

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 19 Μαΐου 2023 με την εξής σύνθεση: Ελένη Σβολοπούλου, Πρόεδρος, Μαρία – Γερασιμούλα Δρακονταειδή, Μέλος και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 13-4-2023 και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 542/18.4.2023 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στον ... , οδός ... αριθ. ... όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ... «...» (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), που εδρεύει στην ... οδός ... αριθ. ... , όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής «η παρεμβαίνουσα»), που εδρεύει στον ... , οδός ... αριθ. ... όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της προσβαλλόμενης με αριθμό ... απόφασης του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής καθώς και της ενσωματωθείσας σε αυτήν με αριθμό ... απόφασης του ίδιου οργάνου, κατά το μέρος που με τις αποφάσεις αυτές, ως προς το είδος με α/α ... «...», απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας.

Υπέρ του κύρους και της διατήρησης της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής, άσκησε παρέμβαση η άνω παρεμβαίνουσα, αιτούμενη την απόρριψη της προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

Αριθμός απόφασης: 855 /2023

1. Για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί νόμιμο παράβολο ποσού 600,00€, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017, και με βάση την εκτιμώμενη, χωρίς Φ.Π.Α, αξία του τμήματος της σύμβασης για το οποίο ασκείται η προσφυγή, δηλαδή εν προκειμένω του ... με α/α 18 "...", εκτιμώμενης αξίας 18.406,44€ χωρίς Φ.Π.Α. (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... , καθώς και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»).

2. Με την με αριθμό ... Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός κάτω των ορίων για την ... «...» για τις ανάγκες του ... προϋπολογισθείσας δαπάνης 140.768,99€, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (και 160.437,42€ με Φ.Π.Α.), για διάστημα 12 μηνών, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής. Η σύμβαση υποδιαιρείται σε ... ενώ προσφορές υποβάλλονται για το σύνολο των ... ή για κάθε ... ξεχωριστά, αλλά σε κάθε περίπτωση για το σύνολο της ζητούμενης ποσότητας ανά ... Το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 27-7-2022 με μοναδικό ΑΔΑΜ ... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ όπου ο προκείμενος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό ... 3. Στον διαγωνισμό, ειδικώς για το είδος με α/α 18 "...", προσφορά υπέβαλαν τρεις (3) οικονομικοί φορείς, και συγκεκριμένα η προσφεύγουσα και οι οικονομικοί φορείς «...» και «...». Με την προσβαλλόμενη με αριθμό ... απόφαση του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής επικυρώθηκαν τα με ημερομηνία 29-8-2022 και 20-10-2022 Πρακτικά ελέγχου δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών και αναδείχθηκαν οι προσωρινοί ανάδοχοι των επιμέρους ειδών. Ειδικώς, ως προς το είδος με α/α 18 για το οποίο ασκείται η προσφυγή, η προσφορά της προσφεύγουσας απορρίφθηκε, όπως επίσης και του έτερου συμμετέχοντος οικονομικού φορέα «...», ενώ έγινε δεκτή η προσφορά της εταιρείας «...», η οποία αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος. Ακολούθως, με την υπ' αριθμό ... απόφαση του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής επικυρώθηκε το από 21-2-2023 Πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού και κατακυρώθηκε οριστικώς η ... του επίμαχου ... με α/α 18 στην εταιρεία «...». Κατά της τελευταίας αυτής απόφασης οριστικής κατακύρωσης, στην οποία ενσωματώνεται κατ' άρθρο 100 του ν. 4412/2016 και 3.3.1 της Διακήρυξης η

Αριθμός απόφασης: 855 /2023

προηγηθείσα απόφαση ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, στρέφεται η προσφεύγουσα και ζητά την ακύρωσή της για τους λόγους και τις αιτίες που αναπτύσσονται στην προσφυγή.

4. Η επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, ως εκ του αντικειμένου της (...), της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α. και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016 σύμφωνα με το άρθρο 345 του ν. 4412/2016, η δε Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

5. Η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, η οποία είναι ψηφιακώς υπογεγραμμένη, ασκήθηκε με την χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 και κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 13/4/2023.

6. Η αναθέτουσα αρχή προέβη στις 18/4/2023 στην προβλεπόμενη από το άρθρο 9 παρ. 1α του π.δ. 39/2017 κοινοποίηση της προδικαστικής προσφυγής στους συμμετέχοντες και θιγόμενους από τυχόν αποδοχή της, προκειμένου να ασκήσουν ενδεχομένως το προβλεπόμενο δικαίωμα παρέμβασης.

7. Η παρεμβαίνουσα άσκησε εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως στις 26/4/2023, δηλαδή εντός της δεκαήμερης προθεσμίας από την άνω κοινοποίηση της προσφυγής (18/4/2023), την με ίδια ημερομηνία παρέμβασή της, και με πρόδηλο έννομο συμφέρον, καθώς έχει αναδειχθεί οριστική ανάδοχος για την ... του επίμαχου ... Η παρέμβαση αυτή κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα στις 26/4/2023 μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ.

8. Με την υπ' αριθ. 698/2023 Πράξη της Προέδρου του 6ου Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της προσφυγής και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της προσφυγής. Όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό φάκελο της υπόθεσης, η αναθέτουσα αρχή διαβίβασε στην ΕΑΔΗΣΥ εμπροθέσμως, στις 28/4/2023, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης δεκαπενθήμερης προθεσμίας από την κατάθεση της προσφυγής (13/4/2023), τις με αρ. πρωτ. ... απόψεις της, τις οποίες κοινοποίησε αυθημερόν (28/4/2023) στους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, αιτούμενη παραλλήλως την

Αριθμός απόφασης: 855 /2023

απόρριψη της προσφυγής για τους εκεί αναφερόμενους λόγους. Επί των άνω απόψεων και προς αντίκρουσή τους, η προσφεύγουσα υπέβαλε στις 15/5/2023 το με ίδια ημερομηνία συμπληρωματικό Υπόμνημα, το οποίο, όμως, δεν λαμβάνεται υπόψη, αφού κατατέθηκε μετά την αποκλειστική προθεσμία των πέντε ημερών από την κοινοποίηση των απόψεων που προβλέπεται στο άρθρο 365 παρ. 1 εδ. τελευταίο του ν. 4412/2016.

9. Σε συνέχεια των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6ου Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, και του άρθρου 3 του π.δ. 39/2017.

10. Στον ν. 4412/2016 (Α' 147) ορίζεται, μεταξύ άλλων, στο άρθρο 360, ότι «1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού 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, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων [...] ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ (ήδη Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ.) κατά της σχετικής πράξης ή παραλείψεως της αναθέτουσας αρχής. 2. Η άσκηση της προδικαστικής προσφυγής αποτελεί προϋπόθεση για την άσκηση των ενδίκων βοηθημάτων [...] κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων των αναθετουσών αρχών. 3. Δεν επιτρέπεται η άσκηση άλλης διοικητικής προσφυγής κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων της αναθέτουσας αρχής κατά την διαδικασία ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων εκτός από την προδικαστική προσφυγή της παραγράφου 1» και στο άρθρο 361, με τίτλο «Προθεσμία άσκησης της προσφυγής» 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 την πλήρη, πραγματική ή τεκμαιρόμενη, γνώση της πράξης που βλάπτει τα συμφέροντα του ενδιαφερομένου οικονομικού φορέα. Ειδικά για την άσκηση προσφυγής κατά

Αριθμός απόφασης: 855 /2023

προκήρυξης, η πλήρης γνώση αυτής τεκμαίρεται μετά την πάροδο δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση στο ΚΗΜΔΗΣ. 2. ...» [βλ. ομοίως άρθρο 4 του π.δ. 39/2017 (Α' 64) «Κανονισμός εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών»]. Περαιτέρω, στο άρθρο 8 παρ. 3 του π.δ. 39/2017 ορίζεται ότι : « ... 3. Η προσφυγή κατατίθεται στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και κοινοποιείται με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ (ήδη Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ.). Ως ημερομηνία υποβολής της προσφυγής θεωρείται η ημερομηνία ηλεκτρονικής καταχώρισης αυτής στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού», ενώ στο άρθρο 12 παρ. 1 του π.δ. 38/2017, ορίζεται ότι: «Για τα θέματα που δεν ρυθμίζονται με ειδικότερες διατάξεις στον παρόντα Κανονισμό, εφαρμόζονται επικουρικά οι διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, όπως ισχύει». Στο άρθρο 10 του ν. 2690/1999, με τίτλο «Προθεσμίες προς ενέργεια» 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». Το άρθρο 241 του ΑΚ ορίζει ότι «Η προθεσμία αρχίζει την επόμενη της ημέρας όπου έγινε το γεγονός που αποτελεί την αφετηρία της...[...].» και το άρθρο 242 ότι «Η προθεσμία λήγει όταν περάσει ολόκληρη η τελευταία ημέρα και αν είναι κατά νόμο εορτάσιμη, όταν περάσει ολόκληρη η επόμενη εργάσιμη».

Σύμφωνα με τις ανωτέρω προβλέψεις, 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). Η εν λόγω προθεσμία άσκησης προδικαστικής προσφυγής προβλέπεται ρητά και με σαφήνεια στον νόμο, αποτελεί δε σε κάθε περίπτωση, ως στοιχείο του παραδεκτού της άσκησης της προσφυγής, ευθύνη του οικονομικού φορέα ο οποίος οφείλει να επιδεικνύει και την ανάλογη επιμέλεια (βλ. ΣΤΕ 27/2015, ΔΕΦΑΘ 269/2018).

Αριθμός απόφασης: 855 /2023

Οι άνω διατάξεις του νόμου έχουν ενσωματωθεί στη Διακήρυξη, που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους συμμετέχοντες. Ειδικότερα, στο **άρθρο 3.4.** της Διακήρυξης υπό τίτλο «Προδικαστικές Προσφυγές - Προσωρινή και Οριστική Δικαστική Προστασία» ορίζεται ότι «...Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί η συγκεκριμένη δημόσια σύμβαση και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ενωσιακής ή εσωτερικής νομοθεσίας στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην ανεξάρτητη Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ, ήδη Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στα άρθρα 345 επ. του ν. 4412/2016 και 1 επ. του π.δ. 39/2017, στρεφόμενος με προδικαστική προσφυγή, κατά 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, 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 τηλεμοιοτυπία ...». Περαιτέρω, στο **άρθρο 2.1.2** της Διακήρυξης υπό τίτλο «Επικοινωνία - Πρόσβαση στα έγγραφα της Σύμβασης» ορίζεται ότι «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... gr)..». Με το άνω άρθρο 2.1.2 της Διακήρυξης ενσωματώνονται στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού οι διατάξεις των άρθρων 36 και 37 του ν. 4412/2016, ενώ στην κατ' εξουσιοδότηση της παρ. 5 του άρθρου 36 του ν.4412/2016 εκδοθείσα υπ' αριθ. 64233/08.06.2021 (Β'2453/ 09.06.2021) Κοινή Απόφαση των Υπουργών Ανάπτυξης και Επενδύσεων και Ψηφιακής Διακυβέρνησης με θέμα «Ρυθμίσεις τεχνικών ζητημάτων που αφορούν την ανάθεση των Δημοσίων Συμβάσεων Προμηθειών και Υπηρεσιών με χρήση των επιμέρους εργαλείων και διαδικασιών του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων

Αριθμός απόφασης: 855 /2023

(ΕΣΗΔΗΣ)» (στο εξής Κ.Υ.Α. ΕΣΗΔΗΣ Προμήθειες και Υπηρεσίες), και ειδικώς στο άρθρο 9 αυτής με τίτλο «Επικοινωνία και διακίνηση εγγράφων στο ΕΣΗΔΗΣ Προμήθειες και Υπηρεσίες» προβλέπεται ότι «1. Η διαδικασία επικοινωνίας, ενημέρωσης και διακίνησης εγγράφων πραγματοποιείται αποκλειστικά μέσω του Υποσυστήματος κατά περίπτωση, με: α) την αποστολή ή κοινοποίηση σχετικών στοιχείων με μηνύματα μέσω της ηλεκτρονικής περιοχής και λειτουργικότητας «Επικοινωνία» της ηλεκτρονικής διαδικασίας δημόσιας σύμβασης. β)..... γ) 3. 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 Υποσυστήματος. Οι σχετικές προθεσμίες αρχίζουν την επομένη της ημέρας της προαναφερθείσας κατά περίπτωση αποστολής, κοινοποίησης ή υποβολής και εάν δεν ορίζεται διαφορετική ώρα στα έγγραφα της σύμβασης λήγουν όταν περάσει ολόκληρη η τελευταία ημέρα και ώρα 23:59:59 και, αν αυτή είναι εξαιρετέα ή Σάββατο, όταν περάσει ολόκληρη η επομένη εργάσιμη ημέρα και ώρα 23:59:59. Ειδικότερα η κοινοποίηση πραγματοποιείται μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» της ηλεκτρονικής διαδικασίας δημόσιας σύμβασης. Η επιτυχής αποστολή μηνύματος μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» λογίζεται και ως επιτυχής παραλαβή του από τον αποδέκτη».

11. Όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό φάκελο της υπόθεσης, η προσβαλλόμενη με αριθμό ... απόφαση της αναθέτουσας αρχής περί οριστικής κατακύρωσης με την, ενσωματωθείσα σε αυτήν, με αριθμό ... απόφαση προσωρινής κατακύρωσης κοινοποιήθηκαν μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ προς όλους τους συμμετέχοντες και προς την προσφεύγουσα, στις 20-3-2023. Με τα δεδομένα αυτά, η προθεσμία για την άσκηση προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης απόφασης άρχισε από την επομένη της άνω κοινοποίησης και έληγε στις 30-3-2023. Δεδομένου όμως ότι η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 13-4-2023, αυτή υποβλήθηκε εκπροθέσμως και άρα απαραδέκτως. Σημειώνεται ότι, αντιθέτως προς όσα η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, στις 3-4-2023 δεν κοινοποιήθηκε η προσβαλλόμενη απόφαση, αλλά έλαβε χώρα ενημέρωση των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων για άλλο ζήτημα, που αφορά στη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας και τη

Αριθμός απόφασης: 855 /2023

σύναψη των επιμέρους συμβάσεων. Περαιτέρω, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας ότι, εκτός από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης απόφασης με μήνυμα μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, απαιτείται και αποστολή σχετικής ειδοποίησης, είναι απορριπτέοι ως νόμω και ουσία αβάσιμοι. Τούτο, διότι στην προαναφερθείσα διάταξη του άρθρου 9 της ΚΥΑ ΕΣΗΔΗΣ Προμηθειών – Υπηρεσιών προβλέπεται ρητώς ότι η επιτυχής αποστολή μηνύματος μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνίας» λογίζεται και ως επιτυχής παραλαβή του μηνύματος από τον οικονομικό φορέα. Συνεπώς, απαιτείται αλλά και αρκεί η αποστολή του εγγράφου με μήνυμα μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του συστήματος. Εν προκειμένω, από τον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού προκύπτει αναμφισβήτητα ότι η αναθέτουσα αρχή απέστειλε με μήνυμα, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, την προσβαλλόμενη με αριθ. ... απόφαση οριστικής κατακύρωσης στις 20-3-2023, οπότε η επιτυχής αποστολή του οικείου μηνύματος κατά την ημερομηνία αυτή λογίζεται και ως επιτυχής παραλαβή του. Σε κάθε, δε, περίπτωση, η επιτυχής παραλαβή του μηνύματος της προσβαλλόμενης στις 20-3-2023 από την προσφεύγουσα επιβεβαιώνεται **α)** από την προσκομισθείσα με ημερομηνία 3-4-2023 έγγραφη απάντηση του Υπουργείου Ψηφιακής Διακυβέρνησης σε σχετικό ερώτημα (με αριθμό...) της αναθέτουσας αρχής, το οποίο προσκομίστηκε από την τελευταία με τον φάκελο των απόψεων και **β)** από το, επισυναπτόμενο στην παρέμβαση, με αρ. πρωτ. ... έγγραφο του Προϊσταμένου Διεύθυνσης, Διαχείρισης, Ανάπτυξης και Υποστήριξης Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων. Ειδικότερα, στο Παράρτημα Α' του τελευταίου αυτού εγγράφου επιβεβαιώνεται ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κατακύρωσης της αναθέτουσας αρχής απεστάλη με μήνυμα μέσω της «Επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στην προσφεύγουσα στις 20-3-2023. Εξάλλου, στο έγγραφο αυτό επισημαίνεται ότι οι επικοινωνίες στους ηλεκτρονικούς διαγωνισμούς πραγματοποιούνται αποκλειστικά μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του συστήματος με αποστολή σχετικού μηνύματος, καθιστώντας επικουρικό οποιονδήποτε άλλο τρόπο επικοινωνίας. Ενόψει των ανωτέρω, αποδεικνύεται ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στις 20-3-2023, με την διαγραφόμενη στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού διαδικασία, δηλαδή με μήνυμα μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του συστήματος. Τέλος,

Αριθμός απόφασης: 855 /2023

απορριπτέες είναι οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας ότι δεν έλαβε ειδοποίηση για την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης, καθώς και ότι δεν έλαβε συνοδευτική ειδοποίηση μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (email), καθόσον, όπως προαναφέρθηκε, για την επιτυχή αποστολή και την αντίστοιχη επιτυχή παραλαβή στοιχείων και εγγράφων του διαγωνισμού απαιτείται αλλά και αρκεί η αποστολή του εγγράφου με αντίστοιχο μήνυμα μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του διαγωνισμού. Κατόπιν όλων των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη λόγω εκπρόθεσμης κατάθεσής της και να οριστεί η κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου (άρθρο 363 του ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 19 Μαΐου 2023 και εκδόθηκε στις 8 Ιουνίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΔΕΣΠΟΙΝΑ ΚΥΡΙΑΖΗ