

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 10 Ιανουαρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος - Εισηγήτρια.

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 2/12/2022 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1712/6-12-2022 της ατομικής επιχείρησης με την επωνυμία «....» και τον διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στην ..., οδός

-Κατά του ΔΗΜΟΥ, νόμιμα εκπροσωπούμενου.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής με ημερομηνία 11/11/2022, με αριθμό/2022 και με θέμα: «Λήψη απόφασης έγκρισης ή μη του από ...2022 πρακτικού της Επιτροπής διαγωνισμού της προμήθειας: “.....”, με αριθμό μελ. .../2021, για το τμήμα 1. ‘.....».

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 600,00 ευρώ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία του τμήματος της σύμβασης ποσού 70.000,00 ευρώ που αποτελεί αντικείμενο της προδικαστικής προσφυγής (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου:).

2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής, με αριθμό πρωτ. .../...2022, προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης με αντικείμενο την «.....» συνολικής εκτιμώμενης αξίας 223.000,00 ευρώ με ΦΠΑ. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις .../.../2022 (ΑΔΑΜ:) και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο

διαγωνισμός με συστημικό α/α Το αντικείμενο της σύμβασης υποδιαιρέθηκε σε έξι (6) τμήματα, μεταξύ των οποίων το Τμήμα 1 που αφορά στην προμήθεια μηχανήματος επουλωτικού λάκκων (CPV ...), με εκτιμωμένη αξία 70.000,00 ευρώ χωρίς ΦΠΑ. Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε με τη Διακήρυξη αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η .../2022.

3. Στον διαγωνισμό συμμετείχε υποβάλλοντας προσφορά για το Τμήμα 1 μόνο ο προσφεύγων. Με την ήδη προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής επικυρώθηκε το Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού με ημερομηνία/2022 σχετικά με την αποσφράγιση και τον έλεγχο του φακέλου δικαιολογητικών κατακύρωσης – τεχνικής προσφοράς και απορρίφθηκε η προσφορά του προσφεύγοντος με την αιτιολογία ότι «στην υποβληθείσα εγγυητική επιστολή με αρ. ..., εκδοθείσα από το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων δεν αναγράφεται ο χρόνος ισχύος της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής στον διαγωνισμό, όπως απαιτείται από το άρθρο 2.2.2.1 της Διακήρυξης». Η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα στις 25/11/2022.

4. Ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης (προμήθεια), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της, χωρίς ΦΠΑ, του χρόνου έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης, καθώς επίσης και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, υπάγεται στις διατάξεις του ν. 4412/2016. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ είναι αρμόδια για την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής, για την άσκηση της οποίας έχουν τηρηθεί οι προϋποθέσεις παραδεκτού.

5. Ο προσφεύγων ασκεί την προδικαστική προσφυγή με πρόδηλο έννομο συμφέρον, επικαλούμενος βλάβη από τον μη νόμιμο, κατά τους ισχυρισμούς του, αποκλεισμό του από τον διαγωνισμό.

6. Η αναθέτουσα αρχή δεν υπέβαλε απόψεις σχετικά με την προδικαστική προσφυγή, παρότι κλήθηκε από την ΕΑΔΗΣΥ στις 7/12/2022.

7. Με τον μόνο λόγο της προδικαστικής προσφυγής ο προσφεύγων προβάλλει ότι η προσβαλλόμενη είναι ακυρωτέα, διότι, κατά τους ισχυρισμούς του, η υποβληθείσα εγγύηση συμμετοχής με γραμμάτιο σύστασης παρακαταθήκης του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων είναι σύμφωνη με

τις διατάξεις του άρθρου 72 ν. 4412/2016 και περιέχει το σύνολο των απαιτούμενων από τα άρθρα 2.1.5 και 2.2.2.1 της Διακήρυξης στοιχείων, λαμβανομένου υπόψη ότι με την έκδοση του γραμματίου σύστασης παρακαταθήκης, καταρτίζεται σύμβαση εγγυοδοτικής παρακαταθήκης, οι απαιτήσεις από την οποία υπόκεινται σε δεκαπενταετή παραγραφή, με αποτέλεσμα να υπερκαλύπτεται το απαιτούμενο από τη Διακήρυξη διάστημα ισχύος της εγγύησης συμμετοχής. Επικουρικά, ο προσφεύγων προβάλλει ότι η προσβαλλόμενη απόφαση δεν αναφέρει τη συγκεκριμένη έλλειψη της εγγύησης συμμετοχής και, άρα, είναι ακυρωτέα λόγω έλλειψης αιτιολογίας.

8. Οι διατάξεις της Διακήρυξης, οι οποίες στοιχούν προς αυτές του άρθρου 72 ν. 4412/2016 ορίζουν τα εξής σε συνάφεια με το τιθέμενο με την προδικαστική προσφυγή ζήτημα: «2.1.5 Εγγυήσεις. 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-μέλη της ΣΔΣ και έχουν, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, το δικαίωμα αυτό. Μπορούν, επίσης, να εκδίδονται από το Τ.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. 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, και τον τίτλο της σχετικής σύμβασης. Η περ. αα' του προηγούμενου εδαφίου ζ' δεν εφαρμόζεται για τις εγγυήσεις που παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων. Η αναθέτουσα αρχή επικοινωνεί με τους εκδότες των εγγυητικών επιστολών προκειμένου να διαπιστώσει την εγκυρότητά τους ... 2.2.2 Εγγύηση συμμετοχής. 2.2.2.1. Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής σε ποσοστό 2% επί της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης ανά τμήμα, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. ... Στην περίπτωση υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα, το ύψος της εγγύησης συμμετοχής ανέρχεται στο ποσό που προκύπτει από το άθροισμα των ως άνω ποσών εγγύησης των αντίστοιχων τμημάτων. ... 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, ήτοι μέχρι 14/11/2023, άλλως η προσφορά απορρίπτεται. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν από τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τους προσφέροντες να παρατείνουν, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής. Οι πρωτότυπες εγγυήσεις συμμετοχής, πλην των εγγυήσεων που εκδίδονται ηλεκτρονικά, προσκομίζονται, σε κλειστό φάκελο με ευθύνη του οικονομικού φορέα, το αργότερο πριν την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης των προσφορών που ορίζεται στην παρ. 3.1 της παρούσας, άλλως η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη, μετά από γνώμη της Επιτροπής Διαγωνισμού».

9. Το πδ «Περί συστάσεως και αποδόσεως παρακαταθηκών και καταθέσεων παρά τω Ταμείω Παρακαταθηκών και Δανείων» με ημερομηνία 30.12.1926 – 3.1.1927 (ΦΕΚ Α' 1/03.01.1927) ορίζει, μεταξύ άλλων, τα εξής: «Άρθρο 1. Σκοπός του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων είναι η φύλαξις καί διαχείρισις των παντός είδους παρακαταθηκών, τών είτε υπό του νόμου είτε

υπό δικαστικής ή Διοικητικής Αρχής διατασσομένων ή εκουσίων καταθέσεων. ... Άρθρο 3. Αι υποχρεωτικά παρακαταθήκαι διακρίνονται εις α') Δικαστικές, β') Εγγυοδοτικές και γ') Διοικητικές. ... Άρθρο. Αί εγγυοδοτικά παρακαταθήκαι, δυνάμεναι νά συσταθώσιν έκ μετρητών ή τίτλων ουχί δέ έξ άλλων τιμαλφών κινητών ... ενεργούνται έκ διατάξεως νόμου ή διοικητικών Αρχών πρός εξυπηρέτησιν Δημοσίου συμφερόντος και είνε ειδικώτερον αί εξής, ενδεικτικώς αναφερόμεναι: 3) Αί συμφώνως τώ νόμω καταθέσεις μετρητών ή χρηματικών τίτλων πρός τόν σκοπόν της συμμετοχής εις τούς Δημοσίους συναγωνισμούς διά τήν εκτέλεσιν Δημοσίων έργων, μίσθωσιν ακινήτων διά δημοσίαν χρήσιν, μίσθωσιν. δημοσίων νομημάτων ή κτημάτων ή χορήγησιν υπηρεσίας τινός. ... Άρθρον 10 ... Τό γραμμάτιον παρακαταθήκης είνε αποδεικτικόν έγγραφον της γενομένης συστάσεως αύτης ως και της εισέτι υπάξεώς της, πλήν άν τό Ταμείον ήθελεν εγγράφως αποδείξη τήν νομίμως γενομένην απόδοσιν αύτης τώ δικαιούχω. ... Άρθρο 18. Η απόδοσις των παρακαταθηκών ενεργείται παρά των Ταμείων παρ' αίς αύται εύρηνται εγγεγραμμένα, εις τόν δικαιούχον ... επί τή προσκομίσει του γραμματίου της αποδοτέας παρακαταθήκης και των απαιτουμένων δικαιολογητικών εγγράφων. Η απόδοσις της παρακαταθήκης πραγματοποιείται δυνάμει χρηματικού εντάλματος πληρωμής, υπογεγραμμένου υπό του αρμοδίου Αρχιλογιστού, του Τμηματάρχου του Προληπτικού Ελέγχου και του Διευθυντού προκειμένου περί του Κεντρικού καταστήματος ή υπό του λογιστού και Διευθυντού προκειμένου περί Επαρχιακών Ταμείων και Υποκαταστημάτων. Εις τό ένταλμα επισυνάπτεται τό γραμμάτιον δι' ού συνεστήθη ή αποδιδόμενη παρακαταθήκη, μνημονεύονται δέ έν αυτώ και τά λοιπά δικαιολογητικά έγγραφα, έφ' ών ερείδεται ή διατασσομένη απόδοσις ήτις ενεργείται άμα τη υποβολή της αιτήσεως ή τό βραδύτερον εντός της επομένης εργασίμου ημέρας, πλήν της εξαιρέσεως του επομένου άρθρου. ... Άρθρο 19. Προκειμένου περί αποδόσεως παρακαταθήκης παρ' Επαρχιακού Ταμείου υπερβαινούσης τάς δραχμάς 50.000, τό σχετικόν ένταλμα πληρωμής εκδίδεται απαραίτητως υπό τής Κεντρικής Υπηρεσίας του Ταμείου ...».

10. Σύμφωνα δε με τις διατάξεις του ν. 3646/1928 (ΦΕΚ τεύχος Πρώτον 154, 1927): «Άρθρον 2 Σκοπός του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων είναι. Α') Η φύλαξις και διαχείρισις. ... 2) Των υπό των εργολάβων δημοσίων έργων ή υπηρεσιών ή προμηθείας υλικού ... παρακαταθειμένων κεφαλαίων προς

ασφάλειαν της εκπληρώσεως των υποχρεώσεων αυτών ή προς συμμετοχήν των εις δημοπρασίας. Τα εν τω προηγουμένω εδαφίω εφαρμόζονται και επί των εργολάβων δημοσίων έργων κλπ. ανηκόντων εις νομικά πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου.... Άρθρον 17 ... Ομοίως παραγράφονται υπέρ του Ταμείου, τά κεφάλαια τα συνιστώντα Παρακαταθήκας δι' άς επί 15 έτη συνεχή, αφ' ού χρόνου κατέστησαν απαιτητά, δεν ήθελον ζητηθή ούτε τα κεφάλαια ούτε οι τόκοι. Εις την αυτήν παραγραφήν και υπό τούς αυτούς όρους υπάγεται και πάσα άλλη Παρακαταθήκη...».

11. Από τις προπαρατεθείσες διατάξεις της Διακήρυξης προκύπτει ότι, σύμφωνα με το κανονιστικό πλαίσιο του προκείμενου διαγωνισμού, το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων συμπεριλαμβάνεται ρητά στους φορείς που επιτρέπεται να παρέχουν εγγυήσεις συμμετοχής υπέρ των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων μέσω της σύστασης χρηματικής παρακαταθήκης. Οι σχετικές διατάξεις του ν. 4412/2016 και της Διακήρυξης εναρμονίζονται, μάλιστα, με την ορολογία και τους ορισμούς της νομοθεσίας που διέπει τη λειτουργία του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων («με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων», «με παρακατάθεση σε αυτό του αντίστοιχου χρηματικού ποσού» κ.λπ.), ώστε, ως προς την παροχή εγγύησης συμμετοχής από το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων, να επιφυλάσσεται η εφαρμογή της προπαρατεθείσας, σχετικής με το Ταμείο, νομοθεσίας (βλ. ΣΤΕ 1604/2022, ΕΑ ΣΤΕ 214/2020, σκ. 24).

12. Ειδικότερα, οι προπαρατεθείσες διατάξεις της Διακήρυξης, οι οποίες στοιχούν προς αυτές του άρθρου 72 ν. 4412/2016, αναγνωρίζουν δύο διακριτής νομικής φύσης, αλλά ισοδύναμους ως προς τον επιδιωκόμενο σκοπό, τρόπους παροχής εγγύησης υπέρ των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν σε διαγωνισμούς για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων (βλ. ΓΝΜ ΝΣΚ 34/1992). Ο ένας είναι η παροχή εγγύησης από πιστωτικά/χρηματοδοτικά ιδρύματα και τον ΕΦΚΑ-ΤΣΜΕΔΕ, στο πλαίσιο της οποίας εγκαθιδρύεται τριμερής σχέση μεταξύ του εγγυητή, του υπέρ ου οικονομικού φορέα και της αναθέτουσας αρχής ως τρίτου μέρους. Ο δεύτερος είναι η σύσταση εγγυοδοτικής παρακαταθήκης, δηλαδή η εκ μέρους του οικονομικού φορέα κατάθεση ποσού στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων υπέρ της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με την οικεία νομοθεσία.

13. Συγκεκριμένα, τα γραμμάτια σύστασης χρηματικής παρακαταθήκης του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων, για την παροχή εγγυήσεων συμμετοχής και καλής εκτέλεσης δημοσίων συμβάσεων (εγγυοδοτική παρακαταθήκη) συστήνονται σύμφωνα με την ειδική νομοθεσία που διέπει αυτό και ειδικότερα σύμφωνα με το άρθρο 4 του πδ με ημερομηνία 30.12.1926 – 3.1.1927 (βλ. το έγγραφο της ΕΑΑΔΗΣΥ με αριθμό πρωτ. 2756/23.5.2017 και με θέμα: «Διευκρινίσεις επί της Κατευθυντήριας Οδηγίας 12», ΑΔΑ: 7ΝΣΡΟΞΤΒ-975).

14. Σύμφωνα δε με το έγγραφο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με αριθμό πρωτ. 39447_17/24-4-2017 (αναρτημένο στον ιστότοπο: <https://www.tpd.gr/wp-content/uploads/2017/EGGYODOTIKES.PDF>), σε εφαρμογή των οικείων διατάξεων του ν. 4412/2016, «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, με το εξής περιεχόμενο: 2γ . Στο Γραμμάτιο Εγγυοδοτικής Παρακαταθήκης αναγράφονται: 1. ο αριθμός του γραμματίου σύστασης παρακαταθήκης, 2. η ημερομηνία έκδοσης του γραμματίου σύστασης παρακαταθήκης, 3. ο εκδότης (Τ.Π. και Δανείων), 4. η υπηρεσία προς την οποία απευθύνεται, 5. το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, 6. η πλήρης επωνυμία και η διεύθυνση του καταθέτη (προμηθευτή), ο οποίος συστήνει την παρακαταθήκη ως εγγύηση συμμετοχής, 7. ο αριθμός της διακήρυξης, 8. ο ακριβής τίτλος του διαγωνισμού και η ημερομηνία διεξαγωγής του (εγγύηση συμμετοχής) και ο αριθμός της σύμβασης όταν πρόκειται για εγγύηση καλής εκτέλεσης, με την προϋπόθεση ότι υπάρχει».

15. Από το προαναφερθέν έγγραφο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων, προκύπτει ότι το γραμμάτιο εγγυοδοτικής παρακαταθήκης εκδίδεται στη βάση προδιατυπωμένου από το Ταμείο δελτίου σύστασής της, χωρίς να είναι δυνατή η μεταβολή ανά περίπτωση του περιεχομένου του. Τυχόν αντίθετη απαίτηση εκ μέρους μίας αναθέτουσας αρχής θα εξουδετέρωνε πρακτικά την δυνατότητα χρήσης του θεσμού της εγγυοδοτικής παρακαταθήκης στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων προς τον σκοπό της συμμετοχής σε διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, πράγμα που

αντιβαίνει στη ρητή πρόβλεψη του άρθρου 72 παρ. 3 ν. 4412/2016 σχετικά με την παροχή εγγύησης με έκδοση γραμματίου παρακαταθήκης του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων (βλ. ΔΕφΠάτρας, ο.π.).

16. Ενόψει όσων έγιναν δεκτά στις προηγούμενες σκέψεις, το περιεχόμενο του γραμματίου σύστασης εγγυοδοτικής παρακαταθήκης, μέσω του οποίου παρέχεται εγγύηση του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων προς τους οικονομικούς φορείς που συμμετέχουν σε διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων δεν περιλαμβάνει τον χρόνο ισχύος της παρακαταθήκης. Το στοιχείο, όμως, αυτό δεν απαιτείται, διότι, κατά ρητή πρόβλεψη των οικείων διατάξεων, οι χρηματικές παρακαταθήκες παραγράφονται μετά από δεκαπενταετία από το χρόνο που κατέστησαν απαιτητές. Επομένως, σε αντίθεση με τη σύμβαση εγγύησης, στην οποία τα μέρη της σύμβασης καθορίζουν τη διάρκειά της και, επομένως, τον χρόνο ισχύος της αντίστοιχης εγγυητικής επιστολής, στην εγγυοδοτική παρακαταθήκη, η λήξη της εγγυοδοτικής λειτουργίας της παρακαταθήκης προκύπτει εκ του νόμου και είναι προκαθορισμένη σε δεκαπέντε (15) έτη (βλ. ΔΕφΠάτρας 60/2020, σκ. 15).

17. Στην προκείμενη περίπτωση, όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού, ο προσφεύγων, σε συμμόρφωση με την υποχρέωση υποβολής εγγύησης για την παραδεκτή συμμετοχή του στον διαγωνισμό, υπέβαλε με τον φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς το γραμμάτιο σύστασης παρακαταθήκης του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με ημερομηνία .../.../2022 και αριθμό ..., σύμφωνα με το οποίο ο προσφεύγων κατέθεσε στο Ταμείο ποσό 1.400,00 ευρώ για εγγύηση συμμετοχής στον προκείμενο διαγωνισμό, του οποίου τα στοιχεία αναφέρονται αναλυτικά στο Γραμμάτιο.

18. Ενόψει όσων έγιναν δεκτά ανωτέρω, το υποβληθέν γραμμάτιο παρακαταθήκης με το ανωτέρω περιεχόμενο ήταν σύμφωνο με τις προπαρατεθείσες διατάξεις του νόμου που διέπουν την παροχή εγγύησης μέσω της σύστασης παρακαταθήκης στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων σε συνδυασμό με τις σχετικές με την εγγύησης συμμετοχής διατάξεις του ν. 4412/2016 και της Διακήρυξης. Η μη αναφορά δε του χρόνου ισχύος στο επίμαχο γραμμάτιο δεν επιφέρει καμία έννομη συνέπεια, εφόσον, όπως αναπτύχθηκε παραπάνω, η συσταθείσα εγγυοδοτική παρακαταθήκη

Αριθμός απόφασης: 130/2023

υπόκειται μόνο στη δεκαπεντατή παραγραφή του άρθρου 17 ν. 3646/1928 από τον χρόνο που το ποσό κατέστη απαιτητό, ήτοι από τον χρόνο τυχόν κατάπτωσης της εγγύησης συμμετοχής. Επομένως, όπως βάσιμα ισχυρίζεται ο προσφεύγων η παρασχεθείσα με το επίμαχο γραμμάτιο εγγύηση συμμετοχής, υπερκαλύπτει τον απαιτούμενο από τη Διακήρυξη χρόνο ισχύος που λήγει στις 14/11/2023. Κατά συνέπεια, ο μόνος λόγος της προδικαστικής προσφυγής του προσφεύγοντα πρέπει να γίνει δεκτός, παρέλκει δε η εξέταση του επικουρικού ισχυρισμού περί έλλειψης αιτιολογίας της προσβαλλόμενης πράξης.

19. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να οριστεί η επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου στον προσφεύγοντα.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 10 Ιανουαρίου 2023 και εκδόθηκε στις 26 Ιανουαρίου 2023, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ