

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
ΜΟΝΟΜΕΛΕΣ ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 10 Μαΐου 2022.

Για να εξετάσει την από 04.04.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 504/05.04.2022 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρίας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στ... .., οδός, αρ., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

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

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η υπ' αρ. πρωτ. 12886/24-03-2022 (ΑΔΑ) απόφαση κατακύρωσης της επιτροπής της αναθέτουσας αρχής (εφεξής η «προσβαλλομένη») ως προς το Τμήμα 1, κατά το μέρος που α) έγιναν αποδεκτές οι προσφορές των εταιριών «.....» και «.....» και β) δεν απορρίφθηκαν οι προσφορές των ως άνω για τους αναφερόμενους στην υπό κρίση προσφυγή λόγους.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή η προσβαλλομένη εκδόθηκε στο πλαίσιο της υπ' αρ. (Α.Π.) Διακήρυξης της αναθέτουσας αρχής για την «.....», με συνολική εκτιμώμενη αξία σύμβασης 66.840,00 € χωρίς ΦΠΑ, η οποία απαρτίζεται από 11 Τμήματα, με κριτήριο ανάθεσης για κάθε Τμήμα, την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, που αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 14.02.2022 και έλαβε ΑΔΑΜ, στο δε ΕΣΗΔΗΣ έλαβε συστημικό α/α

Αριθμός Απόφασης: 734/2022

2. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του, της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, της νομικής φύσης και της δραστηριότητας που ασκεί ως αναθέτουσα αρχή και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, υπάγεται στις διατάξεις του Ν. 4412/2016, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου αυτού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρο 345, παρ. 1, όπως ισχύει, η δε ΑΕΠΠ και ήδη ΕΑΔΗΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

3. Επειδή, σύμφωνα με το άρ. 363 του Ν. 4412/2016 «1. 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.».

4. Επειδή, σύμφωνα με το άρ. 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

Αριθμός Απόφασης: 734/2022

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 παράβολου 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-παράβολου στη διαδικτυακή πύλη της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων (ΓΓΠΣ) και αποτελεί έσοδο του κρατικού προϋπολογισμού. Για την απόδειξη της καταβολής και της είσπραξης του παράβολου 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 ...».

5. Επειδή, περαιτέρω, η αιτιολογική έκθεση του Ν. 4412/2016 αναφέρει τα ακόλουθα: «Στον Τίτλο 2 περιλαμβάνονται οι διατάξεις που ρυθμίζουν την προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ. [...] Στο άρθρο 363 καθιερώνεται υποχρέωση κατάθεσης αναλογικού παραβόλου επί 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 ασήρικτων και παρελκυστικών προσφυγών.». Επομένως, η βούληση του νομοθέτη είναι να καταβάλλεται ένα συγκεκριμένο χρηματικό ποσό με έκδοση ηλεκτρονικού παραβόλου λόγω της διεξαγωγής της διαγωνιστικής διαδικασίας κατ' αποκλειστικό τρόπο μέσω του ΕΣΗΔΗΣ. Στόχευση του νομοθέτη ήταν η αποτροπή της καταχρηστικής άσκησης προδικαστικών προσφυγών, οι οποίες θα δύναντο να παρακωλύσουν επί μακρόν τις διαγωνιστικές διαδικασίες ως προς την υπογραφή των εν λόγω συμβάσεων, δοθέντος του ανασταλτικού

Αριθμός Απόφασης: 734/2022

αποτελέσματος των άρθρων 364 του Ν. 4412/2016 και 6 του π.δ. 39/2017. Ρητώς και σαφώς, σύμφωνα με τις παραπάνω διατάξεις, για την παραδεκτή άσκηση της προδικαστικής προσφυγής, επιβάλλεται η καταβολή του νόμιμου ποσού κατά τον χρόνο άσκησής της. Όπως, εξάλλου, παγίως δέχεται η νομολογία, η υποχρέωση καταβολής παραβόλου, ως προϋπόθεση του παραδεκτού ενδίκου βοηθήματος ή μέσου, αποβλέπει στην αποτροπή της ασκήσεως απερίσκεπτων και αστήρικτων ενδίκων βοηθημάτων και μέσων, χάριν της εύρυθμης λειτουργίας των δικαστηρίων και της αποτελεσματικής απονομής της δικαιοσύνης, γι' αυτό και η τύχη του συναρτάται με την έκβαση και τις εν γένει περιστάσεις της δίκης (ΣτΕ 601/2012 Ολομ., 3087/2011 Ολομ., ΣτΕ 1583/2010 Ολομ., 1852/2009 Ολομ., 647/2004 Ολομ.).

6. Επειδή, οι σχετικές με το παράβολο διατάξεις, καθ' ο μέρος προβλέπουν ότι, για το παραδεκτό της άσκησης προδικαστικής προσφυγής ενώπιον της ΑΕΠΠ, απαιτείται το ύψος αυτού αφενός να ανέρχεται σε ποσοστό 0,50 τοις εκατό (0,50%) της προϋπολογισθείσας αξίας (χωρίς Φ.Π.Α.) της σχετικής σύμβασης, εφόσον προκύπτει η προϋπολογισθείσα αξία της από τα έγγραφα της σύμβασης, ή επί της αξίας του τμήματος ή των τμημάτων της σύμβασης σχετικά με τα οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, είναι απολύτως σαφείς και δεν είναι αντικειμενικώς ικανές να γεννήσουν αμφιβολίες ούτε ως προς το ελάχιστο ύψος αυτού, ούτε ως προς την κατάθεσή 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 τους 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», αφετέρου, απευθύνονται σε μικρό κύκλο αποδεκτών που οφείλουν να τις γνωρίζουν, ενόψει της ιδιαιτερότητας του αντικειμένου, ως εκ τούτου έχουν άμεσης εφαρμογής ανεξαρτήτως σχετικής ενημέρωσης από την αρμόδια Αρχή κι επομένως ανεξαρτήτως ρητής και εξαντλητικής αναφοράς

Αριθμός Απόφασης: 734/2022

των σχετικών προϋποθέσεων παραδεκτού στην οικεία διακήρυξη (βλ. σχετ. ΣΤΕ ΟΛ 876/2013, ΣΤΕ 268, 360/2018, 1400, 1595/2016, 3128- 3129/2015, 1072, 1985, 1988/2014, 2886/2013, 2315/2013), οι δε προϋποθέσεις του παραδεκτού που πρέπει να συντρέχουν κατά την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής κρίνονται σε κάθε περίπτωση και αυτεπαγγέλτως από την ΕΑΔΗΣΥ (πρβλ. ΣΤΕ 2080/2016).

7. Επειδή, πέραν της σαφήνειας του νομικού πλαισίου κατά τα ανωτέρω, δεν δύναται να δημιουργηθεί αμφισβήτηση ως προς την πληρότητα, την ακρίβεια και τη σαφήνεια των όρων της επίμαχης διακήρυξης ως προς την παροχή έννομης προστασίας η οποία, με το άρ. 3.4 («*Προδικαστικές Προσφυγές - Προσωρινή και Οριστική Δικαστική Προστασία*»), επαναλαμβάνοντας τις οικείες διατάξεις του Ν. 4412/2016 και του π.δ. 39/2017, παρέχει σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιδεικνύοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους τη δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο των εν λόγω όρων και λεπτομερειών και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο (βλ., ιδίως, απόφαση της 29ης Απριλίου 2004, C-496/99, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, Συλλογή 2004, σ. I-3801, σκέψη 111).

8. Επειδή, άλλωστε, η θέσπιση του παραβόλου συνιστά θεμιτό περιορισμό του δικαιώματος προσωρινής έννομης προστασίας (βλ. ΕΑ 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.). Η δε ορθή καταβολή του αποτελεί εν πάσει περιπτώσει, ευθύνη του προσφεύγοντος (βλ. σχετικά ΣΤΕ ΕΑ 27/2015).

9. Επειδή, 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 παράβολο ή καταβληθεί μικρότερο από εκείνο που ορίζεται στο άρθρο 5 του π.δ. 39/2017 και άρθρο 363 του Ν. 4412/2016, η προδικαστική προσφυγή απορρίπτεται ως απαράδεκτη (βλ. Απόφαση ΑΕΠΠ 698/2021, 626/2019, 153/2018, 539/2018, 407/2018).

10. Επειδή, μετά της υπό κρίση προσφυγής, υπεβλήθη το υπ' αρ. παράβολο αξίας 36,00€ με κωδικό πληρωμής, το οποίο

Αριθμός Απόφασης: 734/2022

συνοδεύεται από έγγραφο περί πληρωμής παραβόλου με διαφορετικό κωδικό πληρωμής, ήτοι ποσού ομοίως 36,00€, που αφορά στο υπ' αρ. παράβολο, σύμφωνα και με το από 05.04.2022 ηλεκτρονικό μήνυμα του αρμοδίου τμήματος της ΕΑΔΗΣΥ.

11. Επειδή, σύμφωνα με τις προεκτεθείσες διατάξεις, το ελάχιστο ύψος παραβόλου που απαιτείται ως αναγκαίο στοιχείο του παραδεκτού για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής, ανεξαρτήτως πόσο χαμηλή είναι η εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεση σύμβασης ή του επιμέρους τμήματος που αφορά η προσφυγή, ανέρχεται σε 600,00€. Τούτο σημαίνει ότι, ακόμη και αν το γινόμενο του πολλαπλασιασμού του ποσοστού 0,5% επί της εκτιμώμενης άνευ Φ.Π.Α. αξίας (ήτοι κατά τον καταρχήν τρόπο υπολογισμού του οφειλόμενου παραβόλου) υπολείπεται των 600,00€ (όπως εν προκειμένω, καθότι η εκτιμώμενη αξία του Τμήματος 1 για το οποίο ασκείται η προδικαστική προσφυγή ανέρχεται σε 7.200,00€ χωρίς ΦΠΑ, ήτοι, βάσει των ως άνω, το γινόμενο $7.200,00€ \times 0,5\%$ ανέρχεται σε 36,00€), τότε και πάλι πρέπει να καταβληθεί το ελάχιστο οριζόμενο ως άνω ποσό των 600,00€. Συνεπώς, εν προκειμένω, δεδομένης της υποβολής παραβόλου 36,00€, ήτοι υπολειπομένης του κατά τις ως άνω διατάξεις ελαχίστου, ανεξαρτήτως αξίας της διαφοράς, παραβόλου, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε απαραδέκτως. Εξάλλου, ουδώς προκύπτει ότι η προσφεύγουσα υπέβαλε οιοδήποτε συμπληρωματικό παράβολο καθ' οιοδήποτε τρόπο. Συνεπώς, δεν κατεβλήθη το απαιτούμενο κατ' αρ. 5 π.δ. 39/2017 και 363 Ν. 4412/2016 παράβολο άρα, η προσφυγή είναι ούτως ή άλλως απορριπτέα ως απαράδεκτη, καθότι δεν πληρούται η απαιτούμενη εκ του νόμου προϋπόθεση για το παραδεκτό αυτής (ΣΤΕ 459/2021, 1001/2020, 777/2013 Ολομ., ΕΑ 494/2013, ΑΕΠΠ 751/2019, 239, 240, 241/2018, 54/2017).

12. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη, δοθέντος ότι το καταβληθέν παράβολο υπολείπεται του απαιτούμενου εκ του νόμου κατώτατου ποσού παραβόλου ύψους 600,00€.

13. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το καταβληθέν παράβολο.

Αριθμός Απόφασης: 734/2022

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 10 Μαΐου 2022 και εκδόθηκε στις 17.05.2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Το Μέλος

ΒΙΚΤΩΡΙΑ ΠΙΣΜΙΡΗ

Η Γραμματέας

ΕΥΑΓΓΕΛΙΑ ΠΕΤΡΟΥ