

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**4ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνεδρίασε στην έδρα της στις 30 Απριλίου 2018 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης Κίτσος, Πρόεδρος και Εισηγητής, Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μαρία-Ελένη Σιδέρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 12.04.2018 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ/342/12.04.2018 της προσφεύγουσας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....», όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του «ΔΗΜΟΚΡΙΤΕΙΟΥ ΠΑΝΕΠΙΣΤΗΜΙΟΥ ΘΡΑΚΗΣ (ΔΠΘ)» [εφεξής η αναθέτουσα αρχή].

Με την Προδικαστική Προσφυγή η αιτούσα επιδιώκει να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. .... απόφαση της Συγκλήτου του ΔΠΘ κατά το μέρος που απορρίφθηκαν στο Α' Στάδιο Αξιολόγησης Δικαιολογητικών Συμμετοχής και Τεχνικών Προσφορών, οι Προσφορές που υπέβαλε για τον ηλεκτρονικό, υπό Α/Α ΕΣΗΔΗΣ ....., ....., ....., «Δημόσιο διεθνή ανοιχτό μειοδοτικό διαγωνισμό για την προμήθεια υγρών καυσίμων (πετρελαίου θέρμανσης & καυσίμων κίνησης) για τις ανάγκες των κτιριακών εγκαταστάσεων και των υπηρεσιών του ΔΠΘ» (Διακήρυξη ...../2018), συνολικού προϋπολογισμού €1.039.451,61 συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης, άνευ ΦΠΑ 24%.

Η συζήτηση άρχισε με την ανάγνωση της Έκθεσης του Εισηγητή Ιωάννη Κίτσου.

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα**

**Σκέφτηκε κατά τον Νόμο**

## Αριθμός απόφασης: 398/2018

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει, πως έχει δεσμευθεί, εξοφληθεί και προσκομιστεί το υπ' αριθμ. .... ηλεκτρονικό/e-παράβολο ποσού έξι χιλιάδων είκοσι πέντε ευρώ και σαράντα λεπτών (€6.025,40) υπέρ Ελληνικού Δημοσίου σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της ΑΕΠΠ» (ΦΕΚ Α' 64) [εφεξής ο Κανονισμός], το οποίο υπερβαίνει το ορθό ποσού πέντε χιλιάδων εκατόν ενενήντα επτά ευρώ και είκοσι πέντε λεπτών (€5.197,25) και, συνεπώς, κατά το υπερβάλλον τυγχάνει επιστρεπτέο.

2. Επειδή, με την υπ' αριθμ.. ...../2018 Διακήρυξη του ΔΠΘ [εφεξής η Διακήρυξη], προκηρύχθηκε ενιαίος «Δημόσιος διεθνής ανοιχτός μειοδοτικός διαγωνισμός για την προμήθεια υγρών καυσίμων (πετρελαίου θέρμανσης & καυσίμων κίνησης) για τις ανάγκες των κτιριακών εγκαταστάσεων και των υπηρεσιών του ΔΠΘ». Συγκεκριμένα, σκοπός των αντίστοιχων δημοσίων συμβάσεων που επρόκειτο να συναφθούν, ήταν η ανάδειξη διάφορων προμηθευτών υγρών καυσίμων: α) πετρελαίου θέρμανσης (Κωδικός CPV 09135100-5), για την κάλυψη των αναγκών των κτιριακών εγκαταστάσεων και υπηρεσιών του ΔΠΘ στις πόλεις ....., ....., ..... και ..... και β) καυσίμων κίνησης, ήτοι πετρελαίου κίνησης DIESEL (Κωδικός CPV 09134100-8) και αμόλυβδης βενζίνη (Κωδικός CPV 09132100-4) για την κάλυψη των αναγκών όλων των αυτοκινήτων, των κηπουρικών μηχανημάτων και των ηλεκτροπαραγωγικών ζευγών (H/Z) του ΔΠΘ στην ..... και ..... (βλ. ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α': Συνοπτικά Στοιχεία Έργου, ΚΕΦΑΛΑΙΟ Α': Γενικοί Όροι, σελ. 13 και ΚΕΦΑΛΑΙΟ Ε': Σχέδιο Σύμβασης, άρθρο 1: Αντικείμενο της Σύμβασης- Προδιαγραφές σελ. 52-53). Η συνολική αξία της ζητούμενης ενιαίας προμήθειας προϋπολογίσθηκε από την αναθέτουσα αρχή στο ποσό των €1.039.451,61 αναλυόμενη, για συμβατική διάρκεια 1 έτους, ήτοι από 16.10.2018 μέχρι 15.10.2019, στο ποσό των €693.112,90 χωρίς ΦΠΑ 24%, με δικαίωμα προαίρεσης (με απόφαση του αρμοδίου οργάνου του Πανεπιστημίου) ποσού

€346.338,71 χωρίς ΦΠΑ 24%, ήτοι από 16.10.2019 μέχρι 31.12.2019 (βλ. αναλυτικά τον Πίνακα Συνολικού Προϋπολογισμού της ενιαίας προμήθειας όπως παρατίθεται στο σώμα της Διακήρυξης σελ. 6-8 και ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α΄, ΚΕΦΑΛΑΙΟ Ε΄ Σχέδιο Σύμβασης, άρθρο 1: Αντικείμενο της Σύμβασης-Προδιαγραφές σελ. 49-52), ενώ ως κριτήριο ανάθεσης ενσωματώθηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής, δηλαδή το μεγαλύτερο ποσοστό παρεχόμενης έκπτωσης (%), στη νόμιμα διαμορφούμενη για έκαστο είδος την ημέρα παράδοσης, μέση τιμή λιανικής πώλησης (ανά CPV), όπως ορίζεται στο Παρατηρητήριο Τιμών Υγρών καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας για την αντίστοιχη Περιφερειακή Ενότητα (....., ..... και .....) της Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας & Θράκης, στην ηλεκτρονική διεύθυνση <https://www.fuelprices.gr> (βλ. ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α΄-ΚΕΦΑΛΑΙΟ Α΄ παρ. 5, σελ. 14).

3. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, λόγω των μερικότερων τμημάτων της ενιαίας δημόσιας προμήθειας και τους διαφορετικούς τρόπους παραδόσεως, από τους μελλοντικούς συμβατικούς αναδόχους, των αντίστοιχων κατηγοριών για τα υγρά καύσιμα που ζητήθηκαν από την αναθέτουσα αρχή, διενεργήθηκαν ηλεκτρονικά μέσω ΕΣΗΔΗΣ, ειδικώς για την προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης οι παρακάτω 3 υπο-διαγωνισμοί με:

α) Α/Α ..... για την πόλη της ....., β) Α/Α 52404 την ..... και γ) 52405 την ..... και την .....

Πράγματι, στους μεν υπό Α/Α ΕΣΗΔΗΣ ..... και ..... υπο-διαγωνισμούς συμμετείχαν, όπως είχαν δικαίωμα από τη Διακήρυξη (βλ. σελ. 2), η αιτούσα «.....» καταθέτοντας, αντιστοίχως τις Προσφορές με ηλεκτρονικούς αριθμούς ..... και ....., η εταιρία «.....» τις Προσφορές της ..... και ..... και η «.....» τις Προσφορές της ..... και ....., ενώ για τον υπό Α/Α ΕΣΗΔΗΣ ..... συμμετείχαν (ομοίως) η αιτούσα «.....» καταθέτοντας αντίστοιχα την Προσφορά

..... και η εταιρεία «.....» την Προσφορά της ..... Επί του Α΄ Σταδίου Δικαιολογητικών Συμμετοχής και Τεχνικών Προσφορών, μετά την αποσφράγισή τους, από το Πρακτικό 1ης Συνεδρίασης προκύπτει πως η ορισθείσα, δυνάμει της ...../21.12.2017 (Θέμα Γ8-Διοικητικά) απόφασης της Συγκλήτου ΔΠΘ, διαπίστωσε τις ίδιες παρατυπίες σε όλες τις ως άνω υποβληθείσες Προσφορές της αιτούσας για τους υπο-διαγωνισμούς με Α/Α ....., ..... και ..... και συγκεκριμένα πως παρέλειψε αυτή να υποβάλει (σελ. 2, 4 και 5 του αντίστοιχου Πρακτικού): «1) σχετικό έγγραφο που προβλεπόταν στη Διακήρυξη (όρος 5.2.3.1.) ΦΕΚ ή ακριβές αντίγραφο Πρακτικού του ΔΣ ισχύουσας εκπροσώπησης της εταιρείας, ως πρόσθετο δικαιολογητικό συμμετοχής που αφορά στην ισχύουσα εκπροσώπησή της» και «2) αίτηση συμμετοχής στον Διαγωνισμό (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Δ΄, σελ. 68 της Διακήρυξης)» τονίζοντας πως «Οι συγκεκριμένες ελλείψεις δε συνιστούν επουσιώδεις ελλείψεις που χρήζουν διευκρινίσεως, ούτε τυπικά σφάλματα και η ενδεχόμενη κλήση από την αναθέτουσα προς την εταιρεία για συμπλήρωσή τους, αποτελεί ανεπίτρεπτη αναπλήρωση μη νομίμως υποβληθέντων δικαιολογητικών», έτσι ώστε να προτείνει η Επιτροπή την απόρριψη των Προσφορών της αιτούσας. Τη διαγωνιστική κρίση αυτή επικύρωσε η ίδια η Σύγκλητος ΔΠΘ με την απόφασή της 68/56/29.03.2918 (Θέμα Α5γ – Οικονομικά Θέματα) [εφεξής η προσβαλλόμενη απόφαση], αποκλείοντας την αιτούσα από το επόμενο Β΄ Στάδιο του Ανοίγματος των Οικονομικών Προσφορών για τους 3 αντίστοιχους υπο-διαγωνισμούς.

4. Επειδή, κατά της επίμαχης απόφασης της Συγκλήτου ΔΠΘ προσέφυγε η αιτούσα καταθέτοντας, δια του από 12.04.2018 ηλεκτρονικού μηνύματός της ενώπιον της ΑΕΠΠ, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου της ΑΕΠΠ όπως προβλέπεται από τα άρθρα 362 παρ. 2 Ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 Κανονισμού, την υπό κρίση, από 12.04.2018 Προδικαστική Προσφυγή αιτούμενη την ακύρωσή της, συγκεκριμένα: 1) Ως προς το 1ο σκέλος της Προσφυγής της (σελ. 5-9), αιτιάται κατά της απόρριψης των ανωτέρω Προσφορών της λόγω μη

προσκόμισης του ΦΕΚ ισχύουσας εκπροσώπησής της, επικαλούμενη «τη στιγμιαία απροσεξία του αρμοδίου [για τη σύνταξη κάθε Προσφοράς] υπαλλήλου [της] [καθώς] ανασύρθηκε από το ηλεκτρονικό αρχείο (μαρκαρίστηκε με το ποντίκι του ηλεκτρονικού υπολογιστή) και ανέβηκε στο ηλεκτρονικό σύστημα του ιστότοπου του διαγωνισμού το έγγραφο που απεδείκνυε την προϊσχύουσα εκπροσώπησή [της]», δηλαδή είχε προσκομιστεί το με αριθμό 7256/1.07.2012 ΦΕΚ, από τον συνδυασμό του οποίου με τη διάταξη του άρθρου 19 παρ. 1 Ν. 2190/1920 (ΦΕΚ Α΄ 37), όπως υποστηρίζει, προέκυπτε η νόμιμη εκπροσώπησή της στο κρίσιμο διαγωνισμό, έλλειψη για την οποία «μπορούσε και έπρεπε» η Επιτροπή Διαγωνισμού, «λόγω της προφανούς παραδρομής [της αιτούσας] να προσφύγει στο άρθρο 102 Ν. 4412/2016 ζητώντας να προσκομιστεί το ορθό ΦΕΚ». 2) Ως προς το 2ο σκέλος της, πως (σελ. 9): παρόλο που στην κρίσιμη Διακήρυξη είναι καταχωρημένο ως ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ένα Υπόδειγμα αιτήσεως συμμετοχής στον [ενιαίο] δημόσιο Διαγωνισμό αυτόν, «όμως σε κανένα όρο της Διακήρυξης δεν προβλέπεται –και δη επί ποινή ακυρότητας– η υποχρέωση υποβολής της εν λόγω αιτήσεως. Συνεπώς δεν υπήρχε καμία υποχρέωση υποβολής της. Αλλά ακόμη κι αν προβλέφθηκε στη διακήρυξη η υποχρέωση αυτή (υποβολής αιτήσεως συμμετοχής), η παράβασή της δεν συνεπάγεται ακυρότητα ή απαράδεκτο της προσφοράς της, ούτε προκαλεί οποιαδήποτε άλλη κύρωση ή συνέπεια. Σε κάθε δε περίπτωση, πρόκειται κι εδώ για εντελώς επουσιώδη και άνευ ουσιαστικού περιεχομένου τυπική παράλειψη, για τη θεραπεία της οποίας όφειλε η αναθέτουσα αρχή να κάνει χρήση [ομοίως και στην περίπτωση αυτή] της ανωτέρω διατάξεως του άρθρου 102 Ν. 4412/2016».

5. Επειδή, η ως άνω Προδικαστική Προσφυγή στρέφεται κατά εκτελεστής πράξης, ήτοι της απόφασης Συγκλήτου ΔΠΘ περί αποκλεισμού της αιτούσας, που έχει εκδοθεί επί δημόσιου Διαγωνισμού προμήθειας συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας €1.039.451,61 άνευ ΦΠΑ 24% (ήτοι €693.112,90 + (με δικαίωμα προαίρεσης) €346.338,71), ανώτερου του ορίου που θεσπίζεται στα άρθρα 345 Ν. 4412/2016 και 1 α) Π.Δ. 39/2017 για την καθ' ύλην

αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ, ενώ συντρέχει επιπρόσθετα η κατά χρόνο αρμοδιότητα της Αρχής όπως απαιτείται από τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 379 παρ. 7 α) Ν. 4412/2016 αντικατασταθέν με το άρθρο 43 παρ. 4 Ν. 4487/2017 (ΦΕΚ Α' 116), δεδομένου πως η αντίστοιχη διαγωνιστική διαδικασία ξεκίνησε με την καταχώριση της αντίστοιχης Διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ, σύμφωνα με το άρθρο 38 Ν. 4412/2016, μετά τις 26.6.2017 όπως αποδεικνύεται από τον ΑΔΑΜ: ..... που έλαβε.

6. Επειδή, όσον αφορά το νομότυπο της ολοκλήρωσης της διαδικασίας κατάθεσης της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 362 «Άσκηση προσφυγής - Άσκηση παρέμβασης» παρ. 1, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 49 παρ. 3 Ν. 4456/2017 (ΦΕΚ Α' 24) προβλέπεται πως: «1. Η Προδικαστική Προσφυγή κατατίθεται ηλεκτρονικά στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού. Σε περίπτωση που η διαγωνιστική διαδικασία δεν διενεργείται μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, η προδικαστική προσφυγή κατατίθεται στην ΑΕΠΠ. Η προδικαστική προσφυγή περιέχει τις νομικές και πραγματικές αιτιάσεις που δικαιολογούν το αίτημά της». Ειδικότερα, κατά τη διάταξη του άρθρου 365 «Διαδικασία εξέτασης της προσφυγής» Ν. 4412/2016, όπως η παρ. 1 αντικαταστάθηκε ως άνω με το άρθρο 49 παρ. 4 Ν. 4456/2017 (ΦΕΚ Α' 24): «1. Στις περιπτώσεις όπου η προδικαστική προσφυγή κατατίθεται ηλεκτρονικά στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, σύμφωνα με το πρώτο εδάφιο της παραγράφου 1 του άρθρου 362, η αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στον Κανονισμό Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών: (α) κοινοποιεί την προσφυγή το αργότερο εντός 5 ημερών σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της προσφυγής, προκειμένου να ασκήσει το δικαίωμα παρέμβασής του στη διαδικασία εξέτασης της προσφυγής, σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 362, και (β) διαβιβάζει στην ΑΕΠΠ, το αργότερο εντός 10 ημερών από την ημέρα κατάθεσης, τον πλήρη φάκελο της υπόθεσης, τις απόψεις της επί της προσφυγής και τα αποδεικτικά κοινοποίησης της περίπτωσης α' της παραγράφου 1, στους ενδιαφερόμενους τρίτους... Στις περιπτώσεις όπου η

προδικαστική προσφυγή κατατίθεται στην ΑΕΠΠ, σύμφωνα με το δεύτερο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 362, η ΑΕΠΠ καταχωρίζει αυθημερόν την προσφυγή. Το αργότερο την επόμενη της καταχώρισης εργάσιμη ημέρα, η ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στον Κανονισμό Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών, κοινοποιεί την προσφυγή στην αναθέτουσα αρχή και την καλεί: (α) να κοινοποιήσει την προσφυγή το αργότερο εντός 5 ημερών σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο ο οποίος μπορεί να θίγεται από αποδοχή της προσφυγής, προκειμένου να ασκήσει το δικαίωμα παρέμβασής του στη διαδικασία εξέτασης της προσφυγής, σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 362, και (β) να διαβιβάσει στην ΑΕΠΠ, το αργότερο εντός 10 ημερών από την ημέρα κοινοποίησης, τον πλήρη φάκελο της υπόθεσης, τις απόψεις της επί της προσφυγής και τα αποδεικτικά κοινοποίησης της περίπτωσης α΄ της παρ. 1, στους ενδιαφερομένους τρίτους...».

7. Επειδή, σε αντιστοιχία με τις αρχικές ρυθμίσεις του Ν. 4412/2016, όπως εκτίθενται παραπάνω τροποποιημένες, μεταγενέστερα ορίστηκε από το άρθρο 8 «Κατάθεση της προσφυγής» Π.Δ. 39/2017: «1. Η προδικαστική προσφυγή περιέχει όλες ανεξάίρετα τις νομικές και πραγματικές αιτιάσεις που δικαιολογούν το αίτημά της (άρθρο 362 παρ. 1 εδ. γ΄ Ν. 4412/2016)... 3. Η προσφυγή κατατίθεται στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και κοινοποιείται με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ. Ως ημερομηνία υποβολής της προσφυγής θεωρείται η ημερομηνία ηλεκτρονικής καταχώρισης αυτής στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού. 4. Σε περιπτώσεις τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ, η οποία πιστοποιείται από τη Διεύθυνση Ανάπτυξης και Υποστήριξης του ΕΣΗΔΗΣ της Γενικής Γραμματείας Εμπορίου και Προστασίας Καταναλωτή του Υπουργείου Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού, ή σε περίπτωση που η διαγωνιστική διαδικασία δεν διενεργείται μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, η προδικαστική προσφυγή κατατίθεται ηλεκτρονικά στην ΑΕΠΠ μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (e-mail). Ως ημερομηνία υποβολής της προσφυγής θεωρείται η ημερομηνία παραλαβής της από την ΑΕΠΠ μέσω του ηλεκτρονικού ταχυδρομείου. Το αργότερο την επόμενη εργάσιμη ημέρα από την

παραλαβή της προσφυγής, η ΑΕΠΠ ειδοποιεί ηλεκτρονικά τον προσφεύγοντα για την παραλαβή της προσφυγής και τον αριθμό πρωτοκόλλου αυτής...». Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 9 «Κοινοποίηση της προσφυγής - Απόψεις αναθέτουσας αρχής - Ενημέρωση ενδιαφερόμενων τρίτων» προβλέφθηκε: «1. Στις περιπτώσεις κατάθεσης της προδικαστικής προσφυγής στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8, η αναθέτουσα αρχή, το αργότερο την επόμενη της κατάθεσης εργάσιμη ημέρα, ειδοποιεί την ΑΕΠΠ σχετικά με την κατάθεση της προσφυγής και της παραχωρεί δικαίωμα πρόσβασης στο σύνολο των στοιχείων του διαγωνισμού. Επίσης η αναθέτουσα αρχή: (α) κοινοποιεί την προσφυγή μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού το αργότερο εντός 5 ημερών σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της προσφυγής, προκειμένου να ασκήσει το δικαίωμα παρέμβασής του στη διαδικασία εξέτασης της προσφυγής, σύμφωνα με το άρθρο 7 του παρόντος Κανονισμού, και (β) διαβιβάζει στην ΑΕΠΠ μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού το αργότερο εντός 10 ημερών από την ημέρα κατάθεσης, τον πλήρη φάκελο της υπόθεσης, τις απόψεις της επί της προσφυγής και τα αποδεικτικά κοινοποίησης στους ενδιαφερόμενους τρίτους... (άρθρο 365 παρ. 1 υποπαρ. α' ν. 4412/2016). 2. Στις περιπτώσεις κατάθεσης της προδικαστικής προσφυγής στην ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις παρ. 4 και 5 του άρθρου 8, η προσφυγή καταχωρίζεται αυθημερόν. Το αργότερο την επόμενη της καταχώρισης εργάσιμη ημέρα η προσφυγή κοινοποιείται στην αναθέτουσα αρχή και καλείται αυτή : (α) να κοινοποιήσει την προσφυγή το αργότερο εντός 5 ημερών σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο ο οποίος μπορεί να θίγεται από αποδοχή της προσφυγής, προκειμένου να ασκήσει το δικαίωμα παρέμβασής του στη διαδικασία εξέτασης της προσφυγής, σύμφωνα με το άρθρο 7 του παρόντος Κανονισμού, και (β) να διαβιβάσει στην ΑΕΠΠ, το αργότερο εντός 10 ημερών από την ημέρα κοινοποίησης, τον πλήρη φάκελο της υπόθεσης, τις απόψεις της επί της προσφυγής και τα αποδεικτικά κοινοποίησης στους ενδιαφερόμενους τρίτους... (άρθρο 365 παρ. 1 υποπαρ. β' ν. 4412/2016)».

8. Επειδή, εκ των προηγούμενων δύο σκέψεων, όπου εκτίθενται τόσο οι αρχικές ρυθμίσεις του Ν. 4412/2016 όπως τροποποιήθηκαν, όσο και οι μεταγενέστερα επιλεγείσες στον Κανονισμό της ΑΕΠΠ διατάξεις, περιγράφεται αναλυτικά, από τον Έλληνα νομοθέτη του Δικαίου των Δημοσίων Συμβάσεων, συγκεκριμένη ηλεκτρονική διοικητική διαδικασία, την οποία κυριαρχικά επέλεξε αυτός, προκειμένου να εισάγονται, εξ απόψεως «παραδεκτής» άσκησης, οι Προδικαστικές Προσφυγές ενώπιον της ΑΕΠΠ για τη νόμιμη εξέταση τους. Δηλαδή, εκ της ανωτέρω περιγραφόμενης διοικητικής διαδικασίας, η οποία διεξάγεται εξ ολοκλήρου ηλεκτρονικά, προκύπτει, για τους αντίστοιχους δημόσιους διαγωνισμούς, διπλή κατηγοριοποίηση ως προς την ολοκλήρωση των διατυπώσεων κατάθεσης των αντίστοιχων Προδικαστικών Προσφυγών οι οποίες ασκούνται δυνάμει των διατάξεων των άρθρων 345επ. Ν. 4412/2016 (ΒΒΛΙΟ IV) και 1επ. Π.Δ. 39/2017, συγκεκριμένα: 1) Αφενός, στις περιπτώσεις που δεν υπάρχει πιστοποιημένη τεχνική αδυναμία λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ «Η προσφυγή κατατίθεται στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και [μεταγενέστερα] κοινοποιείται με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ» ώστε στην περίπτωση αυτή «Ως ημερομηνία υποβολής της προσφυγής [να] θεωρείται η ημερομηνία ηλεκτρονικής καταχώρισης αυτής στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού [και μόνο] (άρθρο 8 παρ. 3 Π.Δ. 39/2017). 2) Αφετέρου, στις περιπτώσεις πιστοποιημένης τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ ή, όταν οι αντίστοιχοι δημόσιοι διαγωνισμοί (επιτρεπτά υπό το καθεστώς εφαρμογής του Ν. 4412/2016) δε διενεργούνται μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, «η προδικαστική προσφυγή κατατίθεται ηλεκτρονικά στην ΑΕΠΠ μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (e-mail)» ώστε στην περίπτωση αυτή «Ως ημερομηνία υποβολής της προσφυγής θεωρείται η ημερομηνία παραλαβής της από την ΑΕΠΠ μέσω του ηλεκτρονικού ταχυδρομείου. Το αργότερο την επόμενη εργάσιμη ημέρα από την παραλαβή της προσφυγής, η ΑΕΠΠ ειδοποιεί ηλεκτρονικά τον προσφεύγοντα για την παραλαβή της προσφυγής και τον αριθμό πρωτοκόλλου αυτής...» (άρθρο 8 παρ. 4 Π.Δ. 39/2017).



συμμετέχοντες» την 16.04.2018 και, συγκεκριμένα, για τον με Α/Α ΕΣΗΔΗΣ ..... ώρα 11:14:29, για τον ..... ώρα 11:26:31 και τον ..... ώρα 11:41:14. Ούτε μπορεί να γίνει δεκτό πως ολοκληρώθηκε η ως άνω ηλεκτρονική διαδικασία κατάθεσης (μέσω ανάρτησης) της Προσφυγής της αιτούσας, από την αναθέτουσα αρχή στις 16.04.2018, ήτοι από διοικητικό όργανο διακρινόμενο από τον προσφεύγοντα οικονομικό φορέα, καθώς το διοικητικό βάρος ολοκλήρωσης των διατυπώσεων κατάθεσης της Προδικαστικής Προσφυγής φέρει, στα πλαίσια της νέας εξεταστικής διοικητικής διαδικασίας ενώπιον της ΑΕΠΠ πάντοτε ο προσφεύγων (βλ. ιδίως άρθρα 3, 5, 7, 8 Κανονισμού), ενώ όπου ο διοικητικός νομοθέτης θέλησε τη διοικητική εμπλοκή της αναθέτουσας αρχής στη νέα ηλεκτρονική διαδικασία αυτή το όρισε ρητά (βλ. ιδίως άρθρο 9 Κανονισμού). Η κρίσιμη διαπίστωση αυτή είναι ανεξάρτητη του τρόπου που περιήλθε εις γνώση της αναθέτουσας αρχής η Προδικαστική Προσφυγή, την οποία τελικώς πρωτοκόλλησε στις 16.04.2018 με ..... και, στη συνέχεια, «κοινοποίησε» δια ανάρτησης στο ηλεκτρονικό τόπο των αντίστοιχων 3 υπό-Διαγωνισμών προς «Όλους τους συμμετέχοντες» όπως αναφέρθηκε.

10. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη λόγω μη νομότυπης ολοκλήρωσης των προϋποθέσεων κατάθεσής της.

11. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το ποσό του Παραβόλου €5.197,25 που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει (άρθρα 363 παρ. 5 Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 5 Κανονισμού), το υπερβάλλον δε ποσού €828,15 να της επιστραφεί.

**Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

**Αριθμός απόφασης: 398/2018**

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος Παραβόλου για το ποσό των πέντε χιλιάδων εκατόν ενενήντα επτά ευρώ και είκοσι πέντε λεπτών (€5.197,25), και την επιστροφή του υπερβάλλοντος ποσού οχτακοσίων είκοσι οκτώ ευρώ και δεκαπέντε λεπτών (€828,15).

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 30.04.2018 και εκδόθηκε στις 21.05.2018.

**Ο Πρόεδρος**

**Ο Γραμματέας**

**Ιωάννης Κίτσος**

**Νεκτάριος Μερτινός**