



ΤΟ

ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟ ΕΦΕΤΕΙΟ ΑΘΗΝΩΝ

Τμήμα ΙΒ΄

Ακυρωτικός Σχηματισμός

Συνεδρίασε δημόσια στο ακροατήριο του στις 14 Ιανουαρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Ασινούλα Κλιβανιώτου, Πρόεδρο Εφετών Διοικητικών Δικαστηρίων, Αναστασία Οικονόμου και Αποστολία-Βαρβάρα Πνιγούρα, Εφέτες Διοικητικών Δικαστηρίων και γραμματέα τη Στυλιανή-Αθηνά Γκαλημάνη, για να δικάσει την από 1-7-2021 αίτηση ακύρωσης (ΑΚ 886/2021),

της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «ΥΑΔΕΣ ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ-ΧΩΡΩΝ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» και το διακριτικό τίτλο «ΥΑΔΕΣ FACILITY SERVICES A.E.», που εδρεύει στην Αθήνα (οδός Σερρών αριθ. 43), η οποία παραστάθηκε με τη δικηγόρο Χαρίκλεια Βασιλείου που την διόρισε με συμβολαιογραφικό πληρεξούσιο,

κατά των: α) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.), που εδρεύει στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη Αττικής (Λεωφ. Θηβών αρ. 196-198), η οποία δεν παραστάθηκε και β) του Δήμου Διονύσου που εδρεύει στον Άγιο Στέφανο Αττικής (Λεωφόρος Μαραθώνος αρ.29 και Αθ. Διάκου, ο οποίος εκπροσωπείται νόμιμα από το Δήμαρχό του και παραστάθηκε με το δικηγόρο Ιωάννη Βασιλείου, τον οποίο διόρισε με συμβολαιογραφικό πληρεξούσιο.

Η αίτηση εισάγεται προς κρίση μετά την από 30-9-2021 πράξη της Προέδρου του ΙΒ΄ Τμήματος του Δικαστηρίου.

Με την αίτηση αυτή επιδιώκεται η ακύρωση : α) της σιωπηρής υπό της Α.Ε.Π.Π. απόρριψης της με αρ. Γ.Α.Κ. 750/12-4-2021 προδικαστικής

προσφυγής που άσκησε η αιτούσα κατά της με αρ.111/2021 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Διονύσου και β) της ως άνω με αρ.111/2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Διονύσου, κατά τα κεφάλαια αυτής με τα οποία γίνονται δεκτές οι προσφορές των εταιρειών «ΓΕΝ-ΚΑ FACILITY SERVICES A.E.», «ΑΤΤΙΚΑ ΚΤΙΡΙΑ Ε.Π.Ε.» και «ΑΝΑΞ Α.Ε.» και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος του διαγωνισμού η εταιρεία «ΓΕΚ-ΝΑ FACILITY SERVICES A.E.»

Η υπόθεση συζητήθηκε κατά προτεραιότητα μετά την προεκφώνηση, αφού η εισηγήτρια Αναστασία Οικονόμου αναφέρθηκε συνοπτικά στην εισήγησή της.

Μετά τη συνεδρίαση το Δικαστήριο συνήλθε σε διάσκεψη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το νόμο

1.Επειδή, για την άσκηση της υπό κρίση αίτησης έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό πληρωμής 387588056951 0830 0049/30-6-2021).

2. Επειδή, με την με αρ.31552/10-12-2020 διακήρυξη του Αντιδημάρχου Οικονομικών και Διοικητικών Υπηρεσιών του Δήμου Διονύσου-Τμήμα Προμηθειών, ως αναθέτουσας αρχής, προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός μέσω του ΕΣΗΔΗΣ και του ΚΗΜΔΗΣ για την παροχή υπηρεσιών καθαρισμού δημοτικών κτιρίων του Δήμου Διονύσου συνολικής εκτιμωμένης αξίας 266.129,04 ευρώ χωρίς Φ.Π.Α. με κριτήριο την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής και με διάρκεια της σύμβασης τους 24 μήνες και με καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών την 29-1-2021. Στον διαγωνισμό έλαβαν μέρος επτά οικονομικοί φορείς, ήτοι οι εταιρείες 3G FACILITIES-SERVICES ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΕΠΙΧΕΙΡΗΜΑΤΙΚΩΝ ΚΑΙ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΤΙΚΩΝ ΣΥΜΒΟΥΛΩΝ-ΔΙΑΘΕΣΗ ΑΝΘΡΩΠΙΝΟΥ ΔΥΝΑΜΙΚΟΥ-ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ, SARP FACILITY MANAGEMENT ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ, ΑΝΑΞ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΕΜΠΟΡΙΟΥ



ΚΑΙ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ, ΑΤΤΙΚΑ ΚΤΙΡΙΑ ΤΕΧΝΙΚΗ ΟΡΓΑΝΩΣΗ ΚΑΙ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΕΠΕ, ΓΕΝ-ΚΑ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΚΤΗΡΙΑΚΩΝ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ, ΔΟΤΙΚΗ ΓΕΝΙΚΟΙ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΙ ΚΑΙ ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΠΡΑΣΤΙΝΟΥ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ, ΕΛΕΚΤ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ. Μετά το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών η αναθέτουσα αρχή με το από 2-3-2021 έγγραφο ζήτησε εντός προθεσμίας τριών ημερών την παροχή διευκρινίσεων για την οικονομική τους προσφορά με ανάλυση ως προς όλα τα πεδία –επιμέρους κονδύλια που ορίζονται στο Παράρτημα ΙΙ, σελ. 59-61 της διακήρυξης και ανάλυσης του ποσού των κρατήσεων υπέρ τρίτων και του παρακρατούμενου φόρου 8%. Με την 111/2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Διονύσου οι οικονομικές προσφορές των εταιρειών που κρίθηκαν παραδεκτές κατά σειρά μειοδοσίας ήταν των εταιρειών ΓΕΝ-ΚΑ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΚΤΗΡΙΑΚΩΝ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ, ΑΤΤΙΚΑ ΚΤΙΡΙΑ ΤΕΧΝΙΚΗ ΟΡΓΑΝΩΣΗ ΚΑΙ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΕΠΕ, ΑΝΑΞ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΕΜΠΟΡΙΟΥ ΚΑΙ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ, ΥΑΔΕΣ FACILITY SERVICES (αιτούσα) και SARP FACILITY MANAGEMENT ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ενώ οι προσφορές των λοιπών εταιρειών απορρίφθηκαν. Στη συνέχεια μετά την κοινοποίηση της απόφασης 111/2021 της Οικονομικής Επιτροπής του ως άνω Δήμου η αιτούσα ζήτησε να της χορηγηθούν αντίγραφα των διευκρινίσεων των οικονομικών προσφορών και των συνοδευτικών στοιχείων που υποβλήθηκαν από τις ανθυποψήφιες εταιρείες που κατατάχθηκαν σε ανώτερη, κατά σειρά μειοδοσίας, θέση από την αιτούσα, οι οποίες και παρασχέθηκαν. Κατά της ανακήρυξης της εταιρείας ΓΕΝ-ΚΑ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΚΤΗΡΙΑΚΩΝ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ, η αιτούσα άσκησε την από 12-4-2021 προδικαστική προσφυγή ενώπιον της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π. Γ.Α.Κ. 750/12-4-2021) προβάλλοντας αιτιάσεις κατά των οικονομικών προσφορών των εταιρειών ΓΕΝ-ΚΑ FACILITY SERVICES Α.Ε., ΑΤΤΙΚΑ ΚΤΙΡΙΑ Ε.Π.Ε και ΑΝΑΞ Α.Ε. Με την με αρ.903/2021 πράξη του Προέδρου του 2ου Κλιμακίου της Α.Ε.Π.Π. ορίστηκε ημερομηνία εξέτασης της εν λόγω

προσφυγής η 19-5-2021. Όμως, δεν εκδόθηκε σχετική απόφαση της Α.Ε.Π.Π. επί της προδικαστικής προσφυγής, όπως εξάλλου αναφέρεται και στις με αρ.2530/19-11-2021 απόψεις της αναθέτουσα αρχής προς το Δικαστήριο. Στη συνέχεια η αιτούσα δεν άσκησε αίτηση για την αναστολή εκτέλεσης της σιωπηρής απόρριψης της ως άνω προδικαστικής προσφυγής της ενώ ήδη με την κρινόμενη αίτηση ακύρωσης η αιτούσα ζητεί την ακύρωση της σιωπηρής απόρριψης της προδικαστικής προσφυγής της, καθώς και την ακύρωση της με αριθ.111/2021 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Διονύσου κατά τα προσβαλλόμενα κεφάλαια αυτής. Τέλος ζητά να απορριφθούν οι οικονομικές προσφορές των εταιρειών που κατατάχθηκαν σε ανώτερη θέση από την αιτούσα και να αναδειχθεί η ίδια προσωρινή ανάδοχος.

3. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου και ως εκ του ύψους της συνολικής εκτιμώμενης αξίας εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της οδηγίας 2014/24/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 26<sup>ης</sup> Φεβρουαρίου 2014 (ΕΕ L 94) και του Βιβλίου Ι του ν.4412/2016, η δε ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου ΙV του ίδιου νόμου, περί της έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

4. Επειδή, παραδεκτώς συμπροσβάλλεται με την κρινόμενη αίτηση η απόφαση με αρ.111/2021 της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Διονύσου η οποία, ενόψει του άρθρου 372 παρ. 1 εδ. δ' του ν. 4412/2016, ως τροποποιηθέν ισχύει, διατηρεί την αυτοτέλειά της και δεν έχει ενσωματωθεί στην απόφαση της Α.Ε.Π.Π., με την οποία απορρίφθηκε -σιωπηρώς- η κατ' αυτής ασκηθείσα προδικαστική προσφυγή. Συνεπώς, την ιδιότητα του διαδικού στην παρούσα διαδικασία έχει, εκτός από την Α.Ε.Π.Π., και ο Δήμος Διονύσου (βλ. Σ.τ.Ε Ε.Α. 319/2019, 158/2019,30/2019).

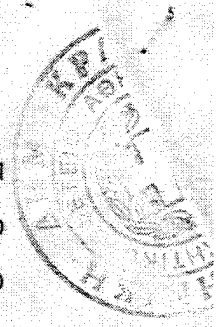
5. Επειδή, νομίμως εχώρησε η συζήτηση της υπόθεσης παρά την απουσία της Α.Ε.Π.Π., καθόσον αντίγραφο της υπό κρίση αίτησης, με τις πράξεις ορισμού δικαστή και δικασίμου κοινοποιήθηκε στην Α.Ε.Π.Π. για την αρχική δικάσιμο στις 7-10-2021 (σχετική η έκθεση επίδοσης της δικαστικής επιμελήτριας Μαρίας Λεμπιδάκη του ΔΕΑ).

6. Επειδή, η ανώνυμη εταιρεία ΓΕΝ-ΚΑ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΚΤΗΡΙΑΚΩΝ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ



ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ, η οποία κατατάχθηκε πρώτη μετά από εκτίμηση της οικονομικής της προσφοράς και ανακηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος, δεν κατέθεσε παρέμβαση προς απόρριψη της κρινόμενης αίτησης αν και αντίγραφο του δικογράφου με τις πράξεις ορισμού δικαστή και δικασίμου κοινοποιήθηκε σε αυτήν στις 15-10-2021 (σχετική η έκθεση επίδοσης του Υπαρχιφύλακα Κωνσταντίνου Κάβουρα).

7.Επειδή, με το άρθρο 365 του ν. 4412/2016 (Φ.Ε.Κ. Α' 147), υπό τον τίτλο «Διαδικασία εξέτασης της προσφυγής», όπως ίσχυε κατά τον κρίσιμο εν προκειμένω χρόνο, ορίζεται ότι «1. ... 4. Με πράξη του προεδρεύοντος του κλιμακίου ορίζεται η ημέρα και η ώρα εξέτασης της προσφυγής, η οποία δεν μπορεί να απέχει περισσότερο από σαράντα (40) ημέρες από την ημερομηνία κατάθεσης της προσφυγής. Η πράξη αυτή κοινοποιείται το αργότερο δέκα (10) ημέρες πριν από την εξέταση της προσφυγής στον προσφεύγοντα, στην αναθέτουσα αρχή κατά της οποίας ασκείται η προσφυγή και σε εκείνους οι οποίοι έχουν ασκήσει παρέμβαση. ... 5. ... 8. Οι προθεσμίες του παρόντος άρθρου είναι αποκλειστικές», με το δε άρθρο 367 παρ.1 του ίδιου νόμου, υπό τον τίτλο «Διαδικασία λήψης απόφασης - συνέπειες αποφάσεων ΑΕΠΠ», ορίζεται ότι «Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της, η οποία εκδίδεται μέσα σε αποκλειστική προθεσμία είκοσι (20) ημερών από την ημέρα εξέτασης της προσφυγής». Εξάλλου, σύμφωνα με το άρθρο 18 του π.δ. 39/2017 «Κανονισμός εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών» (Α'64), «1. Ο σχηματισμός της ΑΕΠΠ, που εξετάζει την προδικαστική προσφυγή, ελέγχει αυτή ως προς της νομιμότητά της. 2. Ο οικείος σχηματισμός, αφού λάβει υπόψη τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης, την εισήγηση του ορισθέντος ως εισηγητή της υπόθεσης, τους προβαλλόμενους πραγματικούς και νομικούς ισχυρισμούς του προσφεύγοντος, τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, τους ισχυρισμούς του παρεμβαίνοντος, εκδίδει απόφαση, η οποία λαμβάνεται με πλειοψηφία, κατόπιν φανερής ψηφοφορίας, και είναι αιτιολογημένη. 3. Η



απόφαση, η οποία συντάσσεται από τον εισηγητή της υπόθεσης και υπογράφεται από τον προεδρεύοντα του οικείου σχηματισμού και το γραμματέα, εκδίδεται μέσα σε αποκλειστική προθεσμία είκοσι (20) ημερών από την ημέρα εξέτασης της προδικαστικής προσφυγής. ... 4. ... 5. ... 6. Οι αποφάσεις και οι σιωπηρές απορρίψεις των προσφυγών από την ΑΕΠΠ υπόκεινται αποκλειστικά στα ένδικα βοηθήματα της αίτησης αναστολής και της αίτησης ακύρωσης σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 372 του ν. 4412/2016 (άρθρο 367 παρ. 4 ν. 4412/2016)». Σύμφωνα δε με το άρθρο 19 παρ. 1 του αυτού Κανονισμού «Μετά την έκδοση της απόφασης ο γραμματέας καταχωρίζει κατά αύξοντα αριθμό τα στοιχεία της υπόθεσης και το διατακτικό της απόφασης στο Βιβλίο Αποφάσεων της ΑΕΠΠ. Ο ως άνω αύξων αριθμός αποτελεί και τον αριθμό της απόφασης».

8.Επειδή, με τις ανωτέρω διατάξεις της παραγράφου 8 του άρθρου 365 και της παραγράφου 1 του άρθρου 367 του ν. 4412/2016, ορίζονται ως αποκλειστικές τόσο η τεσσαρακονθήμερη προθεσμία εντός της οποίας εξετάζεται η προσφυγή από τον οικείο σχηματισμό της Α.Ε.Π.Π., όσο και η εικοσαήμερη προθεσμία εντός της οποίας εκδίδεται η απόφαση της Α.Ε.Π.Π. Εκ τούτων παρέπεται ότι στην περίπτωση κατά την οποία είτε η προδικαστική προσφυγή, για οποιοδήποτε λόγο, δεν εξεταστεί από την Α.Ε.Π.Π. εντός της προθεσμίας των 40 ημερών από την κατάθεσή της, είτε δεν εκδοθεί απόφαση επί της προσφυγής εντός της προθεσμίας των 20 ημερών από την εξέτασή της και σε κάθε περίπτωση, εάν δεν εκδοθεί απόφαση επί της προσφυγής μετά την πάροδο 60 ημερών από την κατάθεσή της, η Α.Ε.Π.Π. καθίσταται αναρμόδια κατά χρόνον να αποφασίσει επί της προσφυγής και συντελείται σιωπηρή απόρριψη αυτής, η οποία υπόκειται στα ένδικα βοηθήματα που προβλέπονται στο ν. 4412/2016 (ΕΑ Σ.Τ.Ε.91/2021, 54/2018). Άλλωστε στο άρθρο 372 παρ. 1 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το οποίο «Όποιος έχει έννομο συμφέρον μπορεί να ζητήσει την αναστολή της εκτέλεσης της απόφασης της ΑΕΠΠ και την ακύρωση της ... », έχει ήδη προστεθεί, με το άρθρο 138 του ν. 4782/2021 (που δεν καταλαμβάνει, πάντως, την επίδικη διαφορά) εδάφιο με το οποίο ορίζεται πλέον ρητά, ότι «Το αυτό ισχύει και σε περίπτωση σιωπηρής απόρριψης της προδικαστικής προσφυγής» ( ΕΑ ΣτΕ 91/2021).

αχ

9. Επειδή, με την κρινόμενη αίτηση η αιτούσα προβάλλει ότι απορρίφθηκε σιωπηρά, χωρίς αιτιολογία, η προδικαστική της προσφυγή διότι παραβιάστηκαν οι όροι της διακήρυξης και του νόμου, σύμφωνα με τους οποίους οικονομικές προσφορές των εταιρειών που κατατάχθηκαν σε ανώτερη θέση, είναι απορριπτές. Συγκεκριμένα για την οικονομική προσφορά της εταιρείας ΓΕΝ-ΚΑ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΚΤΗΡΙΑΚΩΝ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ προβάλλει ότι είναι απορριπτέα διότι δεν περιλαμβάνεται σε αυτή το επιπλέον ποσό εργοδοτικών ασφαλιστικών εισφορών για τους εργαζόμενους που θα απασχοληθούν στο έργο για δύο μόνο ώρες ημερησίως, οι οποίες οφείλονται βάσει του εφαρμοστέου τεκμαρτού ημερομισθίου της 1<sup>ης</sup> ασφαλιστικής κλάσης. Για την οικονομική προσφορά της εταιρείας ΑΤΤΙΚΑ ΚΤΙΡΙΑ Ε.Π.Ε. η αιτούσα υποστηρίζει ότι αυτή είναι απορριπτέα, διότι το ποσό που έχει περιλάβει στην προσφορά της για κρατήσεις υπέρ τρίτων και το συνολικό ποσό των κρατήσεων αυτών και του παρακρατούμενου φόρου 8% υπολείπονται των ελάχιστων ποσών που προκύπτουν από τη διακήρυξη και τις οικείες διατάξεις. Επιπλέον, προβάλλει ότι η οικονομική προσφορά της εταιρείας αυτής είναι απορριπτέα και για το λόγο ότι στην εργατική δαπάνη έχει υπολογίσει το κόστος για είκοσι ημέρες άδειας όλων των εργαζομένων, ενώ για το δεύτερο έτος οι ημέρες άδειας είναι είκοσι δύο. Εξάλλου, για την οικονομική προσφορά της ίδιας εταιρείας προβάλλει ότι είναι απορριπτέα και για τον επιπλέον λόγο ότι από την ανάλυση της εργατικής δαπάνης προκύπτει ότι οι επιμέρους υπολογισμοί της έχουν γίνει για λιγότερες εργατοώρες από αυτές που έχει δηλώσει με την προσφορά της. Περαιτέρω, ισχυρίζεται ότι η προσφορά της εταιρείας αυτής στηρίζεται σε αβάσιμα στοιχεία αφού δεν έχει υπολογίσει τις επιπλέον ασφαλιστικές εισφορές που οφείλονται λόγω τεκμαρτού ημερομισθίου για τους εργαζόμενους που θα παρέχουν δίωρη πραγματική ημερήσια απασχόληση στο έργο. Τέλος, προβάλλει ότι είναι απορριπτέα και για τον πρόσθετο λόγο ότι το ποσό που έχει περιλάβει στην προσφορά της για τις πάσης φύσεως αποδοχές και ασφαλιστικές εισφορές των εργαζομένων μερικής απασχόλησης είναι μικρότερο από το ποσό που προκύπτει από τους σωστούς υπολογισμούς, βάσει των στοιχείων που η εταιρεία χρησιμοποιεί στην ανάλυση της οικονομικής της προσφοράς. Για την εταιρεία ΑΝΑΞ Α.Ε. η αιτούσα προβάλλει ότι δεν αυτή δεν



έχει περιλάβει στην προσφορά της το ποσό της παρακράτησης φόρου 8% επί της προσφερόμενης τιμής της χωρίς Φ.Π.Α., μετά από την αφαίρεση των νόμιμων κρατήσεων υπέρ τρίτων, ενώ για το λόγο αυτό απορρίφθηκαν οι προσφορές των λοιπών εταιρειών.

10.Επειδή, σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά στην προηγούμενη σκέψη της παρούσας, η προδικαστική προσφυγή της αιτούσας, ασκηθείσα στις 21-5-2021, θεωρείται ότι απορρίφθηκε σιωπηρώς, με την άπρακτη πάροδο εξήντα ημερών από την κατάθεσή της στις 21-6-2021, ημέρα Δευτέρα και ενόψει του γεγονότος ότι η ημέρα εκείνη συνέπιπτε με την αργία του Αγίου Πνεύματος έληξε στις 22-6-2021 ημέρα Τρίτη. Με δεδομένα τα ανωτέρω, η κρινόμενη αίτηση ακύρωσης κατά της σιωπηρής αυτής απόρριψης ασκείται εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκώς.

11.Επειδή, η Α.Ε.Π.Π., όπως προεκτέθηκε, απέρριψε σιωπηρώς όλους τους σχετικούς ισχυρισμούς που προέβαλε η αιτούσα με την προδικαστική της προσφυγή, χωρίς οποιαδήποτε αιτιολογία. Ως εκ τούτου προέβη σε παράβαση της εκ του νόμου (άρθρο 367 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και 18 του π.δ. 39/2017) υποχρέωσής της να αποφανθεί αιτιολογημένα επί της ουσίας των αιτιάσεων της προδικαστικής προσφυγής που ασκήθηκε ενώπιόν της. Περαιτέρω, η Α.Ε.Π.Π. με το έγγραφο απόψεων αυτής, απευθυνόμενο προς το Δικαστήριο της αίτησης αναστολής είχε επισημάνει ότι δεν μπορεί να εκφράσει άποψη λόγω της μη έκδοσης απόφασης επί της ένδικης προσφυγής από το ανωτέρω Κλιμάκιο αυτής, εντός της κατά χρόνο αρμοδιότητάς του. Ωστόσο, το Δικαστήριο δεν δύναται, επ' ευκαιρία εκδίκασης της κρινόμενης αίτησης ακύρωσης, να προβεί πρωτογενώς στην εξέταση των ανωτέρω αιτιάσεων της προδικαστικής προσφυγής της αιτούσας, επί των οποίων δεν έχει αποφανθεί η Α.Ε.Π.Π. (βλ. ΕΑ Σ.τ.Ε. 91/2021. Πρβλ. και ΕΑ Σ.τ.Ε. 312/2019), ούτε έχει προηγηθεί εκκαθάριση του σχετικού πραγματικού των αιτιάσεων αυτών, δεδομένου ότι όλα τα κρίσιμα ζητήματα ετέθησαν το πρώτον με την προδικαστική προσφυγή (πρβλ. ΕΑ Σ.τ.Ε.91/2021, 312/2019 κ.α). Με δεδομένα τα ανωτέρω, η προσβαλλόμενη σιωπηρή απόρριψη παρίσταται παράνομη και ως εκ τούτου ακυρωτέα.



12. Επειδή, η παρανομία της τεκμαιρόμενης σιωπηρής απόρριψης της προδικαστικής προσφυγής της αιτούσας, η οποία συνεπάγεται την ακύρωση της σιωπηρής αυτής απόρριψης, καθιστά εκ νέου εκκρεμή, ενώπιον της Α.Ε.Π.Π., την εν λόγω προδικαστική προσφυγή και, ως εκ τούτου, δεν δύναται να συμπαρασύρει σε ακυρότητα την με αρ.111/2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Διονύσου, κατά της οποίας η προσφυγή αυτή στρέφεται.

13. Επειδή, με δεδομένα τα ανωτέρω, πρέπει να γίνει δεκτή, κατά το προαναφερόμενο μέρος της, η κρινόμενη αίτηση και να ακυρωθεί η σιωπηρή απόρριψη της προδικαστικής προσφυγής της αιτούσας, να αναπεμφθεί δε η υπόθεση στην Α.Ε.Π.Π., προκειμένου η τελευταία να ασκήσει την επιβαλλόμενη από το νόμο αρμοδιότητά της. Οίκοθεν νοείται ότι δεν κωλύεται η επάνοδος της εν λόγω Αρχής επί της παρούσας υπόθεσης, εκ μόνου του λόγου ότι, όπως έγινε δεκτό σε προηγούμενη σκέψη, αυτή καθίσταται αναρμόδια κατά χρόνο να κρίνει και να δεχθεί προδικαστική προσφυγή μετά την άπρακτη πάροδο της αποκλειστικής προθεσμίας εντός της οποίας υποχρεούται να την εξετάσει, δεδομένου ότι αυτό δεν ισχύει σε περιπτώσεις κατά τις οποίες, όπως εν προκειμένω, διαπιστώνεται με απόφαση του αρμόδιου δικαστηρίου ότι η Αρχή, παραλείποντας να αποφανθεί επί της ουσίας των αιτιάσεων της προδικαστικής προσφυγής που ασκήθηκε ενώπιόν της, παρέβη τις εκ του νόμου υποχρεώσεις της. Περαιτέρω, πρέπει να αποδοθεί στην αιτούσα το καταβληθέν παράβολο (άρθρο 372 παρ.5 του ν.4412/2016), ενώ, κατ' εκτίμηση των περιστάσεων, πρέπει ν' απαλλαγούν οι καθ' ών από τα δικαστικά έξοδα (άρθρο 39 παρ.1 εδ.β' π.δ.18/1989 Α'8).

#### **ΔΙΑ ΤΑΥΤΑ**

Δέχεται την αίτηση.

Ακυρώνει την σιωπηρή απόρριψη της με αρ. Γ.Α.Κ. 750/12-4-2021 προδικαστικής προσφυγής που άσκησε η αιτούσα.

Αναπέμπει την υπόθεση στην Α.Ε.Π.Π. προκειμένου να ασκήσει αυτή την επιβαλλόμενη από το νόμο αρμοδιότητά της.

Διατάσσει την απόδοση στην αιτούσα του καταβληθέντος από αυτήν παραβόλου.

Απαλλάσσει τους καθ' ων από τα δικαστικά έξοδα της αιτούσας.

Η διάσκεψη έγινε στην Αθήνα στις 9 Φεβρουαρίου 2022 και η απόφαση δημοσιεύθηκε σε έκτακτη δημόσια συνεδρίαση στο ακροατήριο του Δικαστηρίου στις 28 Φεβρουαρίου 2022.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ



ΑΣΙΝΟΥΛΑ ΚΛΙΒΑΝΙΩΤΗ

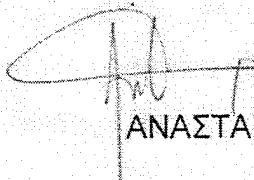
Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ



ΣΤΥΛΙΑΝΗ-ΑΘΗΝΑ ΓΚΑΛΗΜΑΝΗ

Θεωρήθηκε στις: 11-3-2022

Η ΕΙΣΗΓΗΤΡΙΑ



ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΟΙΚΟΝΟΜΟΥ

