

**Η**  
**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**  
**6° ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 14 Μαρτίου 2023 με την εξής σύνθεση:  
Ελένη Σβολοπούλου, Πρόεδρος, Γερασιμούλα – Μαρία Δρακονταειδή, Μέλος  
και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει, σε συμμόρφωση με την υπ' αριθ. Α577/2022 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Πειραιά (Τμήμα Α3' Ακυρωτικό), την από 30/5/2021 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1112/31.5.2021 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής «η προσφεύγουσα»), που εδρεύει στη ..., περιοχή ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της «...» (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), που εδρεύει στον ..., ... και ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» με διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής «η παρεμβαίνουσα»), που εδρεύει στη ..., οδός ... αριθ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπό εξέταση προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης με αριθμό 24483/20.5.2021 απόφασης του ..., με την οποία επικυρώθηκε το από 14/5/2021 Πρακτικό ΙΙ της Επιτροπής του διαγωνισμού, κατά το σκέλος αυτής με το οποίο έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας και αναδείχθηκε οριστική ανάδοχος της υπό ανάθεση σύμβασης.

Με την παρέμβασή της, η άνω παρεμβαίνουσα ζητά την απόρριψη της προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής.

Με την εκδοθείσα επί της προσφυγής με αριθμό Σ736/2022 απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ έγινε δεκτή η προδικαστική προσφυγή και ακυρώθηκε η προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατ' αποδοχή του τέταρτου λόγου της προσφυγής, που αφορούσε στην μη προσκόμιση πιστοποιητικών ασφαλιστικής ενημερότητας για τα έργα, στα οποία συμμετέχει ως ανάδοχος η παρεμβαίνουσα εταιρεία.

Με την υπ' αριθμό Α577/2022 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Πειραιά (Τμήμα Α3' Ακυρωτικό) έγινε δεκτή η με αριθ. καταχ. ΑΚ .../25.5.2022 αίτηση ακυρώσεως της παρεμβαίνουσας, ακυρώθηκε η άνω με αριθ. Σ736/2022 απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ, κατά το μέρος που έκρινε ως βάσιμο τον τέταρτο λόγο της προσφυγής και η υπόθεση αναπέμφθηκε στην ΕΑΔΗΣΥ προς νέα νόμιμη κρίση, και δη προκειμένου να εξεταστούν οι υπόλοιποι τέσσερις λόγοι της προσφυγής, των οποίων η εξέταση κρίθηκε ότι παρέλκει ως αλυσιτελής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού το Κλιμάκιο άκουσε Εισηγήτρια.

### **Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα**

### **Σκέφτηκε κατά το Νόμο**

1. Επειδή, όπως προκύπτει από τον τηρούμενο φάκελο της υπόθεσης, το καταβληθέν, κατά την κατάθεση της από **30/5/2021** με (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1112/31.5.2021 προδικαστικής προσφυγής, με κωδικό ... ηλεκτρονικό παράβολο ποσού 3.770,17 ευρώ, υπολογιζόμενο με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, χωρίς Φ.Π.Α., ποσού 754.032,26 ευρώ, επιστράφηκε στην προσφεύγουσα μετά την συντελεσθείσα σιωπηρή απόρριψη της προσφυγής. Ειδικότερα: Σε συνέχεια της κατάθεσης της προδικαστικής προσφυγής, με την υπ' αριθμό 1401/2021 Πράξη του Προέδρου του (τότε) 2<sup>ου</sup> Κλιμακίου της ΑΕΠΠ ορίστηκε εισηγητής και ημερομηνία εξέτασης της προδικαστικής προσφυγής η 9/7/2021. Σύμφωνα με την υπ' αριθ. πρωτ. ΕΞΕ ΤΑΥ .../3.8.2021 βεβαίωση της Γραμματείας του κατά το χρόνο εκείνου 2<sup>ου</sup> Κλιμακίου, δεν εκδόθηκε απόφαση από την ΑΕΠΠ εντός της κατά νόμο προβλεπόμενης προθεσμίας. Η προσφεύγουσα, σε συνέχεια της συντελεσθείσας σιωπηρής απόρριψης της προσφυγής, αιτήθηκε στις 4/8/2021 με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου, **το οποίο της επιστράφηκε ολοσχερώς**, σύμφωνα με τα τηρούμενα στοιχεία του αρμόδιου Τμήματος Λογιστικής Παρακολούθησης της ΕΑΔΗΣΥ. Ακολούθως, η προσφεύγουσα άσκησε την με ΑΚ .../27.9.2021 αίτηση ακυρώσεως κατά της σιωπηρής απόρριψης της προσφυγής της, επί της οποίας εκδόθηκε η με αριθ. Α175/2022 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου ... (Τμήμα Α3' Ακυρωτικό), με την οποία ακυρώθηκε η

σιωπηρή απόρριψη της προσφυγής και η υπόθεση αναπέμφθηκε στην ΕΑΔΗΣΥ, προκειμένου να ασκήσει την κατά νόμο αρμοδιότητά της. Κατόπιν της (πρώτης) αναπομπής της υπόθεσης, ορίστηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της προσφυγής η 17/5/2022 και εκδόθηκε η με αριθμό Σ736/2022 απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ, με την οποία έγινε δεκτή η προσφυγή και συγκεκριμένα ο τέταρτος λόγος αυτής και ακυρώθηκε η προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος που έκανε δεκτή την προσφορά και τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας, ενώ κρίθηκε ότι παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των υπολοίπων τεσσάρων λόγων της προσφυγής. Κατά της ανωτέρω Σ736/2022 απόφασης της ΕΑΔΗΣΥ, η παρεμβαίνουσα εταιρεία άσκησε την με ΑΚ .../25.5.2022 αίτηση ακυρώσεως, προβάλλοντας αιτιάσεις κατά της αποδοχής (του τέταρτου λόγου) της προσφυγής. Η άνω αίτηση ακυρώσεως της παρεμβαίνουσας έγινε δεκτή με την Α577/2022 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Πειραιά (Τμήμα Α3'Ακυρωτικό), ακυρώθηκε η Σ736/2022 απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ και η υπόθεση αναπέμφθηκε στην Αρχή, προκειμένου να εξεταστούν οι υπόλοιποι τέσσερις λόγοι της προσφυγής. Η άνω δεύτερη απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Πειραιά επιδόθηκε στην Αρχή στις 22/2/2023 (λαβούσα αρ. πρωτ. ΕΙΣ ΕΑΔΗΣΥ .../22.2.2023).

2. Σε συνέχεια της επίδοσης της άνω Α577/2022 απόφασης του Διοικητικού Εφετείου Πειραιά, με τις υπ' αριθμό 359/2023 και 417/2023 Πράξεις της Προέδρου του παρόντος Κλιμακίου ορίστηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της προσφυγής η 14/3/2023. Παράλληλα, και δεδομένου ότι το καταβληθέν, κατά το χρόνο της κατάθεσης της προσφυγής, παράβολο είχε επιστραφεί ολικώς στην προσφεύγουσα - ήδη από το χρόνο της συντελεσθείσας σιωπηρής απόρριψης της προσφυγής της- με το από 1/3/2023 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου της Γραμματείας του 6<sup>ου</sup> Κλιμακίου με θέμα «Επανακατάθεση παραβόλου 6ου Κλιμακίου για ΓΑΚ 1112/31-5-2021» ζητήθηκε από την προσφεύγουσα η άμεση καταβολή του αναλογούντος ποσού παραβόλου, το οποίο ωστόσο δεν καταβλήθηκε έως τον χρόνο εξέτασης της παρούσας.

3. Επειδή στο **άρθρο 363** του ν. 4412/2016, όπως έχει τροποποιηθεί με το άρθρο 135 του ν. 4782/2021 και ισχύει από 1/6/2021, προβλέπεται ότι

«1. Για το παραδεκτό της άσκησης της προδικαστικής προσφυγής κατατίθεται παράβολο από τον προσφεύγοντα υπέρ του δημοσίου, το ύψος του οποίου ανέρχεται σε ποσοστό μηδέν και πέντε δέκατα επί τοις εκατό (0,5%) της προϋπολογισθείσας αξίας (χωρίς Φ.Π.Α.) της σύμβασης.2...3...4....5. Το παράβολο του παρόντος άρθρου **επιστρέφεται** στον προσφεύγοντα: **α)** σε περίπτωση ολικής ή μερικής αποδοχής της προσφυγής του, **β)** όταν η αναθέτουσα αρχή ανακαλεί την προσβαλλόμενη πράξη ή προβαίνει στην οφειλόμενη ενέργεια πριν από την έκδοση της απόφασης της ΑΕΠΠ επί της προσφυγής, **γ)** σε περίπτωση παραίτησης του προσφεύγοντα από την προσφυγή του έως και δέκα (10) ημέρες από την κατάθεση της προσφυγής. 6. Σε περίπτωση **απόρριψης** της προσφυγής του προσφεύγοντος, **το** παράβολο αποδίδεται στο Δημόσιο, εφόσον: α) ο προσφεύγων δεν ασκήσει την προβλεπόμενη στο άρθρο 372 αίτηση αναστολής και ακύρωσης ή β) ο προσφεύγων παραιτηθεί από αυτήν ή γ) με την απόφαση του Δικαστηρίου απορριφθεί η αίτηση του προσφεύγοντος ή δ) σε κάθε περίπτωση που δεν διατάσσεται η ΑΕΠΠ να επιστρέψει το παράβολο στον προσφεύγοντα. Εξάλλου, στην παράγραφο 5 του **άρθρου 372** του ν. 4412/2016 προβλέπεται ότι «5...[..].....Σε περίπτωση ακύρωσης απόφασης της Α.Ε.Π.Π., που είχε απορρίψει προσφυγή, το Δικαστήριο διατάσσει την επιστροφή του παραβόλου που προσκομίστηκε στο πλαίσιο της προσφυγής.....»

4. Επειδή, από τις παρατεθείσες διατάξεις των άρθρων 363 και 372 του ν. 4412/2016 ερμηνευόμενες αυτοτελώς και σε συνδυασμό προκύπτουν τα εξής: **α)** Η καταβολή, κατά την κατάθεση της προδικαστικής προσφυγής, του προβλεπόμενου ηλεκτρονικού παραβόλου, **εντάσσεται στις προϋποθέσεις του παραδεκτού της προδικαστικής προσφυγής.** Το εν λόγω παράβολο είναι αυτομάτου δέσμευσης και ελέγχεται από το αρμόδιο Τμήμα Λογιστικής Παρακολούθησης της ΕΑΔΗΣΥ, ως προς την πληρωμή και τη δέσμευσή του. **β)** Σε κάθε περίπτωση απόρριψης της προδικαστικής προσφυγής από την ΕΑΔΗΣΥ, συμπεριλαμβανομένης, για την ταυτότητα του νομικού λόγου, της σιωπηρής απόρριψης αυτής, το καταβληθέν παράβολο επιστρέφεται στον προσφεύγοντα, μόνον εφόσον αυτός δεν ασκήσει την αίτηση ακυρώσεως-αναστολής του άρθρου 372 παρ.5. Διότι, εφόσον την ασκήσει, το καταβληθέν παράβολο δεν καταπίπτει υπέρ του Δημοσίου, πριν

την εκκαθάριση της υπόθεσης, (αλλά κρατείται από την ΕΑΔΗΣΥ) μέχρι την έκδοση της αντίστοιχης δικαστικής απόφασης, με την οποία θα ορισθεί η τύχη του παραβόλου αναλόγως προς την έκβαση της αιτήσεως ακυρώσεως. Παρέπεται ότι, σε περίπτωση αναπομπής της υπόθεσης ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ λόγω σιωπηρής απόρριψης της προσφυγής, προκειμένου να εξετασθούν για πρώτη φορά οι λόγοι αυτής, ή σε περίπτωση αναπομπής για δεύτερη φορά, προκειμένου να επανεξετασθούν οι λοιποί, μη εξετασθέντες, λόγοι αυτής, εφόσον το καταβληθέν κατά την άσκηση της προσφυγής παράβολο έχει επιστραφεί στον προσφεύγοντα για οποιονδήποτε λόγο, υφίσταται, επί ποινή απαραδέκτου- υποχρέωση ύπαρξης δεσμευμένου και πληρωμένου ποσού παραβόλου κατά την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής.

5. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης, η προσφεύγουσα μετά την σιωπηρή απόρριψη της προσφυγής και συγκεκριμένα στις 4/8/2021, ζήτησε την επιστροφή του καταβληθέντος κατά την άσκηση της προσφυγής, με κωδικό ... ηλεκτρονικού παραβόλου, ποσού 3.770,17 ευρώ. Το άνω παράβολο επιστράφηκε στην προσφεύγουσα, όπως προκύπτει από τον έλεγχο του Τμήματος Λογιστικής Παρακολούθησης της ΕΑΔΗΣΥ. Ωστόσο, η προσφυγή αναπέμφθηκε για δεύτερη φορά ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ, προκειμένου να εξεταστούν και οι λοιποί λόγοι αυτής, κατόπιν ακύρωσης της με αριθ. Σ736/2022 απόφασης της ΕΑΔΗΣΥ. Προς τούτο, ενόψει της επιστροφής του παραβόλου και της μη ύπαρξης στον παρόντα χρόνο δεσμευμένου και πληρωμένου ποσού παραβόλου, σύμφωνα με τις απαιτήσεις του άρθρου 363 του ν. 4412/2016, η προσφεύγουσα κλήθηκε αρμοδίως με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου της Γραμματείας του 6<sup>ου</sup> Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ, όπως επανακαταθέσει το οφειλόμενο ποσό παραβόλου, χωρίς όμως να ανταποκριθεί έως την ημερομηνία εξέτασης της προσφυγής στην εν λόγω υποχρέωσή της. Κατόπιν των ανωτέρω, η προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη λόγω μη καταβολής του οφειλόμενου ποσού παραβόλου, κατ' άρθρο 363 παρ. 1 του ν.4412/2016.

**Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την προσφυγή.

**Αριθμός Απόφασης: Σ 409/2023**

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 14 Μαρτίου 2023 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ**

**ΔΕΣΠΟΙΝΑ ΚΥΡΙΑΖΗ**