

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 16 Απριλίου 2021 με την εξής σύνθεση:
Ειρήνη Αψοκάρδου Πρόεδρος, Ιωάννα Θεμελή Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα Μέλη.

Για να εξετάσει την από 8-3-2021 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 504/9-3-2021 της προσφεύγουσας εταιρείας με την επωνυμία ..., που εδρεύει στα ..., οδός ... αριθμ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ΥΠΟΥΡΓΕΙΟΥ ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται *ΝΑ ΑΚΥΡΩΘΕΙ ΜΕΡΙΚΑ Η ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΚΑΙ Η ΑΠΟΦΑΣΗ ΜΕ ΑΡΙΘΜΟ ΑΔΑ ...ΜΕ ΑΡΙΘΜΟ ΠΡΩΤ ..., ΝΑ ΑΚΥΡΩΘΕΙ Η ΠΡΟΣΦΟΡΑ ... ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΠΟΥ ΑΝΑΦΕΡΟΝΤΑΙ ΠΑΡΑΠΑΝΩ ΩΣΤΕ ΝΑ ΚΑΤΑΚΥΡΩΘΕΙ ΣΕ ΜΕΝΑ Ο ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΣ ΚΑΙ ΓΙΑ ΤΑ ΕΙΔΗ Α,Β,Γ,Δ-1,Δ-3, ΣΤ,Ζ,Η,Θ.*

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ιωάννα Θεμελή

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί e-παράβολο αυτόματης δέσμευσης, κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, ελάχιστου νόμιμου ποσού 600 ευρώ

Αριθμός απόφασης: 826/2021

(βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., και με την ένδειξη ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ, την από 8-3-2021 πληρωμή στην ΕΤΕ, και εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης), με βάση την εκτιμώμενη αξία των διακριτών Ομάδων Α, Β, Γ, Δ-1, Δ-3, ΣΤ, Ζ, Η, Θ της σύμβασης εφ' ού φέρεται η προσφυγή, ποσού 30.970 ευρώ χωρίς ΦΠΑ.

2. Επειδή με την με αριθμ. πρωτ. ...και με αριθ. ...διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε *Ηλεκτρονικό διεθνή ανοικτό διαγωνισμό σε ευρώ, για την προμήθεια ειδών αρτοτροφοδοσίας με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή σταθερή για όλη τη διάρκεια των συμβάσεων και για όλα τα κατωτέρω είδη των ομάδων Α,Β,Γ,Δ-1,Δ-2,Δ-3,Ε,ΣΤ,Ζ,Η,Θ,Ι και ΙΑ με τους αντίστοιχους ανά ομάδα προϋπολογισμούς , καθώς και για τα είδη των ομάδων ΙΒ,ΙΓ,ΙΔ,ΙΕ και ΙΣΤ με κριτήριο κατακύρωσης το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης για όλη τη διάρκεια των συμβάσεων, προϋπολογισθείσας συνολικά δαπάνης 392.135,21 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ, και ορίσθηκε ότι 2. Οι προμηθευτές είναι υποχρεωμένοι να προσφέρουν τιμές αναλυτικά για όλα τα είδη της κάθε ομάδας που υποβάλλουν προσφορά, και η κατακύρωση θα γίνει ανά Ομάδα (σελ. 2, 4, 8 της διακήρυξης).*

3. Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ στις 2-11-2020 με Α.Δ.Α.Μ. ... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, όπου ο διαγωνισμός έλαβε αύξοντα αριθμό ...

4. Επειδή ο διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικείμενου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή στον διαγωνισμό συμμετείχαν στις επίμαχες Ομάδες τροφίμων η προσφεύγουσα, και έτεροι τρεις οικονομικοί φορείς.

6. Επειδή η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού συνεδρίασε την 23-11-2020, και εξέδωσε το 1^ο 2^ο και 3^ο Πρακτικά, σύμφωνα με το οποίο έκρινε αποδεκτά τα δικαιολογητικά συμμετοχής τις τεχνικές κι οικονομικές

Αριθμός απόφασης: 826/2021

προσφορές όλων των διαγωνιζομένων οικονομικών φορέων και διαπίστωσε ότι «... προέκυψαν οι εξής χαμηλότερες προσφερόμενες τιμές ή και ποσοστό έκπτωσης κατά ομάδα στον πίνακα όπως παρακάτω με τις αντίστοιχες προσφερόμενες κατά είδος τιμές :

ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ Ι – ΧΑΜΗΛΟΤΕΡΗ ΤΙΜΗ

ΟΜΑΔΑ Α - Φρέσκα Αυγά

ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΕΙΔΟΥΣ ...

1.Αυγά Φρέσκα	0,08	0,07	0,089
---------------	------	------	-------

ΟΜΑΔΑ Β - Είδη τυροκομείου

ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΕΙΔΟΥΣ

1.Λευκό τυρί

αγελαδινό	2,60	2,64	2,62	3,62
2.Πυκτόγαλο...	2,60	2,70	4,60	6,50
3.Τυρί REGATO..	3,15	3,20	3,18	5,44
4.Τυρί Edam...	3,38	3,20	3,28	3,5

ΟΜΑΔΑ Γ - Είδη γαλακτοκομικά

ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΕΙΔΟΥΣ ...

1.Γιαούρτι χύμα στραγγιστό	1,20	1,15	1,05
2.Γιαούρτι ατομικό αγελάδας..	0,36	0,33	0,40

ΟΜΑΔΑ Δ1 -Είδη παντοπωλείου..

ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΕΙΔΟΥΣ

1.Βανίλιες..	1,40	1,18	1,95	2,07
2.Μίγμα Μπαχαρικών...	6,00	5,09	6,80	17,40
3.Μπύρες 330 ml...	0,45	0,42	0,49	0,52
4.Πλαστικά μπολάκια...	3,30	2,70	3,12	5,00
6.Σόδα μαγειρική ...	0,99	0,80	0,84	1,50
5.Ταραμοσαλάτα...	1,69	1,50	1,76	2,34
7.Ζελέ σκόνη..	2,98	2,25	3,10	1,14
8.Τυροκαυτερή ..	1,98	2,29	2,15	3,99
9.Μουστάρδα αλοιφή...	0,68	0,65	0,77	0,97

Αριθμός απόφασης: 826/2021

.....

ΟΜΑΔΑ Δ3 -Είδη παντοπωλείου

ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΕΙΔΟΥΣ

1.Τοματοπολτός	0,94	0,88	1,14	1,23
2.Κομπόστα ροδάκινο...	0,87	0,77	0,75	1,48
3.Τοματάκια αποφλ....	0,50	0,50	0,67	0,77
4.Μανιτάρια κομμένα...	0,94	0,95	1,14	1,22
5.Πίκλες τουρσί...	0,74	0,75	1,05	2,02
6. Φυτικό μαγειρικό λίπος...	1,60	1,58	1,60	4,80
7. Χυμός Λεμονιού....	0,17	0,17	0,19	0,25
8. Ξίδι...	0,21	0,21	0,24	0,24
9.Κρέμα γάλακτος...	1,37	1,35	1,47	3,95
10.Μαρμελάδα ατομική....	0,03	0,02	0,027	0,06
11.Βούτυρο ατομικό...	0,04	0,035	0,046	0,12
12.Ελιές Καλαμών..	1,59	1,60	1,50	2,76
13.Μπεϊκιν πάουντερ ...	1,80	0,79	1,74	4,45
14.Μπισκότα Πτι-μπερ...	0,20	0,50	0,64	0,65
15.Τόνος σε λάδι....	3,40	3,37	2,99	3,96
16.Πίτες για σουβλάκια.....	0,80	0,73	0,78	0,84

.....

ΟΜΑΔΑ ΣΤ -Αλλαντικά

ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΕΙΔΟΥΣ

1.Λουκάνικο κοτόπουλο....	2,40	2,10	2,28	2,68
2.Πάριζα μαστούνι....	2,07	1,80	1,95	3,04
3.Γαλοπούλα Καπνιστη....	3,40	3,15	3,10	5,74
4.Μπέικον φέτες	3,10	2,80	2,87	5,97

ΟΜΑΔΑ Ζ -Όσπρια

ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΕΙΔΟΥΣ

1.Ρύζι μπλου – ροζ...	0,72	0,70	0,77	0,90
2.Φακές μέτριες χύμα.....	0,81	0,98	0,84	0,96

Αριθμός απόφασης: 826/2021

3.Φασόλια μέτρια χύμα....	1,45	1,16	1,39	1,50
4.Φασόλια γίγαντες χύμα...	3,20	1,95	2,84	5,68
5.Ρεβίθια μέτρια χύμα...	1,55	1,55	1,39	1,73

ΟΜΑΔΑ Η - Ζυμαρικά

ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΕΙΔΟΥΣ

1.Ζυμαρικά Νο 2,6	0,66	0,65	0,67	0,75
2.Ζυμαρικά	0,66	0,65	0,67	0,75
3.Σιμιγδάλι χονδρό.....	1,10	0,52	0,78	1,28

ΟΜΑΔΑ Θ - Κατεψυγμένα λαχανικά

ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΕΙΔΟΥΣ

1.Αρακάς....	1,08	1,10	1,09
2.Ανάμικτα λαχανικά...	0,90	0,88	1,12
3.Μπάμιες Β Ποιοτητα....	2,08	2,00	1,42
4.Σπανάκι.....	1,05	0,95	1,05
5.Φασολάκι.....	0,98	0,95	0,94

.....

Η επιτροπή αφού έλαβε υπ όψιν της:..... αποφάσισε ομόφωνα να οριστούν προσωρινοί ανάδοχοι... κατά ομάδα οι κάτωθι προμηθευτές: 1. Στην εταιρεία ΟΜΑΔΑ Α - Φρέσκα Αυγά... ΟΜΑΔΑ Β - Είδη τυροκομείου... ΟΜΑΔΑ Γ - Είδη γαλακτοκομικά... ΟΜΑΔΑ Δ1 -Είδη παντοπωλείου... ΟΜΑΔΑ Δ3 -Είδη παντοπωλείου... ΟΜΑΔΑ ΣΤ -Αλλαντικά.. ΟΜΑΔΑ Ζ -Όσπρια... ΟΜΑΔΑ Η – Ζυμαρικά... 3.Στην εταιρεία ...ΟΜΑΔΑ Θ - Κατεψυγμένα λαχανικά...»

7. Επειδή με την ήδη προσβαλλόμενη υπ' αριθ. πρωτ. ...απόφαση της αναθέτουσας αρχής, εγκρίθηκαν τα ως άνω 1^ο 2^ο και 3^ο Πρακτικά. Η προσβαλλόμενη απόφαση, με ενσωματωμένα τα σχετικά Πρακτικά, γνωστοποιήθηκε την 23-2-2021 με ανάρτηση στην κεντρική σελίδα του τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ.

Αριθμός απόφασης: 826/2021

8. Επειδή κατά της ως άνω απόφασης ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, την 8-3-2021, με κατάθεση μέσω της *επικοινωνίας*, και κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

9. Επειδή την 11-3-2021 η αναθέτουσα αρχή προέβη στην προβλεπόμενη στο άρθρ. 365 παρ. 1 περ. (α) του ν. 4412/20169 και στο άρθρ. 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017 κοινοποίηση μέσω της λειτουργικότητας *επικοινωνία* του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ της υπό εξέταση προσφυγής προς τους συνδιαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς ...και ...κατά των προσφορών των οποίων στρέφεται.

10. Επειδή η αναθέτουσα αρχή την 18-3-2021 με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου κοινοποίησε στην ΑΕΠΠ με το υπ' αριθ. πρωτ. ...διαβιβαστικό της έγγραφο τις απόψεις της επί της προσφυγής, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρ. 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και το άρθρ. 9 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017, το οποίο δεν προκύπτει ότι κοινοποίησε στην προσφεύγουσα.

11. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017 κατόπιν της με αριθμ. 600/2021 Πράξης της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης.

12. Επειδή το άρθρο 346 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : *«1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 2 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*

Αριθμός απόφασης: 826/2021

άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα , σύμφωνα με το άρθρο 368....»

13. Επειδή το άρθρο 360 του ν. 4412/2016 ορίζει 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...»

14. Επειδή, το άρθρο 361 παρ. 1 του ν. 4412/2016 ορίζει 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 (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....»

15. Επειδή το άρθρο 362 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «Η προδικαστική προσφυγή κατατίθεται ηλεκτρονικά στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού. Σε περίπτωση που η διαγωνιστική διαδικασία δεν διενεργείται μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, η προδικαστική προσφυγή κατατίθεται στην ΑΕΠΠ. Η προδικαστική προσφυγή περιέχει τις νομικές και πραγματικές αιτιάσεις που δικαιολογούν το αίτημά της...»

16. Επειδή το άρθρο 22 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : « 1. Με την επιφύλαξη της παραγράφου 1 του άρθρου 36, όλες οι επικοινωνίες, καθώς και όλες οι ανταλλαγές πληροφοριών δυνάμει του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ιδίως η ηλεκτρονική υποβολή, εκτελούνται μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, σύμφωνα

Αριθμός απόφασης: 826/2021

με τις απαιτήσεις του παρόντος άρθρου, των άρθρων 36 και 37 και του Παραρτήματος IV του Προσαρτήματος Α'....»

17 Επειδή το άρθρο 36 του ν. 4412/2016 ορίζει 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. .. 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 ηλεκτρονικής κοινοποίησης, της διαδικασίας ηλεκτρονικής σύναψης των δημόσιων συμβάσεων που συνάπτονται, ... 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 ... 5. Με απόφαση του Υπουργού Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού ρυθμίζονται, για τις συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, τα τεχνικά ζητήματα που αφορούν: ... β) τον προσδιορισμό του περιεχομένου, των κανόνων και λεπτομερειών χρήσης των επιμέρους εργαλείων του ΕΣΗΔΗΣ, όπως της διαδικτυακής διαχείρισης αιτημάτων και πληροφοριών, .. της ηλεκτρονικής κοινοποίησης, της διαδικασίας ηλεκτρονικής σύναψης των δημόσιων συμβάσεων, των ηλεκτρονικών καταλόγων, των ηλεκτρονικών πλειστηριασμών, .. 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

Αριθμός απόφασης: 826/2021

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... »

18. Επειδή, το άρθρο 4 του ΠΔ. 39/2017 ορίζει ότι: « α) δέκα (10) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, αν η πράξη κοινοποιήθηκε με ηλεκτρονικά μέσα ή με τηλεομοιοτυπία (άρθρο 361 παρ. 1 περ. α' ν. 4412/2016) ή β) δεκαπέντε (15) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, αν χρησιμοποιήθηκαν άλλα μέσα επικοινωνίας (άρθρο 361 παρ. 1 περ. β' ν. 4412/2016), 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 προκήρυξης, η πλήρης γνώση αυτής τεκμαίρεται μετά την πάροδο δέκα πέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ άρθρο 361 παρ. 1 περ. γ' ν. 4412/2016)..»

19. Επειδή το άρθρο 8 του ΠΔ 39/2017 ορίζει ότι : «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...»

20. Επειδή στην ΥΑ 56902/215 ΦΕΚ Β 1924 με τον τίτλο *Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.)*, αλλά και σύμφωνα με την ΥΑ 117//2017 (ΥΑ 117384 ΦΕΚ Β 3821 2017): *Ρυθμίσεις τεχνικών ζητημάτων σχετικά με την ανάθεση Δημ.Συμβάσεων έργων κλπ με τη χρήση του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.* ορίζεται ότι «... Άρθρο 8 Επικοινωνία και διακίνηση εγγράφων 1. Η διαδικασία επικοινωνίας, ενημέρωσης και διακίνησης εγγράφων πραγματοποιείται μέσω του υποσυστήματος κατά περίπτωση, με : -- Την

Αριθμός απόφασης: 826/2021

αποστολή ή κοινοποίηση σχετικών στοιχείων με μηνύματα δια της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» -- Την ανάρτηση σχετικών στοιχείων από τις Αναθέτουσες Αρχές/Αναθέτοντες Φορείς στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένα Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού» του εκάστοτε διαγωνισμού --- Την υποβολή σχετικών στοιχείων από τους Οικονομικούς Φορείς στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένα Ηλεκτρονικής Προσφοράς», ο οποίος περιλαμβάνει κατά περίπτωση 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 υποσυστήματος. 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 16 Ηλεκτρονική Αποσφράγιση-Αξιολόγηση Προσφορών και Αιτήσεων Συμμετοχής... 2. Ηλεκτρονική Αξιολόγηση Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των αιτήσεων συμμετοχής και των προσφορών η αναθέτουσα αρχή/ αναθέτων φορέας προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο Σύστημα οργάνων της, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων, των εγγράφων της σύμβασης και της παρούσης. 3. Μέσω του Συστήματος ιδίως: • Πιστοποιημένοι χρήστες των γνωμοδοτικών οργάνων του άρθρου 221 του ν.4412/2016 προβαίνουν κατά περίπτωση στην διαδικασία αποσφράγισης, ελέγχου και αξιολόγησης των αιτήσεων συμμετοχής, φακέλων και (υπό)φακέλων των προσφορών και υποβάλλουν τα πρακτικά, γνωμοδοτήσεις, εισηγήσεις τους προς την αναθέτουσα αρχή/ αναθέτοντα φορέα.... - κοινοποιούν στους οικονομικούς φορείς την σχετική απόφαση επικύρωσης των πρακτικών αξιολόγησης των προσφορών και των αιτήσεων συμμετοχής, αναλόγως της κατά περίπτωση ακολουθούμενης

Αριθμός απόφασης: 826/2021

διαδικασίας... Η υποβολή των πρακτικών, γνωμοδοτήσεων και εισηγήσεων των γνωμοδοτικών οργάνων, οι κοινοποιήσεις και οι προσκλήσεις των αναθέτουσών αρχών/ αναθετόντων φορέων προς τους οικονομικούς φορείς, οι διευκρινίσεις- συμπληρώσεις των τελευταίων προς τις αναθέτουσες αρχές/ αναθέτοντες φορείς καθώς και κάθε άλλη επικοινωνία μεταξύ οικονομικών φορέων και αναθέτουσών αρχών/ αναθετόντων φορέων πραγματοποιούνται μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του Συστήματος.»

21. Επειδή στον όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι: « ... 2. Ο διαγωνισμός θα πραγματοποιηθεί με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του συστήματος... 10 Ενστάσεις - προσφυγές υποβάλλονται για τους λόγους και με την διαδικασία που προβλέπεται από το άρθρο 360 του Ν.4412/2016. Κάθε προσφέρων, που θεωρεί ότι θίγεται από παράνομη, κατά την κρίση του, απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής, δικαιούται προσωρινής δικαστικής προστασίας, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 372 του Ν.4412/2016 περί δικαστικής προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων. Ειδικότερα, εντός δέκα (10) ημερολογιακών ημερών, από την επόμενη της ημερομηνίας κατά την οποία έλαβε πλήρη γνώση της παράνομης πράξης ή παράλειψης, ο προσφέρων δύναται να ασκήσει προσφυγή κατά αυτής ενώπιον της αναθέτουσας αρχής (προδικαστική προσφυγή). Η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται να απαντήσει αιτιολογημένα εντός δεκαπέντε (15) ημερών από την άσκηση της προσφυγής. Εάν παρέλθει άπρακτη η παραπάνω προθεσμία τεκμαίρεται η απόρριψη της προδικαστικής προσφυγής. Ο προσφέρων υποβάλλει τις ενστάσεις-προσφυγές ηλεκτρονικά, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα από την κείμενη νομοθεσία συμπληρώνοντας την ειδική φόρμα του Συστήματος και επισυνάπτοντας το σχετικό έγγραφο σε μορφή αρχείου τύπου .pdf το οποίο φέρει ψηφιακή υπογραφή. Μετά την υποβολή των ενστάσεων-προσφυγών, η Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών εφαρμοζομένων κατά τα λοιπά των κείμενων διατάξεων για την

ανάθεση δημοσίων συμβάσεων και των διαδικασιών της. Οι αποφάσεις της αναθέτουσας αρχής για κάθε στάδιο του διαγωνισμού, καθώς και οι αποφάσεις επί τυχόν προσφυγών θα κοινοποιούνται εγγράφως σε όλους τους προσφέροντες που συμμετέχουν στα επιμέρους στάδια...»

22. Επειδή στην αιτιολογική έκθεση του ν. 4412/2016 καθόσον αφορά στο άρθρο 361 αναφέρεται ότι : *«...Με τις προτεινόμενες προθεσμίες επιτυγχάνεται πληρέστερη συμμόρφωση προς τις δικονομικές οδηγίες (Οδηγία 89/665/ΕΟΚ και 2007/66/ΕΚ), καθώς εγκαθιδρύεται ένα σαφές χρονικό πλαίσιο εντός του οποίου μπορεί να ασκηθεί η προδικαστική προσφυγή».*

23. Επειδή, είναι συμβατή με το ενωσιακό δίκαιο εθνική ρύθμιση, η οποία προβλέπει ότι η προσφυγή κατά αποφάσεως της αναθέτουσας αρχής πρέπει να ασκείται εντός της ταχθείσας προς τούτο προθεσμίας και ότι οι θιγόμενοι ενδιαφερόμενοι που επικαλούνται πλημμέλεια της διαδικασίας συνάψεως της συμβάσεως, προς στήριξη της προσφυγής τους, πρέπει να προβάλουν την εν λόγω πλημμέλεια εντός της ίδιας προθεσμίας, διότι άλλως θα απολέσουν το σχετικό δικαίωμά τους, με αποτέλεσμα ότι, αν παρέλθει η προθεσμία αυτή, δεν είναι δυνατή ούτε η προσβολή της εν λόγω αποφάσεως ούτε η προβολή της εν λόγω πλημμέλειας, εφόσον η επίμαχη προθεσμία είναι εύλογη (Απόφαση της 11ης Οκτωβρίου 2007, C-241/06, Lämmerzahl, Συλλογή 2007, σ. I-8415, σκέψη 50 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία).

24. Επειδή δυνάμει των ως άνω νομοθετικών προβλέψεων 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).

25. Επειδή έχει παγίως κριθεί ότι *«σε περίπτωση κατά την οποία ο ενδιαφερόμενος δεν επιδεικνύει επιμέλεια για να λάβει γνώση των πράξεων διενέργειας του διαγωνισμού, αντίκειται στον σκοπό του νόμου που ορίζει την αποκλειστική προθεσμία άσκησης της προσφυγής, η έναρξη αυτής να μετατίθεται πέραν του απολύτως αναγκαίου χρόνου εν όψει των*

Αριθμός απόφασης: 826/2021

συντρεχουσών περιστάσεων, προς γνώση των πράξεων..... (ΣΤΕ 408/2010 ΑΣΦ). Και τούτο μάλιστα επειδή «λαμβάνομένου υπ' όψιν και του ευλόγου, κατά την κοινή αντίληψη, ενδιαφέροντος των διαγωνιζομένων για το αποτέλεσμα των επιμέρους σταδίων του διαγωνισμού και την τελική έκβαση του διαγωνισμού, η πάροδος απράκτου του οικείου απολύτως αναγκαίου χρόνου έχει ως αποτέλεσμα να οδηγήσει στην συναγωγή τεκμηρίου πλήρους γνώσεως, από τον εκάστοτε διαγωνιζόμενο, πράξεως εκδοθείσης στα πλαίσια του αντιστοίχου διαγωνισμού και βλαπτικής για τα συμφέροντά του, προκειμένου να μην προκαλείται αδικαιολόγητη παράταση της εκκρεμότητας σχετικά με τη νομιμότητα της διαδικασίας διεξαγωγής του σχετικού διαγωνισμού» (ad hoc ΔΕφΑΘ 179/2012 ΑΣΦ), ΔΕφΑΘ 405/2011).

26. Επειδή, η προσβαλλόμενη απόφαση γνωστοποιήθηκε την 23-2-2021 με τον τίτλο *ΕΓΚΡΙΣΗ ΠΡΑΚΤΙΚΩΝ*, με ηλεκτρονικά μέσα και δη με ανάρτηση στην κεντρική σελίδα του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στην θέση *συνημμένα* (εννοείται του διαγωνισμού), ο οποίος είναι προσβάσιμος σε κάθε διαγωνιζόμενο οικονομικό φορέα, χωρίς ωστόσο να αναρτηθεί στη λειτουργικότητα *επικοινωνία* του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού. Η προσφεύγουσα αναφέρει στην προσφυγή ότι έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης απόφασης την 5-3-2021, χωρίς ωστόσο να ιστορεί τις συνθήκες τις περιστάσεις και τα πραγματικά περιστατικά υπό τα οποία έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης απόφασης, η οποία πάντως ουδέποτε κοινοποιήθηκε μέσω της επικοινωνίας της προσφεύγουσα, ει μη μόνον γνωστοποιήθηκε προς πάντα διαγωνιζόμενο με ανάρτηση ως άνω στην κεντρική σελίδα του διαγωνισμού. Δεδομένου δε ότι η υπό εξέταση προσφυγή κατατέθηκε από την προσφεύγουσα την 8-3-2021, ενώ η 10ήμερη προθεσμία για την άσκηση αυτής είχε λήξει ήδη από την 5-3-2021, ήτοι την 10^η και καταληκτική ημέρα άσκησης της προσφυγής σύμφωνα με την νόμιμη αποκλειστική προθεσμία, προκύπτει ότι, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε εκπροθέσμως και για το λόγο αυτό τυγχάνει απορριπτέα ως απαράδεκτη. Ειδικότερα, η 10ήμερη αποκλειστική προθεσμία για την

Αριθμός απόφασης: 826/2021

άσκηση της προσφυγής εκκίνησε την 23-2-2021 με την ανάρτηση της προσβαλλόμενης απόφασης στην κεντρική σελίδα του διαγωνισμού προς γνώση παντός διαγωνιζομένου οικονομικού φορέα, καθιστάμενη αντιληπτή αμέσως με την είσοδο του χρήστη στην πρώτη σελίδα του οικείου ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, ευχερώς υποπίπτουσα στην αντίληψη παντός η έκδοση της επίμαχης απόφασης δεδομένου μάλιστα ότι η σχετική ανάρτηση φέρει τον τίτλο *ΕΓΚΡΙΣΗ ΠΡΑΚΤΙΚΩΝ*. Επομένως εφόσον η προσφεύγουσα ανέτρεξε στο ΕΣΗΔΗΣ εγκαίρως, πράγμα επιβεβλημένο για ένα ευλόγως επιμελή διαγωνιζόμενο, μπόρεσε ευχερώς να αναγνώσει εγκαίρως την προσβαλλόμενη απόφαση και τα ενσωματωμένα Πρακτικά, τα οποία όμως η ίδια δηλώνει αορίστως και αναποδείκτως ότι ανέγνωσε μόλις την 5-3-2021. Συγκεκριμένα ουδεμία απόδειξη προσκομίζεται περί του πραγματικού χρόνου γνώσης της προσβαλλόμενης απόφασης από την προσφεύγουσα την 5-3-2021, και δεδομένου ότι η προσβαλλόμενη απόφαση γνωστοποιήθηκε μόνον με ανάρτηση στην κεντρική σελίδα του διαγωνισμού, προκύπτει αναγκαία ότι η προσφεύγουσα έλαβε γνώση αυτής αδιαμφισβήτητα από την κεντρική σελίδα του διαγωνισμού -και όχι από την *επικοινωνία* αφού ουδεμία κοινοποίηση εχώρησε μέσω της *επικοινωνίας*- Σύμφωνα δε με τον νόμο (σκέψη 20) και συγκεκριμένα την ΥΑ 56902/215 ΦΕΚ Β 1924 «... Άρθρο 8 *Επικοινωνία και διακίνηση εγγράφων 1. Η διαδικασία επικοινωνίας, ενημέρωσης και διακίνησης εγγράφων πραγματοποιείται μέσω του υποσυστήματος κατά περίπτωση, με : -- Την αποστολή ή κοινοποίηση σχετικών στοιχείων με μηνύματα δια της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» -- Την ανάρτηση σχετικών στοιχείων από τις Αναθέτουσες Αρχές/Αναθέτοντες Φορείς στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένα Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού» του εκάστοτε διαγωνισμού 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. Συνεπώς ο νόμος σε κάθε*

Αριθμός απόφασης: 826/2021

περίπτωση προβλέπει ότι παραδεκτά και νόμιμα *Η διαδικασία επικοινωνίας, ενημέρωσης και διακίνησης εγγράφων πραγματοποιείται μέσω του υποσυστήματος κατά περίπτωση, με Την ανάρτηση σχετικών στοιχείων από τις Αναθέτουσες Αρχές/Αναθέτοντες Φορείς στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένα Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού» του εκάστοτε διαγωνισμού και όχι αποκλειστικά και μόνο με ανάρτηση στην λειτουργικότητα επικοινωνία. Επί πλέον ούτε στην διακήρυξη προβλέπεται ότι οι κοινοποιήσεις διεξάγονται αποκλειστικά και μόνον μέσω της λειτουργικότητας επικοινωνία του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, ει μη μόνο ορίζεται ότι Οι αποφάσεις της αναθέτουσας αρχής για κάθε στάδιο του διαγωνισμού, θα κοινοποιούνται εγγράφως σε όλους τους προσφέροντες που συμμετέχουν στα επιμέρους στάδια, όπερ εν προκειμένω εγένετο με την ανάρτηση της προσβαλλόμενης απόφασης στην κεντρική ηλεκτρονική σελίδα του διαγωνισμού. Περαιτέρω, σύμφωνα με τον νόμο (σκέψη 20) αποδεικνύεται ότι την 23-2-2021 ήτοι κατά την καταγεγραμμένη ημερομηνία ανάρτησης της προσβαλλόμενης απόφασης στην κεντρική σελίδα του διαγωνισμού στην θέση Συνημμένα εχώρησε η γνωστοποίηση αυτής προς πάντα διαγωνιζόμενο καθόσον ως ορίζεται ο καταγεγραμμένος χρόνος, αποτελεί απόδειξη επικοινωνίας και διακίνησης εγγράφων μέσω του υποσυστήματος. Σε κάθε περίπτωση, είναι απορριπτέα εν προκειμένω τυχόν άποψη ότι εμπροθέσμως ασκήθηκε η προσφυγή την 8-3-2021 αφού δεν προκύπτει κοινοποίηση της προσβαλλόμενης απόφασης μέσω της επικοινωνίας. Και τούτο διότι : i) Δεδομένου ότι ουδέποτε η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε μέσω της επικοινωνίας επομένως κατά την άποψη αυτή δεν έχει εκκινήσει καν η έναρξη της 10ήμερης αποκλειστικής προθεσμίας για την άσκηση της προσφυγής και συνεπώς ακαίρως και συνεπώς απαράδεκτως ασκήθηκε η προσφυγή, και ii) Ούτε θα μπορούσε να υποστηριχθεί ότι εμπροθέσμως ασκήθηκε η προσφυγή την 8-3-2021 διότι η προσφεύγουσα έλαβε γνώση αυτής την 5-3-2021, καθώς δεν προκύπτει από κανένα προσκομιζόμενο στοιχείο ότι πράγματι η προσφεύγουσα έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης απόφασης την 5-3-2021 -*

Αριθμός απόφασης: 826/2021

ως αορίστως ιστορεί- και όχι την 23-2-2021 οπότε και γνωστοποιήθηκε στην κεντρική σελίδα του διαγωνισμού, και iii) Σε κάθε περίπτωση εξ άλλου ούτε η προσφεύγουσα αμφισβητεί ότι νομίμως έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης απόφασης από την κεντρική σελίδα του διαγωνισμού όπου και μόνον εκεί αναρτήθηκε, χωρίς να προβάλλει ισχυρισμούς περί τυχόν μη προσήκουσας κοινοποίησης αυτής και δη περί μη κοινοποίησης αυτής μέσω της *επικοινωνίας*, όπερ και δεν αμφισβητεί ότι την εμπόδισε ή δεν την εμπόδισε όπως λάβει εγκαίρως γνώση της προσβαλλόμενης απόφασης. Όμως και ανεξαρτήτως τούτων, ακόμη και εάν η προσφεύγουσα πράγματι έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης απόφασης την 5-3-2021 ως αορίστως και αναποδείκτως ιστορεί στην προσφυγή, όμως προκύπτει ότι η προσφεύγουσα επέδειξε αμελή συμπεριφορά και οικείο ππαίσμα της περί την μη ανάγνωση της επίμαχης απόφασης η οποία είχε γνωστοποιηθεί μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, και ήταν απολύτως διαθέσιμη και αναγνώσιμη κατά πάντα κρίσιμο χρόνο. Η δε προσφεύγουσα μπορούσε και όφειλε όπως την αναγνώσει εγκαίρως, λαμβανομένου υπ' όψιν και του ευλόγου, κατά την κοινή αντίληψη, ενδιαφέροντος των διαγωνιζομένων για το αποτέλεσμα των επιμέρους σταδίων του διαγωνισμού και την τελική έκβαση του διαγωνισμού. Συνεπώς απαραδέκτως λόγω παρόδου της 10 ήμερης νόμιμης προθεσμίας ήδη από την 5-3-2021, στρέφεται η προσφεύγουσα με την υπό εξέταση προσφυγή της 8-3-2021 κατά της προσβαλλόμενης απόφασης η οποία γνωστοποιήθηκε και της οποίας οφείλετο όπως λάβει πραγματική γνώση την 23-2-2021.

Επειδή, σύμφωνα με τη μειοψηφούσα άποψη της Προέδρου του Κλιμακίου, Ε. Αψοκάρδου, στο άρθ. 361 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Προθεσμία άσκησης της προσφυγής», καθώς και στο όμοιο άρθ. 4 του ΠΔ 39/2017 ορίζεται 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

Αριθμός απόφασης: 826/2021

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 ενδιαφερόμενου οικονομικού φορέα. Ειδικά για την άσκηση προσφυγής κατά προκήρυξης, η πλήρης γνώση αυτής τεκμαίρεται μετά την πάροδο δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση στο ΚΗΜΔΗΣ», στη δε Υπουργική Απόφαση 56902/215 (ΦΕΚ Β΄ 1924), στο άρθρο 8 ορίζεται ότι «1. Η διαδικασία επικοινωνίας, ενημέρωσης και διακίνησης εγγράφων πραγματοποιείται μέσω του υποσυστήματος κατά περίπτωση, με :

- Την αποστολή ή κοινοποίηση σχετικών στοιχείων με μηνύματα δια της λειτουργικότητας «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». Επομένως, από το συνδυασμό των διατάξεων της παρ. 1 του άρθρου 361 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 8

Αριθμός απόφασης: 826/2021

της ΥΑ με αρ. 56902/215/19.05.2017, προκύπτει ότι, η προθεσμία για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής άρχεται από την επομένη της κοινοποίησης της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο η οποία πραγματοποιείται ως ρητώς προβλέπεται στην οικεία υπουργική απόφαση, μόνο μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του διαδικτυακού τόπου του διαγωνισμού, καθώς ρητώς διαχωρίζεται η κοινοποίηση από την ανάρτηση στοιχείων και δοθέντος ότι βάσει της εν λόγω λειτουργικότητας, πέραν της ανάρτησης στον τόπο του διαγωνισμού, αποστέλλονται και μηνύματα ειδοποίησης μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στους ενδιαφερομένους, προκειμένου να ειδοποιηθούν σχετικά και λήγει όταν περάσει ολόκληρη η τελευταία ημέρα και, αν είναι κατά το νόμο εορτάσιμη, όταν περάσει ολόκληρη η επομένη εργάσιμη (βλ. *ad hoc* απόφαση πρώην 1^{ου} Κλιμακίου 630/2018, εισηγήτρια Χρ. Ζαράρη). Εξάλλου, και η Διακήρυξη προβλέπει ρητώς ότι οι αποφάσεις της αναθέτουσας αρχής για κάθε στάδιο του διαγωνισμού, θα κοινοποιούνται εγγράφως σε όλους τους προσφέροντες που συμμετέχουν στα επιμέρους στάδια με την κοινοποίηση να πραγματοποιείται, κατά τα ως άνω, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία». Ως εκ τούτου, η υπό κρίση προσφυγή ασκείται παραδεκτώς και πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της καθώς η προσφεύγουσα κατά δήλωσή της έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης στις 5-03-2021 μη δυναμένης να αποδείξει το γεγονός αυτό καθώς δεν αποστέλλονται ειδοποιήσεις στους συμμετέχοντες για τα αναρτηθέντα αρχεία στην κεντρική σελίδα του διαγωνισμού και δοθέντος ότι η τεκμαιρόμενη γνώση αφορά μόνο στην άσκηση προσφυγής κατά προκήρυξης. Εξάλλου, ουδόλως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου ότι η προσφεύγουσα έλαβε πλήρη και πραγματική γνώση της προσβαλλόμενης σε χρόνο προγενέστερο από αυτόν που δηλώνει ώστε η υπό εξέταση προσφυγή της να θεωρηθεί εκπρόθεσμη.

27. Επειδή οι προϋποθέσεις του παραδεκτού που πρέπει να συντρέχουν κατά την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής κρίνονται σε κάθε περίπτωση και αυτεπαγγέλτως από την ΑΕΠΠ (πρβλ. ΣτΕ 2080/2016).

28. Επειδή γίνεται δεκτή η εισήγηση.

Αριθμός απόφασης: 826/2021

29. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαραδέκτως εκπροθέσμως ασκηθείσα.

30. Επειδή, ύστερα από τα εκτεθέντα στη σκέψη 29, πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 16 Απριλίου 2021 και εκδόθηκε την 6 Μαΐου 2020 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος
ΕΙΡΗΝΗ ΑΨΟΚΑΡΔΟΥ

Ο Γραμματέας
ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΔΕΜΙΡΤΖΗΟΓΛΟΥ
α/α ΜΙΧΑΗΛ ΣΟΦΙΑΝΟΣ