

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
ΜΟΝΟΜΕΛΕΣ ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 25 Ιουλίου 2022 συγκροτούμενο από το Μέλος Μαρία Μανδράκη.

Για να εξετάσει την από 16.06.2022 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ) 858/17.06.2022 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», που εδρεύει στη, επί της οδού ..., αρ....., νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της ... και ειδικότερα κατά της με αρ. 180/05.04.2022 απόφασης του ΔΣ της ως άνω αναθέτουσας αρχής με «Θέμα 1: Έγκριση πρακτικών αποσφράγισης/ αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών στο πλαίσιο διενέργειας του ανοιχτού - ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την υλοποίηση του έργου «Παροχή υπηρεσιών υλοποίησης παραδοτέων 2.1.1, 2.1.2, 2.1.3, 2.1.4, 2.1.5, 5.1.4, 5.1.5» στο πλαίσιο υλοποίησης του έργου «Promoting entrepreneurship by supporting promising innovative ideas through pre-incubating mechanisms με ακρωνύμιο Co-Working».- Ορισμός ημερομηνίας αποσφράγισης οικονομικών προσφορών.», κατά το μέρος που έκρινε απορριπτικά την προσφορά της ως άνω εταιρίας και ώδε προσφεύγουσας, καθώς και κατά το μέρος που έκρινε σύμφωνη με την προκήρυξη του διαγωνισμού την προσφορά της Ένωσης ..., όπως τούτη η απόφαση εκδόθηκε στο πλαίσιο διαγωνιστικής διαδικασίας που η ως άνω αναθέτουσα αρχή προκήρυξε διά της με αριθμ. ... Επαναπροκήρυξης Ανοιχτού Διαγωνισμού μέσω ΕΣΗΔΗΣ, παροχής υπηρεσιών υλοποίησης παραδοτέων 2.1.1, 2.1.2, 2.1.3, 2.1.4, 2.1.5, 5.1.4, 5.1.5 στο πλαίσιο του έργου: Promoting entrepreneurship by supporting promising innovative ideas through pre-incubating mechanisms και ακρωνύμιο Co working, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει ποιότητας – τιμής και εκτιμώμενη αξία 52.900,00€ συμπεριλαμβανομένου

Αριθμός απόφασης: 1180/2022

ΦΠΑ 24% και 42.661,29€ άνευ ΦΠΑ, διακήρυξη που καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 18.02.2022 με ΑΔΑΜ ..., καθώς επίσης κατά την ίδια ημερομηνία και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ με α/α συστήματος ...

Της παρεμβαίνουσας ένωσης εταιριών «...» και τον διακριτικό τίτλο «...», αποτελούμενη από τις εταιρίες ..., η οποία εδρεύει στη ..., επί της οδού ..., αρ. ..., και ..., η οποία εδρεύει στη ..., επί της οδού ..., αρ. ..., όπως νομίμως εκπροσωπείται, η οποία άσκησε την από 27.06.2022 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) Παρέμβασή της, επί σκοπώ διατήρησης της προσβαλλόμενης πράξης και απόρριψης της προκείμενης προσφυγής.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,
σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί το νόμιμο και αναλογούν (κατώτατο) ποσό παραβόλου κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, ύψους 600,00€ (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...) το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογισθείσα δαπάνη της υπό ανάθεση σύμβασης μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ, η οποία εν προκειμένω ανέρχεται σε 42.661,29€.

2. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του, της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, άνευ ΦΠΑ, της νομικής φύσης και της δραστηριότητας που ασκεί η αναθέτουσα αρχή καθώς και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, υπάγεται στις διατάξεις του Ν. 4412/2016, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου αυτού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρο 345, παρ. 1, όπως ισχύει, η δε Αρχή, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της. Προσέτι, η υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή παραδεκτώς ασκήθηκε με την χρήση του τυποποιημένου εντύπου (άρ. 362 παρ. 2 Ν.4412/2016 και 8 παρ. 2, Παράρτημα Ι του Π.Δ.39/2017) και κοινοποιήθηκε στην Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου αυθημερόν της

Αριθμός απόφασης: 1180/2022

ανάρτησής της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 καθώς και την παρ. 1 εδ. α΄ του άρθρου 4 και την παρ. 2 του άρθρου 8 του Π.Δ. 39/2017.

3. Επειδή, όπως προκύπτει από τα μηνύματα που έχουν αναρτηθεί μέσω του συνδέσμου «Επικοινωνία» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. (με α/α συστήματος ...), εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 7 του Π.Δ. 39/2017 και του άρθρου 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 ασκεί την Παρέμβασή της, η ανωτέρω ένωση εταιρειών, μετ' εννόμου συμφέροντος, προδήλου, άμεσου και ενεστώτος, καθώς εν προκειμένω έχει αναδειχθεί προσωρινή ανάδοχος της υπό ανάθεση σύμβασης, επιδιώκοντας την απόρριψη της προσφυγής και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλομένης πράξης. Επιπροσθέτως, παρόλο που δεν έχει χρησιμοποιηθεί από την παρεμβαίνουσα το τυποποιημένο προς τούτο έντυπο, δοθέντος ότι η ασκηθείσα παρέμβαση, αφενός, δεν απόσχει των ουσιωδών πεδίων αυτού, αφετέρου, δεν έχει τεθεί η χρήση του εντύπου επί ποινή αποκλεισμού, η παρέμβαση είναι παραδεκτή ως προς το σκέλος αυτό και συνεπώς πρέπει να εξετασθεί. Επιπλέον, η εξεταζόμενη προσφυγή κοινοποιήθηκε στην παρεμβαίνουσα από την αναθέτουσα αρχή, μέσω του συνδέσμου «Επικοινωνία» στο δικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, στις 17.06.2022, η δε παρεμβαίνουσα άσκησε την Παρέμβασή της, στις 27.06.2022, ήτοι εμπροθέσμως, εντός της νόμιμης αποκλειστικής δεκαήμερης προθεσμίας, αρχόμενης από την κοινοποίηση της προσφυγής. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή, διά του από 30.06.2022 εγγράφου της, διατυπώνει τις απόψεις της επί της εξεταζόμενης προσφυγής, αναρτώντας το σχετικό έγγραφο στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, την ίδια ημερομηνία και η προσφεύγουσα καταθέτει το Υπόμνημα της επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, στις 05.07.2022, παραδεκτώς και εμπροθέσμως. Σημειωτέον ότι η προσφεύγουσα κατέθεσε Υπόμνημα και επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής επί του αιτήματος αναστολής που συμπεριλαμβάνει στη προσφυγή της, στις 27.06.2022, δοθέντος ότι το έγγραφο των απόψεων της αναθέτουσας αρχής επί του αιτήματος αναστολής αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, στις

Αριθμός απόφασης: 1180/2022

22.06.2022. Όσον αφορά το αίτημα αναστολής που συμπεριέλαβε η προσφεύγουσα στη προσφυγή της, εξετάσθηκε και απορρίφθηκε διά της με αρ. Α 446/2022 απόφασης της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ.

4. Επειδή, η προσφεύγουσα διατείνεται στη προσφυγή της: «Πρέπει να τεθεί υπόψη της ΑΕΠΠ το γεγονός ότι η αναθέτουσα αρχή έχει επιδείξει προδήλως αδιαφανή τρόπο κατά την έκδοση της προσβαλλόμενης αποφάσεως, την κοινοποίησή της στην εταιρία μας καθώς και κατά την χορήγηση των αιτηθέντων στοιχείων-παροχή πρόσβασης στα δικαιολογητικά και στοιχεία της ανθυποψήφιας του διαγωνισμού Ένωσης ... [...] Στις 06/06/2022 λάβαμε πρώτη φορά γνώση της προσβαλλόμενης υπ' αριθμ. 180/05.04.2022 απόφασης, με την οποία επικυρώνονται τα πρακτικά της Επιτροπής του διαγωνισμού για την αποσφράγιση/αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών των διαγωνιζομένων. [...] Εν προκειμένω, παρατηρούνται τα εξής, τα οποία συνιστούν παραβίαση της αρχής της διαφάνειας που πρέπει να διέπει κάθε διαγωνιστική διαδικασία, του άρθρου 3.1.2.1 της διακήρυξης και της Υπουργικής απόφασης που προπαρατέθηκε και η οποία σαφώς ορίζει το πως λειτουργεί η λειτουργικότητα επικοινωνία του ΕΣΗΔΗΣ: Ουδέποτε η αναθέτουσα αρχή μας απέστειλε μήνυμα μέσω της λειτουργικότητας επικοινωνία, για την έκδοση της προσβαλλόμενης υπ' αριθμ. 180/05.04.2022 απόφασης του ΔΣ, παρά λάβαμε γνώση τούτου κατά σύμπτωση στις 06/06/2022. Η πρώτη ειδοποίηση η οποία στάλθηκε, όχι μέσω της επικοινωνίας του ΕΣΗΔΗΣ, αλλά ως αυτόματη ειδοποίηση, ήταν στις 18/03/2022 η οποία μας ενημέρωνε για την αποσφράγιση του σταδίου Δικαιολογητικά/Τεχνική. Η δεύτερη ειδοποίηση που λάβαμε ήταν στις 06/04/2022 "Η προσφορά "269521" ως απάντηση στον Διαγωνισμό ... περιλαμβάνεται στην τελική λίστα για την επόμενη φάση της αξιολόγησης (Οικονομική)", κάτι που δεν ίσχυε στην πραγματικότητα, αφού όπως εκ των υστέρων προκύπτει εκ της προσβαλλόμενης αποφάσεως είχαμε απορριφθεί ήδη στο πρώτο στάδιο του διαγωνισμού (!). Επόμενη ειδοποίηση από την αναθέτουσα αρχή υπήρξε στις 19/04/2022 όπου μας ενημέρωναν ότι ολοκληρώθηκε η αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών, παρουσιάζοντας μας δηλαδή μέχρι τότε ότι η εταιρία μας είχε περάσει στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού, αλλά χωρίς να μας κοινοποιούν την σχετική

Αριθμός απόφασης: 1180/2022

απόφαση μέσω της επικοινωνίας του ΕΣΗΔΗΣ. Τελευταία ειδοποίηση ήταν στις 06/06/2022 όπου μας ενημέρωσε η αναθέτουσα αρχή όλως αιφνιδίως ότι η προσφορά μας αποκλείστηκε. Τυχαία, την ίδια ημέρα πραγματοποιήσαμε είσοδο στο ΕΣΗΔΗΣ και στο περιβάλλον του έργου είχε αναρτηθεί η προσβαλλόμενη απόφαση του ΔΣ. Μέχρι και το σημείο αυτό, δεν υπήρξε καμία επικοινωνία μέσω της επικοινωνίας του ΕΣΗΔΗΣ, ούτε κοινοποίηση της προσβαλλόμενης απόφασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στον όρο 3.1.2.1.9 της Προκηρύξεως και του άρθρου 9 παράγραφος 3 της Υπουργικής απόφασης 642/2021 (ΦΕΚ Β 2450/21). Ως εκ τούτου: α) ουδέποτε μας κοινοποίησε η αναθέτουσα αρχή, όπως ορίζει η διακήρυξη, την απόφαση έγκρισης των πρακτικών αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών της Επιτροπής του διαγωνισμού. β) ενώ ουδέποτε λάβαμε πλήρη γνώση της εν λόγω αποφάσεως του Διοικητικού Συμβουλίου. αφού μέχρι τις 14.6.2022 δεν μας είχε επιτραπεί η πρόσβαση στα δικαιολογητικά συμμετοχής και στην τεχνική προσφορά της ένωσης [...] Προς τούτο υποβάλαμε στις 8.6.2022 το με αρ.12084 αίτημά μας, επικαλούμενοι όλα τα ανωτέρω, προκειμένου να πράξει η αναθέτουσα αρχή το νόμιμο και αυτονόητο: να μας κοινοποιήσει την ΑΙΤΙΟΛΟΓΙΑ της προσβαλλόμενης αποφάσεως που έγκειται στα επικυρούμενα δι' αυτής από 18.3.2022 και από 1.4.2022 πρακτικά της Επιτροπής του διαγωνισμού για να κατανοήσουμε την αιτιολογία αποκλεισμού της εταιρίας μας. Με την ίδια αίτηση ζητήσαμε το επίσης νόμιμο και αυτονόητο ήτοι να μας παρασχεθεί πρόσβαση στα δικαιολογητικά συμμετοχής και τεχνικής προσφοράς της ένωσης ... για να μπορέσουμε να ελέγξουμε την νομιμότητα της εγκρίσεώς τους από την Επιτροπή του Διαγωνισμού και να ασκήσουμε προδικαστική προσφυγή. Την πρόσβαση στα ανωτέρω στοιχεία αιτηθήκαμε εγγράφως και καλέσαμε την αναθέτουσα αρχή να μας την παράσχει έως τις 9.6.2022 ώρα 19.00. Αντ' αυτού μόλις στις 14.6.2022 μας κοινοποιήθηκαν τα πρακτικά της Επιτροπής του διαγωνισμού της 18.3.2022 και της 1.4.2022 καθώς και μας επετράπη πρόσβαση στον φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής της ένωσης ... αλλά δεν μας παρασχέθηκε: Α) πρόσβαση στο από 23.3.2022 υπόμνημα-διευκρίνιση που υπέβαλε η προαναφερόμενη Ένωση αναφορικά με την παρανόμησή της σε σχέση με την δήλωση που έκανε στο ΕΕΕΣ για την

Αριθμός απόφασης: 1180/2022

στήριξη στις ικανότητες τρίτου φορέα, ο οποίος εν τέλει είναι κατά δήλωσή της απλώς υπεργολάβος, Β) πρόσβαση στα στοιχεία των υπεργολάβων /του υπεργολάβου, αφού δεν γίνεται αντιληπτό από τα στοιχεία που μας χορηγήθηκαν ποιόν ή ποιους υπεργολάβους θα αξιοποιήσει, με ποια έννομη σχέση συνδέονται, Γ) πρόσβαση στα δικαιολογητικά κατακύρωσης της ένωσης Μέσω της επικοινωνίας του ΕΣΗΔΗΣ μας έστειλαν απλώς τα 2 ΕΕΕΣ της Ένωσης, την εγγυητική επιστολή συμμετοχής της και την τεχνική της προσφορά, πλην όμως, δεν μας έστειλαν ούτε μας παρείχαν πρόσβαση στα υπόλοιπα δικαιολογητικά της προσφέρουσας για να μπορέσουμε να ασκήσουμε αποτελεσματικά και με πληρότητα την κρινόμενη προσφυγή. Συγκεκριμένα, μέχρι και σήμερα δεν μας έχουν παράσχει πρόσβαση στον πίνακα έργων, στην ομάδα έργων, στο από 23.3.2022 υπόμνημα της Ένωσης, στην οικονομική της προσφορά, στα βιογραφικά σημειώματα της ομάδας έργου κοκ με αποτέλεσμα να στερούμαστε πλήρους γνώσεως του περιεχομένου του φακέλου δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς της Ένωσης»

5. Επειδή, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι: «... Στην προκειμένη περίπτωση, η προσφεύγουσα εταιρία ισχυρίζεται ότι δήθεν έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης απόφασης μόλις στις 6-6-2022. Ωστόσο, εν προκειμένω, ο διαγωνισμός διενεργείται μέσω ΕΣΗΔΗΣ, και η προσβαλλόμενη απόφαση αναρτήθηκε σε αυτό σε προγενέστερη της 6ης-6-2022 ημερομηνία. Συγκεκριμένα, στην αρχική σελίδα του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ έχει αναρτηθεί από την αναθέτουσα αρχή, ήδη στις 6.4.2022, η προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. 180/05.04.2022 απόφαση του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής, ήτοι ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «Απόφαση αποδοχής/απόρριψης προσφορών», όπως άλλωστε προβάλλει και η αναθέτουσα αρχή στο έγγραφο των απόψεων της, στον δε σύνδεσμο «Προβολή ιστορικού προσφορών» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ εμφανίζεται/ αποτυπώνεται ο αποκλεισμός της προσφεύγουσας (με αρ. προσφοράς ...). Εντούτοις, η προσφεύγουσα άσκησε την προδικαστική προσφυγή της μόλις 2 μήνες μετά (!). Συνεπώς, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή υποβλήθηκε ΜΕΤΑ την πάροδο της 10μερης αποκλειστικής προθεσμίας, και ως εκ τούτου είναι προδήλως εκπρόθεσμη και άρα απαράδεκτη. Άλλωστε, η προσβαλλόμενη

Αριθμός απόφασης: 1180/2022

πράξη κοινοποιήθηκε με ηλεκτρονικά μέσα (ΕΣΗΔΗΣ), και άρα δεν δύναται η προσφεύγουσα να επικαλείται ότι δήθεν έλαβε γνώση της απόφασης σε μεταγενέστερο χρονικό σημείο από αυτό της ανάρτησης της στο ΕΣΗΔΗΣ. Εξάλλου, με την προδικαστική προσφυγή της, η προσφεύγουσα δεν συμπροσβάλλει την απόφαση της αρ. 182/03.06.22 Συνεδρίασης, που είναι η μόνη που κοινοποιήθηκε στις 06.06.2022. Τέλος, όσον αφορά τα πρακτικά του διαγωνισμού, αλυσitelώς η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι της κοινοποιήθηκαν στις 14.06.2022, διότι η κρίσιμη ημερομηνία, από την οποία «τρέχει» η δεκαήμερη αποκλειστική προθεσμία εκκινεί από την ημερομηνία κοινοποίησης της προσβαλλόμενης εκτελεστής απόφασης της αναθέτουσας αρχής, και όχι των πρακτικών της Επιτροπής, και σε κάθε περίπτωση καθ' όλο το χρονικό διάστημα των 2 μηνών που ήταν αναρτημένη στο ΕΣΗΔΗΣ η προσβαλλόμενη απόφαση της αρ. 180 Συνεδρίασης (δηλ. από τις 06.04.2022!), μπορούσε και όφειλε να έχει ζητήσει τα πρακτικά, το οποίο δεν φρόντισε να πράξει εγκαίρως. Σε κάθε περίπτωση, στο σκεπτικό της προσβαλλόμενης απόφασης αναφέρονται πλήρως και με σαφήνεια αφενός οι λόγοι απόρριψης της προσφεύγουσας εταιρίας και αφετέρου οι λόγοι αποδοχής της δικής μας εταιρίας, και άρα η προσφεύγουσα είχε εξ αρχής στη διάθεσή της όλα τα κρίσιμα στοιχεία για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής.»

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή στο έγγραφο των απόψεων της, μεταξύ άλλων, υποστηρίζει: «Εν προκειμένω ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι δήθεν με έκπληξη πληροφορήθηκε τυχαία ότι απερρίφθαι την 6.6.22, ενώ ήδη έχει αναρτηθεί από την αναθέτουσα αρχή, ήδη στις 6.4.2022, η προσβαλλόμενη απόφαση, ήτοι ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «Απόφαση αποδοχής/απόρριψης προσφορών», στον δε σύνδεσμο «Προβολή ιστορικού προσφορών» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ εμφανίζεται/ αποτυπώνεται ο αποκλεισμός της προσφεύγουσας (με αρ. προσφοράς 269521). Από τα ανωτέρω αποδεικνύεται ότι η προσφεύγουσα είχε ενημερωθεί ήδη από 6.4.2022, με τις προθεσμίες να τρέχουν από το χρονικό αυτό σημείο της 6.4.22. Συνεπώς έχουν παρέλθει όλες οι προθεσμίες για την άσκηση της κρισολογουμένης προσφυγής, και ως εκ τούτου τυγχάνει εκπρόθεσμη και άρα απορριπτή ως απαράδεκτη.»

Αριθμός απόφασης: 1180/2022

7. Επειδή, με την με αριθμ. πρωτ. ... Διακήρυξή της, η ..., της οποίας η κύρια δραστηριότητα είναι η διαχείριση και ανάπτυξη της, ρόλος της οποίας είναι η ενίσχυση και προβολή της καινοτομικής δραστηριότητας της ευρύτερης περιοχής της ..., με έμφαση σε σκοπούς κοινωφελείς και δημοσίου συμφέροντος, προκήρυξε ανοιχτό - ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την υλοποίηση του έργου «Παροχή υπηρεσιών υλοποίησης παραδοτέων 2.1.1, 2.1.2, 2.1.3, 2.1.4, 2.1.5, 5.1.4, 5.1.5» στο πλαίσιο υλοποίησης του έργου «Promoting entrepreneurship by supporting promising innovative ideas through pre-incubating mechanisms με ακρωνύμιο Co- Working». Στο πλαίσιο του εν λόγω διαγωνισμού εκδόθηκε η με αρ. 180/ 5.4.2022 απόφαση του ΔΣ της ως άνω αναθέτουσας αρχής, δυνάμει της οποίας απορρίφθηκε η προσφορά της διαγωνιζόμενης εταιρείας και ώδε προσφεύγουσας Στην ανωτέρω απόφαση διατυπώνονται συναφώς τα κάτωθι: «Από την αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών προέκυψαν τα εξής: • Για την ... στο κριτήριο Κ4 - Οργάνωση Ομάδας Έργου, η Υπεύθυνη έργου κα ... κρίνεται ότι δεν καλύπτει την απαιτούμενη επαγγελματική εμπειρία στην διαχείριση - υλοποίηση έργων δημοσιότητας από ανάλογες θέσεις, καθώς και σε θέματα επικοινωνίας και προβολής και βαθμολογείται με 80 βαθμούς. Με βάση τους όρους της διακήρυξης «Κριτήρια με βαθμολογία μικρότερη από 100 βαθμούς (ήτοι που δεν καλύπτουν/παρουσιάζουν αποκλίσεις από τις τεχνικές προδιαγραφές της παρούσας) επιφέρουν την απόρριψη της προσφοράς», συνεπώς καθώς η εταιρεία ... έχει στο κριτήριο Κ4 βαθμολογία κάτω από 100 βαθμούς, η Επιτροπή εισηγείται την απόρριψη της προσφοράς της. • Για την Ένωση ..., μετά από αξιολόγηση της προσφοράς της κρίνεται ότι πληροί το σύνολο των κριτηρίων επιλογής, συγκεντρώνει βαθμολογία 108,60 και περνά στην επόμενη φάση του διαγωνισμού ήτοι, στην αποσφράγιση της οικονομικής της προσφοράς». Η εν λόγω απόφαση, προσβάλλεται από την προσφεύγουσα διά της εξεταζόμενης προσφυγής της, κατά το μέρος αυτής που απέρριψε την προφορά της, αλλά και καθ' ό μέρος έγινε αποδεκτή η προσφορά της συμμετέχουσας ένωσης ..., επιδιώκοντας ούτως την ανατροπή του αποκλεισμού της, προς το σκοπό της ανάληψης της υπό ανάθεση σύμβασης.

8. Επειδή, ως γίνεται δεκτό κατά γενική αρχή του δικαίου του δημοσίων συμβάσεων και έχει κριθεί συναφώς από τη νομολογία, στις δημόσιες

Αριθμός απόφασης: 1180/2022

συμβάσεις ισχύει ο κανόνας της, κατά στάδια, προβολής των λόγων, ήτοι λόγοι που αφορούν σε προγενέστερο στάδιο δεν μπορούν να προβληθούν σε μεταγενέστερο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, αλλά θα πρέπει να προβάλλονται επικαίρως και κατά το στάδιο στο οποίο αφορούν (ΕΑ ΣΤΕ 207/2002, 295/2003, 602/2003, 884/2003, 69/2005, 1032/2005, 245/2011 κ.ά.). Η αρχή αυτή, της επίκαιρης και αυτοτελούς προσβολής των βλαπτικών πράξεων όλων των οργάνων του διαγωνισμού εντάσσεται στους αρνητικούς όρους του εννόμου συμφέροντος, αποκλείοντας τον παρεμπόμποντα έλεγχο της νομιμότητας των λόγων αυτών επί τη ευκαιρία της προσβολής των μεταγενέστερων πράξεων ή παραλείψεων της διαγωνιστικής διαδικασίας με την προδικαστική προσφυγή (ΕΑ ΣΤΕ 305/2011, 65/2012). Ειδικότερα μάλιστα επί διακηρύξεων γίνεται δεκτό ότι εφόσον έχουν υποβληθεί οι προσφορές, προκειμένου να είναι παραδεκτή η προσβολή όρων της διακήρυξης θα πρέπει να έχει προηγηθεί η κατάθεση επιφύλαξης (ΕΑ ΣΤΕ 957/2003, 386/2005, 1122/2008). Εξάλλου, για να ασκείται παραδεκτώς η προδικαστική προσφυγή κατά το Ν.4412/2016, πρέπει στο πρόσωπο του προσφεύγοντος να συντρέχει έννομο συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του Νόμου αυτού και να έχει 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, βάσει της έννομης σχέσης που τον συνδέει με την αναθέτουσα αρχή. Προϋποθέσεις δε, για την ύπαρξη και αναγνώριση εννόμου συμφέροντος στον διαγωνιζόμενο που ασκεί την προσφυγή είναι να υφίσταται στο πρόσωπό του προσωπικό, άμεσο και ενεστώς έννομο συμφέρον (πρβλ. ενδεικτικά ΣΤΕ 470/2018, ΣΤΕ Ολ. 95/2017, ΣΤΕ 1898/2016). Επιπλέον, ως γίνεται νομολογιακώς δεκτό, προς θεμελίωση εννόμου συμφέροντος δεν αρκεί το γενικό δημόσιο ενδιαφέρον κάθε ενδιαφερόμενου για τη σύννομη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων (ΣΤΕ Επταμ. 4391/2011, 2446/1992), αλλά θα πρέπει να προκύπτει άμεση βλάβη της προσφεύγουσας εκ της προσβαλλόμενης πράξης (πρβλ ΣΤΕ Ολ. 12-15/2018, ΣΤΕ. ΕΑ Ολ. 146-148/2016, ΣΤΕ ΕΑ 86/2018, ΔΕΦΑΘ 26/2019).

9. Επειδή, εν προκειμένω και αναφορικά με τις αιτιάσεις της προσφεύγουσας για τη μη λήψη έγκαιρης γνώσης της προσβαλλόμενης απόφασης, ως παρατίθενται στη σκέψη 4 της παρούσης, από την απλή

Αριθμός απόφασης: 1180/2022

επισκόπηση των στοιχείων της υπόθεσης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, συνάγεται ότι στην αρχική σελίδα του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ έχει αναρτηθεί από την αναθέτουσα αρχή, στις 06.04.2022, η προσβαλλόμενη εν προκειμένω απόφαση, ήτοι ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «Απόφαση αποδοχής/απόρριψης προσφορών», όπως ισχυρίζεται και η αναθέτουσα αρχή στο έγγραφο των απόψεων της, στον δε σύνδεσμο «Προβολή ιστορικού προσφορών» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ εμφανίζεται/ αποτυπώνεται ο αποκλεισμός της προσφεύγουσας (με αρ. προσφοράς 269521). Προσέτι, ως προκύπτει από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, δεν έχει χρησιμοποιηθεί από την αναθέτουσα αρχή ο σύνδεσμος «Επικοινωνία» προκειμένου να αποσταλεί η απόφαση με αρ. 180/05.04.2022 περί αποσφράγισης/ αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών των συμμετεχόντων στην προσφεύγουσα. Εντούτοις, ως και η ίδια η προσφεύγουσα συνομολογεί στην προσφυγή της, μία πρώτη ειδοποίηση (ενημέρωση) έλαβε από το σύστημα (ΕΣΗΔΗΣ), ως αυτόματη ειδοποίηση, στις 18.03.2022 σχετικά με την αποσφράγιση του σταδίου Δικαιολογητικά συμμετοχής/ Τεχνική προσφορά, δεύτερη ειδοποίηση έλαβε στις 06.04.2022, κατά τον ίδιο τρόπο, λόγω της συμμετοχής της «στον Διαγωνισμό ... (ότι δηλαδή) περιλαμβάνεται στην τελική λίστα για την επόμενη φάση της αξιολόγησης (Οικονομική)» και επόμενη ειδοποίηση από την αναθέτουσα αρχή στις 19.04.2022, όπου ενημερώθηκε ότι ολοκληρώθηκε η αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών της υπόψη διαγωνιστικής διαδικασίας. Από τα ως άνω διαλαμβανόμενα (πραγματικά δεδομένα) συνάγεται, καταρχήν, ότι βασίμως ισχυρίζεται τόσο η αναθέτουσα αρχή στο έγγραφο των απόψεων της όσο και η παρεμβαίνουσα ότι, βάσει των σχετικών διατάξεων του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016, η εξεταζόμενη προσφυγή ασκείται εκπροθέσμως, δοθέντος ότι εν προκειμένω η επίμαχη πράξη κοινοποιήθηκε με ηλεκτρονικά μέσα, κατά τις προρρηθείσες διατάξεις, σχετικά με την προθεσμία άσκησης της προσφυγής, στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ. Ακόμη δε και υπό την παραδοχή ότι η αναθέτουσα αρχή δεν κοινοποίησε την προσβαλλόμενη πράξη στην προσφεύγουσα μέσω του συνδέσμου «Επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου

Αριθμός απόφασης: 1180/2022

του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, ως όφειλε, πρέπει να γίνει δεκτό ότι η προσφεύγουσα λάμβανε γνώση των σταδίων της διαγωνιστικής διαδικασίας μέσω των αυτόματων ειδοποιήσεων του συστήματος, ως και η ίδια συνομολογεί και συγκεκριμένα στις 18.03.2022, στις 06.04.2022 και στις 19.04.2022. Παρόλο δε που ως υποστηρίζει η προσφεύγουσα, αλλά και γενόμενου δεκτού ότι, δικαιολογημένα παρερμήνευσε τις κατά τα ως άνω ενημερώσεις, υπολαμβάνοντας ότι η προσφορά της έχει γίνει αποδεκτή στην οικεία διαγωνιστική διαδικασία, δεν δύναται βασίμως να υποστηριχθεί ότι δεν είχε τη δυνατότητα και την ευχέρεια, επιδεικνύοντας τη δέουσα και αναμενόμενη επιμέλεια, να «ανατρέξει» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, προκειμένου να ενημερωθεί άρτια και πλήρως για την επίμαχη απόφαση αποδοχής (ή μη) των προσφορών, ύστερα (και) από τη δεύτερη ειδοποίηση που έλαβε στις 06.04.2022, δεδομένου μάλιστα ότι γνώριζε πως δεν είναι η μόνη διαγωνιζόμενη. Συνεπώς, ακόμη και υπό την εκδοχή ότι είχε γίνει αποδεκτή η προσφορά της, ως η προσφεύγουσα υπολάμβανε, σε εκείνο το στάδιο -της ενημέρωσης δηλαδή ότι έπεται η αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών- διατηρούσε έννομο συμφέρον να προσβάλλει την επίμαχη απόφαση κατά το σκέλος αποδοχής της έτερης συνδιαγωνιζόμενης. Επί αυτή τη βάση, ως συνετή διαγωνιζόμενη, με αξιώσεις αλλά και την προσδοκία να της ανατεθεί η υπό ανάθεση σύμβαση, εδύνατο να μεριμνήσει, κατόπιν και των ειδοποιήσεων/ ενημερώσεων που ελάμβανε, προκειμένου να αποκτήσει πλήρη γνώση των εκτελεστών και μη πράξεων της αναθέτουσας αρχής και δη επικαίρως. Ενόψει των ανωτέρω, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας ότι «Τυχαία, την 06.06.2022 πραγματοποιήσαμε είσοδο στο ΕΣΗΔΗΣ και στο περιβάλλον του έργου είχε αναρτηθεί η προσβαλλόμενη απόφαση του ΔΣ» προβάλλονται αλυσιτελώς. Και τούτο διότι, για τους ανωτέρω λόγους και στο πλαίσιο τήρησης των αναφερθέντων στη σκέψη 8 της παρούσας, απαραδέκτως και δη ανεπικαίρως στρέφεται διά της προσφυγής της, η προσφεύγουσα, κατά της από 05.04.2022 απόφασης της αναθέτουσας αρχής, δύο μήνες μετά την έκδοση της, μη στοιχειοθετώντας, πλέον, άμεσο και ενεστώως έννομο συμφέρον, προϋπόθεση που πρέπει να συντρέχει, εντούτοις, για την παραδεκτή άσκηση της προσφυγής. Ακόμη δε και υπό την παραδοχή πλημμέλειας της αναθέτουσας αρχής, οι ισχυρισμοί

Αριθμός απόφασης: 1180/2022

της προσφεύγουσας περί παραβίασης της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας είναι απορριπτέοι, και τούτο διότι στο πλαίσιο τήρησης της αρχής του ενιαίου μέτρου κρίσης, και η παρεμβαίνουσα και αναδειχθείσα προσωρινή ανάδοχος ένωση εταιρειών ενημερώθηκε κατά τον ίδιο τρόπο, από την πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ. Εξάλλου, η προσφεύγουσα, διά της προδικαστικής προσφυγής της, εδύνατο να συμπροσβάλλει την με αρ. 182/2022 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, που κοινοποιήθηκε στις 06.06.2022, ως βασίμως ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα, η οποία απόφαση παρόλο που κοινοποιήθηκε μόνο στην παρεμβαίνουσα, δεδομένου ότι «Η αναθέτουσα αρχή κοινοποιεί, μέσω της «Επικοινωνίας», σε όλους τους οικονομικούς φορείς που έλαβαν μέρος στη διαδικασία ανάθεσης, εκτός από όσους αποκλείστηκαν οριστικά, ιδίως δυνάμει της παρ. 1 του άρθρου 72 του ν. 4412/2016, την απόφαση κατακύρωσης...», ήταν σε γνώση της προσφεύγουσας, δοθέντος ότι στη προσφυγή της παραπονείται ότι η αναθέτουσα αρχή δεν της χορήγησε πρόσβαση στα δικαιολογητικά κατακύρωσης της ένωσης ... και αβασίμως εν προκειμένω αιτείται την χορήγηση πρόσβασης σε αυτά, χωρίς να στρέφεται, ως προελέχθη, κατά της σχετικής απόφασης κατακύρωσης.

10. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω κριθέντων, η εξεταζόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και η Παρέμβαση να γίνει δεκτή, το δε παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 25 Ιουλίου 2022 και εκδόθηκε στις 08 Αυγούστου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Το Μέλος της ΕΑΔΗΣΥ

Μαρία Μανδράκη

Η Γραμματέας

Αναστασία Ρουμελιώτη