

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 17 Ιουλίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης Λαμπρόπουλος Πρόεδρος, Βικτωρία Πισμίρη – Εισηγήτρια, Αγγελική Πουλοπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 06.06.2023 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 845/07.06.2023 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρίας με την επωνυμία «Π...ΑΝΩΜΥΝΟΣ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΚΑΙ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στην ..., επί της οδού ..., αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του ΥΠΟΥΡΓΕΙΟΥ (εφεξής η «Αναθέτουσα Αρχή»), καθώς και της ... Α.Ε., υπό την ιδιότητά της ως Διενεργούσας Αρχής του διαγωνισμού (εφεξής η «Διενεργούσα Αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπούνται.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητεί να ακυρωθεί ο εν εξελίξει διαγωνισμός, να ακυρωθεί η Διακήρυξη υπ' αρ. πρωτ. .../19.05.2023 καθώς κάθε πράξη της Διοίκησης της Αναθέτουσας Αρχής ή/και της Διενεργούσας Αρχής που σχετίζεται με την προσβαλλόμενη, ώστε να καταστεί δυνατή η συμμετοχή της σε νόμιμη διαγωνιστική διαδικασία.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017, ποσού 15.000,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και την εκτύπωση

Αριθμός απόφασης : 1167/2023

από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, η Διενεργούσα Αρχή, σύμφωνα με το άρ. 5B του Ν. 3986/2011, ενεργώντας κατ' εντολή, για λογαριασμό και επ' ονόματι της Αναθέτουσας Αρχής, με την προσβαλλομένη υπ' αρ. πρωτ. .../19.05.2023 Διακήρυξη προκήρυξε ανοικτό διαγωνισμό με αντικείμενο την «ΑΓΟΡΑ ΜΗΧΑΝΩΝ ΠΥΡΟΣΒΕΣΗΣ ΚΑΙ ΑΛΛΩΝ ΟΧΗΜΑΤΩΝ ΑΠΟΚΡΙΣΗΣ ΓΙΑ ΤΟ ...» με συνολικό προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ 24% 64.983.870,95€. Στα τμήματα της σύμβασης περιλαμβάνονται, μεταξύ άλλων, τα Τμήματα 1 «Υδροφόρα πυροσβεστικά οχήματα (4X4) χωρητικότητας 1.500 λίτρων νερού» με προϋπολογισμό 3.774.193,56 €- Τιμή/Τεμάχιο 209.677,42 €, 2 «Υδροφόρα πυροσβεστικά οχήματα (4X4) χωρητικότητας 1.500 λίτρων νερού» με προϋπολογισμό 3.774.193,56 €- Τιμή/Τεμάχιο 209.677,42 €, 3 «Υδροφόρα πυροσβεστικά οχήματα (4X4) χωρητικότητας 1.500 λίτρων νερού» με προϋπολογισμό 3.774.193,56 €- Τιμή/Τεμάχιο 209.677,42 €, 4 «Υδροφόρα πυροσβεστικά οχήματα παντός εδάφους (4X4) χωρητικότητας 3.000» με προϋπολογισμό 4.233.871,05 €- Τιμή/Τεμάχιο 282.258,07 €, 5 «Υδροφόρα πυροσβεστικά οχήματα παντός εδάφους (4X4) χωρητικότητας 3.000 λίτρων νερού με διπλή καμπίνα» με προϋπολογισμό 4.233.871,05 €- Τιμή/Τεμάχιο 282.258,07 €, 6 «Υδροφόρα πυροσβεστικά οχήματα παντός εδάφους (4X4) χωρητικότητας 3.000 λίτρων νερού με διπλή καμπίνα, αυξημένων δυνατοτήτων» με προϋπολογισμό 7.258.064,60 €- Τιμή/Τεμάχιο 362.903,23 €, 7 «Υδροφόρα πυροσβεστικά οχήματα παντός εδάφους (4X4) χωρητικότητας 3.000 λίτρων νερού με διπλή καμπίνα, αυξημένων δυνατοτήτων» με προϋπολογισμό 7.258.064,60 €- Τιμή/Τεμάχιο 362.903,23 € και 8 «Υδροφόρα πυροσβεστικά οχήματα παντός εδάφους (4X4) χωρητικότητας 3.000 λίτρων νερού με διπλή καμπίνα, αυξημένων δυνατοτήτων» με προϋπολογισμό 7.258.064,60 €- Τιμή/Τεμάχιο 362.903,23 € της Ομάδας Α. Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε, για κάθε Τμήμα της Σύμβασης, η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής (αναλογία βαρύτητας 80-20), όπως ειδικότερα στο άρ. 2.3 προβλέπεται. Η ως άνω Διακήρυξη αναρτήθηκε στο

Αριθμός απόφασης : 1167/2023

Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 19.05.2023 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου, τα επίμαχα τμήματα, έλαβαν συστημικούς α/α

3. Επειδή, ο ένδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016 (Α' 147) και η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV αυτού, περί έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

4. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή κατατέθηκε στις 06.06.2023 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 και κοινοποιήθηκε στην ΕΑΔΗΣΥ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου αυθημερόν.

5. Επειδή, στις 07.06.2023 η Αναθέτουσα Αρχή κοινοποίησε την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή διά μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στους ενδιαφερόμενους, σύμφωνα με το άρ. 365, παρ. 1, σημ. α' του Ν. 4412/2016 και το άρ. 9, παρ. 1, σημ. α' του π.δ. 39/2017.

6. Επειδή, με την υπ' αρ. 1035/2023 Πράξη του Προέδρου του 3^{ου} Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία συζήτησης, κλήθηκε δε η Αναθέτουσα Αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής και του αιτήματος αναστολής- χορήγησης προσωρινών μέτρων.

7. Επειδή, στις 19.06.2023 εκδόθηκε η υπ' αρ. Α616/2023 απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ, η οποία απέρριψε το αίτημα αναστολής- προσωρινών μέτρων της προσφεύγουσας.

8. Επειδή, στις 20.06.2023 η Αναθέτουσα Αρχή ανήρτησε στο πεδίο «Σημειώσεις και συνημμένα» τις υπ' αρ. .../20.06.2023 απόψεις της, αυθημερόν δε απέστειλε σχετικό μήνυμα περί της ανάρτησης αυτής προς όλους τους συμμετέχοντες, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ.

Αριθμός απόφασης : 1167/2023

9. Επειδή, στο άρθρο 361, παρ. 1 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «Σε περίπτωση προσφυγής κατά πράξης της αναθέτουσας αρχής, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι: (α) ... (β) ..., (γ) δέκα (10) ημέρες από την πλήρη, πραγματική ή τεκμαιρόμενη, γνώση της πράξης που βλάπτει τα συμφέροντα του ενδιαφερόμενου οικονομικού φορέα. Ειδικά για την άσκηση προσφυγής κατά προκήρυξης, η πλήρης γνώση αυτής τεκμαίρεται μετά την πάροδο δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση στο ΚΗΜΔΗΣ.». Τα ανωτέρω επαναλαμβάνονται ακριβώς και στο άρθρο 4 του π.δ. 39/2017.

10. Επειδή, ειδικώς στην περίπτωση προσβολής όρων προκήρυξης, η πλήρης γνώση αυτής εκ μέρους του ενδιαφερομένου οικονομικού φορέα τεκμαίρεται ότι λαμβάνει χώρα μετά την πάροδο δεκαπέντε ημερών από δημοσίευσή της στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.), συνεπώς, από την επομένη της παρόδου του ως άνω δεκαπενθημέρου κινείται η τασσόμενη στον νόμο δεκαήμερη προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής, εκτός αν από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει πραγματική γνώση της διακήρυξης εκ μέρους του ενδιαφερομένου σε χρόνο προ του δεκαπενθημέρου από την δημοσίευσή της στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ., οπότε η δεκαήμερη προθεσμία ξεκινάει από την επομένη της πραγματικής γνώσης. Η δε ως άνω δεκαπενθήμερη προθεσμία από τη δημοσίευση της διακηρύξεως στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. έχει προβλεφθεί στον νόμο, προκειμένου να καθορισθεί ένα σταθερό χρονικό σημείο, μετά την πάροδο του οποίου τεκμαίρεται η πλήρης γνώση της διακηρύξεως, ώστε να κινηθεί η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής και όχι ως προθεσμία άσκησης της προδικαστικής προσφυγής (πρβλ. ΣτΕ 2631/2020, σκ. 7).

11. Επειδή, εν προκειμένω, η προσφεύγουσα, στην υπό κρίση προδικαστική προσφυγή της, αναφέρει, στο μέρος (9) του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 ότι «Δ. Ημερομηνία κατά την οποία η προσφεύγουσα έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης πράξης ή απόφασης», «19-05-2023» (σελ. 3/25). Ακολούθως, στο κείμενο της προδικαστικής προσφυγής επί λέξει αναφέρει ότι «Εν προκειμένου η

Αριθμός απόφασης : 1167/2023

προσφεύγουσα νόμιμα κι εμπρόθεσμα, ήτοι εντός της προβλεπόμενης ex lege 15μερης προθεσμίας από την γνώση της προσβαλλόμενης Διακήρυξης, που έλαβε χώρα στις 19.05.2023 και η οποία προθεσμία έληγε ημερολογιακά στις 3 Ιουνίου 2023, ημέρα Σάββατο ΚΑΙ λαμβανομένης υπόψη της παρεκταθείσας προθεσμίας, λόγω των εξαιρετέων ημερών του Σαββάτου της Κυριακής και της Δευτέρας του Αγίου Πνεύματος που συνιστά επίσημη αργία, στις 06 Ιουνίου 2023» (σελ. 6-7/25). Δηλαδή, πανηγυρικά και ρητά προσδιορίζει ως ημερομηνία γνώσης της προσβαλλόμενης Διακήρυξης την 19η.05.2023. Ωστόσο, εσφαλμένα υπολαμβάνει ότι εκ του νόμου προβλέπεται δεκαπενθήμερη προθεσμία από τη γνώση αυτής για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά Διακήρυξης, δοθέντος ότι, ρητά στο προπαρατεθέν άρ. 361, παρ. 1 περ. γ του Ν. 4412/2016, προβλέπεται πως η σχετική προθεσμία συνίσταται σε «δέκα (10) ημέρες από την πλήρη, πραγματική ή τεκμαιρόμενη, γνώση της πράξης που βλάπτει τα συμφέροντα του ενδιαφερόμενου οικονομικού φορέα. Ειδικά για την άσκηση προσφυγής κατά προκήρυξης, η πλήρης γνώση αυτής τεκμαίρεται μετά την πάροδο δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση στο ΚΗΜΔΗΣ». Στη συγκεκριμένη περίπτωση, όπως η ίδια η προσφεύγουσα δηλώνει πανηγυρικά, έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης Διακήρυξης την ίδια ημέρα ανάρτησής της στο ΚΗΜΔΗΣ, ήτοι στις 19.05.2023, οπότε, η, κατά τα ανωτέρω, οριζόμενη προθεσμία, έληγε στις 29.05.2023. Εντούτοις, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε στις 06.06.2023, ήτοι εκπροθέσμως.

12. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη, ήτοι ως εκπροθέσμως ασκηθείσα.

13. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το καταβληθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Αριθμός απόφασης : 1167/2023

Ορίζει την κατάπτωση του κατατεθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 17.07.2023 και εκδόθηκε στις 04.08.2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

ΙΩΑΝΝΗΣ ΛΑΜΠΡΟΠΟΥΛΟΣ

ΦΩΤΕΙΝΗ ΜΑΡΑΝΤΙΔΟΥ