

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)**

**8ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της την 27η Νοεμβρίου 2019 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης Κίτσος Πρόεδρος, Ιωάννα Θεμελή – Εισηγήτρια και Χρήστος Σώκος, Μέλη,

Για να εξετάσει την από 21-10-2019 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 1284/21-10-2019 της εταιρείας με την επωνυμία ....., με διακριτικό τίτλο ....., με έδρα στη ....., όπως εκπροσωπείται νόμιμα,

Κατά του Δήμου ....., που εδρεύει στο ....., και εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής η αναθέτουσα αρχή).

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται: *Να ακυρωθεί η 241/2019 απόφαση .. του Δήμου .....κατά το μέρος που αποδέχθηκε την προσφορά του οικονομικού φορέα «.....» και κατακύρωσε σε αυτόν τα τμήματα Α, Γ, Δ και Ε. του διαγωνισμού για τη προμήθεια ειδών βασικής υλικής συνδρομής. Να ακυρωθεί η προσφορά του οικονομικού φορέα «.....». Να αναδειχθεί η προσφεύγουσα προσωρινός ανάδοχος για τα τμήματα Α, Γ, Δ και Ε.*

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ιωάννα Θεμελή

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό .....με την ένδειξη «δεσμευμένο», και το από 21-10-2019 ηλεκτρονικό μήνυμα, μέσω της επίσημης ιστοσελίδας της ΓΓΠΣ του ΥΠΟΙΚ no.reply@ggprs.gr <no.reply@ggprs.gr>περί πληρωμής του παραβόλου).

2. Επειδή με την υπ' αριθ. πρωτ. ....διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής διακηρύχθηκε *Ηλεκτρονική Ανοικτή Διαδικασία Σύναψης Δημόσια Σύμβασης κάτω των Ορίων με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής για την προμήθεια ειδών βασικής*

## Αριθμός Απόφασης: 1401/2019

υλικής συνδρομής στο πλαίσιο του επιχειρησιακού προγράμματος επισιτιστικής και βασικής υλικής συνδρομής του .....για τις ανάγκες των ετών 2018-2019 της .....έναντι ΣΥΝΟΛΙΚΟΥ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ 88.258,06. ΕΥΡΩ ΑΝΕΥ ΦΠΑ (σελ. 1 της διακήρυξης). Τα υπό προμήθεια είδη κατατάχθηκαν σε πέντε Τμήματα, μεταξύ των οποίων και τα επίμαχα **ΤΜΗΜΑ Α** : «**ΒΡΕΦΙΚΑ ΕΙΔΗ** », εκτιμώμενης αξίας 3.220,50 € πλέον Φ.Π.Α., **ΤΜΗΜΑ Γ** : «**ΕΙΔΗ ΟΙΚΙΑΚΟΥ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ**», εκτιμώμενης αξίας 22.645,00 € πλέον Φ.Π.Α. **ΤΜΗΜΑ Δ** : «**ΕΙΔΗ ΠΡΟΣΩΠΙΚΗΣ ΥΓΙΕΙΝΗΣ**», εκτιμώμενης αξίας 44.500,00 € πλέον Φ.Π.Α. Σύμφωνα με τον όρο 1.3 της διακήρυξης, Οι συμμετέχοντες μπορούν να υποβάλουν προσφορά : 1. Στο σύνολο της προμήθειας, ή 2. μόνο για το Τμήμα Β, ή 3. για το σύνολο των Τμημάτων Α, Γ, Δ, Ε. .. δηλαδή: 1. για όλα τα είδη που αναφέρονται στο σύνολο των Τμημάτων Α, Β, Γ, Δ, Ε ή 2. για όλα τα είδη τα οποία ανήκουν στο Τμήμα Β, ή 3. για το σύνολο των ειδών των Τμημάτων Α, Γ, Δ και Ε της προμήθειας, ... Κάθε προσφορά πρέπει να καλύπτει υποχρεωτικά όλα τα ζητούμενα είδη. Προσφορές που δεν θα περιλαμβάνουν όλα τα είδη των αντίστοιχων τμημάτων, στα οποία θα συμμετέχει ο προσφέρων, θα απορρίπτονται.

3. Επειδή πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε την 3-6-2019 στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) με Α.Δ.Α.Μ. .... καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, όπου ο διαγωνισμός έλαβε αύξοντα αριθμό συστήματος ΕΣΗΔΗΣ .....

4. Επειδή ο διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙV του ν. 4412/2016.

5. Επειδή στον διαγωνισμό κατέθεσαν προσφορές η προσφεύγουσα και οι οικονομικοί φορείς ....., ....., ....., και ....., αντιστοίχως με αρθ. ....

6. Επειδή με την υπ' αριθ. 210 απόφαση της αναθέτουσας αρχής (Απόσπασμα από το βιβλίο πρακτικών της Οικονομικής Επιτροπής της 23<sup>ης</sup> συνεδρίασης με ημερομηνία 15-7-2019) εγκρίθηκαν τα Πρακτικά με αριθμ.πρωτ.33751/4-7-2019 και 34617/10-7-2019 της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης Διαγωνισμών Συμβάσεων Προμηθειών και έγιναν αποδεκτά ι) Κατ' αρχάς τα δικαιολογητικά συμμετοχής όλων των διαγωνιζομένων, ιι) Εν συνεχεία οι τεχνικές προσφορές όλων των διαγωνιζομένων στα τέσσερα

## Αριθμός Απόφασης: 1401/2019

επίμαχα Τμήματα Α, Γ, Δ, Ε, πλην της .....η οποία είχε υποβάλει προσφορά μόνο για το μη αμφισβητούμενο Τμήμα Β, και iii) Ακολούθως έγιναν αποδεκτές όλες οι οικονομικές προσφορές για τα επίμαχα Τμήματα Α, Γ, Δ, Ε ως εξής συνολικά ανά διαγωνιζόμενο : ....., με ποσό προσφοράς 47.609,80 €, προσφεύγουσα με ποσό 51.203,82 €, ....., με ποσό 52.530,79 €, .....με ποσό 61.209,72 €, και .....με ποσό προσφοράς 65.153,77 €, όλα τα ποσά με ΦΠΑ., και iv) Αποφασίστηκε η ανάδειξη του οικονομικού φορέα ..... ως προσωρινής αναδόχου για τα επίμαχα Τμήματα Α, Γ, Δ, Ε της προμήθειας, *έναντι του ποσού των τριάντα οκτώ χιλιάδων τριακοσίων ενενήντα πέντε ευρώ (38.395,00 €), επιπλέον Φ.Π.Α. 24 %, ήτοι συνολικού ποσού, σαράντα επτά χιλιάδων εξακοσίων εννέα ευρώ και ογδόντα λεπτών (47.609,80).*

7. Επειδή με την ήδη προσβαλλόμενη υπ' αριθ. 241 απόφαση της αναθέτουσας αρχής (Απόσπασμα από το βιβλίο πρακτικών της Οικονομικής Επιτροπής της 30<sup>ης</sup> συνεδρίασης με ημερομηνία 25-9-2019) εγκρίθηκε το 3<sup>ο</sup> Πρακτικό με αριθμ.πρωτ. 42411/11-9-2019 της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης Διαγωνισμών Συμβάσεων Προμηθειών σύμφωνα με το οποίο, την 10-9-2019 έγινε η αποσφράγιση του φακέλου των δικαιολογητικών κατακύρωσης που είχε υποβάλει τη προσωρινή ανάδοχος, και αποφασίστηκε η έγκριση των δικαιολογητικών κατακύρωσης της αναδόχου ..... καθώς και η κατακύρωση μεγαλύτερης ποσότητας *των υπό προμήθεια ειδών ... κατά ποσοστό έως 15% των προς προμήθεια ειδών χωρίς την υπέρβαση του ποσού του ενδεικτικού προϋπολογισμού, ήτοι συνολικό τελικό ποσόν σαράντα τεσσάρων χιλιάδων πεντακοσίων πενήντα ευρώ και ενενήντα τριών λεπτών (44.550,93 €) χωρίς ΦΠΑ...* Η ήδη προσβαλλόμενη απόφαση με ενσωματωμένο το Πρακτικό 3, κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς την 30-9-2019 μέσω της λειτουργικότητας «*επικοινωνία*» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (εφεξής *επικοινωνία*).

8. Επειδή κατά της ως άνω απόφασης με αριθ. 241/25-9-2019 ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή με ανάρτηση στην *επικοινωνία* του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού την 21-10-2019, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου, και κοινοποιήθηκε από την προσφεύγουσα στην ΑΕΠΠ αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

9. Επειδή αυθημερόν την 21-10-2019 η αναθέτουσα αρχή προέβη στην προβλεπόμενη στο άρθ. 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και άρθ. 9 παρ. 1 α του

## Αριθμός Απόφασης: 1401/2019

ΠΔ 39/2017 κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς όλους τους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς, μέσω της *επικοινωνίας*.

10. Επειδή η αναθέτουσα αρχή γνωστοποίησε την 23-10-2019 με μηνύματα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ και μέσω της *επικοινωνίας*, το με αριθ. πρωτ. 49812/22-10-2019 έγγραφο με τις απόψεις της επί της προσφυγής, καθώς και τον φάκελο της υπόθεσης, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθ. 365 παρ. 1 υποπαρ. β του ν. 4412/2016 και 9 παρ. 1 περ. (β) του ΠΔ 39/2017.

11. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 8ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθ. 346 παρ. 1, και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθ. 3 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017, κατόπιν της με αριθ. 1627/2019 Πράξης του Προέδρου του 8<sup>ου</sup> Κλιμακίου «περί ορισμού ημερομηνίας εξέτασης προδικαστικής προσφυγής και εισηγητή-Κλήση περί απόψεων επί αιτήματος προσωρινών μέτρων».

12. Επειδή στο άρθρο 367 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι : «1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, ..... 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. 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια...». Επομένως, η υπό εξέταση προσφυγή ασκείται απαραδέκτως στο μέτρο που αιτείται την ακύρωση της προσφοράς της αναδόχου και την ανάδειξη της προσφεύγουσας ως προσωρινής αναδόχου, καθόσον σε κάθε περίπτωση εκφεύγει της κανονιστικής αρμοδιότητας της ΑΕΠΠ, τόσο να ακυρώσει υποβληθείσα προσφορά σε διαγωνισμό όσο και να προβεί σε ανάδειξη προσωρινού αναδόχου ή να τάξει τα ως άνω στην αναθέτουσα αρχή ή να αποφασίσει η ίδια η ΑΕΠΠ καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής τα ως άνω απαραδέκτως αιτούμενα. Ειδικότερα, παρότι λόγω της φύσης της προδικαστικής προσφυγής που εντάσσεται στο πλαίσιο των ενδικοφανών προσφυγών, θα ήταν δυνατή η κατ' ουσίαν επανεξέταση της υπόθεσης,

## Αριθμός Απόφασης: 1401/2019

δηλαδή η νέα έρευνα και η διαφορετική εκτίμηση των πραγματικών περιστατικών (ΣΤΕ 2971/1989), όμως η ΑΕΠΠ, ειδικά σύμφωνα με τον νόμο ως άνω, διαθέτει μόνο ακυρωτική εξουσία και αρμοδιότητα, σε αντίθεση με τον γενικό κανόνα των προδικαστικών προσφυγών όπου το αρμόδιο όργανο προς το οποίο ασκείται μπορεί να ακυρώσει εν όλω ή εν μέρει την πράξη ή να την τροποποιήσει για λόγους ουσίας (Επαμεινώνδας Π. Σπηλιωτόπουλος, *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*, Νομική Βιβλιοθήκη, Τόμος 1, 15<sup>η</sup> Έκδοση 2017, σελ. 229). Έχει δε ad hoc κριθεί (ΣΤΕ ΕΑ 54/2018) ότι η ΑΕΠΠ δεν έχει εξουσία να τροποποιήσει την προσβαλλόμενη πράξη ούτε να προβεί η ίδια στην οφειλόμενη ενέργεια, καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής. Συνεπώς τα παραπάνω αιτήματα της προσφεύγουσας που κατατείνουν στην μεταρρύθμιση της προσβαλλόμενης απόφασης ασκούνται απαραδέκτως και τούτο διότι η ΑΕΠΠ είναι αρμόδια μόνο για την ολική ή μερική ακύρωση αυτής, η οποία δεν εξικνείται έως την τροποποίησή της.

13. Επειδή ειδικά επί του εμπροθέσμου άσκησης την 21-10-2019 της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής προς ακύρωση της με αριθ. 241/25-9-2019 απόφασης της αναθέτουσας αρχής η προσφεύγουσα, επικαλούμενη το άρθ. 361 του ν. 4412/2016 και τα άρθ. 3.2, 3.3 της διακήρυξης, ισχυρίζεται ότι « ... Όταν αποσφραγίστηκε ο φάκελος των δικαιολογητικών των προσωρινών αναδόχων και αποκτήσαμε πρόσβαση σε αυτά, διαπιστώσαμε ότι το ΤΕΥΔ που είχε υποβάλει ο οικονομικός φορέας «.....» ήταν τουλάχιστον ανακριβές και βάσει του νόμου, της διακήρυξης και της ΣΥΜ 7/2018 Απόφαση της ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ, η προσφορά του θα έπρεπε να ακυρωθεί και να αναδειχθεί προσωρινός ανάδοχος η εταιρεία μας. Για τον λόγο αυτό υποβάλλαμε δύο υπομνήματα στην αναθέτουσα αρχή επισημαίνοντας το ζήτημα και τεκμηριώνοντάς το περαιτέρω με αποφάσεις της ΑΕΠΠ. Στις 12-10-2019 ημέρα Σάββατο, κατά την περιήγηση που κάναμε γενικά σε εν εξελίξει διαγωνισμούς, εισερχόμενοι στον δικτυακό τόπο του υπόψη διαγωνισμού διαπιστώσαμε την ύπαρξη μηνύματος από την αναθέτουσα αρχή. Δηλαδή διαπιστώσαμε ότι υπήρχε ένα μήνυμα από τις 30-9-2019 το οποίο ουδέποτε μας είχε κοινοποιηθεί ως όφειλε. ... Η αναθέτουσα αρχή είχε λάβει την 241/2019 απόφαση με την οποία αποδέχθηκε ως πλήρη τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του οικονομικού φορέα «.....» και τον ανέδειξε οριστικό ανάδοχο. Την απόφαση αυτή είχε

## Αριθμός Απόφασης: 1401/2019

αναρτήσει στον δικτυακό τόπο της επικοινωνίας του διαγωνισμού στις 30/07/2019, χωρίς όμως να μας κοινοποιηθεί. Το συγκεκριμένο μήνυμα ουδέποτε κοινοποιήθηκε ως όφειλε στην εταιρεία μας. Δηλαδή ποτέ δεν λάβαμε email που να μας κοινοποιεί την ύπαρξή του, ούτε εμφανίστηκε στις «Εκκρεμείς Ειδοποιήσεις» στην αρχική σελίδα του ΕΣΗΔΗΣ της ..... Για την κατανόηση και την απόδειξη αυτών παραθέτουμε στιγμιότυπα οθόνης από το email και την αρχική σελίδα του ΕΣΗΔΗΣ της ..... όπου υπάρχουν οι «Εκκρεμείς Ειδοποιήσεις»: Εικόνα 6: Στις 30-09-2019 δεν υπάρχει email από τον συγκεκριμένο διαγωνισμό .... Εικόνα 7: Στις 30-09-2019 δεν υπάρχει κοινοποίηση στις "Εκκρεμείς Ειδοποιήσεις" της ..... από τον συγκεκριμένο ...

Για την επιβεβαίωση του γεγονότος, ότι δεν μας κοινοποιήθηκε η επίμαχη απόφαση, ζητήσαμε με email από τον διαχειριστή του συστήματος του ΕΣΗΔΗΣ την επιβεβαίωση των πραγματικών περιστατικών, η οποία απαντήθηκε την Δευτέρα 14-09-2019 επίσης με email από τον usersesidis@eprocurement.gov.gr. Η απάντηση του ΕΣΗΔΗΣ ήταν: «Σε απάντηση του αιτήματος σας, σας γνωρίζουμε ότι από τα στοιχεία καταγραφής του συστήματος, προκύπτει ότι την 30/09/2019 σας απεστάλησαν με μηνύματα από την αναθέτουσα αρχή των διαγωνισμών, μέσω της λειτουργικότητας της επικοινωνίας του συστήματος, για τα οποία όμως δεν λάβατε επιπρόσθετα μηνύματα μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου εκτός συστήματος. Για τους λόγους που δεν λάβατε μηνύματα μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου εκτός συστήματος, δεν είμαστε σε θέση να γνωρίζουμε διότι δεν τηρούνται αντίστοιχα στοιχεία καταγραφής, μπορούμε όμως να βεβαιώσουμε από τα ίδια στοιχεία ότι μηνύματα εκτός συστήματος στο mail σας δεν λάβατε.»

Η απάντηση του ΕΣΗΔΗΣ επιβεβαιώνει τα περιστατικά, δηλαδή ότι δεν ειδοποιηθήκαμε για την επίμαχη επικοινωνία και επομένως δεν μας κοινοποιήθηκε από την Αναθέτουσα Αρχή η 241/2019 απόφαση της Οικονομική Επιτροπής. Ύστερα από σχετική προφορική έρευνα που κάναμε σε υπαλλήλους που χειρίζονται το ΕΣΗΔΗΣ από την πλευρά των αναθετουσών αρχών, διαπιστώσαμε ότι για την κοινοποίηση των αποφάσεων η διαλειτουργικότητα της επικοινωνίας του ΕΣΗΔΗΣ περιλαμβάνει εντολή επιλογής των οικονομικών φορέων στου οποίους θα κοινοποιηθεί το μήνυμα. Προφανώς στην προκειμένη περίπτωση ο χειριστής του συστήματος του ΕΣΗΔΗΣ του Δήμου .....παρέλειψε να επιλέξει την εταιρεία μας με

## Αριθμός Απόφασης: 1401/2019

αποτέλεσμα να μην μας κοινοποιηθεί η απόφαση. Επειδή ουδέποτε μας κοινοποιήθηκε η επίμαχη απόφαση αλλά αντίθετα από «τύχη», περιηγούμενοι «γενικά» σε διάφορους διαγωνισμού εισήλθαμε και στον δικτυακό τόπο του υπόψη διαγωνισμού και «ανακαλύψαμε» από μόνοι μας στις 12-10-2019 ημέρα Σάββατο την ύπαρξη της 241/2019 απόφαση της Οικονομική Επιτροπής, θα πρέπει να θεωρηθεί ότι ... λάβαμε πραγματική γνώση της πράξης που βλάπτει τα συμφέροντά μας στις 12-10-2019 και επομένως έχουμε προθεσμία 10 ημερών, ήτοι ως τις 22-092019. ... Όπως φαίνεται από την διακήρυξη και τον νόμο δεν αρκεί η ανάρτηση της απόφασης αλλά αυτή **πρέπει να κοινοποιηθεί προσωπικά σε κάθε διαγωνιζόμενο ιδιαιτέρως.**

Ως κοινοποίηση μπορεί να θεωρηθεί μόνον αποστολή σε αυτόν email μέσω της διαλειτουργικότητας της επικοινωνίας του ΕΣΗΔΗΣ, στο αντίστοιχο email που έχει δηλωμένο στο ΕΣΗΔΗΣ για να λαμβάνει την αλληλογραφία του. **Επειδή** η 241/2019 απόφαση της Οικονομική Επιτροπής έσφαλε κατά το μέρος που αποδέχθηκε την προσφορά του οικονομικού φορέα «.....» ... καθώς από τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που προσκόμισε αποδείχθηκε ότι το ΤΕΥΔ που είχε υποβάλει στον διαγωνισμό περιείχε τουλάχιστον ανακριβείς δηλώσεις και επομένως έπρεπε να ακυρωθεί η προσφορά του και να αναδειχθεί προσωρινός ανάδοχος η εταιρεία μας ..... Για τον λόγο αυτόν υποβάλλουμε ενώπιον της Αρχής Σας, νόμιμα και εμπρόθεσμα, την παρούσα προδικαστική προσφυγή, έχοντας προσωπικό και ενεστώς συμφέρον.... » Εν συνεχεία, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης απόφασης κατακύρωσης προβάλλοντας λόγους, ισχυρισμούς και αιτιάσεις περί πλημμελούς αποδοχής των δικαιολογητικών κατακύρωσης της αναδόχου.

14. Επειδή στις απόψεις της επί της προσφυγής, και ειδικά περί του εμπροθέσμου της προσβολής της με αριθ. 241/25-9-2019 απόφασης έγκρισης του Πρακτικού 3 του διαγωνισμού και κατακύρωσης της προμήθειας, η αναθέτουσα αρχή, και επικαλούμενη τα άρθ. 3.3, 8, 3.4 της διακήρυξης, τη με αριθ. 56902/215 (Β' 1924/2.6.2017) Απόφαση του Υπουργού Οικονομίας και Ανάπτυξης «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) και τα άρθ. 360 επ του ν. 4412/2016 αναφέρει ότι «... Στην συγκεκριμένη περίπτωση, **η υπηρεσία μας κοινοποίησε** την υπ'αριθμ. 241/2019 απόφαση

## Αριθμός Απόφασης: 1401/2019

της Οικονομικής Επιτροπής στις 30/09/2019 σε όλους τους **συμμετέχοντες μέσω του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ με μήνυμα δια της λειτουργικότητας «Επικοινωνία»**, ως όφειλε, όπως φαίνεται και στο συνημμένο αρχείο της κοινοποίησης της εν λόγω απόφασης. Ωστόσο, το σύστημα ΕΣΗΔΗΣ, επικουρικά στέλνει ειδοποίηση και στο e-mail των προμηθευτών, κάτι που όμως δεν αναφέρεται πουθενά στην ανωτέρω υπουργική απόφαση. Από αυτό συμπεραίνουμε ότι **υποχρεούνται και η Αναθέτουσα Αρχή και οι προμηθευτές να εισέρχονται καθημερινά στους διαγωνισμούς τους** προκειμένου να λαμβάνουν γνώση των μηνυμάτων, προδικαστικών προσφυγών ή διευκρινήσεων που τυχόν επισυνάπτονται κάθε φορά και όχι να περιμένουν να τους αποσταλούν μηνύματα στο προσωπικό ή εταιρικό τους e-mail. Άλλωστε, αυτός είναι και ο μοναδικός τρόπος επικοινωνίας Αναθέτουσας Αρχής και προμηθευτών και όχι τα προσωπικά ή εταιρικά e-mails ή η τηλεφωνική επικοινωνία. Μάλιστα, το ίδιο το ΕΣΗΔΗΣ αναφέρει στην απάντησή του – όπως ισχυρίζεται η εταιρεία .....- **ότι απεστάλη το μήνυμα που έστειλε η υπηρεσία μας μέσω του συστήματος, ωστόσο εκτός συστήματος δεν ελήφθη το μήνυμα.** Η προδικαστική προσφυγή της εταιρείας ..... κατατέθηκε στις 21/10/2019, ήτοι είκοσι μία (21) μέρες μετά την κοινοποίησή της, επομένως είναι εκπρόθεσμη.

15. Επειδή στο άρθ. 2 παρ. 1, περ. 32 και 33 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Ορισμοί (άρθρο 2 και άρθρο 33 παρ. 1 εδάφιο β΄ της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και άρθρο 2 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ)», προβλέπεται ότι « 1. Για τους σκοπούς του παρόντος εφαρμόζονται οι ακόλουθοι ορισμοί: ...32) ως «Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ)» νοείται το ολοκληρωμένο πληροφοριακό σύστημα, το οποίο περιλαμβάνει όλα τα αναγκαία στοιχεία για τον προγραμματισμό και τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων και συμβάσεων, κατά την έννοια της διάταξης της περίπτωσης 5 της παρούσας παραγράφου, με τη χρήση και εφαρμογή Τεχνολογιών Πληροφορικής και Επικοινωνιών (ΤΠΕ), 33) ως «χρήστες ΕΣΗΔΗΣ» νοούνται οι αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς και οι οικονομικοί φορείς που χρησιμοποιούν το ΕΣΗΔΗΣ...»

16. Επειδή στο άρθ. 22 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Κανόνες που εφαρμόζονται στις επικοινωνίες» (άρθρο 22 παράγραφοι 1- 5 της Οδηγίας



## Αριθμός Απόφασης: 1401/2019

2014/24/ΕΕ)» ορίζεται ότι «1. Με την επιφύλαξη της παραγράφου 1 του άρθρου 36, όλες οι επικοινωνίες, καθώς και όλες οι ανταλλαγές πληροφοριών δυνάμει του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ιδίως η ηλεκτρονική υποβολή, εκτελούνται μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, σύμφωνα με τις απαιτήσεις του παρόντος άρθρου, των άρθρων 36 και 37 και του Παραρτήματος IV του Προσαρτήματος Α'....»

17. Επειδή σύμφωνα με το άρθρ. 36 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Υποχρέωση χρήσης – Λειτουργία ΕΣΗΔΗΣ» ορίζεται ότι «1. Οι αναθέτουσες αρχές υποχρεούνται να χρησιμοποιούν το Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. σε όλα τα στάδια της διαδικασίας σύναψης δημοσίων συμβάσεων του παρόντος νόμου, με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ. 2. Το Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. οφείλει να συμμορφώνεται με: α) τις απαιτήσεις του Παραρτήματος IV του Προσαρτήματος Α' και β) τους κανόνες του παρόντος άρθρου και των άρθρων 22 και 37. Πέραν των ανωτέρω το Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. οφείλει να τηρεί τα οριζόμενα: α) στο ν. 3979/2011 (Α' 138) και στην κατ' εξουσιοδότηση αυτού εκδοθείσα νομοθεσία, ιδίως στο Πλαίσιο Παροχής Υπηρεσιών Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης (ΠΗΔ), το οποίο κυρώθηκε με την ΥΑΠ/Φ.40.4/1/989/2012 απόφαση του Υφυπουργού Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης (Β' 1301) και β) στο π.δ. 25/2014 (Α' 44).3. Με κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού και Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων ρυθμίζονται τα τεχνικά ζητήματα που αφορούν την ανάθεση και εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών σχετικά με: α) τον προσδιορισμό του περιεχομένου, των κανόνων και λεπτομερειών χρήσης των επιμέρους εργαλείων του ΕΣΗΔΗΣ, όπως της διαδικτυακής διαχείρισης αιτημάτων και πληροφοριών, της χρήσης προτύπων και υποδειγμάτων, της ηλεκτρονικής κοινοποίησης, της διαδικασίας ηλεκτρονικής σύναψης των δημοσίων συμβάσεων που συνάπτονται, ...β) τους όρους και τις προϋποθέσεις για την υποβολή, τη γνωστοποίηση, τη διακίνηση εγγράφων μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, τον τύπο και το περιεχόμενό τους, τον προσδιορισμό του χρόνου αποστολής ή παραλαβής και τον υπολογισμό των προθεσμιών, τεκμήρια γνωστοποίησης και απόκτησης πρόσβασης από τον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, καθώς

## Αριθμός Απόφασης: 1401/2019

και τον τρόπο και την απόδειξη πρόσβασης σε έγγραφα μέσω του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. και χορήγησης αντιγράφων...».

18. Επειδή η Απόφαση 56902/215/2-6-17 (ΦΕΚ 1924/Β'2 Ιουνίου 17) «Τεχνικές Λεπτομέρειες και Διαδικασίες Λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ» που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση του Ν. 4412/2016 (άρθρο 36) ορίζει ρητά στα άρθρα 8 και 19 ότι : «8. Επικοινωνία και διακίνηση εγγράφων» 1. Η διαδικασία επικοινωνίας, ενημέρωσης και διακίνησης εγγράφων πραγματοποιείται μέσω του Συστήματος κατά περίπτωση, με: • την αποστολή ή κοινοποίηση σχετικών στοιχείων με μηνύματα δια της λειτουργικότητας «Επικοινωνία». • την ανάρτηση σχετικών στοιχείων από τις αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένων Προκηρυγμένου Διαγωνισμού» του εκάστοτε διαγωνισμού • την υποβολή σχετικών στοιχείων από τους οικονομικούς φορείς στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένων Ηλεκτρονικής Προσφοράς», ο οποίος περιλαμβάνει τους (υπό)φακέλους: - «Δικαιολογητικά Συμμετοχής -Τεχνική Προσφορά» - «Οικονομική Προσφορά»- «Δικαιολογητικά Προσωρινού Αναδόχου». 2. Τα σχετικά στοιχεία αποστολής, κοινοποίησης, υποβολής ή ανάρτησης που αποτυπώνονται στις αντίστοιχες οθόνες της διεπαφής του χρήστη, και ειδικότερα ο καταγεγραμμένος χρόνος αυτών, αποτελούν απόδειξη επικοινωνίας και διακίνησης εγγράφων μέσω του Συστήματος. Οι σχετικές προθεσμίες αρχίζουν την επομένη της ημέρας της προαναφερθείσας κατά περίπτωση αποστολής, κοινοποίησης ή υποβολής και λήγουν όταν περάσει ολόκληρη η τελευταία ημέρα και, αν είναι κατά το νόμο εορτάσιμη, όταν περάσει ολόκληρη η επομένη εργάσιμη...».

19. Επειδή στο άρθ. 361 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Προθεσμία άσκησης της προσφυγής», καθώς και στο όμοιο άρθ. 4 του ΠΔ 39/2017 ορίζεται ότι «1. 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 προσβαλλόμενης 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 στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, αν χρησιμοποιήθηκαν άλλα μέσα επικοινωνίας, άλλως, (γ) δέκα (10) ημέρες από

## Αριθμός Απόφασης: 1401/2019

την πλήρη, πραγματική ή τεκμαιρόμενη, γνώση της πράξης που βλάπτει τα συμφέροντα του ενδιαφερόμενου οικονομικού φορέα....».

20. Επειδή στην αιτιολογική έκθεση του ν. 4412/2016 καθόσον αφορά στο άρθρο 361 αναφέρεται ότι : «...Με τις προτεινόμενες προθεσμίες επιτυγχάνεται πληρέστερη συμμόρφωση προς τις δικονομικές οδηγίες (Οδηγία 89/665/ΕΟΚ και 2007/66/ΕΚ), καθώς εγκαθιδρύεται ένα σαφές χρονικό πλαίσιο εντός του οποίου μπορεί να ασκηθεί η προδικαστική προσφυγή».

21. Επειδή, σύμφωνα με το άρθ. 12 παρ. 1 του Π.Δ. 38/2017 «Κανονισμός λειτουργίας της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών» (ΦΕΚ Α΄ 63/04.05.2017) ορίζεται ότι: «Για τα θέματα που δεν ρυθμίζονται με ειδικότερες διατάξεις στον παρόντα Κανονισμό, εφαρμόζονται επικουρικά οι διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, όπως ισχύει».

22. Επειδή στο άρθρο 10 με τίτλο «προθεσμίες προς ενέργεια» του ν. 2690/1999, ως ισχύει (Κύρωση του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας) ορίζεται ότι: «1. Οι προθεσμίες για την υποβολή αίτησης, αναφοράς, δήλωσης ή άλλου εγγράφου του ενδιαφερομένου, καθώς και για οποιαδήποτε άλλη ενέργεια του είναι αποκλειστικές, εκτός αν χαρακτηρίζονται ενδεικτικές από τις διατάξεις που τις προβλέπουν»....[...].7. «Για τον υπολογισμό των προθεσμιών αν ειδικές διατάξεις δεν ορίζουν διαφορετικά, εφαρμόζονται οι διατάξεις των άρθρων 241-246 του Αστικού Κώδικα» (βλ. και Α.Ι. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό δίκαιο, 5η έκδοση, 1996, Εκδόσεις Σάκκουλα, Θεσσαλονίκη, σελ. 383).

23. Επειδή τα άρθρα 240-242 ΑΚ ορίζουν τα εξής : το άρθρο 240 ότι : «Στις προθεσμίες που καθορίζονται με νόμο, δικαστική απόφαση ή δικαιοπραξία ισχύουν οι ερμηνευτικές διατάξεις των άρθρων 241 έως 246», στο άρθρο 241 με τον τίτλο «Έναρξη» προβλέπεται ότι «Η προθεσμία αρχίζει την επόμενη της ημέρας όπου έγινε το γεγονός που αποτελεί την αφετηρία της...», και στο άρθρο 242 «Λήξη» ότι «Η προθεσμία λήγει όταν περάσει ολόκληρη η τελευταία ημέρα και αν είναι κατά νόμο εορτάσιμη, όταν περάσει ολόκληρη η επόμενη εργάσιμη».

24. Επειδή, είναι συμβατή με το ενωσιακό δίκαιο εθνική ρύθμιση, η οποία προβλέπει ότι η προσφυγή κατ' αποφάσεως της αναθέτουσας αρχής

## Αριθμός Απόφασης: 1401/2019

πρέπει να ασκείται εντός της ταχθείσας προς τούτο προθεσμίας και ότι οι θιγόμενοι ενδιαφερόμενοι που επικαλούνται πλημμέλεια της διαδικασίας συνάψεως της συμβάσεως, προς στήριξη της προσφυγής τους, πρέπει να προβάλουν την εν λόγω πλημμέλεια εντός της ίδιας προθεσμίας, διότι άλλως θα απολέσουν το σχετικό δικαίωμά τους, με αποτέλεσμα ότι, αν παρέλθει η προθεσμία αυτή, δεν είναι δυνατή ούτε η προσβολή της εν λόγω αποφάσεως ούτε η προβολή της εν λόγω πλημμέλειας, εφόσον η επίμαχη προθεσμία είναι εύλογη (Απόφαση της 11ης Οκτωβρίου 2007, C-241/06, Lämmerzahl, Συλλογή 2007, σ. I-8415, σκέψη 50 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία).

25. Επειδή δυνάμει των ως άνω νομοθετικών προβλέψεων η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι αποκλειστική ή ανατρεπτική και η μη τήρησή της συνεπάγεται το απαράδεκτο της προσφυγής (Δημήτριος Γ. Ράικος, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, Β΄ έκδοση, ΕΚΔΟΣΕΙΣ ΣΑΚΚΟΥΛΑΣ, 2017, σελ. 853).

26. Επειδή, και με το προγενέστερο νομικό καθεστώς (ν. 3886/2010), το οποίο δεν αφίσταται των εν ισχύει διατάξεων, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής συνιστά προϋπόθεση παραδεκτής άσκησης κι έχει παγίως κριθεί ότι «δεν αναστέλλεται κατά τη διάρκεια των δικαστικών διακοπών (βλ. ΕΑ 888/2004, 365, 931/2007, 199/2009), δεν αναβιώνει σε περίπτωση μεταγενέστερης ρητής απορρίψεως της προδικαστικής προσφυγής με σχετική πράξη της αναθέτουσας αρχής, ούτε προσβάλλεται η πράξη αυτή αυτοτελώς με αίτηση ασφαλιστικών μέτρων εντός νέας δεκαήμερης προθεσμίας, **διότι σκοπός του νομοθέτη είναι η ταχεία επίλυση της διαφοράς και η περαιτέρω πρόοδος του διαγωνισμού** (βλ. ΣΤΕ 27/2017, ΔεΦ Πατρ. 39/2017, ΣΤΕ 119/2014, 400/2014, Ε.Α. 119/2014, 427, 637/2012, 181, 796/2011)».

27. Επειδή στο άρθρ. 1 της διακήρυξης με τον τίτλο «**ΑΝΑΘΕΤΟΥΣΑ ΑΡΧΗ ΚΑΙ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΣΥΜΒΑΣΗΣ**» προβλέπεται ότι «**1.2 Στοιχεία Διαδικασίας-Χρηματοδότηση Είδος διαδικασίας** Ο διαγωνισμός θα διεξαχθεί με την ανοικτή διαδικασία των άρθρων 27 παρ. 5 και 121 παρ. 1 του ν. 4412/16 μέσω της διαδικτυακής πύλης [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του συστήματος ...**1.4 Θεσμικό πλαίσιο** Η ανάθεση και εκτέλεση της σύμβασης

## Αριθμός Απόφασης: 1401/2019

διέπεται από την κείμενη νομοθεσία και τις κατ' εξουσιοδότηση αυτής εκδοθείσες κανονιστικές πράξεις, όπως ισχύουν και ιδίως τις διατάξεις: □ του ν. 4412/2016 (Α' 147) "Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)",.. □ του ν.2690/1999 (Α' 45) "Κύρωση του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας και άλλες διατάξεις" και ιδίως των άρθρων 7 και 13 έως 15, ...□ του π.δ.39/2017 (Α'64) "Κανονισμός εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών", ... □ της με αρ. 56902/215 (Β' 1924/2.6.2017) Απόφασης του Υπουργού Οικονομίας και Ανάπτυξης «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)», ...» Περαιτέρω στο άρθρ. 2 με τον τίτλο «**ΓΕΝΙΚΟΙ ΚΑΙ ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ**» προβλέπεται ότι « **2. ΓΕΝΙΚΟΙ ΚΑΙ ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ ... 2.1.2 Επικοινωνία - Πρόσβαση στα έγγραφα της Σύμβασης** Όλες οι επικοινωνίες σε σχέση με τα βασικά στοιχεία της διαδικασίας σύναψης της σύμβασης, καθώς και όλες οι ανταλλαγές πληροφοριών, ιδίως η ηλεκτρονική υποβολή, εκτελούνται με τη χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ), η οποία είναι προσβάσιμη μέσω της Διαδικτυακής πύλης [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του ως άνω συστήματος. Η διαδικασία επικοινωνίας, ενημέρωσης και διακίνησης εγγράφων πραγματοποιείται μέσω του Συστήματος κατά περίπτωση, με: - Την αποστολή ή κοινοποίηση σχετικών στοιχείων με μηνύματα δια της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» - Την ανάρτηση σχετικών στοιχείων από την Αναθέτουσα αρχή στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένων Προκηρυγμένου Διαγωνισμού» του εκάστοτε διαγωνισμού - Την υποβολή σχετικών στοιχείων από τους οικονομικούς φορείς στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένων Ηλεκτρονικής Προσφοράς, ο οποίος περιλαμβάνει τους (υπο)φακέλους: 6. «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» 7. «Οικονομική Προσφορά» 8. «Δικαιολογητικά Προσωρινού Αναδόχου» Γενικά, η υποβολή των αποφάσεων, πρακτικών, γνωμοδοτήσεων, οι κοινοποιήσεις και οι προσκλήσεις της Αναθέτουσας Αρχής προς τους οικονομικούς φορείς, καθώς και κάθε άλλη επικοινωνία μεταξύ οικονομικών φορέων και Αναθέτουσας Αρχής πραγματοποιούνται μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του Συστήματος. Τα σχετικά στοιχεία αποστολής, κοινοποίησης, υποβολής ή ανάρτησης που αποτυπώνονται στις

## Αριθμός Απόφασης: 1401/2019

αντίστοιχες οθόνες της διεπαφής του χρήστη, και ειδικότερα ο καταγεγραμμένος χρόνος αυτών, αποτελούν απόδειξη επικοινωνίας και διακίνησης εγγράφων μέσω του Συστήματος.... » Ειδικώς δε ως προς την κοινοποίηση της απόφασης κατακύρωσης της προμήθειας και την άσκηση προδικαστικών προσφυγών, στο άρθ. 3 με τον τίτλο «**ΔΙΕΝΕΡΓΕΙΑ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑΣ - ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ**» προβλέπεται ότι: «... **3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου** Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, ... η Αναθέτουσα Αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός δέκα (10) ημερών, .. τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα ... όλων των δικαιολογητικών... Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από την Επιτροπή του Διαγωνισμού και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της Αναθέτουσας Αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για την κατακύρωση της σύμβασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας. .. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών και της εισήγησης της Επιτροπής επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης. Η ανωτέρω απόφαση, με επιμέλεια της Αναθέτουσας Αρχής, κοινοποιείται, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του συστήματος, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην επόμενη παράγραφο 3.3 της παρούσας. **3.3 Κατακύρωση - σύναψη σύμβασης** Η αναθέτουσα αρχή κοινοποιεί την απόφαση κατακύρωσης, μαζί με αντίγραφο όλων των πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών, σε κάθε προσφέροντα που έχει υποβάλει αποδεκτή προσφορά, ... ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος. ... **3.4 Προδικαστικές Προσφυγές - Προσωρινή Δικαστική Προστασία** 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 (βλ. αρθ. 360

## Αριθμός Απόφασης: 1401/2019

επ. Ν. 4412/2016) η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι: α) δέκα (10) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης 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.....»

28. Επειδή, κατά τα παγίως γινόμενα δεκτά από τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας και του Ελεγκτικού Συνεδρίου, η διακήρυξη του διαγωνισμού, ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους διαγωνιζόμενους όσο και την αναθέτουσα αρχή, η οποία υποχρεούται εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 105/2003, ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003, Ε.Α. 523/2010). Υπό την έννοια αυτή, σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοτικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕλΣυν 70/2006).

29. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας προϋποθέτει, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να

## Αριθμός Απόφασης: 1401/2019

τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, Επιτροπή κατά Δανίας, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, SIAC Construction, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, Μηχανική, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, MT Højgaard και Züblin, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, Universale-Bau, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

30. Επειδή έχει παγίως κριθεί ότι «σε περίπτωση κατά την οποία ο ενδιαφερόμενος δεν επιδεικνύει επιμέλεια για να λάβει γνώση των πράξεων διενέργειας του διαγωνισμού, αντίκειται στον σκοπό του νόμου που ορίζει την αποκλειστική προθεσμία άσκησης της προσφυγής, η έναρξη αυτής να μετατίθεται πέραν του απολύτως αναγκαίου χρόνου εν όψει των συντρεχουσών περιστάσεων, προς γνώση των πράξεων..... (ΣΤΕ 408/2010 ΑΣΦ). Και τούτο μάλιστα επειδή «λαμβανομένου υπ' όψιν και του ευλόγου, κατά την κοινή αντίληψη, ενδιαφέροντος των διαγωνιζομένων για το αποτέλεσμα των επιμέρους σταδίων του διαγωνισμού και την τελική έκβαση του διαγωνισμού, η πάροδος απράκτου του οικείου απολύτως αναγκαίου χρόνου έχει ως αποτέλεσμα να οδηγήσει στην συναγωγή τεκμηρίου πλήρους γνώσεως, από τον εκάστοτε διαγωνιζόμενο, πράξεως εκδοθείσης στα πλαίσια του αντιστοίχου διαγωνισμού και βλαπτικής για τα συμφέροντά του, προκειμένου να μην προκαλείται αδικαιολόγητη παράταση της εκκρεμότητας



## Αριθμός Απόφασης: 1401/2019

*σχετικά με τη νομιμότητα της διαδικασίας διεξαγωγής του σχετικού διαγωνισμού» (ad hoc ΔΕΦΑΘ 179/2012 ΑΣΦ), ΔΕΦΑΘ 405/2011).*

31. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή που στρέφεται κατά της με αριθ. 241/25-9-2019 απόφασης της αναθέτουσας αρχής έχει ασκηθεί εκπροθέσμως την 21-10-2019 (σκέψη 8), διότι η σχετική 10ήμερη νόμιμη αποκλειστική προθεσμία έληξε την 10-10-2019, δεδομένου ότι η προσβαλλόμενη πράξη είχε κοινοποιηθεί την 30-9-2019 (σκέψη 7) στους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς και στην προσφεύγουσα μέσω της *επικοινωνίας* του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ. Η κοινοποίηση της προσβαλλόμενης απόφασης την 30-9-2019 μέσω της *επικοινωνίας* προς την προσφεύγουσα ομολογείται στην υπό κρίση προσφυγή (σκέψη 13), αποτελεί δε νόμιμη και ισχυρή κοινοποίηση με *ηλεκτρονικά μέσα* της προσβαλλόμενης απόφασης, με πλήρη έννομα αποτελέσματα, καθόσον δι' αυτής νόμιμα εκκίνησε η νόμιμη προθεσμία άσκησης της προσφυγής. Ειδικότερα καθόσον εν προκειμένω πρόκειται ρητώς και σαφώς περί ηλεκτρονικής διαδικασίας, ως προκύπτει ρητά από την διακήρυξη (άρθ. 1.2 σκέψη 27) και από τα πραγματικά στοιχεία του διαγωνισμού στον οικείο ηλεκτρονικό τόπο στο ΕΣΗΔΗΣ (σκέψη 3), η έναρξη της προβλεπόμενης νόμιμης 10ήμερης αποκλειστικής προθεσμίας άσκησης της προσφυγής κατ' άρθ. 361 (σκέψεις 19, 20), εκκινεί από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης απόφασης μέσω της *επικοινωνίας*, ως σαφώς ορίζουν

i) Ο νόμος (άρθ. 22 του ν. 4412/2016 περί εκτέλεσης των *επικοινωνιών* μεταξύ αναθέτουσας αρχής και διαγωνιζομένων μέσω του ΕΣΗΔΗΣ σκέψη 16, άρθ. 36 α) και β) του ν. 4412/2016 περί *ηλεκτρονικής κοινοποίησης*, και περί *γνωστοποίησης εγγράφων και τεκμηρίων γνωστοποίησης μέσω του ΕΣΗΔΗΣ* σκέψη 17, ΥΑ 56902/215/2-6-17 άρθ. 8 περί κοινοποίησης των εγγράφων της διαδικασίας -ως κατ' εξοχήν η προσβαλλόμενη απόφαση- με *μηνύματα δια της λειτουργικότητας «Επικοινωνία»* σκέψη 18) και ii) Η διακήρυξη (άρθ. 2.1.2 περί κοινοποίησης *αποφάσεων* της αναθέτουσας αρχής μέσω της *επικοινωνίας*, άρθ. 3.2 περί κοινοποίησης της απόφασης κατακύρωσης -ήτοι της προσβαλλόμενης- μέσω της *επικοινωνίας*, άρθ. 3.3 περί κοινοποίησης της απόφασης κατακύρωσης *ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος* σκέψη 17, ΥΑ 56902/215/2-6-17 άρθ. 8 περί κοινοποίησης των

## Αριθμός Απόφασης: 1401/2019

εγγράφων της διαδικασίας -ως κατ' εξοχήν η προσβαλλόμενη απόφαση- με μηνύματα δια της λειτουργικότητας «Επικοινωνία».) Η προσφεύγουσα, επιχειρώντας να παρακάμψει την νόμιμη προθεσμία για την άσκηση της προσφυγής, ισχυρίζεται ότι μόνον η ειδοποίηση από την αναθέτουσα αρχή απ' ευθείας στο εταιρικό της ηλεκτρονικό ταχυδρομείο ή/και η εμφάνιση σχετικής μνείας στη στήλη «*Εκκρεμείς Ειδοποιήσεις*», άμα τη εισόδω της εν γένει στο ΕΣΗΔΗΣ και όχι ειδικά στον υπό εξέταση διαγωνισμό, θα συνιστούσε νόμιμη κοινοποίηση της προσβαλλόμενης απόφασης, και ότι εφόσον τούτο δεν συνέβη, επομένως η προσβαλλόμενη δεν κοινοποιήθηκε νομίμως στην ίδια την 30-9-2019. Όμως οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας είναι αβάσιμοι και περαιτέρω αόριστοι επειδή : Δεν προβλέπεται στον νόμο ούτε στη διακήρυξη ότι οι διαγωνιζόμενοι τότε μόνον ανατρέχουν στον οικείο ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ προκειμένου να λάβουν κοινοποίηση εγγράφων του διαγωνισμού, εφόσον προηγουμένως λάβουν σχετική ειδοποίηση στο ιδιωτικό ηλεκτρονικό τους ταχυδρομείο από την αναθέτουσα αρχή. Ούτε προβλέπεται στον νόμο και στη διακήρυξη ότι οι διαγωνιζόμενοι τότε μόνον ανατρέχουν στον οικείο ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ προκειμένου να λάβουν κοινοποίηση εγγράφων του διαγωνισμού, εφόσον προηγουμένως λάβουν σχετική ειδοποίηση στη στήλη «*Εκκρεμείς Ειδοποιήσεις*», άμα τη εισόδω της εν γένει στο ΕΣΗΔΗΣ και όχι ειδικά στον υπό εξέταση διαγωνισμό. Αντίθετα ρητά σύμφωνα με τον νόμο και ίδια τα άρθ. 22, 36 και 37 του ν. 4412/2016 και την Απόφαση 56902/215/2-6-17 (σκέψεις 16, 17, 18 και 19 αντίστοιχα) και τους όρους 2.1.2, και 3.2 και 3.3 της διακήρυξης (σκέψη 39) *η επικοινωνία, οι πληροφορίες, οι ανταλλαγές πληροφοριών, η υποβολή η γνωστοποίηση, η κοινοποίηση η διακίνηση η ανάρτηση των εγγράφων καθώς και ο προσδιορισμός του χρόνου αποστολής/παραλαβής τους τους τα τεκμήρια και η απόδειξη της πρόσβασης σε αυτά της επικοινωνίας και της διακίνησης των εγγράφων της συγκεκριμένης διαγωνιστικής διαδικασίας, και η κοινοποίηση της συγκεκριμένης απόφασης κατακύρωσης του συγκεκριμένου διαγωνισμού γίνεται αποκλειστικά μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, με πρόσβαση στον ηλεκτρονικό τόπο του συγκεκριμένου διαγωνισμού και ίδια με την χρήση της διαλειτουργικότητας επικοινωνία αυτού του συγκεκριμένου διαγωνισμού.* Συνεπώς, νόμιμα και παραδεκτά εγένετο η επίμαχη κοινοποίηση της

## Αριθμός Απόφασης: 1401/2019

προσβαλλόμενης απόφασης κατακύρωσης την 30-9-2019 μέσω της επικοινωνίας του συγκεκριμένου ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού με αα ....., ενώ η αναθέτουσα αρχή δεν υποχρεούται όπως παρέχει εν προκειμένω προς στην προσφεύγουσα ι) Ούτε την επιπρόσθετη υπηρεσία ειδοποίησής της περί ανάρτησης εγγράφου στο ΕΣΗΔΗΣ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στο ατομικό της ηλεκτρονικό ταχυδρομείο –ήτοι εκτός ΕΣΗΔΗΣ-, ή/και ιι) Ούτε την επιπρόσθετη υπηρεσία γενικής ειδοποίησης περί ύπαρξης *εκκρεμούς ειδοποίησης* άμα τη εν γένει εισόδω της προσφεύγουσας στο ΕΣΗΔΗΣ, ώστε αυτή να ανατρέξει ή όχι -κατά βούληση- στον συγκεκριμένο διαγωνισμό. Σε κάθε περίπτωση είτε η αναθέτουσα αρχή παρέχει είτε όχι τις παραπάνω επιπρόσθετες υπηρεσίες, όμως δεν αναιρείται το νομικό και πραγματικό γεγονός ότι η κοινοποίηση της επίμαχης απόφασης εγένετο νόμιμα, βάσιμα ισχυρά και με πλήρη έννομα αποτελέσματα από την αναθέτουσα αρχή μόνον μέσω της *επικοινωνίας* του επίμαχου διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, όπως ο νόμος προβλέπει, χωρίς να προσαπαιτείται έτερο τι. Περαιτέρω η προσφεύγουσα αορίστως ισχυρίζεται ότι ι) μόνον η ατομική ειδοποίηση στο εταιρικό ηλεκτρονικό της ταχυδρομείο, εκτός ΕΣΗΔΗΣ, ιι) ή/και μόνον η ειδοποίησή της εκτός της διαλειτουργικότητας *επικοινωνία* του οικείου ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, και δη εκάτερο αθροιστικά με τη κοινοποίηση της προσβαλλόμενης μέσω της *επικοινωνίας* θα συνιστούσαν νόμιμη κοινοποίηση της προσβαλλόμενης απόφασης,. Και τούτο διότι η προσφεύγουσα δεν επικαλείται συγκεκριμένη διάταξη του νόμου ή της διακήρυξης όπου να προβλέπονται οι ως άνω επιπρόσθετες ειδοποιήσεις εκτός ΕΣΗΔΗΣ και εκτός *επικοινωνίας* του οικείου ηλεκτρονικού διαγωνισμού. Συνεπώς την 30-9-2019 οπότε κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα η προσβαλλόμενη απόφαση σύμφωνα με την διακήρυξη και τον νόμο, ως ανωτέρω αναλυτικά παρατίθεται, η προσφεύγουσα μπορούσε και όφειλε όπως λάβει γνώση αυτής. Και τούτο μάλιστα ανεξαρτήτως τυχόν επιπρόσθετης ειδοποίησης που δεν έλαβε εκτός ΕΣΗΔΗΣ στο εταιρικό της ηλεκτρονικό ταχυδρομείο ή/και ανεξαρτήτως τυχόν επιπρόσθετης ειδοποίησης που δεν έλαβε εντός εκτός της επικοινωνίας του οικείου ηλεκτρονικού τόπου του υπό εξέταση διαγωνισμού με αα ..... Σε κάθε περίπτωση, η προσφεύγουσα πολλώ δε μάλλον όφειλε να ανατρέχει τακτικά και άμεσα στον οικείο ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ και

## Αριθμός Απόφασης: 1401/2019

δη στην *επικοινωνία* ως στοιχειωδώς επιμελής οικονομικώς δρών κατά τα μέσα συναλλακτικά ήθη, διαγωνιζόμενος. Και τούτο, δεδομένων των ως άνω ρητών και σαφών διατάξεων του νόμου και της διακήρυξης περί επικοινωνιών κα κοινοποιήσεων μέσω της *επικοινωνίας*. Ειδικότερα, τοσούτον μάλλον που εν προκειμένω, ως προκύπτει από τα στοιχεία της διαδικασίας όπως βρίσκονται αναρτημένα στην *επικοινωνία* των ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, η προσφεύγουσα ήδη προ της 6-9-2019 είχε λάβει γνώση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, εφ' όσον η προσβαλλόμενη απόφαση, καθώς ήδη την 6-9-2019 και την 10-9-2019 η προσφεύγουσα -ως ομολογείται και στην προσφυγή- κοινοποίησε μέσω της *επικοινωνίας* προς την αναθέτουσα αρχή *Υπομνήματα* με αιτιάσεις κατά των υποβληθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης. Σαφώς δήλωσε η προσφεύγουσα ήδη στο από 6-9-2019 Υπόμνημά της ότι «*Ύστερα από την αποσφράγιση των δικαιολογητικών μειοδότη του διαγωνισμού ... και την επισκόπηση των εγγράφων που υπέβαλλε ο οικονομικός φορέας «.....», διαπιστώσαμε ότι στην Βεβαίωση Ασφαλιστικής Ενημερότητας με ημερομηνία έκδοσης 18-06-2019 (αρχείο: ΕΦΚΑ ΜΙΣΘΩΤΩΝ.pdf) αναφέρεται:...*» Συνεπώς, κατά την κοινή πείρα κάθε στοιχειωδώς επιμελής προσφέρων ήδη από την 6-9-2019 γνώριζε ότι τα υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης της προσωρινής αναδόχου θα ελέγχονταν από την αναθέτουσα αρχή σε εύθετο χρόνο κατ' άρθ. 3.2 της διακήρυξης (σκέψη 27), και ότι πάντως επέκειτο κατά πάντα χρόνο μετά την 6-9-2019 η ήδη προσβαλλόμενη απόφαση κατακύρωσης. Πράγματα τα οποία ακολούθησαν με την έκδοση της προσβαλλόμενης την 25-9-2019 και την νόμιμη παραδεκτή και ισχυρή κοινοποίησή της την 30-9-2019 μέσω της *επικοινωνίας*. Επομένως εφόσον η προσφεύγουσα ανέτρεχε στο ΕΣΗΔΗΣ εγκαίρως, πράγμα επιβεβλημένο για ένα ευλόγως επιμελή διαγωνιζόμενο, και πολλώ δε μάλλον αναμενόμενο για την ίδια η οποία είχε προβάλει αιτιάσεις ήδη την 6-9 και 10-9-2019 κατά των δικαιολογητικών κατακύρωσης, θα μπορούσε ευχερώς να αναγνώσει εγκαίρως την προσβαλλόμενη απόφαση και τα συνημμένα Πρακτικά. Πλην όμως η ίδια δηλώνει ότι τα ανέγνωσε μόλις την 12-10-2019, αποδεχόμενη ότι δεν ανέτρεξε στο ΕΣΗΔΗΣ καθόλου επί πάνω από 1 μήνα μετά το άνοιγμα των επίμαχων δικαιολογητικών κατακύρωσης και την υποβολή των υπομνημάτων της κατ' αυτών, και 12 ημέρες μετά την νόμιμη κοινοποίηση

## Αριθμός Απόφασης: 1401/2019

της προσβαλλόμενης μέσω της *επικοινωνίας*. Έτσι προκύπτει η προσφεύγουσα επέδειξε αμελή συμπεριφορά και οικείο πταίσμα περί την μη ανάγνωση της επίμαχης απόφασης η οποία της είχε κοινοποιηθεί με τον νόμιμο τρόπο μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, και ήταν διαθέσιμη και αναγνώσιμη κατά πάντα χρόνο από την 30-9-2019 και έπειτα. Η δε προσφεύγουσα μπορούσε και όφειλε όπως την αναγνώσει εγκαίρως, λαμβανομένου υπ' όψιν και του ευλόγου, κατά την κοινή αντίληψη, ενδιαφέροντος των διαγωνιζομένων για το αποτέλεσμα των επιμέρους σταδίων του διαγωνισμού και την τελική έκβαση του διαγωνισμού. Εν προκειμένω επί πλέον συντρέχει και νόμιμο τεκμήριο πλήρους έγκαιρης γνώσεως της προσβαλλομένης την 30-9-2019 οπότε και κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα μέσω της *επικοινωνίας*, οπότε και ρητώς κατά νόμον εκκίνησε η νόμιμη αποκλειστική προθεσμία για την κατάθεση της προσφυγής. Σύμφωνα με τον νόμο η επίμαχη προθεσμία εκκίνησε από *την επομένη της ημέρας της προαναφερθείσας .. κοινοποίησης*, ως ρητώς ορίζεται στα άρθ. 36 παρ. 3 περ. β) του ν. 4412/2016 (σκέψη 17) σε συνδ. με την ΥΑ 56902/215/2-6-2017 άρθ. 8 παρ. 2 (σκέψη 18). Εφόσον δε η προσφεύγουσα δεν ανέτρεξε στο ΕΣΗΔΗΣ και δεν ανέγνωσε εμπροθέσμως την επίμαχη απόφαση που κοινοποιήθηκε την 30-9-2019, τούτο όμως οφείλεται σε δική της πλημμελή συμπεριφορά και ίδια αμέλεια. Ενώ το γεγονός ότι δεν ειδοποιήθηκε στο εταιρικό της ηλεκτρονικό ταχυδρομείο εκτός ΕΣΗΔΗΣ ή με ειδοποίηση εκτός της *επικοινωνίας* του οικείου ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, δεν την παρεμπόδισαν με οποιονδήποτε τρόπο ώστε να ανατρέχει στην *επικοινωνία* του οικείου ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, υποχρέωση την οποία εξ άλλου υπείχε εκ του νόμου και ανεξαρτήτως των τυχόν ως άνω επιπρόσθετων ειδοποιήσεων, οι οποίες δεν προβλέπονται ως αναγκαία στοιχεία της νόμιμης προσήκουσας και ισχυρής κοινοποίησης. Συνεπώς ως αναφέρει η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της, απαραδέκτως λόγω παρόδου της 10 ήμερης νόμιμης προθεσμίας ήδη από την 10-10-2019, στρέφεται η προσφεύγουσα με την υπό εξέταση προσφυγή της 21-10-2019 κατά της προσβαλλόμενης απόφασης η οποία της κοινοποιήθηκε την 30-9-2019 σύμφωνα με τον νόμο, και συνεπώς πρέπει να απορριφθεί η προσφυγή ως απαράδεκτη.

**Αριθμός Απόφασης: 1401/2019**

32. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

33. Επειδή κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

34. Επειδή ύστερα από την παραπάνω σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει (άρθρο 363 ν. 4412/2016).

**Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 27.11.2019 και εκδόθηκε την 17.12.2019 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Ιωάννης Κίτσος**

**Βασιλική Κωστή**