

**Η**

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**3<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στις 12 Σεπτεμβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης Λαμπρόπουλος, Πρόεδρος, Βικτωρία Πισμίρη –Μέλος και Εισηγήτρια, Σωτηρία Σταματοπούλου Αναπληρωματικό Μέλος, λόγω κωλύματος του τακτικού Μέλους.

Για να εξετάσει την από 03.07.2023 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1058/12.07.2023 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρίας με την επωνυμία «Ε...Α.Ε» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στη ..., επί της οδού ..., αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του Γ.Ν. ... (Αποκεντρωμένη Οργανική Μονάδα ...) (εφεξής η «Αναθέτουσα Αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητεί, ως προς την Διακήρυξη υπ' αρ. .../2023, να ακυρωθούν α) ο όρος 2.2.7 που αναφέρει: «Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται με τα ισχύοντα διεθνή ή και ευρωπαϊκά ή/και εθνικά πρότυπα (ISO, EN, ΕΛΟΤ κλπ), να πληρούν όλες τις απαιτήσεις που προβλέπονται στο άρθρο 82 παρ. 1 του ν. 4412/16 καθώς και στο Παράρτημα Ι Τεχνικές Προδιαγραφές και να διαθέτουν πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας, τα οποία έχουν εκδοθεί από ανεξάρτητους διαπιστευμένους οργανισμούς», β) ο όρος του παραρτήματος ΙΙ Τεχνικές προδιαγραφές στη σελίδα 48 της Διακήρυξης που αναφέρει «Τυχόν τροποποιήσεις ή άλλες ενέργειες που θα απαιτηθούν, προκειμένου ο Ανάδοχος που θα προκύψει να μπορεί να τροφοδοτεί τον υφιστάμενο μετρητή του νοσοκομείου, πρέπει υποχρεωτικά να αναφέρονται στην υποβληθείσα τεχνική προσφορά και όλες οι απαιτούμενες ενέργειες να περιγράφονται αναλυτικά. Το χρονοδιάγραμμα ολοκλήρωσης των παραπάνω εργασιών θα πρέπει επίσης να υποβληθεί στην

## Αριθμός απόφασης : 1361/2023

τεχνική προσφορά των συμμετεχόντων υποχρεωτικά. Τυχόν εξουσιοδοτήσεις, λοιπές νόμιμες ενέργειες ή άλλα που θα πρέπει να έχουν προηγηθεί στην περίπτωση αλλαγής παρόχου, θα πρέπει να απαριθμούνται αναλυτικά στην τεχνική προσφορά των συμμετεχόντων», γ) ο όρος του Παραρτήματος II Τεχνικές προδιαγραφές στη σελίδα 61 της Διακήρυξης που αναφέρει: «Απαιτείται η προσκόμιση όλων των απαραίτητων δικαιολογητικών από τα οποία θα προκύπτει πως η κάθε συμμετέχουσα εταιρεία θα μπορεί να καλύψει τις καταγεγραμμένες ανάγκες του Νοσοκομείου σε κατανάλωση Φυσικού Αερίου προκειμένου να διασφαλίζεται η επάρκεια κατανάλωσης του ιδρύματος» και δ) ο όρος του Παραρτήματος II Τεχνικές προδιαγραφές στη σελίδα 60-61 της Διακήρυξης που αναφέρει: «Ο Ανάδοχος που θα προκύψει από τη διαγωνιστική διαδικασία θα πρέπει να φέρει τις από την κείμενη νομοθεσία προαπαιτούμενες: Α) Άδεια διανομής φυσικού αερίου (του ιδίου ή συνεργαζόμενου φορέα) Β) Άδεια προμήθειας φυσικού αερίου Γ) Άδεια μεταπώλησης φυσικού αερίου (του ιδίου ή συνεργαζόμενου φορέα)».

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 το οφειλόμενο παράβολο, ποσού 1.886,80 € (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό .... και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή με την προσβαλλομένη υπ' αρ. πρωτ. .../06.06.2023 Διακήρυξη προκήρυξε διαγωνισμό για την προμήθεια "ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΕΡΙΟΥ" συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 400.000 € (με ΦΠΑ) και 377.358,49 € χωρίς ΦΠΑ, για την Αποκεντρωμένη Οργανική Μονάδα ... του Γ.Ν. ...- με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά για το σύνολο των ειδών, βάσει τιμής. Η

## Αριθμός απόφασης : 1361/2023

ως άνω Διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 06.06.2023 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό 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 03.07.2023 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 στις 12.07.2023.

5. Επειδή, στις 05.07.2023 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, στις 24.07.2023 εκδόθηκε η υπ' αρ. Α735/2023 απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ, με την οποία έγινε έκανε δεκτό το αίτημα αναστολής-προσωρινών μέτρων της προσφεύγουσας και ανεστάλη η πρόοδος της διαγωνιστικής διαδικασίας έως την έκδοση οριστικής απόφασης επί της προδικαστικής προσφυγής.

7. Επειδή, στις 26.07.2023 η Αναθέτουσα Αρχή κοινοποίησε, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, τις υπ' αρ. πρωτ. 5406/26.07.2023 απόψεις της.

8. Επειδή, στις 31.07.2023 η προσφεύγουσα κοινοποίησε, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, το με ίδια ημερομηνία υπόμνημά της.

9. Επειδή, με την υπ' αρ. 1650/2023 τελική Πράξη του Προέδρου του 3<sup>ου</sup> Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία συζήτησης.

## Αριθμός απόφασης : 1361/2023

10. 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.

11. 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 δεκαπενθήμερου 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 δεκαπενθήμερου 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).

12. Επειδή, εν προκειμένω, η προσφεύγουσα, στην υπό κρίση προδικαστική προσφυγή της, αναφέρει, στο μέρος (9) «ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ» του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 και, ειδικότερα, στο σημείο Δ, όπου ο προσφεύγων δηλώνει την ακριβή ημερομηνία κατά την οποία έλαβε πλήρη γνώση της προσβαλλόμενης πράξης, η προσφεύγουσα δήλωσε ότι «Δ. Ημερομηνία κατά την οποία ο προσφεύγων έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης πράξης ή

## Αριθμός απόφασης : 1361/2023

απόφασης Τα έγγραφα της σύμβασης της παρούσας Διακήρυξης καταχωρήθηκαν στη σχετική ηλεκτρονική διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης στο ΕΣΗΔΗΣ, η οποία έλαβε Συστημικό Αύξοντα Αριθμό: ... και αναρτήθηκαν στη Διαδικτυακή Πύλη ([www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr)) του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ 06-06-2023», και δη με έντονη γραμματοσειρά τη σχετική ως άνω ημερομηνία (σελ. 3/24). Όπως, δε, δηλώθηκε ρητά και μονοσήμαντα στο μέρος (13) «ΔΗΛΩΣΗ» του εν λόγω Παραρτήματος, «Δηλώνω υπεύθυνα ότι όλα τα στοιχεία και όλες οι πληροφορίες που περιέχονται στην παρούσα Προσφυγή καθώς και όλα τα επισυνημμένα έγγραφα είναι αληθή και ορθά.» (σελ. 23/24). Περαιτέρω, στο κείμενο της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, ουδόλως σε οιοδήποτε άλλο σημείο γίνεται αναφορά περί ετέρου χρονικού σημείου λήψης γνώσης της προσβαλλόμενης Διακήρυξης, ει μη μόνον, όπως προεκτέθηκε, η προσφεύγουσα δηλώνει και συνομολογεί, και δη με έντονη γραμματοσειρά, ότι έλαβε γνώση αυτής στις 06.06.2023. Δηλαδή, πανηγυρικά και ρητά προσδιορίζει ως ημερομηνία γνώσης της προσβαλλόμενης Διακήρυξης την 06.06.2023. 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», αφού, στη συγκεκριμένη περίπτωση, όπως η ίδια η προσφεύγουσα δήλωσε πανηγυρικά, έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης Διακήρυξης την ίδια ημέρα ανάρτησής της στο ΚΗΜΔΗΣ, ήτοι στις 06.06.2023, η, κατά τα ανωτέρω, οριζόμενη προθεσμία, έληγε στις 16.06.2023. Εντούτοις, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε στις 03.07.2023, ήτοι εκπροθέσμως. Περαιτέρω, απορριπτός καθίσταται ο ισχυρισμός που περιλαμβάνεται στο κατατεθέν υπόμνημα της προσφεύγουσας περί εκ παραδρομής αναφοράς της εν λόγω ημερομηνίας, δεδομένου ότι η δήλωση περί της ημερομηνίας λήψης γνώσης της προσβαλλόμενης είναι ρητή στο συγκεκριμένο σημείο, η ακρίβεια της

**Αριθμός απόφασης : 1361/2023**

οποίας επιβεβαιώνεται με την ακροτελεύτια δήλωσή της περί της ακριβείας όλου του περιεχομένου της προδικαστικής προσφυγής.

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

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

**Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του κατατεθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 12.09.2023 και εκδόθηκε στις 02.10.2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**ΙΩΑΝΝΗΣ ΛΑΜΠΡΟΠΟΥΛΟΣ**

**ΦΩΤΕΙΝΗ ΜΑΡΑΝΤΙΔΟΥ**