

### **Αριθμός απόφασης: 1112 / 2020**

των ορίων με αντικείμενο την επιλογή αναδόχου για την προμήθεια ... του ... και ... και ... του ..., προϋπολογισμού 1.554.358,46 € συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 17% και του δικαιώματος προαίρεσης 30%, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Η εν λόγω Διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 29.05.2020 και με ΑΔΑΜ ... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), όπου έλαβε αύξοντα συστημικό αριθμό .... Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η 29.06.2020, ημέρα Δευτέρα και ώρα 15:30 μ.μ. και στις Ομάδες Α, Β και Γ του υπόψη διαγωνισμού συμμετείχε η εταιρεία «...» και ήδη προσφεύγουσα. Με την προσβαλλόμενη απόφαση αποφασίστηκε μεταξύ άλλων η απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας εταιρείας για τις Ομάδες που συμμετείχε αυτή, Α, Β και Γ, η ανάδειξη ως προσωρινού αναδόχου για τις Ομάδες Β και Γ της εταιρείας «...» και η ματαίωση της διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης για την Ομάδα του υπό κρίση διαγωνισμού.

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (προμήθεια), της ιδιότητας του ..., ως αναθέτουσας αρχής, ανήσουςας στη ... (...), της ανωτέρω προϋπολογισθείσας δαπάνης του (άρθρο 345 παρ.1 του Ν.4412/2016) και του χρόνου αποστολής (28.05.2019) της Προκήρυξης προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. (άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 του Ν. 4412/2016), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ενώ έχει γίνει χρήση και του τυποποιημένου εντύπου (άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017) στην υπό κρίση Προσφυγή. Περαιτέρω, εμπροθέσμως, σύμφωνα με την παρ. 1 (α) του άρθρου 361 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 (α) του Π.Δ.39/2017, έχει κατατεθεί η παρούσα Προσφυγή, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες στις 17.07.2020 και αυτή, η Προσφυγή, ασκήθηκε δια της καταθέσεως στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 27.07.2020, ήτοι εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας.

#### **Αριθμός απόφασης: 1112 / 2020**

4. Επειδή, με πρόδηλο έννομο συμφέρον η εταιρεία «...», ήδη προσφεύγουσα, στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης απόφασης, αφού συμμετείχε στον υπό κρίση διαγωνισμό υποβάλλοντας προσφορά για τις Ομάδες Α, Β και Γ, η οποία και απορρίφθηκε, παρανόμως, ως η προσφεύγουσα ισχυρίζεται κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην Προσφυγή της. Κατ' ακολουθίαν, η υπό κρίση Προσφυγή είναι τυπικά παραδεκτή και θα πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της. Περαιτέρω, παραδεκτώς σύμφωνα με το άρθρο 365 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το άρθρο 43 του Ν. 4605/2019 (ΦΕΚ Α' 52) περ. 42, η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε το υπ' αριθ. 23431/30.07.2020 μέσω του διαδικτυακού τόπου του διαγωνισμού έγγραφο απόψεών της, καταλήγοντας σε αυτό ότι «[...] στόχος και οδηγός της δράσης της Επιτροπής ήταν η διεξαγωγή ενός υγιούς διαγωνισμού, προς όφελος του Δημοσίου συμφέροντος, ακολουθώντας τις διαδικασίες που προβλέπονται από τη Διακήρυξη και όλες τις ισχύουσες διατάξεις και τη νομοθεσία περί σύναψης Δημοσίων Συμβάσεων Προμηθειών, χωρίς πρόθεση παρακώλυσης της συμμετοχής κάποιου προμηθευτή υπέρ οποιουδήποτε άλλου» και χωρίς να διατυπώνει ρητώς αίτημα περί απόρριψης της Προσφυγής και διατήρησης της προσβαλλόμενης απόφασής της.

5. Επειδή, με τον λόγο της Προσφυγής της η εταιρεία «...» και ήδη προσφεύγουσα, αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που απορρίφθηκε η προσφορά της για το λόγο ότι παραβιάζει τον όρο 2.2.2. της Διακήρυξης.

6. Επειδή, το άρθρο 72 «Εγγυήσεις» του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι *«1. Οι αναθέτουσες αρχές ζητούν από τους προσφέροντες να παράσχουν, κατά περίπτωση, τα ακόλουθα είδη εγγυήσεων: α) «Εγγύηση συμμετοχής», το ύψος της οποίας καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης σε συγκεκριμένο χρηματικό ποσό, αριθμητικώς και ολογράφως σε ευρώ, και δεν μπορεί να υπερβαίνει το 2% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης μη συνυπολογιζόμενων των δικαιωμάτων προαίρεσης και παράτασης της σύμβασης εκτός ΦΠΑ, με ανάλογη στρογγυλοποίηση. Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, το ύψος*

### **Αριθμός απόφασης: 1112 / 2020**

της εγγύησης συμμετοχής υπολογίζεται επί της εκτιμώμενης αξίας, εκτός ΦΠΑ, του/των προσφερομένου/ων τμήματος/τμημάτων. Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση. Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς που καθορίζουν τα έγγραφα της σύμβασης. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τον προσφέροντα να παρατείνει, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής. Δεν απαιτείται εγγύηση συμμετοχής για τη συμμετοχή σε διαδικασίες σύναψης συμφωνιών-πλαίσιο, δυναμικού συστήματος αγοράς, σε συνοπτικό διαγωνισμό, σε διαδικασίες απευθείας ανάθεσης ή σε διαδικασία επιλογής από κατάλογο, εκτός αν άλλως ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. Η εγγύηση συμμετοχής καταπίπτει, αν ο προσφέρων αποσύρει την προσφορά του κατά τη διάρκεια ισχύος αυτής, παρέχει ψευδή στοιχεία ή πληροφορίες που αναφέρονται στα άρθρα 73 έως 78, δεν προσκομίσει εγκαίρως τα προβλεπόμενα στα έγγραφα της σύμβασης δικαιολογητικά ή δεν προσέλθει εγκαίρως για υπογραφή της σύμβασης. Ειδικά στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου, μελέτης και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, οι εγγυήσεις συμμετοχής καταπίπτουν υπέρ του κυρίου του έργου, μετά από γνώμη του αρμόδιου Τεχνικού Συμβουλίου. Η ένσταση του αναδόχου κατά της απόφασεως δεν αναστέλλει την είσπραξη του ποσού της εγγυήσεως. Η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στον ανάδοχο με την προσκόμιση της εγγύησης καλής εκτέλεσης. Η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στους λοιπούς προσφέροντες μετά: αα) την άπρακτη πάροδο της προθεσμίας άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής ή την έκδοση απόφασης επί ασκηθείσας προσφυγής κατά της απόφασης κατακύρωσης και ββ) την άπρακτη πάροδο της προθεσμίας άσκησης ενδίκων βοηθημάτων προσωρινής δικαστικής προστασίας ή την έκδοση απόφασης επ' αυτών, και γγ) την ολοκλήρωση του προσυμβατικού ελέγχου από το Ελεγκτικό Συνέδριο, σύμφωνα με το άρθρα 35 και 36 του ν. 4129/2013 (Α' 52), εφόσον απαιτείται. Για τα προηγούμενα στάδια της κατακύρωσης η εγγύηση συμμετοχής

### **Αριθμός απόφασης: 1112 / 2020**

επιστρέφεται στους συμμετέχοντες στις κάτωθι περιπτώσεις: α) λήξης του χρόνου ισχύος της προσφοράς και μη ανανέωσης αυτής και β) απόρριψης της προσφοράς τους και εφόσον δεν έχει ασκηθεί ενδικοφανής προσφυγή ή ένδικο βοήθημα ή έχει εκπνεύσει άπρακτη η προθεσμία άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής ή ένδικων βοηθημάτων ή έχει λάβει χώρα παραίτηση από το δικαίωμα άσκησης αυτών ή αυτά έχουν απορριφθεί αμετακλήτως. β) «Εγγύηση καλής εκτέλεσης», το ύψος της οποίας καθορίζεται σε ποσοστό 5% επί της αξίας της σύμβασης εκτός ΦΠΑ και κατατίθεται πριν ή κατά την υπογραφή της σύμβασης. [...] γ) «Εγγύηση καλής εκτέλεσης συμφωνίας-πλαίσιο», [...]. δ) «Εγγύηση προκαταβολής» στην περίπτωση χορήγησης προκαταβολής, ισόποση με την προκαταβολή. [...] 2. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να ζητούν από τους προσφέροντες να παράσχουν «Εγγύηση καλής λειτουργίας» [...] 3. Οι εγγυήσεις των παραγράφων 1 και 2 εκδίδονται από πιστωτικά ή χρηματοδοτικά ιδρύματα ή ασφαλιστικές επιχειρήσεις κατά την έννοια των περιπτώσεων β' και γ' της παρ. 1 του άρθρου 14 του ν. 4364/ 2016 (Α'13) που λειτουργούν νόμιμα στα κράτη - μέλη της Ένωσης ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου ή στα κράτη-μέρη της ΣΔΣ και έχουν, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, το δικαίωμα αυτό. Μπορούν, επίσης, να εκδίδονται από το Ε.Τ.Α.Α. - Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. ή να παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με παρακατάθεση σε αυτό του αντίστοιχου χρηματικού ποσού. Αν συσταθεί παρακαταθήκη με γραμμάτιο παρακατάθεσης χρεογράφων στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων, τα τοκομερίδια ή μερίσματα που λήγουν κατά τη διάρκεια της εγγύησης επιστρέφονται μετά τη λήξη τους στον υπέρ ου η εγγύηση οικονομικό φορέα. 4. Οι εγγυήσεις του παρόντος άρθρου περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) την αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνονται (ή τον κύριο του έργου ή τον φορέα κατασκευής στις περιπτώσεις δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών), δ) τον αριθμό της εγγύησης, ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση, ζ)

### **Αριθμός απόφασης: 1112 / 2020**

τους όρους ότι: αα) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως, και ββ) ότι σε περίπτωση κατάπτωσης αυτής, το ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου, η) τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης ή πρόσκλησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών του διαγωνισμού, θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης, ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται και ια) στην περίπτωση των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής, τον αριθμό και τον τίτλο της σχετικής σύμβασης. 5. Η αναθέτουσα αρχή επικοινωνεί με τους φορείς που φέρονται να έχουν εκδώσει τις εγγυητικές επιστολές προκειμένου να διαπιστώσει την εγκυρότητά τους. 6. Για τις δημόσιες συμβάσεις έργων, πέραν των ανωτέρω, ισχύουν ειδικότερα τα εξής: [...] 7. Ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, [...] 8. Για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και γενικών υπηρεσιών: α) οι εγγυήσεις προκαταβολής επιστρέφονται μετά την οριστική ποσοτική και ποιοτική παραλαβή των αγαθών ή των υπηρεσιών, β) εάν στο πρωτόκολλο οριστικής και ποσοτικής παραλαβής αναφέρονται παρατηρήσεις ή υπάρχει εκπρόθεσμη παράδοση, η επιστροφή των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής γίνεται μετά την αντιμετώπιση, κατά τα προβλεπόμενα, των παρατηρήσεων και του εκπρόθεσμου. [...]».

7. Επειδή, στην οικεία διακήρυξη και δη στο άρθρο 2.1.5 «Εγγυήσεις» αυτής, ορίζεται ότι «Οι εγγυητικές επιστολές των παραγράφων 2.2.2 και 4.1. εκδίδονται από πιστωτικά ιδρύματα ή χρηματοδοτικά ιδρύματα ή ασφαλιστικές επιχειρήσεις κατά την έννοια των περιπτώσεων β' και γ' της παρ. 1 του άρθρου 14 του ν. 4364/2016 (Α'13) που λειτουργούν νόμιμα στα κράτη - μέλη της Ένωσης ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου ή στα κράτη-μέρη της ΣΔΣ και έχουν, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, το δικαίωμα αυτό. Μπορούν, επίσης, να εκδίδονται από το Ε.Τ.Α.Α. – Τ.Μ.Ε.Δ.Ε. ή να παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με

**Αριθμός απόφασης: 1112 / 2020**

παρακατάθεση σε αυτό του αντίστοιχου χρηματικού ποσού. Αν συσταθεί παρακαταθήκη με γραμμάτιο παρακατάθεσης χρεογράφων στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων, τα τοκομερίδια ή μερίσματα που λήγουν κατά τη διάρκεια της εγγύησης επιστρέφονται μετά τη λήξη τους στον υπέρ ου η εγγύηση οικονομικό φορέα. Οι εγγυητικές επιστολές εκδίδονται κατ' επιλογή των οικονομικών φορέων από έναν ή περισσότερους εκδότες της παραπάνω παραγράφου. Οι εγγυήσεις αυτές περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) την αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνονται, δ) τον αριθμό της εγγύησης, ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση (στην περίπτωση ένωσης αναγράφονται όλα τα παραπάνω για κάθε μέλος της ένωσης), ζ) τους όρους ότι: αα) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως, και ββ) ότι σε περίπτωση κατάπτωσης αυτής, το ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου, η) τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης, ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται και ια) στην περίπτωση των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής, τον αριθμό και τον τίτλο της σχετικής σύμβασης. Επισυνάπτονται τα σχετικά Υποδείγματα (Παράρτημα ΙΙ) σύμφωνα με την Κατευθυντήρια Οδηγία 12 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. και την από 23-05-17 διευκρίνιση ως προς τα Γραμμάτια Σύστασης Χρηματικής Παρακαταθήκης. Η αναθέτουσα αρχή επικοινωνεί με τους εκδότες των εγγυητικών επιστολών προκειμένου να διαπιστώσει την εγκυρότητά τους». Περαιτέρω, ο όρος 2.2.2. «Εγγύηση συμμετοχής» της Διακήρυξης ορίζει ότι «2.2.2.1. [...] Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς του άρθρου 2.4.5 της παρούσας, άλλως η προσφορά απορρίπτεται [...]» και ο όρος 2.4.5. ότι «Οι υποβαλλόμενες προσφορές

**Αριθμός απόφασης: 1112 / 2020**

*ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για διάστημα δώδεκα (12) μηνών από την επόμενη της διενέργειας του διαγωνισμού».*

8. Επειδή, από τις προδιαληφθείσες διατάξεις του κανονιστικού πλαισίου του Νόμου και της Διακήρυξης προκύπτει ότι προς παραδεκτή υποβολή προσφοράς απαιτείται η παροχή εγγύησης συμμετοχής σε ποσοστό 2%, η εγγύηση δε, αυτή συμμετοχής πρέπει, επί ποινή απόρριψης της προσφοράς, να έχει ισχύ τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς, ήτοι μετά την πάροδο του διαστήματος των δώδεκα μηνών από την επομένη της διενέργειας του διαγωνισμού. Επέκεινα, από τις ανωτέρω διατάξεις ρητώς προβλέπεται η δυνατότητα παροχής εγγυητικής επιστολής από το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων, οι οποίες, ως γίνεται δεκτό, διαφοροποιούνται στον τρόπο σύνταξης σε σχέση με αυτές που δύνανται να εκδοθούν από Πιστωτικά Ιδρύματα, αφού διέπονται από την ειδικότερη νομοθεσία, Π.Δ. της 30<sup>ης</sup>.12.1926/03.01.1927 *«Περί συστάσεως και αποδόσεως παρακαταθηκών και καταθέσεων παρά τω Ταμείω Παρακαταθηκών και Δανείων»*, που διέπει το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων. Ειδικότερα και σύμφωνα με το άρθρο 4 του Π.Δ. της 30<sup>ης</sup>.12.1926/03.01.1927 το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων από της ιδρύσεώς του εκδίδει εγγυοδοτικές παρακαταθήκες με τις οποίες παρέχονται εγγυήσεις συμμετοχής σε διαγωνισμούς για την κατασκευή δημοσίων έργων ή για προμήθειες δημοσίου τομέα και εγγυήσεις για την καλή εκτέλεση όρων των συμβάσεων, ενώ και σύμφωνα με την ειδική διάταξη του άρθρου 17 εδ. β' του Ν. 3646/1928 *«Περί Οργανισμού του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων»* *«[...] παραγράφονται υπέρ του Ταμείου τα κεφάλαια τα συνιστώντα παρακαταθήκας δι' ας επί δεκαπέντε έτη συνεχή, αφ' ού χρόνου κατέστησαν απαιτητά, δεν ήθελον ζητηθεί ούτε τα κεφάλαια, ούτε οι τόκοι. Εις την αυτήν παραγραφήν και υπό τους αυτούς όρους υπάγεται και πάσα άλλη παρακαταθήκη»* (ΝΣΚ 31/2020). Συνεπώς, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι εκ του Νόμου, ήτοι της προαναφερόμενης διάταξης, για τη λήξη των εν λόγω γραμματίων παρακατάθεσης λαμβάνεται υπόψη η δεκαπενταετής παραγραφή της αξίωσης του λήπτη του γραμματίου παρακαταθήκης δυνάμει του άρθρου 17 Ν. 3646/1928 (Α.Π. 544/2011) ακόμη και στις περιπτώσεις αντίθετης



### **Αριθμός απόφασης: 1112 / 2020**

αναγραφής. Επιπλέον και προς επίρρωση του ότι τα γραμμάτια σύστασης παρακαταθήκης διαφοροποιούνται στον τρόπο σύνταξης τους σε σχέση με τις εγγυήσεις που δύνανται να εκδοθούν από Πιστωτικά Ιδρύματα, έχει κριθεί ότι υφίσταται δυνατότητα μη αναγραφής σε αυτά ορισμένων απαιτούμενων στοιχείων στις εγγυήσεις συμμετοχής της παρ. 4 του άρθρου 72 του Ν.4412/16 όπως «α) ότι η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως» (Ελ.Συν.Κλιμ.ΣΤ.Πράξη 151/2015), β) ότι σε περίπτωση κατάπτωσης αυτής, το ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου (Ελ.Συν.Κλιμ. Τμ.7 Πράξη 222/2012) γ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης», δ) τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης ή πρόσκλησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος και την «καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών» (Ελ.Συν.Πράξη με αριθμ.124/19 VI Τμήμα, Ελ.Συν.Τμ.Μείζονος Απόφαση 1837/2018), ε) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση» (Ελ.Συν.Κλιμ.Στ. Πράξη 151/2015, Σ.τ.Ε. 600/2011, Ελ.Συν.Κλιμ.Ε' Πράξη 230/2017), στ) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται (Ελ.Συν.Τμ.6.Πράξη 69/2008). Εν προκειμένω, από τη θεώρηση της προσφοράς της εταιρείας «...» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού προκύπτει ότι αυτή υπέβαλε προς πλήρωση του όρου 2.1.5 της Διακήρυξης τα υπ' αριθ. ..., ... και ... Γραμμάτια Εγγυοδοτικών Παρακαταθηκών, ως εγγυήσεις συμμετοχής για τις ΟΜΑΔΕΣ Α, Γ και Β, του υπό κρίση διαγωνισμού, αντίστοιχα και τα οποία έχουν εκδοθεί στις 22.06.2020. Ως εκ τούτου και λαμβανομένου υπόψη ότι οι χρηματικές παρακαταθήκες παραγράφονται μετά δεκαπενταετίας από το χρόνο που κατέστησαν απαιτητές (άρθρο 17 του Ν. 3646/1928), ως κρίθηκε ανωτέρω, τα υποβληθέντα υπ' αριθ. 1299, 1300 και 1301 Γραμμάτια Εγγυοδοτικών Παρακαταθηκών πληρούν τους όρους 2.2.2.2 και 2.4.5. της Διακήρυξης, αφού αυτά έχουν ισχύ πλέον των τριάντα (30) ημερών από τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς, ήτοι μετά την πάροδο του διαστήματος των δώδεκα

**Αριθμός απόφασης: 1112 / 2020**

μηνών από την επομένη της διενέργειας του διαγωνισμού στις 29.06.2020 και ως εκ τούτου υπερκαλύπτουν το απαιτούμενο χρονικό διάστημα που οι όροι 2.2.2.2 και 2.4.5. της Διακήρυξης θέτουν. Μετά ταύτα, προκύπτει ότι η προσφορά της εταιρείας «...» ήταν σύμφωνη κατά τούτο με τους όρους της Διακήρυξης, συνακόλουθα δε, ο σχετικός λόγος της Προσφυγής τυγχάνει δεκτός ως βάσιμος.

9. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή ως βάσιμη, νόμω και ουσία, σύμφωνα με ό,τι κρίθηκε ανωτέρω, το παράβολο δε, που κατέθεσε η προσφεύγουσα να επιστραφεί (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017).

**Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την Προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αριθ. 224/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής που εκδόθηκε στο πλαίσιο του διαγωνισμού της υπ' αριθ. .../29-05-2020 Διακήρυξης του ... για την επιλογή αναδόχου προμήθειας ... του ... και ... και ... του ..., κατά το μέρος που αποφασίστηκε η απόρριψη της προσφοράς της εταιρείας «...» για τις Ομάδες Α, Β και Γ που αυτή συμμετείχε.

Ορίζει την επιστροφή του προσκομισθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε την 1<sup>η</sup> Σεπτεμβρίου 2020 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 16 Σεπτεμβρίου 2020.

**Ο Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης**

**Αλεξάνδρα Κ. Παπαχρήστου**