

Η
ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)
1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 18 Ιουνίου 2018 με την εξής σύνθεση: Ειρήνη Αποκάρδου Πρόεδρος-Εισηγήτρια, Ευαγγελία Μιχολίτση και Χρυσάνθη Ζαράρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 10.05.2018 και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 430/11.05.2018 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....» με έδρα την, επί της οδού, αρ....., νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του Δήμου Ιλίου, όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την Προδικαστική Προσφυγή η αιτούσα επιδιώκει: α) την ακύρωση άλλως τροποποίηση του από 12-4-2018 πρακτικού αξιολόγησης υποβληθέντων φακέλων «Δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών» της Επιτροπής Διενέργειας διαγωνισμών και αξιολόγησης υποβαλλόμενων προσφορών για τη Σύναψη Δημοσίων Συμβάσεων Προμηθειών για τη Σίτιση Μαθητών Μουσικού Σχολείου Ιλίου Σχολικού Έτους 2018-2019 κατά το μέρος σύμφωνα με το οποίο προέβη στον αποκλεισμό της προσφοράς της, β) να γίνει δεκτή η προσφορά της και γ) να διαταχθεί παν πρόσφορο, κατά την κρίση της Αρχής, μέτρο που να εξασφαλίζει το δημόσιο συμφέρον.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ειρήνη Αποκάρδου

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της υπό εξέταση προσφυγής έχει καταβληθεί e-παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ύψους 857 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 210524031958 0709 0078, αποδεικτικό ηλεκτρονικής πληρωμής της

Αριθμός απόφασης: 531 /2018

Τράπεζας EUROBANK της 10-05-2018 και εκτύπωση από την ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ του e-παραβόλου με αναφορά περί αυτόματης δέσμευσης).

2.Επειδή με την υπ' αριθμ. πρωτ. 0740/12-3-2018 Διακήρυξη η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την επιλογή αναδόχου για την επιλογή αναδόχου για την ανάδειξη αναδόχου για τη σίτιση των μαθητών του Μουσικού Σχολείου Ιλίου, σχολικού έτους 2018-2019 (CPV:15894210-6 Σχολικά γεύματα), προϋπολογισμού 212.486,40 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή).

3. Επειδή η ως άνω Διακήρυξη αναρτήθηκε στις 12.3.2018 στο ΚΗΜΔΗΣ (Α.Δ.Α.Μ.18PROC002786814) και στο ΕΣΗΔΗΣ και έλαβε αριθμό Συστήματος 55340.

4. Επειδή στον εν θέματι διαγωνισμό συμμετείχαν τέσσερις οικονομικοί φορείς μεταξύ των οποίων και η προσφεύγουσα η οποία υπέβαλε την υπ' αριθμ. 93225 προσφορά της.

5. Επειδή στις 12-4-2018 συνεδρίασε η Επιτροπή διενέργειας διαγωνισμών και αξιολόγησης υποβαλλόμενων προσφορών για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων προμηθειών για το έτος 2018 της αναθέτουσας αρχής, η οποία μετά το από 19-04-2018 πρακτικό αποσφράγισης, αφού εξέτασε τα δικαιολογητικά συμμετοχής των συμμετεχόντων, πρότεινε, με το από 26-4-2018 πρακτικό αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών, την απόρριψη της τεχνικής προσφοράς της προσφεύγουσας και τον αποκλεισμό της από το στάδιο αποσφράγισης των οικονομικών προσφορών με την εξής αιτιολογία: *«Σύμφωνα με το άρθρο 8 «περιεχόμενο προσφορών» της με αριθμ. πρωτ. 10740/12-03-2018 Διακήρυξης ζητούνται μεταξύ άλλων «Κατάλογος των κυριοτέρων προμηθευτών των υποψηφίων αναδόχων, για κρέας, κοτόπουλα, τυροκομικά και γαλακτοκομικά με τα αντίστοιχα τους πιστοποιητικά ISO 22000, ή ισοδύναμα τα οποία θα πρέπει να είναι σε ισχύ και να έχουν διαπίστευση από τον Ε.ΣΥ.Δ. ή από άλλο επίσημο φορέα διαπίστευσης μέλος του οργανισμού Ευρωπαϊκή Συνεργασία για την Διαπίστευση». Η εν λόγω εταιρεία πράγματι προσκόμισε τόσο μέσω της ηλεκτρονικής*

Αριθμός απόφασης: 531 /2018

πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. όσο και δια του πρωτοκόλλου πιστοποιητικά ISO 22000 των προμηθευτών της πλην όμως αυτά δεν ήταν επικυρωμένα σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/14 (ΦΕΚ 74 Α΄/26-03-2014) στο οποίο ορίζεται ότι: «Ομοίως, υποβάλλονται και γίνονται υποχρεωτικά αποδεκτά ευκρινή φωτοαντίγραφα από αντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων τα οποία έχουν επικυρωθεί από δικηγόρο, καθώς και ευκρινή φωτοαντίγραφα από τα πρωτότυπα όσων ιδιωτικών εγγράφων φέρουν θεώρηση από υπηρεσίες και φορείς της περίπτωσης α΄».

6. Επειδή στις 30-4-2018 η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε στους συμμετέχοντες το ως άνω πρακτικό μέσω της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού αναφέροντας στην «Περιγραφή» ότι: *«Σας ενημερώνουμε ότι σύμφωνα με τον Ν.4412/2016, άρθρο 127, δεν προβλέπεται ένσταση κατά Πρακτικών, παρά μόνο κατά Πράξεων της Αναθέτουσας Αρχής».*

7. Επειδή στις 3-5-2018 η αρμόδια Επιτροπή προέβη στην αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών και το από οικείο πρακτικό κοινοποιήθηκε αυθημερόν από την αναθέτουσα αρχή στους συμμετέχοντες μέσω της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού με τη ρητή υπενθύμιση ότι *«σύμφωνα με τον Ν.4412/2016, άρθρο 127, δεν προβλέπεται ένσταση κατά Πρακτικών, παρά μόνο κατά Πράξεων της Αναθέτουσας Αρχής».*

8. Επειδή στις 10-5-2018 η προσφεύγουσα άσκησε προδικαστική προσφυγή κατά του πρακτικού αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών της Επιτροπής.

9. Επειδή στις 11-5-2018 η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε σε όλους τους συμμετέχοντες μέσω της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού την υπ' αριθμ. 197/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής (ΑΔΑ: ΩΦΧΠΩΕΒ-ΜΕΚ) η οποία εγκρίνει: α) το πρακτικό ηλεκτρονικής αποσφράγισης προσφορών, β) το πρακτικό αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών της επιτροπής διαγωνισμού, τον αποκλεισμό της εταιρείας «.....» και τη συνέχιση των υπολοίπων υποψήφιων αναδόχων στο επόμενο στάδιο και γ) το πρακτικό αξιολόγησης οικονομικών προσφορών και ανάδειξης του προσωρινού μειοδότη της

Αριθμός απόφασης: 531 /2018

επιτροπής διαγωνισμού και αναδεικνύει την εταιρεία με την επωνυμία: «.....» ως προσωρινό ανάδοχο του διαγωνισμού και αναφέρει στο σώμα της αυτολεξεί ότι: *«Κατά της παρούσας απόφασης χωρεί προδικαστική προσφυγή σύμφωνα με το Βιβλίο IV (άρθρα 345 έως 374) του Ν. 4412/2016».*

10. Επειδή στις 14-5-2018 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 9 παρ. 1 περ. α του ΠΔ 39/2017, μέσω της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού.

11. Επειδή η ασκηθείσα από 10-05-2018 προδικαστική προσφυγή, είναι νομίμως υπογεγραμμένη και περιέχεται στο τυποποιημένο έντυπο του Παραρτήματος Ι του π.δ/τος 39/2017 την οποία κοινοποίησε η προσφεύγουσα αυθημερόν στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

12. Επειδή στις 18-5-2018 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε εμπροθέσμως σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. β της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016 με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ το υπ' αριθμ. πρωτ. 18154/17-05-2018 έγγραφό της ,με τις απόψεις της επί της προσφυγής.

13. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας δαπάνης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

14. Επειδή η προσφεύγουσα θεμελιώνει, κατ' αρχήν, ως προσφέρων έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία ως προς το μέρος που αφορά στην απόρριψη της προσφοράς της στο στάδιο αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και της τεχνικής προσφοράς, η οποία, για το λόγο αυτό, είναι ευθέως και άμεσα βλαπτική για τον ίδιο. Ωστόσο, πλην της ακύρωσης της προσβαλλόμενης απόφασης, απαραδέκτως η προσφεύγουσα αιτείται την τροποποίηση αυτής καθώς και τη λήψη πρόσφορου μέτρου για τη διασφάλιση του δημοσίου συμφέροντος, καθόσον το εν λόγω αίτημα εκφεύγει της αρμοδιότητας της ΑΕΠΠ με βάση τα ειδικότερα οριζόμενα στον Ν. 4412/2016 και στο ΠΔ 39/2017. Ειδικότερα στην παρ. 2 του άρθρου 367 του Ν. 4412/2016 με τίτλο « Διαδικασία λήψης απόφασης συνέπειες αποφάσεων ΑΕΕΠ» προβλέπεται ρητώς το

Αριθμός απόφασης: 531 /2018

εξής : «2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια».

15. Επειδή στην υπό εξέταση προσφυγή η προσφεύγουσα ενσωμάτωσε αίτημα αναστολής – προσωρινών μέτρων με το οποίο αιτούνταν να ανασταλεί η συνέχιση της διαδικασίας του ηλεκτρονικού διαγωνισμού, ήτοι η αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών όλων των υποψηφίων αναδόχων καθώς και κάθε άλλης παράνομης πράξης ή παράλειψης των οργάνων της Διοίκησης συναφούς με την ανωτέρω προγενέστερης ή μεταγενέστερης, η οποία απόφαση ενέκρινε την από 12/04/2018 απόφαση της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμών και Αξιολόγησης Υποβαλλόμενων Προσφορών για τη Σύναψη Δημοσίων Συμβάσεων Προμηθειών για τη Σίτιση Μαθητών Μουσικού Σχολείου Ιλίου Σχολικού Έτους 2018-2019 του Δήμου Ιλίου επί τω σκοπώ του α) αφενός επανορθωθούν οι εικαζόμενες παραβάσεις εκ μέρους της Αναθέτουσας Αρχής και β) αφετέρου όπως αποτραπεί η ζημία των θιγόμενων συμφερόντων της ως εκ της εκτελέσεως της προσβαλλόμενης από την αναθέτουσα αρχή, δυνάμει της παρ.2 του άρθρου 366 του Ν. 4412/2016. Ωστόσο, το αίτημα αυτό ως προς την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών ήταν άνευ αντικειμένου καθόσον είχαν ήδη από 03.05.2018 αποσφραγιστεί οι εν λόγω προσφορές.

16. Επειδή στις 21-05-2018 εκδόθηκε και κοινοποιήθηκε αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στα ενδιαφερόμενα μέρη η απόφαση του 1^{ου} Κλιμακίου της Αρχής με αριθμ. Α230/2018 σύμφωνα με την οποία απορρίφθηκε το αίτημα αναστολής-προσωρινών μέτρων της προσφεύγουσας διότι η υπό εξέταση προσφυγή κρίθηκε ότι παρίσταται ως προδήλως απαράδεκτη.

17. Επειδή στην προσφυγή της η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι: «[...] Η μη επικύρωση των πιστοποιητικών iso των συνεργαζόμενων προμηθευτών όπως ζητούνταν στη διακήρυξη και μάλιστα επί ποινής αποκλεισμού στο άρθρο Α2. (Τεχνική Προσφορά. Στον (υπό) φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά», υποβάλλονται ηλεκτρονικά

Αριθμός απόφασης: 531 /2018

τα κάτωθι, με ποινή αποκλεισμού σε αντίθετη περίπτωση), εμπίπτει ξεκάθαρα στα εξής αναφερόμενα στο ανωτέρω άρθρο της διακήρυξης:

1ον "Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά πλημμελή σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74), μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων... που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους". Επομένως, στην περίπτωση που μας είχε ζητηθεί από την Αναθέτουσα Αρχή η επανυποβολή των εν λόγω πιστοποιητικών με επικύρωση από δικηγόρο η προσφορά μας δεν θα είχε αποκλειστεί μια και όλα τα υπόλοιπα δικαιολογητικά που υποβλήθηκαν ήταν πλήρη και σύννομα. Αυτό είχε ως αποτέλεσμα η επιχείρησή μας να αποκλειστεί λόγω επουσιωδών σφαλμάτων και ενώ πληρούσε όλα τα κριτήρια επιλογής της διακήρυξης. Κάτι τέτοιο εισάγει καθεστώς άνισης μεταχείρισης μεταξύ των προμηθευτών καθώς η μη επικύρωση των πιστοποιητικών δεν επηρεάζει σε κανένα σημείο την ικανότητα της επιχείρησής μας να ανταποκριθεί πλήρως στις απαιτήσεις της διακήρυξης. Άλλωστε και κατά το παρελθόν υπήρχε με το ίδιο ακριβώς αντικείμενο συνεργασία της εταιρείας μας με το Δήμο Ιλίου με κανένα απολύτως πρόβλημα ή παράπονο από πλευράς τους. Τέλος, εάν μας είχε ζητηθεί η εκ των υστέρων επικύρωση των πιστοποιητικών δεν θα επέφερε έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους μια και το περιεχόμενο των εγγράφων θα παρέμενε αυτούσιο.

2^{ον} [...] Η Αναθέτουσα Αρχή ουδέποτε ως όφειλε, μας ζήτησε να επικυρώσουμε τα πιστοποιητικά ISO των προμηθευτών μας μια και από πλευράς της ήταν υποχρεωτικό βάσει του ανωτέρω άρθρου, ώστε να αποφευχθεί ο αποκλεισμός της προσφοράς μας και με δεδομένο ότι όλα τα υπόλοιπα στοιχεία της προσφοράς μας ήταν ορθά.

3^{ον} Στο σύστημα ΕΣΗΔΗΣ στο οποίο υποβλήθηκε η προσφορά υπήρχε στα συνημμένα αρχεία και υπεύθυνη δήλωση στην οποία δηλώθηκαν τα παρακάτω: "Όλα τα κατατεθέντα φωτοαντίγραφα είναι γνήσια αντίγραφα των πρωτοτύπων τα οποία και είναι στην κατοχή της εταιρείας μας ενώ οτιδήποτε δηλώνεται είναι σε ισχύ με προσκόμιση ότι επιπλέον απαιτηθεί από την Επιτροπή Αξιολόγησης." Η Επιτροπή Αξιολόγησης όμως δεν έλαβε υπόψη της

Αριθμός απόφασης: 531 /2018

την εν λόγω υπεύθυνη δήλωση ζητώντας μας να προσκομίσουμε τα πιστοποιητικά ίσο με επικύρωση.

Εν κατακλείδι, και λαμβάνοντας υπόψη ότι:

- Κατά την σύναψη των δημοσίων συμβάσεων ανεξαρτήτως της αξίας των συμβάσεων αυτών, οι αναθέτουσες αρχές οφείλουν να αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις ενεργώντας με διαφάνεια και αναλογικό τρόπο και υποχρεούνται να τηρούν τις αρχές της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης.

- Ο σχεδιασμός μίας διαδικασίας ανάθεσης δεν επιτρέπεται να αποσκοπεί στην καταστρατήγηση του πεδίου εφαρμογής των διατάξεων του παρόντος νόμου ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού.

Περίπτωση τεχνητού περιορισμού του ανταγωνισμού συντρέχει, όταν ο σχεδιασμός μίας διαδικασίας ανάθεσης αποσκοπεί στην αδικαιολόγητη προνομιακή ή δυσμενή μεταχείριση συγκεκριμένων οικονομικών φορέων.

Θεωρούμε ότι η επιχείρησή μας αδίκως και παρανόμως αποκλείστηκε από τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας ενώ η Αναθέτουσα Αρχή ενήργησε με δυσμένεια κατά της εταιρείας μας, εφόσον η υποβολή από πλευράς μας (και εφόσον βέβαια μας είχε ζητηθεί), των επικυρωμένων πιστοποιητικών δεν θα δημιουργούσε κανένα πρόβλημα ή διάκριση ανάμεσα στους προμηθευτές, αντιθέτως θα ενίσχυε τον υγιή ανταγωνισμό ανάμεσα στις συμμετέχουσες εταιρείες και θα έδινε στην επιχείρησή μας τη δυνατότητα να συνεχίσει τη διαγωνιστική διαδικασία. Τα εν λόγω πιστοποιητικά επισυνάπτονται επικυρωμένα στην παρούσα Προδικαστική Προσφυγή [...].

18. Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει ότι: «Ενώ σύμφωνα με τον Ν.4412/2016, άρθρο 127 δεν προβλέπεται ένσταση κατά των πρακτικών, παρά μόνο κατά πράξεων της Αναθέτουσας αρχής, ο οικονομικός φορέας κατέθεσε κατά πρακτικών.

□ Σύμφωνα με το άρθρο 8 «περιεχόμενο προσφορών» της με αριθμ. πρωτ. 10740/12-03-2018 Διακήρυξης ζητούνται μεταξύ άλλων «Κατάλογος των κυριότερων προμηθευτών των υποψηφίων αναδόχων, για κρέας,

Αριθμός απόφασης: 531 /2018

κοτόπουλα, τυροκομικά και γαλακτοκομικά με τα αντίστοιχα τους πιστοποιητικά ISO 22000, ή ισοδύναμα τα οποία θα πρέπει να είναι σε ισχύ και να έχουν διαπίστευση από τον Ε.ΣΥ.Δ. ή από άλλο επίσημο φορέα διαπίστευσης μέλος του οργανισμού Ευρωπαϊκή Συνεργασία για την Διαπίστευση». Η εν λόγω εταιρεία πράγματι προσκόμισε τόσο μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. όσο και δια του πρωτοκόλλου πιστοποιητικά ISO 22000 των προμηθευτών της πλην όμως αυτά δεν ήταν επικυρωμένα σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 4250/14 (ΦΕΚ 74 Α΄/26-03-2014) στο οποίο ορίζεται ότι: «Ομοίως, υποβάλλονται και γίνονται υποχρεωτικά αποδεκτά ευκρινή φωτοαντίγραφα από αντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων τα οποία έχουν επικυρωθεί από δικηγόρο, καθώς και ευκρινή φωτοαντίγραφα από τα πρωτότυπα όσων ιδιωτικών εγγράφων φέρουν θεώρηση από υπηρεσίες και φορείς της περίπτωσης α΄».

□ Κατά το άρθρο 12 της σχετικής διακήρυξης περί συμπλήρωση – αποσαφήνιση δικαιολογητικών αναφέρονται «... Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη (άρθρο 102, παρ.1, Ν.4412/16).Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση...». Η υποβολή από την αιτούσα απλού φωτοτυπικού αντιγράφου των ως άνω πιστοποιητικών προς απόδειξη της συνδρομής απαραίτου όρου της διακήρυξης, αντί της προσκόμισης είτε του πρωτοτύπου αυτών, είτε επικυρωμένου αντιγράφου τους, είτε φωτοτυπικού μεν αντιγράφου αλλά από επικυρωμένο από δικηγόρο αντίγραφο τους ή από πρωτότυπο που φέρει θεώρηση υπηρεσιών και φορέων της περίπτωσης α του άρθρου 1 (παρ.2) του ν. 4250/2014, δεν φαίνεται ότι θα μπορούσε να θεωρηθεί «επουσιώδης πλημμέλεια», κατά την έννοια του άρθρου 102 (παρ.2) του ν.

Αριθμός απόφασης: 531 /2018

4412/2016, ώστε να είναι δεκτική συμπλήρωσης ή διευκρίνισης, δεδομένου ότι αφορά τη διασφάλιση της Αναθέτουσας Αρχής ως προς τη γνησιότητά τους, ούτε, άλλωστε, συνιστά την ενδεικτικώς αναφερόμενη στο ίδιο άρθρο «πλημμελή σήμανση αντιγράφου». Τυχόν δε κλήση προς συμπλήρωση της εν λόγω πλημμέλειας θα οδηγούσε στην ανεπίτρεπτη από την ίδια διάταξη αντικατάσταση των υποβληθέντων πιστοποιητικών με νέα τα οποία θα πληρούσαν τις προϋποθέσεις του ν. 4250/2014 και συνακόλουθα της διακήρυξης (πρβλ.Ε.Α. ΣτΕ 184, 14/2017).

19. Επειδή στο άρθρο 346 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».

20. Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 του Ν.4412/2016 και την παρ. 1 του άρθρου 3 του ΠΔ 39/2017 προβλέπεται 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 στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».

21. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 361 του Ν.4412/2016 προβλέπεται 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

Αριθμός απόφασης: 531 /2018

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 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.

2. Σε περίπτωση παράλειψης, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι δεκαπέντε (15) ημέρες από την επομένη της συντέλεσης της προσβαλλόμενης παράλειψης».

22. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 36 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές υποχρεούνται να χρησιμοποιούν το Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. σε όλα τα στάδια της διαδικασίας σύναψης δημοσίων συμβάσεων του παρόντος νόμου, με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ.

2. Το Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. οφείλει να συμμορφώνεται με: α) τις απαιτήσεις του Παραρτήματος IV του Προσαρτήματος Α' και β) τους κανόνες του παρόντος άρθρου και των άρθρων 22 και 37. Πέραν των ανωτέρω το Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. οφείλει να τηρεί τα οριζόμενα: α) στο ν. 3979/2011 (Α' 138) και στην κατ' εξουσιοδότηση αυτού εκδοθείσα νομοθεσία, ιδίως στο Πλαίσιο Παροχής Υπηρεσιών Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης (ΠΗΔ), το οποίο κυρώθηκε με την ΥΑΠ/Φ.40.4/1/989/2012 απόφαση του Υφυπουργού Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης (Β' 1301) και β) στο π.δ. 25/2014 (Α' 44).

3. Με κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού και Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων ρυθμίζονται τα τεχνικά ζητήματα που αφορούν την ανάθεση και εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών σχετικά με: α) τον προσδιορισμό του περιεχομένου, των κανόνων και λεπτομερειών χρήσης των επιμέρους εργαλείων του ΕΣΗΔΗΣ, όπως της διαδικτυακής διαχείρισης αιτημάτων και πληροφοριών, της χρήσης προτύπων και υποδειγμάτων, της ηλεκτρονικής κοινοποίησης, της διαδικασίας ηλεκτρονικής σύναψης των δημόσιων συμβάσεων που συνάπτονται, των

Αριθμός απόφασης: 531 /2018

ηλεκτρονικών καταλόγων, των ηλεκτρονικών πλειστηριασμών, των δυναμικών συστημάτων αγορών, των ηλεκτρονικών παραγγελιών, της ηλεκτρονικής τιμολόγησης, των ηλεκτρονικών πληρωμών, β) τους όρους και τις προϋποθέσεις για την υποβολή, τη γνωστοποίηση, τη διακίνηση εγγράφων μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, τον τύπο και το περιεχόμενό τους, τον προσδιορισμό του χρόνου αποστολής ή παραλαβής και τον υπολογισμό των προθεσμιών, τεκμήρια γνωστοποίησης και απόκτησης πρόσβασης από τον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, καθώς και τον τρόπο και την απόδειξη πρόσβασης σε έγγραφα μέσω του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. και χορήγησης αντιγράφων και γ) τον καθορισμό και την εφαρμογή μέτρων εκπαίδευσης των χρηστών, μέσω σχετικών προγραμμάτων και σεμιναρίων εκπαίδευσης και επιμόρφωσης ή με τη σύνταξη κωδίκων πρακτικής.

4. Με κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού, Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων, καθώς και του κατά περίπτωση αρμόδιου Υπουργού, ρυθμίζονται τα τεχνικά ζητήματα που αφορούν τη διαλειτουργική σύνδεση του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. με την Εθνική Βάση Δεδομένων Δημοσίων Συμβάσεων της Αρχής και τα πληροφοριακά συστήματα των αναθετουσών αρχών, και των πάσης φύσεως φορέων του δημόσιου τομέα, όπως το Γενικό Εμπορικό Μητρώο, το Μητρώο Δεσμεύσεων του Γενικού Λογιστηρίου του Κράτους, τα σχετικά Μητρώα του Υπουργείου Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων (ΜΕΚ, ΜΕΕΠ, κ.λπ.), του Προγράμματος ΔΙΑΥΓΕΙΑ του ν. 3862/2010 (Α' 112), όπως εκάστοτε ισχύει, το Ολοκληρωμένο Πληροφοριακό Σύστημα παρακολούθησης συγχρηματοδοτούμενων έργων, και με κάθε άλλο πληροφοριακό σύστημα που κρίνεται απαραίτητο για την παρακολούθηση των δημοσίων συμβάσεων για ελεγκτικούς, δημοσιονομικούς, στατιστικούς και λοιπούς σκοπούς των φορολογικών ασφαλιστικών, δικαστικών και εισαγγελικών αρχών, καθώς, και με τα πληροφοριακά συστήματα της Ένωσης και άλλων κρατών-μελών.

5. Με απόφαση του Υπουργού Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού ρυθμίζονται, για τις συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, τα τεχνικά ζητήματα που αφορούν: α) τη λειτουργία της ηλεκτρονικής πύλης ΕΣΗΔΗΣ, τη δομή και το περιεχόμενό της, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 3979/ 2011 και του ΠΗΔ, τη διαβάθμιση των χρηστών, τον τρόπο πρόσβασης και μελέτης των

Αριθμός απόφασης: 531 /2018

εγγράφων των διαγωνισμών και τη δημιουργία και χορήγηση αντιγράφων με χρήση ΤΠΕ, τα αντίστοιχα αναγνωριστικά και διαπιστευτήρια και τα ειδικότερα θέματα και μεθόδους εγγραφής, αυθεντικοποίησης, την πολιτική ασφάλειας του δικτυακού τόπου και την εφαρμογή της κείμενης νομοθεσίας για την προστασία προσωπικών δεδομένων των χρηστών του ΕΣΗΔΗΣ, β) τον προσδιορισμό του περιεχομένου, των κανόνων και λεπτομερειών χρήσης των επιμέρους εργαλείων του ΕΣΗΔΗΣ, όπως της διαδικτυακής διαχείρισης αιτημάτων και πληροφοριών, της χρήσης προτύπων και υποδειγμάτων, της ηλεκτρονικής κοινοποίησης, της διαδικασίας ηλεκτρονικής σύναψης των δημόσιων συμβάσεων, των ηλεκτρονικών καταλόγων, των ηλεκτρονικών πλειστηριασμών, των δυναμικών συστημάτων αγορών, των ηλεκτρονικών παραγγελιών, της ηλεκτρονικής τιμολόγησης, των ηλεκτρονικών πληρωμών, γ) τους όρους και τις προϋποθέσεις για την υποβολή, τη γνωστοποίηση, τη διακίνηση εγγράφων μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, τον τύπο και το περιεχόμενό τους, τον προσδιορισμό του χρόνου αποστολής ή παραλαβής και τον υπολογισμό των προθεσμιών, τεκμήρια γνωστοποίησης και απόκτησης πρόσβασης από τον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, καθώς και τον τρόπο και την απόδειξη πρόσβασης σε έγγραφα μέσω του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. και χορήγησης αντιγράφων, δ) τον καθορισμό και την εφαρμογή μέτρων εκπαίδευσης των χρηστών, μέσω σχετικών προγραμμάτων και σεμιναρίων εκπαίδευσης και επιμόρφωσης ή με τη σύνταξη κωδίκων πρακτικής και ε) τους όρους και προϋποθέσεις που εξασφαλίζουν, σε τεχνικό επίπεδο, την αδιάλειπτη και ορθή λειτουργία του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. στη Γενική Γραμματεία Εμπορίου και Προστασίας Καταναλωτή του Υπουργείου Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού [...].»

23. Επειδή, περαιτέρω, το άρθρο 100 του Ν.4412/2016 με τίτλο «Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών» προβλέπει ότι: «1. Το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην έναρξη της διαδικασίας αποσφράγισης των προσφορών την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή από τη σχετική πρόσκληση. Η αποσφράγιση διενεργείται δημόσια, παρουσία των προσφερόντων/συμμετεχόντων ή των νομίμως εξουσιοδοτημένων εκπροσώπων τους, οι οποίοι λαμβάνουν γνώση των λοιπών συμμετεχόντων

Αριθμός απόφασης: 531 /2018

στη διαδικασία και των στοιχείων που υποβλήθηκαν από αυτούς, όπως ειδικότερα ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 21. Η αποσφράγιση διενεργείται δημόσια. 2. Τα επιμέρους στάδια στην ανοικτή διαδικασία ή στο δεύτερο στάδιο της κλειστής διαδικασίας, όταν οι εν λόγω διαδικασίες δεν διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο, έχουν ως εξής: α) Αποσφραγίζεται ο κυρίως φάκελος προσφοράς, ο φάκελος των δικαιολογητικών συμμετοχής στην ανοικτή διαδικασία, καθώς και ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς, εφόσον προβλέπεται η υποβολή της στα έγγραφα της σύμβασης, μονογράφονται δε και σφραγίζονται από το αρμόδιο όργανο όλα τα δικαιολογητικά που υποβάλλονται κατά το στάδιο αυτό και η τεχνική προσφορά, ανά φύλλο. Το αρμόδιο όργανο καταχωρεί όσους υπέβαλαν προσφορές, καθώς και τα υποβληθέντα αυτών δικαιολογητικά και τα αποτελέσματα του ελέγχου αυτών σε πρακτικό, το οποίο υπογράφεται από τα μέλη του οργάνου. Οι φάκελοι των οικονομικών προσφορών δεν αποσφραγίζονται, αλλά μονογράφονται και σφραγίζονται από το παραπάνω όργανο και τοποθετούνται σε ένα νέο φάκελο ο οποίος επίσης σφραγίζεται και υπογράφεται από το ίδιο όργανο και φυλάσσεται, προκειμένου να αποσφραγισθεί την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή την πρόσκληση. β) Στη συνέχεια το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με τους όρους των εγγράφων της σύμβασης και συντάσσει πρακτικό για την απόρριψη των τεχνικών προσφορών που δεν γίνονται αποδεκτές και την αποδοχή ή/και βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών με βάση το κριτήριο ανάθεσης των εγγράφων της σύμβασης. γ) Οι κατά τα ανωτέρω σφραγισμένοι φάκελοι με τα οικονομικά στοιχεία των προσφορών, μετά την ολοκλήρωση της αξιολόγησης των λοιπών στοιχείων των προσφορών, αποσφραγίζονται κατά την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή την ειδική πρόσκληση και ακολουθεί σχετική ανακοίνωση τιμών. Για όσες προσφορές δεν κρίθηκαν αποδεκτές κατά τα προηγούμενα ως άνω στάδια α' και β' οι φάκελοι της οικονομικής προσφοράς δεν αποσφραγίζονται, αλλά επιστρέφονται. [...]. 4. Τα αποτελέσματα κάθε σταδίου επικυρώνονται με απόφαση του αποφαινόμενου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιείται με επιμέλεια αυτής στους προσφέροντες ή στους συμμετέχοντες.

Αριθμός απόφασης: 531 /2018

Ειδικά, για τις συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία έως εξήντα χιλιάδες (60.000) ευρώ, πλέον ΦΠΑ, που δεν διενεργούνται με ηλεκτρονικά μέσα, εκδίδεται μία απόφαση, κατά τα ανωτέρω, ανεξαρτήτως του κριτηρίου ανάθεσης. Για τις συμβάσεις με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής ανεξαρτήτως ποσού και ανεξαρτήτως διαδικασίας, εκδίδεται μια απόφαση, με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα: α) όλων των σταδίων της παραγράφου 2 στην περίπτωση ανοικτής διαδικασίας [...]. Κατά των ανωτέρω αποφάσεων χωρεί ένσταση, σύμφωνα με το άρθρο 127 για συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία έως και εξήντα χιλιάδες (60.000) ευρώ, προ ΦΠΑ, ή η, σύμφωνα με το άρθρο 360, προδικαστική προσφυγή για συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, προ ΦΠΑ. 5. Σε όλες τις διαδικασίες κατά την αποσφράγιση, αντί της μονογραφής που θέτει το αρμόδιο όργανο επί των αιτήσεων συμμετοχής και των προσφορών, μπορεί να γίνεται χρήση μηχανικού μέσου (διάτρηση), με το οποίο θα αποτυπώνεται η ημερομηνία και η ώρα αποσφράγισης. 6. Τα παραπάνω οριζόμενα στις παραγράφου 1 έως 3 προσαρμόζονται για τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών που διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο, σύμφωνα με τα άρθρα 22 και 36, με την απόφαση της παρ. 5 του άρθρου 36».

24. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 72 του Ν.3852/2010 ορίζεται ότι: «Οικονομική Επιτροπή –Αρμοδιότητες: 1. Η Οικονομική Επιτροπή είναι όργανο παρακολούθησης και ελέγχου της οικονομικής λειτουργίας του δήμου. Ειδικότερα έχει τις ακόλουθες Αρμοδιότητες: [...]. δ) αποφασίζει για την έγκριση των δαπανών και τη διάθεση των πιστώσεων του προϋπολογισμού, εκτός από εκείνες που σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις αποφασίζει το δημοτικό συμβούλιο, καθώς επίσης αποφασίζει αιτιολογημένα και για τις περιπτώσεις απευθείας ανάθεσης προμηθειών, παροχής υπηρεσιών, εκπόνησης μελετών και εκτέλεσης έργων σε εξαιρετικά επείγουσες περιπτώσεις, ε) με την επιφύλαξη της παραγράφου 4 του παρόντος, καταρτίζει τους όρους, συντάσσει τη διακήρυξη, διεξάγει και κατακυρώνει όλες τις δημοπρασίες σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία. Για τη διεξαγωγή των δημοπρασιών και την αξιολόγηση των προσφορών μπορεί να συγκροτεί

Αριθμός απόφασης: 531 /2018

επιτροπές, από μέλη της, δημοτικούς ή δημόσιους υπαλλήλους ή ειδικούς επιστήμονες, [...]β) αποφασίζει για την υποβολή προσφυγών στις διοικητικές Αρχές, γ) αποφασίζει για την άσκηση ή μη όλων των ένδικων βοηθημάτων και των ένδικων μέσων, καθώς και για την παραίτηση από αυτά [.....]».

25. Επειδή στο άρθρο 16 του ΚΔΔιαδ προβλέπεται ότι: «1. Η διοικητική πράξη είναι έγγραφη, αναφέρει την εκδούσα αρχή και τις εφαρμοζόμενες διατάξεις, φέρει δε χρονολογία, καθώς και υπογραφή του αρμόδιου οργάνου. Στην ατομική διοικητική πράξη αναφέρεται, επίσης, η τυχόν δυνατότητα άσκησης της, κατ' άρθρο 25, ειδικής διοικητικής, ή ενδικοφανούς, προσφυγής, γίνεται δε μνεία του αρμόδιου για την εξέτασή της οργάνου, της προθεσμίας, καθώς και των συνεπειών παράλειψης της άσκησής της. Προσφυγή που ασκείται σύμφωνα με τις προαναφερόμενες πληροφορίες της υπηρεσίας δεν μπορεί να παραγάγει συνέπειες σε βάρος του προσφεύγοντος. Η παράλειψη Αναφοράς των εφαρμοζόμενων διατάξεων, καθώς και των κατά τη δεύτερη περίοδο στοιχείων, δεν επάγεται ακυρότητα της πράξης [...]».

26. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 12 του Ν.3979/2011 «Για την ηλεκτρονική διακυβέρνηση και λοιπές διατάξεις» ορίζεται ότι: «1. Με την επιφύλαξη ειδικών διατάξεων όλες οι διαδικασίες για την έκδοση διοικητικών πράξεων και λοιπών εγγράφων από τους φορείς του Δημοσίου, όπως η σύνταξη, η προώθηση για υπογραφή, η θέση υπογραφής, η χρέωση προς ενέργεια εισερχομένων εγγράφων, η εσωτερική διακίνηση, καθώς και η αρχειοθέτησή τους πραγματοποιούνται αποκλειστικά μέσω Τεχνολογιών Πληροφορικής και Επικοινωνιών (Τ.Π.Ε.), με χρήση εγκεκριμένης ηλεκτρονικής υπογραφής και εγκεκριμένης ηλεκτρονικής χρονοσφραγίδας.

Με κοινή απόφαση του Υπουργού Διοικητικής Ανασυγκρότησης και του οικείου Υπουργού δύναται να οριστούν εξαιρέσεις από την εφαρμογή του προηγούμενου εδαφίου. Κάθε φορέας του δημόσιου τομέα μεριμνά για την προσαρμογή των επιχειρησιακών διαδικασιών του προς το σκοπό της βέλτιστης εφαρμογής της ηλεκτρονικής διαχείρισης εγγράφων.

2. Με την επιφύλαξη ειδικών διατάξεων, η διακίνηση, διαβίβαση, κοινοποίηση και ανακοίνωση διοικητικών πράξεων και εγγράφων κάθε είδους μεταξύ φορέων του δημόσιου τομέα πραγματοποιείται αποκλειστικά με χρήση Τ.Π.Ε..

Αριθμός απόφασης: 531 /2018

3. Με την επιφύλαξη ειδικών διατάξεων, η διακίνηση, διαβίβαση, κοινοποίηση και ανακοίνωση διοικητικών πράξεων και εγγράφων κάθε είδους μεταξύ φορέων του δημόσιου τομέα και τρίτων, φυσικών και νομικών προσώπων, επιτρέπεται να πραγματοποιείται με χρήση Τ.Π.Ε..

4. Από τις διατάξεις των παραγράφων 2 και 3 εξαιρούνται ως προς τη διακίνηση, διαβίβαση, κοινοποίηση και ανακοίνωση τα έγγραφα για τα οποία προβλέπεται από το νόμο απαγόρευση χορήγησης αντιγράφων. Αν η επιδιωκόμενη από τρίτο, φυσικό ή νομικό πρόσωπο ή απευθυνόμενη σε τρίτο, φυσικό ή νομικό πρόσωπο, πράξη αφορά έγγραφα, τα οποία περιλαμβάνονται στο προηγούμενο εδάφιο, ο φορέας του δημόσιου τομέα υποχρεούται να ενημερώνει εγκαίρως και με τον προσφορότερο κάθε φορά τρόπο τον ενδιαφερόμενο.

5. Με κοινή απόφαση του Υπουργού Διοικητικής Ανασυγκρότησης και του Υπουργού Ψηφιακής Πολιτικής, Τηλεπικοινωνιών και Ενημέρωσης ορίζονται τα πρότυπα και οι ελάχιστες προδιαγραφές μορφής και αναγκαίων στοιχείων των ηλεκτρονικών εγγράφων που εκδίδουν οι φορείς του δημόσιου τομέα, καθώς και κάθε άλλο σχετικό θέμα.

6. α) Το Υπουργείο Διοικητικής Ανασυγκρότησης και το Υπουργείο Ψηφιακής Πολιτικής, Τηλεπικοινωνιών και Ενημέρωσης μεριμνούν για την ανάπτυξη και λειτουργία κεντρικού ηλεκτρονικού συστήματος για την αυτόματη ηλεκτρονική ανταλλαγή και διακίνηση εγγράφων μεταξύ των φορέων του Δημοσίου, καθώς και για την ανταλλαγή εγγράφων με φορείς άλλων χωρών. Το κεντρικό αυτό ηλεκτρονικό σύστημα, το οποίο παρέχεται ως υπηρεσία σε όλους τους φορείς του Δημοσίου, αξιοποιεί για τη λειτουργία του το Ψηφιακό Οργανόγραμμα του άρθρου 16 του παρόντος. Κάθε φορέας μεριμνά για τη διαλειτουργία της υφιστάμενης υποδομής, διαχείρισης εγγράφων ή του Σ.Η.Δ.Ε., που διαθέτει με το κεντρικό σύστημα, καθώς και για την απόκτηση εγκεκριμένης ψηφιακής υπογραφής από την Αρχή Πιστοποίησης Ελληνικού Δημοσίου (Α.Π.Ε.Δ.) ή από άλλο πιστοποιημένο πάροχο αναγνωρισμένων πιστοποιητικών.

β) Όσοι φορείς διαθέτουν Σ.Η.Δ.Ε. δύναται να συνεχίσουν την αυτοτελή λειτουργία του για περιορισμένο χρονικό διάστημα, έως ότου ολοκληρώσουν τη διασύνδεσή του με το κεντρικό σύστημα της ανωτέρω

Αριθμός απόφασης: 531 /2018

παραγράφου. Με κοινή απόφαση του Υπουργού Διοικητικής Ανασυγκρότησης και του Υπουργού Ψηφιακής Πολιτικής, Τηλεπικοινωνιών και Ενημέρωσης, καθορίζονται τα κοινά πρότυπα διασύνδεσης και διαλειτουργικότητας των Σ.Η.Δ.Ε., οι διαδικασίες, καθώς και τα σχέδια διαλειτουργίας με το κεντρικό σύστημα.

7. Το Υπουργείο Ψηφιακής Πολιτικής, Τηλεπικοινωνιών και Ενημέρωσης είναι αρμόδιο για τη διατύπωση των σχετικών προτύπων και το συντονισμό της εφαρμογής των διατάξεων του παρόντος άρθρου. Η Γενική Διεύθυνση Μεταρρυθμιστικής Πολιτικής και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης του Υπουργείου Διοικητικής Ανασυγκρότησης είναι αρμόδια για την υποστήριξη των φορέων του δημοσίου τομέα.

8. Με κοινή απόφαση των Υπουργών Ψηφιακής Πολιτικής, Τηλεπικοινωνιών και Ενημέρωσης, Διοικητικής Ανασυγκρότησης και του κατά περίπτωση αρμόδιου Υπουργού καθορίζεται η ημερομηνία έναρξης ισχύος του παρόντος άρθρου για τα Υπουργεία και τους υπόλοιπους φορείς του Δημοσίου, όπως τα Ν.Π.Δ.Δ., τις ανεξάρτητες και ρυθμιστικές αρχές, το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους και τους Ο.Τ.Α. α` και β` βαθμού. Σε κάθε περίπτωση, η ημερομηνία αυτή δεν μπορεί να υπερβεί την 31η Δεκεμβρίου 2018.

9. Με την παρέλευση των ανωτέρω ημερομηνιών κάθε πράξη και κάθε απόφαση που εκδίδονται κατά παράβαση των διατάξεων του παρόντος άρθρου δεν εκτελούνται.

10. Με κοινή απόφαση του Υπουργού Διοικητικής Ανασυγκρότησης και του Υπουργού Ψηφιακής Πολιτικής, Τηλεπικοινωνιών και Ενημέρωσης ρυθμίζονται τεχνικά θέματα και λεπτομέρειες για την εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος άρθρου».

27. Επειδή η Απόφαση 56902/215/2-6-17 (ΦΕΚ 1924/Β' /2 Ιουνίου 17) «Τεχνικές Λεπτομέρειες και Διαδικασίες Λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ» , που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση του Ν. 4412/2016 (άρθρο 36) ορίζει ρητά στα άρθρα 8, 9 και 19 ότι: «8. Επικοινωνία και διακίνηση εγγράφων» 1. Η διαδικασία επικοινωνίας, ενημέρωσης και διακίνησης εγγράφων πραγματοποιείται μέσω του Συστήματος κατά περίπτωση, με: • την αποστολή ή κοινοποίηση σχετικών στοιχείων με μηνύματα δια της λειτουργικότητας

Αριθμός απόφασης: 531 /2018

«Επικοινωνία». • την ανάρτηση σχετικών στοιχείων από τις αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένων Προκηρυγμένου Διαγωνισμού» του εκάστοτε διαγωνισμού • την υποβολή σχετικών στοιχείων από τους οικονομικούς φορείς στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένων Ηλεκτρονικής Προσφοράς», ο οποίος περιλαμβάνει τους (υπό)φακέλους: - «Δικαιολογητικά Συμμετοχής -Τεχνική Προσφορά» - «Οικονομική Προσφορά»- «Δικαιολογητικά Προσωρινού Αναδόχου». 2. 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 Συστήματος. Οι σχετικές προθεσμίες αρχίζουν την επομένη της ημέρας της προαναφερθείσας κατά περίπτωση αποστολής, κοινοποίησης ή υποβολής και λήγουν όταν περάσει ολόκληρη η τελευταία ημέρα και, αν είναι κατά το νόμο εορτάσιμη, όταν περάσει ολόκληρη η επομένη εργάσιμη»... «άρθρο 9. Χρονοσήμανση. Οι υπηρεσίες χρονοσήμανσης παρέχονται, σύμφωνα με τις διατάξεις της υπουργικής απόφασης ΥΑΠ/Φ.40.4/1 63/2012 του Υφυπουργού Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης (Β` 401) από τρίτους εθνικούς ή αλλοδαπούς φορείς υποχρεωτικά πιστοποιημένους από τις αντίστοιχες αρμόδιες αρχές για την παροχή τέτοιων υπηρεσιών και διασυνδεδεμένους με τον εθνικό χρόνο. Η παροχή των υπηρεσιών χρονοσήμανσης αποδεικνύεται με σχετική ηλεκτρονική επιβεβαίωση λήψης των προαναφερόμενων φορέων προς τον χρήστη των υπηρεσιών αυτών, η οποία διαβιβάζεται στον χρήστη μέσω του ΕΣΗΔΗΣ με ασφαλή κρυπτογραφημένο τρόπο και η οποία επέχει θέση εγγράφου βέβαιης χρονολογίας. Δεν επιτρέπεται στην αναθέτουσα αρχή/ αναθέτοντα φορέα ή στη ΓΓΕΠΚ η παρέμβαση στη διαδικασία χρονοσήμανσης, όπως περιγράφεται ανωτέρω»...«Άρθρο 19 Προδικαστικές Προσφυγές- Ενστάσεις. 1. Προδικαστικές Προσφυγές .1.1. Με την επιφύλαξη της παραγράφου 2 του παρόντος, οι Προδικαστικές Προσφυγές του Βιβλίου IV του ν.4412/2016, κατατίθενται ηλεκτρονικά μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του Συστήματος, στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, επιλέγοντας κατά περίπτωση την ένδειξη «Προδικαστική Προσφυγή» και επισυνάπτοντας το

Αριθμός απόφασης: 531 /2018

σχετικό έγγραφο σε μορφή ηλεκτρονικού αρχείου *Portable Document Format (PDF)*, το οποίο φέρει εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8. Τα σχετικά παράβολα κατατίθενται σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 7 της παρούσας. 1.2. Οι αναθέτουσες αρχές/ αναθέτοντες φορείς μέσω της λειτουργίας της «Επικοινωνίας»: • κοινοποιούν την προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην περ. α της παρ.1 του αρ. 365 του ν. 4412/2016. • διαβιβάζουν στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) τα προβλεπόμενα στην περ. β της παρ.1 του αρ. 365. του ν. 4412/2016.2. Έως την έναρξη ισχύος των παρ. 7 και 8 του άρθρου 379 του ν. 4412/2016 όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, ενστάσεις ή προδικαστικές προσφυγές υποβάλλονται ηλεκτρονικά, μέσω της λειτουργίας του Συστήματος «Επικοινωνία», συμπληρώνοντας την ειδική φόρμα και επισυνάπτοντας το σχετικό έγγραφο σε μορφή ηλεκτρονικού αρχείου *Portable Document Format (PDF)*, το οποίο φέρει εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8. Τα σχετικά παράβολα κατατίθενται σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 7 της παρούσας. Η αναθέτουσα αρχή/ αναθέτων φορέας προβαίνει στην εξέταση των υποβληθέντων ενστάσεων ή προδικαστικών προσφυγών μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο Σύστημα οργάνων της, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων και των διαδικασιών της κατά περίπτωση αρμόδιας Αρχής. Ιδίως μέσω του Συστήματος: • Πιστοποιημένοι χρήστες του αρμόδιου για την εξέταση της ένστασης ή προδικαστικής προσφυγής οργάνου προβαίνουν στη διαδικασία ελέγχου και αξιολόγησης των ενστάσεων ή προδικαστικών προσφυγών και συντάσσουν και υπογράφουν τα πρακτικά επί αυτών. • Πιστοποιημένοι χρήστες της αναθέτουσας αρχής/ αναθέτοντα φορέα κοινοποιούν τις αποφάσεις επί των ενστάσεων ή προδικαστικών προσφυγών στους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς».

28. Επειδή σύμφωνα με την επίμαχη Διακήρυξη προβλέπεται στο άρθρο 15 με τίτλο «Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών -Ανακήρυξη προσωρινού αναδόχου» ότι: «*Η ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών*

Αριθμός απόφασης: 531 /2018

γίνεται τέσσερις (4) εργάσιμες ημέρες μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών και ώρα 10:00πμ μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο σύστημα οργάνων της Αναθέτουσας Αρχής, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κείμενων διατάξεων για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων και διαδικασιών. Κατά την προαναφερόμενη ημερομηνία και ώρα γίνεται αποσφράγιση μόνο των ηλεκτρονικών (υπό)φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά».

Για όσες προσφορές δεν κρίθηκαν αποδεκτές κατά το στάδιο ελέγχου των ηλεκτρονικών (υπό)φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής Τεχνική Προσφορά» οι φάκελοι της οικονομικής προσφοράς δεν αποσφραγίζονται (άρθρο 100, παρ.2, Ν.4412/16).

Οι ηλεκτρονικοί (υπο)φάκελοι των οικονομικών προσφορών αποσφραγίζονται ηλεκτρονικά μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο σύστημα οργάνων μετά την ολοκλήρωση του ελέγχου των ηλεκτρονικών (υπό)φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής Τεχνική Προσφορά», σε ημερομηνία και ώρα που θα γνωστοποιηθεί σε αυτούς των οποίων οι προσφορές κρίθηκαν αποδεκτές μετά την αξιολόγηση των λοιπών στοιχείων.

Αμέσως μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των (υπο) φακέλων των τεχνικών προσφορών, οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό θα έχουν ηλεκτρονική πρόσβαση στο περιεχόμενο των προσφορών που αποσφραγίστηκαν. Ομοίως, μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών, οι προσφέροντες των οποίων οι οικονομικές προσφορές αποσφραγίστηκαν, θα έχουν ηλεκτρονική πρόσβαση στο περιεχόμενο των προσφορών που αποσφραγίστηκαν προκειμένου να λαμβάνουν γνώση των τιμών που προσφέρθηκαν.

Η κατακύρωση γίνεται τελικά στον προμηθευτή με τη χαμηλότερη τιμή εκ των προμηθευτών των οποίων οι προσφορές έχουν κριθεί ως αποδεκτές με βάση τις τεχνικές προδιαγραφές και τους όρους της διακήρυξης. Ισότιμες θεωρούνται οι προσφορές με την ίδια ακριβώς τιμή. Στην περίπτωση αυτή η αναθέτουσα αρχή επιλέγει τον ανάδοχο με κλήρωση μεταξύ των οικονομικών φορέων που υπέβαλαν ισότιμες προσφορές. Η κλήρωση γίνεται ενώπιον του αρμοδίου συλλογικού οργάνου και παρουσία αυτών των οικονομικών φορέων (άρθρο 90 παρ. 1 Ν. 4412/16).

Αριθμός απόφασης: 531 /2018

Τα αποτελέσματα των ανωτέρω σταδίων επικυρώνονται με απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής η οποία κοινοποιείται μέσω του συστήματος στους συμμετέχοντες και ανακηρύσσεται ο προσωρινός ανάδοχος.

Κατά της ανωτέρω απόφασης χωρεί προδικαστική προσφυγή σύμφωνα με τις διατάξεις του Βιβλίου IV (άρθρα 345 έως 374) του ν. 4412/2016 και του Π.Δ 39/17 «Κανονισμός εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π)».

29. Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 22 της εν θέματι Διακήρυξης με τον τίτλο Διοικητικές προσφυγές – ενστάσεις- κήρυξη αναδόχου εκπτώτου- κυρώσεις ορίζεται ότι: «Διαφορές που αναφύονται από πράξεις ή παραλείψεις, οι οποίες εκδίδονται ή συντελούνται μετά την 26η Ιουνίου 2017 διέπονται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV (άρθρα 345 έως 374) του ν. 4412/2016 και του Π.Δ 39/17 «Κανονισμός εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)». Ειδικότερα, κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση και υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημιά από πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής, συμπεριλαμβανομένης και της διακήρυξης, δικαιούται να ασκήσει ενώπιον της ΑΕΠΠ προδικαστική προσφυγή, προσδιορίζοντας ειδικώς τις νομικές και πραγματικές αιτιάσεις που δικαιολογούν το αίτημά του, σύμφωνα με το αρθ. 360 επ. Ν. 4412/16. Οι προθεσμίες άσκησης της προσφυγής ορίζονται στις διατάξεις του αρθ. 361 Ν. 4412/16. Ειδικά για προσφυγή κατά της διακήρυξης, η πλήρης γνώση τεκμαίρεται μετά την πάροδο 15 ημερών από τη δημοσίευση στο ΚΗΜΔΗΣ.

Η προσφυγή υποβάλλεται υποχρεωτικά με τη χρήση τυποποιημένου εντύπου, όπως αυτό παρατίθεται στο Παράρτημα I του Π.Δ 39/17 (άρθρο 362 παρ. 2 ν. 4412/2016 και §2 άρθρου 8 ΠΔ 39/17). 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.

Η προδικαστική προσφυγή υποβάλλεται ηλεκτρονικά με τη συμπλήρωση της ειδικής φόρμας του Συστήματος και την επισύναψη του σχετικού εγγράφου σε μορφή αρχείου τύπου .pdf το οποίο φέρει ψηφιακή

Αριθμός απόφασης: 531 /2018

υπογραφή σκληρής αποθήκευσης. Σε περιπτώσεις τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), η οποία πιστοποιείται από τη Διεύθυνση Ανάπτυξης και Υποστήριξης του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. 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).

Ο ανάδοχος κηρύσσεται υποχρεωτικά έκπτωτος από την ανάθεση που έγινε στο όνομα του και από κάθε δικαίωμα που απορρέει από αυτήν, με απόφαση του δημοτικού συμβουλίου, ύστερα από γνωμοδότηση της επιτροπής:

α) στην περίπτωση της παραγράφου 5 του άρθρου 105 του ν.4412/16,

β) σε περίπτωση δημόσιας σύμβασης προμηθειών, εφόσον δε φόρτωσε, παρέδωσε ή αντικατέστησε τα συμβατικά υλικά ή δεν επισκεύασε ή συντήρησε αυτά μέσα στον συμβατικό χρόνο ή στον χρόνο παράτασης που του δόθηκε, σύμφωνα με όσα προβλέπονται στο άρθρο 206 του ν.4412/16,

Ο ανάδοχος δεν κηρύσσεται έκπτωτος από την κατακύρωση ή ανάθεση ή την σύμβαση όταν: α) Η σύμβαση δεν υπογράφηκε ή το υλικό δεν φορτώθηκε ή παραδόθηκε ή αντικαταστάθηκε με ευθύνη του φορέα που εκτελεί τη σύμβαση. β) Συντρέχουν λόγοι ανωτέρας βίας (άρθρο 204 του ν.4412/16). Στον ανάδοχο που κηρύσσεται έκπτωτος από την κατακύρωση, ανάθεση ή σύμβαση, επιβάλλεται, με απόφαση του δημοτικού συμβουλίου, ύστερα από γνωμοδότηση της επιτροπής, το οποίο υποχρεωτικά καλεί τον ενδιαφερόμενο προς παροχή εξηγήσεων, ολική κατάπτωση της εγγύησης καλής εκτέλεσης της σύμβασης. Επιπλέον μπορεί να επιβληθεί προσωρινός αποκλεισμός του αναδόχου από το σύνολο των συμβάσεων προμηθειών ή υπηρεσιών των φορέων που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του παρόντος νόμου κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στο άρθρο 74 του Ν.4412/16. Κατά τα λοιπά εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 203 του Ν.4412/16. Ο οικονομικός φορέας μπορεί κατά των αποφάσεων που επιβάλλουν σε βάρος του κυρώσεις δυνάμει των άρθρων 203, 206, 207, 213, 218 και 220 να υποβάλει προσφυγή για λόγους νομιμότητας και ουσίας ενώπιον του φορέα που εκτελεί τη σύμβαση, μέσα σε ανατρεπτική προθεσμία τριάντα (30) ημερών,

Αριθμός απόφασης: 531 /2018

από την ημερομηνία που έλαβε γνώση της σχετικής απόφασης. Επί της προσφυγής, αποφασίζει το δημοτικό συμβούλιο, ύστερα από γνωμοδότηση της επιτροπής παραλαβής. Οι προσφεύγοντες λαμβάνουν γνώση της σχετικής απόφασης, σώμα της οποίας τους κοινοποιείται με δική τους φροντίδα. Η εν λόγω απόφαση δεν επιδέχεται προσβολή με άλλη οποιασδήποτε φύσεως διοικητική προσφυγή.

Διοικητικές προσφυγές που υποβάλλονται για οποιουσδήποτε άλλους εκτός από τους λόγους που αναφέρονται ανωτέρω δε γίνονται δεκτές, ούτε εξετάζονται.

Κατά τα λοιπά ισχύει η κείμενη νομοθεσία που διέπει τη δικαστική προστασία κατά το στάδιο που προηγείται της σύναψης σύμβασης κρατικών προμηθειών.

Οι διοικητικές προσφυγές υποβάλλονται εγγράφως στο Γραφείο πρωτοκόλλου, προκειμένου να πρωτοκολληθούν και να κατατεθεί το οικείο παράβολο, όπου απαιτείται».

30. Επειδή, σύμφωνα με τη ρητή πρόβλεψη των ως άνω διατάξεων, προδικαστική προσφυγή ασκείται κατά της απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής που επικυρώνει τα αποτελέσματα των προγενέστερων σταδίων της διαδικασίας, ήτοι των πρακτικών αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών και οικονομικών προσφορών και ανάδειξης προσωρινού αναδόχου.

31. Επειδή οι αποφάσεις των Επιτροπών διενέργειας των διαγωνισμών των αναθετουσών αρχών έχουν αμιγώς γνωμοδοτικό χαρακτήρα προς το αρμόδιο αποφασίζον όργανο του κατά περίπτωση φορέα και ως εκ τούτου δεν συνιστούν εκτελεστή διοικητική πράξη (βλ. ΔεφΑθ 3069/2014, πρβλ. ΣΤΕ 1024/2012, 2967/2011) που δύναται να προσβληθεί δυνάμει του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016. Περαιτέρω, με βάση τη θεωρία, σε περίπτωση αμφιβολίας η γνωμοδότηση είναι απλή, διότι όπου ο νόμος επιθυμεί να δεσμεύσει το όργανο που αποφασίζει, κι επομένως να καθιερώνει την ύπαρξη σύμφωνης γνώμης, το προβλέπει ρητά (Ε. Π. ΣΠΗΛΙΩΤΟΠΟΥΛΟΣ, *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*, Νομική Βιβλιοθήκη, 13^η εκδ., 2010, αριθμ.134 επόμ., Α. Ι ΤΑΧΟΣ, *Ερμηνεία Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας*, (Ν 2690/1999, όπως τροποποιήθηκε), Εκδόσεις Σάκκουλα, σελ. 572).

32. Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα, προκύπτει ότι προκειμένου να ασκηθεί από τον θιγόμενο παραδεκτώς προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ, θα πρέπει η βλαπτική πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής να έχει εκτελεστό χαρακτήρα, δηλαδή, να παράγει έννομες συνέπειες. Όπως, εξάλλου έχει κριθεί από την νομολογία υπό το προϊσχύον νομικό καθεστώς που δεν διαφοροποιείται όμως ως προς την προϋπόθεση αυτή με τις διατάξεις του Ν.4412/2016, οι πράξεις (γνωμοδοτήσεις, πρακτικά, προσκλήσεις) των Επιτροπών του Διαγωνισμού, οποιαδήποτε φάση και αν αφορούν, στερούνται εκτελεστού χαρακτήρα με την παραπάνω έννοια, εφόσον το όργανο που τις εξέδωσε δεν ασκεί αποφασιστική αρμοδιότητα (βλ. ΕΑ 519/2009 και 1315/2008 και Φ. ΑΡΝΑΟΥΤΟΓΛΟΥ, *Η αίτηση ασφαλιστικών μέτρων*, Νομική Βιβλιοθήκη, 2^η έκδ., 2013, αρ. 71-77 επόμε., σελ.54-55). Συνεπώς, ο ενδιαφερόμενος στον οποίο κοινοποιείται μια αρνητική γι' αυτόν πράξη γνωμοδοτικής επιτροπής, ακόμα κι αν του δίνει την εντύπωση οριστικής κρίσης, οφείλει να αναμείνει την έγκριση αυτής από το αποφασίζον όργανο της αναθέτουσας αρχής, ώστε να υφίσταται εκτελεστή πράξη και να δύναται νομίμως να στραφεί κατά αυτής με προδικαστική προσφυγή, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 360 του ν. 4412/2016.

33. Επειδή, περαιτέρω, ως έχει παγίως κριθεί, η απόφαση της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού, που συνιστά εισήγηση προς το κατά περίπτωση αποφασίζον όργανο, έχει τη φύση απλής γνώμης του εν λόγω διοικητικού οργάνου (βλ. ενδεικτικά ΣτΕ 698/2017), το οποίο, αποφασίζον όργανο εν προκειμένω, είναι, κατά τις κείμενες διατάξεις, η Οικονομική Επιτροπή της αναθέτουσας αρχής (βλ. και ΔΕφΑθ 302/2014).

34. Επειδή σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης, τα αποτελέσματα των σταδίων ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και αξιολόγησης των τεχνικών και οικονομικών προσφορών εγκρίνονται από το αποφασίζον όργανο της αναθέτουσας αρχής, ήτοι, εν προκειμένω, την Οικονομική Επιτροπή. Η προσφεύγουσα, ωστόσο, δεν ανέμεινε την έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης, η οποία είναι και η μόνη εκτελεστή πράξη η οποία εκδόθηκε το πρώτον μετά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής, την αξιολόγηση των τεχνικών και των οικονομικών προσφορών καθώς και την

Αριθμός απόφασης: 531 /2018

ανάδειξη προσωρινού αναδόχου και την οποία θα μπορούσε να προσβάλει παραδεκτώσ με προδικαστική προσφυγή, όπως βασίμως ισχυρίζεται στις απόψεις της και η αναθέτουσα αρχή.

35.Επειδή η Οικονομική Επιτροπή της αναθέτουσας αρχής συνεδρίασε στις 10-5-2018 και ώρα 20:00 μμ. ωστόσο η απόφαση υπ' αριθμ. 197/2018 φέρει αριθμό πρωτοκόλλου 17767 και ημερομηνία 11-05-2018.

36. Επειδή η υπ' αριθμ. 197/2018 απόφαση της Οικονομικής επιτροπής της αναθέτουσας αρχής φέρει δύο ηλεκτρονικές υπογραφές με χρονοσήμανση στις οποίες αναγράφεται ότι έλαβαν χώρα αμφότερες στις 11-05-2018, η μεν στις 13:52 μμ και η έτερη στις 13:56 μμ.

37. Επειδή η διοικητική πράξη πρέπει να είναι έγγραφη ή να έχει εκδοθεί με χρήση τεχνολογιών πληροφορικής και επικοινωνιών, πρέπει να έχει χρονολογία και να φέρει την υπογραφή του οργάνου που την εκδίδει. Η ημερομηνία έκδοσης της πράξης είναι αναγκαία διότι βάσει αυτής κρίνεται το νομικό και πραγματικό καθεστώς που λαμβάνεται υπόψη για την εγκυρότητά της (βλ. ΣτΕ 1870/2016, 453/2011, ΔΕφΑθ 2275/2013).

38. Επειδή η ως άνω απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής φέρει προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρονοσήμανση, ήτοι φέρει κατά τον νόμο βέβαιη χρονολογία η οποία, εξάλλου, ταυτίζεται και με την ημερομηνία που αναγράφεται σε αυτήν, και κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή ηλεκτρονικά σε όλους τους συμμετέχοντες μέσω της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού αυθημερόν και ώρα 20:41 μμ.

39. Επειδή η προσφεύγουσα έλαβε, ούτως ή άλλως γνώση, σε χρόνο μεταγενέστερο της άσκησης της υπό εξέταση προσφυγής της αποφάσεως της Οικονομικής Επιτροπής, ήτοι την 11-5-2018, ημερομηνία κατά την οποία εκδόθηκε και κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους η απόφαση από την αναθέτουσα αρχή μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού και, εξάλλου, δεν ισχυρίζεται στην υπό εξέταση προσφυγή της ότι έλαβε πραγματική γνώση της ως άνω απόφασης σε προγενέστερο χρόνο.

40. Επειδή της ασκήσεως της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής που έλαβε χώρα στις 10-5-2018, δεν προηγήθηκε η έκδοση εκτελεστής πράξεως ώστε να δύναται να θεωρηθεί καθ' ερμηνείαν ότι αυτή στρέφεται και κατά της υπ' αριθμ.197/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής (αριθμ.

Αριθμός απόφασης: 531 /2018

πρωτ. 17767/11-05-2018) στην οποία ενσωματώνεται και το προσβαλλόμενο πρακτικό λόγω της επέκτασης του αιτήματός της κατά κάθε προγενέστερης πράξεως της αναθέτουσας αρχής (πρβλ. και απόφ. ΑΕΠΠ 83/2018 σκ.7).

41. Επειδή, εν προκειμένω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή στρέφεται κατά μη εκτελεστής πράξης, η δε απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, ως μόνη εκτελεστή πράξη στο παρόν στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, δεν δύναται αντιστρόφως να θεωρηθεί ως συμπροσβαλλόμενη με το προσβαλλόμενο πρακτικό ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής της Επιτροπής δοθέντος ότι είναι μεταγενέστερη και αυτού και της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής. Ειδικότερα, η έκδοσή της σε μεταγενέστερο χρόνο της ασκήσεως της προδικαστικής προσφυγής δεν δύναται να θεραπεύσει το απαράδεκτο αυτής.

42. Επειδή παραδεκτώς θα μπορούσε να ασκηθεί προσφυγή κατά της ως άνω απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής αυτοτελώς στην προβλεπόμενη από το νόμο προθεσμία. Στην περίπτωση αυτή θα θεωρούνταν ως συμπροσβαλλόμενο και το προσβαλλόμενο με την υπό εξέταση προσφυγή πρακτικό το οποίο ενσωματώνεται σ' αυτήν.

43. Επειδή, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, η δεκαήμερη αποκλειστική προθεσμία άσκησης προδικαστικής προσφυγής κατά της ως άνω εκτελεστής αποφάσεως της Οικονομικής Επιτροπής η οποία κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους στις 11-05-2018 εξέπνεε στις 21-05-2018 και ώρα 24:00, ήτοι σε χρόνο μεταγενέστερο από εκείνο κατά τον οποίο κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα η υπ' αριθμ. Α230/2018 απόφαση ΑΕΠΠ επί του αιτήματος αναστολής της με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου το οποίο της απεστάλη στις 11:54 πμ και στην οποία απόφαση ρητώς αναφερόταν ότι το αίτημα αναστολής –προσωρινών μέτρων απορρίπτεται διότι η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πιθανολογήθηκε ως προδήλως απαράδεκτη, στο σώμα της οποίας υφίσταται και η σχετική προς τούτο αιτιολογία.

44. Επειδή η δεκαήμερη αποκλειστική προθεσμία άσκησης προδικαστικής προσφυγής κατά της εκτελεστής πράξης της Οικονομικής Επιτροπής εξέπνευσε στις 21-05-2018 και ώρα 24:00 και παρ' όλ' αυτά η προσφεύγουσα, αν και κατά τα ανωτέρω ήταν εγκαίρως ενήμερη, δεν άσκησε

Αριθμός απόφασης: 531 /2018

παραδεκτώ, προσφυγή κατά της εκτελεστής απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής, παρόλο που είχε τη δυνατότητα να το πράξει ώστε να μη στερηθεί της εννόμου προστασίας της.

45. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

46. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

47. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει (άρθρο 363 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 18 Ιουνίου 2018 και εκδόθηκε στις 9 Ιουλίου 2018 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Ειρήνη Ε. Αψοκάρδου

Η Γραμματέας

Μαρία Μανώλογλου