

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 12 Φεβρουαρίου 2021, με την εξής σύνθεση: Νικόλαος Σαββίδης Πρόεδρος, Κωνσταντίνος Κορομπέλης και Μαρία Μανδράκη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 07.01.2021 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 50/07.01.2021 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία « *** » και τον διακριτικό τίτλο « *** », που εδρεύει στην *** , επί της *** *** , νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της *** και ειδικότερα κατά της με αριθμ. *** Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της*** , με θέμα «1) Έγκριση του από 11-12-2020 με αριθ. 1 πρακτικού αποσφράγισης και αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικών προσφορών και του από 15-12-2020 με αρ. 2 πρακτικού αποσφράγισης και αξιολόγησης οικονομικών προσφορών του ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων για την προμήθεια ειδών για την ανακαίνιση του ισογείου του Διοικητηρίου της *** στο πλαίσιο του έργου " *** , προϋπολογισμού: 189.261,20€ συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α..2) Ανάδειξη προσωρινών αναδόχων», στο πλαίσιο του αντίστοιχου διαγωνισμού που προκηρύχθηκε διά της με αρ. πρωτ. *** 29/17.9.2020 Διακήρυξης της ως άνω αναθέτουσας αρχής.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία « *** *** », η οποία εδρεύει στην *** , επί της οδού *** και η οποία κατέθεσε την από 11.1.2021 Παρέμβαση της, επι σκοπώ απόρριψης της υπό κρίση Προσφυγής.

Αριθμός Απόφασης 335 / 2021

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαρία Μανδράκη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,
σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, η *** , Περιφερειακή Ενότητα Ηλείας διά της με αρ. πρωτ. *** 29/17.9.2020 διακήρυξη της προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό άνω των ορίων για την προμήθεια ειδών για την ανακαίνιση του ιστογείου του Διοικητηρίου της *** στο πλαίσιο του έργου " *** , προϋπολογισμού 189.261,20€ συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α., με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Η εν λόγω υπό ανάθεση σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα: ΤΜΗΜΑ 1: «ΕΠΙΠΛΑ ΓΡΑΦΕΙΟΥ», εκτιμώμενης αξίας 22.910,00€ πλέον ΦΠΑ 24%, ΤΜΗΜΑ 2: «ΜΟΝΑΔΕΣ ΚΛΙΜΑΤΙΣΜΟΥ», εκτιμώμενης αξίας 14.300,00€ πλέον ΦΠΑ 24%, ΤΜΗΜΑ 3: «ΗΛΕΚΤΡΙΚΕΣ ΣΥΣΚΕΥΕΣ», εκτιμώμενης αξίας 900,00€ πλέον ΦΠΑ 24%, ΤΜΗΜΑ 4: «ΛΟΙΠΑ ΕΙΔΗ», εκτιμώμενης αξίας 26.150,00€ πλέον ΦΠΑ 24%, ΤΜΗΜΑ 5: «ΟΠΤΙΚΟΑΚΟΥΣΤΙΚΟΣ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ», εκτιμώμενης αξίας 70.750,00€ πλέον ΦΠΑ 24% και ΤΜΗΜΑ 6: «ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΚΗΣ & ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΩΝ», εκτιμώμενης αξίας 17.620,00€ πλέον ΦΠΑ 24%. Προσφορές δε, σύμφωνα με τους όρους της υπόψη διακήρυξης, υποβάλλονται για ένα ή περισσότερα ή για όλα τα τμήματα, αλλά για το σύνολο της ποσότητας των ειδών του συγκεκριμένου τμήματος. Περαιτέρω, κατά την προσβαλλομένη διά της παρούσας προσφυγής απόφαση της αναθέτουσας αρχής, προκύπτει ότι, κατ'αποδοχήν των πρακτικών 1 και 2 της επιτροπής του διαγωνισμού, απορρίφθηκε η προσφορά της συμμετέχουσας και ώδε προσφεύγουσας για το τμήμα 5 της υπό ανάθεση σύμβασης, για το οποίο είχε, άλλωστε, υποβάλλει και την προσφορά της και, μετά το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών, αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος η συμμετέχουσα εταιρεία *** *** και ώδε παρεμβαίνουσα για το ως άνω τμήμα. Σε ό,τι αφορά την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας, στο πρακτικό της Επιτροπής που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της προσβαλλομένης απόφασης, διατυπώνονται τα εξής: «2. *** (α/α 4 του πίνακα) Κατά την

Αριθμός Απόφασης 335 / 2021

αξιολόγηση της προσφοράς, διαπιστώθηκε ότι το προσφερόμενο είδος EίΚί Ek-510U με φακό AH E23020 (βιντεοπροβολέας μεγάλου συνεδριακού), δεν διαθέτει είσοδο DVI όπως ζητείται από την διακήρυξη (σελ. 71).» Στην προσφυγή της, η προσφεύγουσα παραπονούμενη για τον αποκλεισμό της από την υπόψη διαγωνιστική διαδικασία, ισχυρίζεται ότι στην τεχνική της προσφορά μεταξύ των άλλων προσφέρεται για το είδος E3, βιντεοπροβολέας μοντέλο EK-510UE, του εργοστασίου κατασκευής *** , αναφέρει και προσδιορίζει δε ότι το προσφερόμενο μοντέλο διαθέτει Είσοδο DVI/HDMI, χαρακτηρίζοντας ως απάντηση επί των ζητούμενων «ΝΑΙ», δηλαδή καλύπτοντας πλήρως τη ζητούμενη προδιαγραφή. Η ανωτέρω απάντηση στην τεχνική της προσφορά υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι έχει δοθεί με τον τρόπο αυτό, διότι: Α) Η ζητούμενη είσοδος μορφής DVI είναι είσοδος ψηφιακού σήματος εικόνας παρωχημένης τεχνολογίας, η οποία έχει αντικατασταθεί με είσοδο μορφής HDMI, η οποία αποτελεί την πλέον σύγχρονη είσοδο ψηφιακού σήματος εικόνας και ήχου. Β) Η ύπαρξη πολλαπλών εισόδων HDMI αντί μίας DVI (όπως αυτή ζητείται από τη διακήρυξη) ουσιαστικά υπερκαλύπτει τεχνικά τα ζητούμενα από τη διακήρυξη. Γ) Για τη συμβατότητα ή προσαρμογή, των σύγχρονων βιντεοπροβολέων με εισόδους HDMI σε σήματα παλαιότερου τύπου DVI, χρησιμοποιείται πάντα κατά την εγκατάσταση, είτε καλώδιο το οποίο διαθέτει στο ένα άκρο βύσμα DVI και στο άλλο άκρο βύσμα HDMI (δηλαδή καλώδιο DVI/HDMI) ή μετατροπέας (adapter) ο οποίος διαθέτει στο ένα άκρο βύσμα DVI και στο άλλο άκρο βύσμα HDMI (δηλαδή adapter DVI/HDMI). Δ) Ο προσφερόμενος από την προσφεύγουσα *** ***, διαθέτει ως παρελκόμενο της εργοστασιακής του συσκευασίας μετατροπέα προσαρμογής DVI/HDMI (adapter DVI/HDMI), όπως αυτός εμφανίζεται και έχει δηλωθεί. Ε) Το σύνολο των παρελκομένων τα οποία συμπεριλαμβάνονται στη συσκευασία του προσφερόμενου βιντεοπροβολέα *** , επιβεβαιώνεται με την επισυναπτόμενη, διά της προσφυγής της, βεβαίωση του εργοστασίου κατασκευής, στην οποία συμπεριλαμβάνεται και ο μετατροπέας προσαρμογής DVI/HDMI (DVI to HDMI adapter). Για τους ανωτέρω λόγους στρέφεται κατά της προσβαλλομένης

Αριθμός Απόφασης 335 / 2021

απόφασης η προσφεύγουσα, αιτούμενη, κατόρθη επισκόπηση αυτής, την ακύρωσή της.

2. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (άρθρα 345 παρ. 1 και 6 παρ. 1 του Ν.4412/2016), του αντικειμένου της (προμήθεια), της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής καθώς και του αντικειμένου των δραστηριοτήτων της, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν.4412/2016. Συνακόλουθα, ενόψει και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (ημερομηνία αποστολής δημοσίευσης της Προκήρυξης στην ΕΕΕΕ), η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του Ν.4412/2016, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 345 παρ. 1 και 379 παρ. 7 του ως άνω νόμου, όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν, η δε ΑΕΠΠ ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

3. Επειδή, εντούτοις, από τα αναρτηθέντα στοιχεία στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και τα έγγραφα της υπόθεσης προκύπτει ότι η κρινόμενη προσφυγή έχει ασκηθεί τύποις απαραδέκτως, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, αφού δεν δεσμεύτηκε ούτε πληρώθηκε το αναλογούν εν προκειμένω ποσό παραβόλου. Πιο συγκεκριμένα, από την επισκόπηση του σώματος του ηλεκτρονικού παραβόλου που έχει επισυνάψει η προσφεύγουσα στην προσφυγή της με κωδικό ***, προκύπτει ότι έχει δεσμευθεί και καταβληθεί ποσό 353,75€, το οποίο, ωστόσο, υπολείπεται του νομίμως καταβληθέντος κατά 246,25€, ως έπρεπε, δοθέντος ότι σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 363 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 5 του Π.Δ. 39/2017, το κατώτατο νόμιμο ποσό παραβόλου ανέρχεται (τουλάχιστον) στα 600,00€. Ενόψει των ανωτέρω, η προσφυγή ασκείται απαραδέκτως και για το λόγο αυτό παρέλκει η κατόυσιαν εξέταση της.

4. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 360 του Ν. 4412/2016: «Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη

Αριθμός Απόφασης 335 / 2021

σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής. 2. Η άσκηση της προδικαστικής προσφυγής αποτελεί προϋπόθεση για την άσκηση των ένδικων βοηθημάτων του Τίτλου 3 κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων των αναθετουσών αρχών. 3. Δεν επιτρέπεται η άσκηση άλλης διοικητικής προσφυγής κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων της αναθέτουσας αρχής κατά τη διαδικασία της ανάθεσης δημόσιων συμβάσεων εκτός από την προδικαστική προσφυγή της παραγράφου 1.» Περαιτέρω κατά τις διατάξεις του άρθρου 363 του Ν.4412/2016: «Για το παραδεκτό της άσκησης της προδικαστικής προσφυγής κατατίθεται παράβολο από τον προσφεύγοντα υπέρ του Δημοσίου, το ύψος του οποίου ανέρχεται σε ποσοστό 0,50 τοις εκατό (0,50%) της προϋπολογισθείσας αξίας (χωρίς Φ.Π.Α.) της σχετικής σύμβασης. Το ύψος του παραβόλου δεν μπορεί να είναι κατώτερο των εξακοσίων (600) ευρώ ούτε ανώτερο των δεκαπέντε χιλιάδων (15.000) ευρώ. Αν τα έγγραφα της σύμβασης δεν προκύπτει η προϋπολογισθείσα αξία της, για το παραδεκτό της άσκησης της προδικαστικής προσφυγής, κατατίθεται παράβολο ύψους εξακοσίων (600) ευρώ. 2. Εάν από τα έγγραφα της σχετικής σύμβασης παρέχεται η δυνατότητα υποβολής προσφοράς για τμήμα ή τμήματα της σύμβασης, το ύψος του παραβόλου υπολογίζεται επί της αξίας του τμήματος ή των τμημάτων της σύμβασης σχετικά με τα οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή. 3. Το ύψος του ποσοστού και τα ανώτατα και κατώτατα όρια του ποσού του παραβόλου μπορούν να αναπροσαρμόζονται με προεδρικό διάταγμα, ύστερα από πρόταση των Υπουργών Οικονομικών και Δικαιοσύνης, Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων. 4. Με τον Κανονισμό Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών της παρ. 7 του άρθρου 365 ορίζεται ο τρόπος και ο χρόνος κατάθεσης και είσπραξης του παραβόλου και ο τρόπος απόδειξης της είσπραξής του. 5. Το παράβολο του παρόντος άρθρου επιστρέφεται στον

Αριθμός Απόφασης 335 / 2021

προσφεύγοντα σε περίπτωση ολικής ή μερικής αποδοχής της προσφυγής του. Επίσης, επιστρέφεται στον προσφεύγοντα και στην περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή ανακαλεί την προσβαλλόμενη πράξη ή προβαίνει στην οφειλόμενη ενέργεια πριν από την έκδοση της απόφασης της ΑΕΠΠ επί της προσφυγής». Επιπροσθέτως σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του Π.Δ. 39/2017: «1. Για το παραδεκτό της άσκησης της προδικαστικής προσφυγής κατατίθεται από τον προσφεύγοντα παράβολο υπέρ του Δημοσίου, το ύψος του οποίου ανέρχεται σε ποσοστό 0,50 τοις εκατό (0,50%) της προϋπολογισθείσας αξίας (χωρίς Φ.Π.Α.) της σχετικής σύμβασης. Το ύψος του παραβόλου δεν μπορεί να είναι κατώτερο των εξακοσίων (600) ευρώ ούτε ανώτερο των δεκαπέντε χιλιάδων (15.000) ευρώ. Αν από τα έγγραφα της σύμβασης δεν προκύπτει η προϋπολογισθείσα αξία της, για το παραδεκτό της άσκησης της προδικαστικής προσφυγής, κατατίθεται παράβολο ύψους εξακοσίων (600) ευρώ (άρθρο 363 παρ. 1 ν. 4412/2016). 2. Εάν από τα έγγραφα της σχετικής σύμβασης παρέχεται η δυνατότητα υποβολής προσφοράς για τμήμα ή τμήματα της σύμβασης, το ύψος του παραβόλου υπολογίζεται επί της αξίας του τμήματος ή των τμημάτων της σύμβασης σχετικά με τα οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή (άρθρο 363 παρ. 2 ν. 4412/2016). 3. Το ύψος του ποσοστού και τα ανώτατα και κατώτατα όρια του ποσού του παραβόλου μπορούν να αναπροσαρμόζονται με προεδρικό διάταγμα, ύστερα από πρόταση των Υπουργών Οικονομικών και Δικαιοσύνης, Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων (άρθρο 363 παρ. 3 ν. 4412/2016). 4. Το παράβολο καταβάλλεται κατά την κατάθεση της προδικαστικής προσφυγής. Η ως άνω κατάθεση του παραβόλου γίνεται ηλεκτρονικά μέσω της εφαρμογής e-παραβόλου στη διαδικτυακή πύλη της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων (ΓΓΠΣ) και αποτελεί έσοδο του κρατικού προϋπολογισμού. Για την απόδειξη της καταβολής και της είσπραξης του παραβόλου ο προσφεύγων υποχρεούται να επισυνάψει στο προβλεπόμενο στην παράγραφο 2 του άρθρου 8 του παρόντος Κανονισμού έντυπο προσφυγής του Παραρτήματος Ι εκτυπωμένο αντίγραφο ηλεκτρονικής πληρωμής του ποσού σε Τράπεζα, επικυρωμένη εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του

Αριθμός Απόφασης 335 / 2021

Υπουργείου Οικονομικών ότι το ως άνω παράβολο, υπό τον αντίστοιχο Κωδικό, φέρει την ένδειξη “πληρωμένο” καθώς και βεβαίωση περί ελέγχου και δέσμευσης του ηλεκτρονικού παραβόλου από την Υπηρεσία που το αποδέχεται. 5. Σε περίπτωση ολικής ή μερικής αποδοχής ή σιωπηρής απόρριψης της προδικαστικής προσφυγής το παράβολο επιστρέφεται στον προσφεύγοντα με την απόφαση του οικείου σχηματισμού της ΑΕΠΠ, που εξέτασε την προδικαστική προσφυγή. Επίσης, επιστρέφεται στον προσφεύγοντα και στην περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή ανακαλεί την προσβαλλόμενη πράξη ή προβαίνει στην οφειλόμενη ενέργεια πριν από την έκδοση της απόφασης της ΑΕΠΠ επί της προσφυγής (άρθρο 363 παρ. 5 ν. 4412/2016).»

5. Επειδή, στην Αιτιολογική Έκθεση του Ν. 4412/2016 αναφέρεται: «Στον Τίτλο 2 περιλαμβάνονται οι διατάξεις που ρυθμίζουν την προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ. Στο Τμήμα Ι του Τίτλου 2 ρυθμίζονται τα θέματα της συγκρότησης και λειτουργίας της ΑΕΠΠ. Σκοπός των διατάξεων του Τμήματος Ι είναι η εγκαθίδρυση ενός οργάνου ανεξάρτητου και εξειδικευμένου, με αποκλειστική αρμοδιότητά του τον διοικητικό έλεγχο των δημοσίων συμβάσεων και την παροχή ταχείας και αποτελεσματικής προστασίας, χωρίς να προϋποτίθεται η προηγούμενη άσκηση ένδικου βοηθήματος. Πρόκειται για μια δυνατότητα η οποία παρέχεται από το ενωσιακό δίκαιο (άρθρο 2 παρ. 9 της Οδηγίας 89/665/ΕΟΚ, όπως αντικαταστάθηκε από το άρθρο 1 παρ. 1 της Οδηγίας 2007/66/ΕΚ) και αξιοποιείται ήδη με επιτυχία σε άλλα κράτη μέλη (Δανία, Εσθονία, Ισπανία, Κροατία, Κύπρος, Μάλτα, Ουγγαρία, Πολωνία, Σλοβακία, Σλοβενία, βλ. Economic efficiency and legal effectiveness of review and remedies procedures for public contracts, European Economics and Milieu, European Commission, σελ. 58 - 59). ... Η Αρχή έχει ως έργο την επίλυση των διαφορών που ανακύπτουν κατά το στάδιο που προηγείται της σύναψης των συμβάσεων δημοσίων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών και συμβάσεων παραχώρησης, έπειτα από την άσκηση προδικαστικής προσφυγής.....Στο άρθρο 363 καθιερώνεται υποχρέωση κατάθεσης αναλογικού παραβόλου επί

Αριθμός Απόφασης 335 / 2021

της προϋπολογισθείσας αξίας της υπό ανάθεση σύμβασης το ύψος του οποίου ανέρχεται σε ποσοστό 0,50 τοις εκατό (0,50%) της προϋπολογισθείσας αξίας (χωρίς Φ.Π.Α.) της σχετικής σύμβασης και δεν μπορεί να είναι κατώτερο των εξακοσίων (600) ευρώ ούτε ανώτερο των δεκαπέντε χιλιάδων (15.000) ευρώ. Σε περίπτωση που από τα έγγραφα της σύμβασης δεν προκύπτει η προϋπολογισθείσα αξία της, για το παραδεκτό της άσκησης της προδικαστικής προσφυγής, κατατίθεται παράβολο ύψους εξακοσίων (600) ευρώ. Η επιβολή παραβόλου κρίνεται αναγκαία προκειμένου να αποτραπεί η άσκηση αστήρικτων και παρελκυστικών προσφυγών.» Για το λόγο αυτό, η θέσπιση του εν λόγω παραβόλου συνιστά θεμιτό περιορισμό του δικαιώματος προσωρινής έννομης προστασίας (βλ. ΕΑ Αριθμός απόφασης: 1435/2020 5 12/2018 Ολομ., 70/2019 Ολομ., ΕΑ ΣΤΕ Β΄ Τμ. 105/2019 86/2018 κ.ά. – πρβλ., a fortiori, ΕΑ 475/2013 Ολομ., 136/2013 Ολομ., 309/2017 πενταμ. κ.ά.).

6. Επειδή, στην παράγραφο 3.4. της υπόψη διακήρυξης με τίτλο «Προδικαστικές Προσφυγές - Προσωρινή Δικαστική Προστασία» ορίζεται ότι: «3.4 Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, δικαιούται να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, προσδιορίζοντας ειδικώς τις νομικές και πραγματικές αιτιάσεις που δικαιολογούν το αίτημά του. Σε περίπτωση προσφυγής κατά πράξης της αναθέτουσας αρχής η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι: (α) δέκα (10) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλομένης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα αν η πράξη κοινοποιήθηκε με ηλεκτρονικά μέσα ή τηλεομοιοτυπία ή (β) δεκαπέντε (15) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης σε αυτόν αν χρησιμοποιήθηκαν άλλα μέσα επικοινωνίας, άλλως γ) δέκα (10) ημέρες από την πλήρη, πραγματική ή τεκμαιρόμενη, γνώση της πράξης που βλάπτει τα συμφέροντα του ενδιαφερόμενου οικονομικού φορέα. Σε περίπτωση

Αριθμός Απόφασης 335 / 2021

παράλειψης, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι δεκαπέντε (15) ημέρες από την επομένη της συντέλεσης της προσβαλλομένης παράλειψης. Η προδικαστική προσφυγή κατατίθεται ηλεκτρονικά μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, επιλέγοντας κατά περίπτωση την ένδειξη «Προδικαστική Προσφυγή» και επισυνάπτοντας το σχετικό έγγραφο σε μορφή ηλεκτρονικού αρχείου Portable Document Format (PDF), το οποίο φέρει εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών. Για το παραδεκτό της άσκησης της προδικαστικής προσφυγής κατατίθεται παράβολο από τον προσφεύγοντα υπέρ του Δημοσίου, κατά τα ειδικά οριζόμενα στο άρθρο 363 του ν. 4412/2016 στο άρθρο 19 παρ. 1.1 και στο άρθρο 7 της με αριθμ. 56902/215 Υ.Α.. Το παράβολο επιστρέφεται στον προσφεύγοντα, σε περίπτωση ολικής ή μερικής αποδοχής της προσφυγής του ή σε περίπτωση που, πριν την έκδοση της απόφασης της ΑΕΠΠ επί της προσφυγής, η αναθέτουσα αρχή ανακαλεί την προσβαλλόμενη πράξη ή προβαίνει στην οφειλόμενη ενέργεια».

7. Επειδή, από τις προδιαληφθείσες διατάξεις και τους όρους της διακήρυξης συνάγεται εναργώς ότι για το παραδεκτό της άσκησης της προδικαστικής προσφυγής, σύμφωνα με το οικείο νομοθετικό πλαίσιο πρέπει να καταβληθεί από τον προσφεύγοντα e-παράβολο κατά την κατάθεση της προσφυγής κι εντός της αποκλειστικής προθεσμίας άσκησής της, το ύψος του οποίου ανέρχεται σε ποσοστό 0,50% της προϋπολογισθείσας αξίας άνευ ΦΠΑ της σχετικής σύμβασης. Για την απόδειξη δε της καταβολής και της είσπραξης του παράβολου ο προσφεύγων υποχρεούται να επισυνάψει στο έντυπο της προσφυγής του εκτυπωμένο αντίγραφο ηλεκτρονικής πληρωμής του ποσού σε Τράπεζα και επικυρωμένη εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών ότι το ως άνω παράβολο, υπό τον αντίστοιχο Κωδικό, φέρει την ένδειξη «πληρωμένο». Εν προκειμένω, εντούτοις, όπως συνάγεται από την επισκόπηση των στοιχείων της υπόθεσης, η προσφεύγουσα έχει συνυποβάλει με τη προσφυγή της την

Αριθμός Απόφασης 335 / 2021

εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων για ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό***, ποσού 353,75€ το οποίο, ως προελέχθη, υπολείπεται του κατώτατου νόμιμου ποσού παραβόλου, κατά παράβαση των σχετικών διατάξεων. Συνεπεία των ανωτέρω και εφόσον η προσφυγή ασκείται απαραδέκτως, θα πρέπει να απορριφθεί.

8. Επειδή, άλλωστε, οι σχετικές με το παράβολο διατάξεις του άρθρου 363 του Ν. 4412/2016 στις οποίες ρητά παραπέμπει και επαναλαμβάνει η διακήρυξη, είναι απολύτως σαφείς, καθ' ο μέρος προβλέπουν ότι, για το παραδεκτό της άσκησης προδικαστικής προσφυγής ενώπιον της ΑΕΠΠ κατατίθεται παράβολο και ορίζεται ο χρόνος και τρόπος κατάθεσης του, ο οποίος εξειδικεύεται στον Κανονισμό Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (βλ. σχετικά ΣΤΕ ΕΑ 27, 29, 235/2015, ΣΤΕ 777/2013 Ολομ., 494/2013). Η δε ορθή καταβολή του αποτελεί εν πάση περιπτώσει, ευθύνη του προσφεύγοντος (ΣΤΕ ΕΑ 27/2015) ενώ οι εν λόγω διατάξεις δεν είναι αντικειμενικώς ικανές να γεννήσουν αμφιβολίες ούτε ως προς το ελάχιστο ύψος αυτού ούτε ως προς την κατάθεση του με την κατάθεση της προσφυγής, αλλά και ούτε ως προς την επερχόμενη συνέπεια του απαραδέκτου της προσφυγής σε περίπτωση μη πλήρωσης των ανωτέρω (βλ. κατ' αναλογία ΣΤΕ Ολ.1583/2010). Τουναντίον παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιδεικνύοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο τους και να τις ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο (βλ. κατ' αναλογία απόφαση της 29ης Απριλίου 2004, C-496/99 P, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, Συλλογή 2004, σ. I-3801, σκέψη 111). Εξάλλου, οι διατάξεις που προβλέπουν την προδικαστική προσφυγή, αφενός, χαρακτηρίζονται ως «οικονομικές» και, αφετέρου, απευθύνονται σε μικρό κύκλο αποδεκτών που οφείλουν να τις γνωρίζουν ενόψει της ιδιαιτερότητας του αντικειμένου, ως εκ τούτου έχουν άμεση εφαρμογή και μάλιστα ανεξαρτήτως σχετικής ενημέρωσης από την αρμόδια Αρχή κι επομένως ανεξαρτήτως ρητής και εξαντλητικής αναφοράς των σχετικών προϋποθέσεων παραδεκτού στην οικεία διακήρυξη (βλ. σχετ. ΣΤΕ Ολ 876/2013, ΣΤΕ 268, 360/2018, 1400, 1595/2016, 3128-

Αριθμός Απόφασης 335 / 2021

3129/2015, 1072, 1985, 1988/2014, 2886/2013, 2315/2013), πολλώ δε μάλλον όταν η ίδια η διακήρυξη ρητά αναφέρεται σε αυτό (βλ. μεταξύ άλλων Αποφάσεις ΑΕΠΠ 9/2017 και 912/2019).

9. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, δεν δύναται να θεωρηθεί ότι η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή υποβλήθηκε παραδεκτώς, χωρίς να θίγεται η αρχή της νομιμότητας. Εξάλλου έχει παρέλθει ήδη τριετία από την εφαρμογή των άνω διατάξεων και έχουν εκδοθεί χιλιάδες αποφάσεις από την ΑΕΠΠ αναρτημένες στον επίσημο διαδικτυακό της τόπο που αναφέρονται στην νόμιμη καταβολή του οικείου παραβόλου. Επέκεινα, οι προϋποθέσεις του παραδεκτού που πρέπει να συντρέχουν κατά την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής κρίνονται σε κάθε περίπτωση και αυτεπαγγέλτως από την Α.Ε.Π.Π. (πρβλ. ΣΤΕ 2080/2016) και μάλιστα ανεξαρτήτως τυχόν σχετικής ένστασης απαραδέκτου, εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής ή τυχόν παρεμβαίνοντα. Εν προκειμένω, η καταβολή του νομίμου παραβόλου αποτελεί προϋπόθεση του παραδεκτού για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής και συνεπώς αν, κατά τον χρόνο κατάθεσης της προσφυγής, δεν καταβληθεί το αναλογούν παράβολο (άρθρο 5 του ΠΔ 39/2017 και άρθρο 363 του Ν. 4412/2016), η προδικαστική προσφυγή απορρίπτεται ως απαράδεκτη.

10. Επειδή, τούτων δοθέντων, η κρινόμενη προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προσφυγή ως απαραδέκτως ασκηθείσα, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 12 Φεβρουαρίου 2021 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 18 Φεβρουαρίου 2021.

Αριθμός Απόφασης 335 / 2021

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Νικόλαος Σ. Σαββίδης

Αλεξάνδρα Κ. Παπαχρήστου