

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Το 2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ Α.Ε.Π.Π. αποτελούμενο από τον Πρόεδρο, Νικόλαο Σαββίδη και τα μέλη Νεκταρία-Πηνελόπη Ταμανίδη – Εισηγήτρια και Μαρία Μανδράκη, αναπληρώτρια της Γερασιμούλας – Μαρίας Δρακονταειδή, δυνάμει της με αριθμό 23/208 Πράξης του Προέδρου της ΑΕΠΠ, συνεδρίασε σήμερα, 18 Απριλίου 2018, στην έδρα της Αρχής.

Για να εξετάσει την Προδικαστική Προσφυγή με Γεν. Αριθ. Κατ. ΑΕΠΠ 279/22-03-2018 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» (εφεξής προσφεύγων) κατά της αναθέτουσας αρχής με την επωνυμία «.....», (εφεξής αναθέτουσα αρχή).

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων επιδιώκει όπως γίνει δεκτή η προσφορά του στον Ανοικτό Μειοδοτικό Διαγωνισμό της (.....– «.....»), στον οποίο συμμετείχε, για την προμήθεια νωπών κρεάτων – πουλερικών και παρασκευασμάτων αυτών για την κάλυψη των αναγκών των μονάδων – υπηρεσιών της, ακυρώνοντας την από 13-3-2018 απόφαση της αρμόδιας επιτροπής της (.....– «.....»), Διαφορετικά, κατ' εφαρμογή του άρθρου 9 παρ. 6 περ. ιθ' της με αριθμό επίδικης διακήρυξης του εν λόγω Διαγωνισμού, σχετικά με την περίπτωση τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ, ή άλλου ανυπέρβλητου κωλύματος, οφειλόμενα σε γεγονότα μη δυνάμενα να προβλεφθούν, κατόπιν σχετικής πιστοποίησης από το Υπουργείο Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού, η να προχωρήσει σε μετάθεση κάθε δημοσιευμένης πράξης της, καταρχάς για διάστημα επτά (7) ημερολογιακών ημερών και σε υπέρβαση του υπόψη κωλύματος, με νεότερη απόφαση ανηρτημένη στο ΕΣΗΔΗΣ. Άλλως, να ακυρωθεί – ματαιωθεί ο εν λόγω διαγωνισμός της (..... –«.....»),,, για, με καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών στη διαδικτυακή

Αριθμός Απόφασης: 344 / 2018

πύλη www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ την 23η-2-2018 και ώρα 23:59 (αριθμός διακήρυξης:), με συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ, και να επαναληφθεί στο μέλλον. Σημειώνεται ότι η συνολικός προϋπολογισμός του επίδικου Διαγωνισμού ανέρχεται στο ποσό των 100.000,00 ευρώ πλέον του αναλογούντος ΦΠΑ.

Στην υπό κρίση προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων σώρευσε και αίτημα για τη λήψη προσωρινών μέτρων, με το οποίο αιτείτο την αναστολή της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας και την μη κατακύρωση του αποτελέσματος της, έως ότου δημοσιευθεί οριστική απόφαση από την ΑΕΠΠ επί της προσφυγής μου και να ληφθεί κάθε πρόσφορο μέτρο προκειμένου να επανορθωθεί η εικαζόμενη παράβαση ή να αποτραπεί η ζημία των θιγόμενων συμφερόντων, συμπεριλαμβανομένων μέτρων που αναστέλλουν την εκτέλεση οιασδήποτε απόφασης λαμβάνει η Αναθέτουσα Αρχή. Επί του ανωτέρω αιτήματος εκδόθηκε η με αριθμό Α156/2018 απόφαση της ΑΕΠΠ.

Αφού άκουσε την εισηγήτρια Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη

και μελέτησε το σύνολο των εγγράφων του φακέλου,

σκέφτηκε κατά νόμο και έκανε ομοφώνως δεκτά τα εξής :

1. Επειδή για την άσκηση της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ. 2 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 363 παρ. 2 του Ν. 4412/2016, συνολικού ποσού 600,00 Ευρώ (κωδικός e-Παραβόλου), που αντιστοιχεί στο ελάχιστο προβλεπόμενο, καθώς το 0,5% της προϋπολογιζόμενης δαπάνης του τμήματος του διαγωνισμού στο πλαίσιο του οποίου ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, η οποία ανέρχεται στο ποσό των 100.000,00 ευρώ μη συμπ/νου ΦΠΑ ισούται με ποσό λιγότερο των ευρώ 600,00, το οποίο πληρώθηκε σύμφωνα με την προσκομιζόμενη από τον προσφεύγοντα από 21-03-2018 εκτύπωση από την σελίδα της ΓΓΠΣ με την ένδειξη «ΠΛΗΡΩΜΕΝΟ» και ήδη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ».

Αριθμός Απόφασης: 344 / 2018

2. Επειδή η υπό κρίση προσφυγή ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και της παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016.

3. Επειδή, η προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως στις 22-03-2018, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016. Ειδικότερα, εν προκειμένω, η τελευταία ημέρα της αποκλειστικής δεκαήμερης προθεσμίας άσκησης της προσφυγής έληγε στις 26-03-2018 δεδομένου ότι ο προσφεύγων έλαβε γνώση της προσβαλλομένης στις 15-03-2018 οπότε αυτή αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), όπου διενεργείται (ηλεκτρονικά) ο διαγωνισμός και κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερομένους. Η εν λόγω προσφυγή αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. και κοινοποιήθηκε αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην Α.Ε.Π.Π.

4. Επειδή η ΑΕΠΠ είναι αρμόδια για την εξέταση της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής και λόγω ποσού (345 παρ.1 Ν.4412/2016, 6 παρ.1 Ν.4412/2016).

5. Επειδή ο προσφεύγων έχει έννομο συμφέρον στην άσκηση της υπό κρίση προσφυγής καθώς έχει ήδη – κατά τα προαναφερθέντα - συμμετάσχει στον επίδικο Διαγωνισμό, υπό την έννοια ότι προσπάθησε να καταθέσει εμπρόθεσμη προσφορά, πλην όμως δεν ολοκληρώθηκε εμπρόθεσμα, λόγω τεχνικής αδυναμίας του ΕΣΗΔΗΣ και έτσι αποκλείστηκε από τον Διαγωνισμό.

6. Επειδή με την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι δυνάμει του από 13-3-2018 έγγραφου της Αναθέτουσας Αρχής του γνωστοποιήθηκε η μη αποδοχή της προσφοράς του στον επίδικο Διαγωνισμό για, με καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ την 23η-2-2018 και ώρα 23:59, με την αιτιολογία ότι παρελήφθη αποκλειστικά σε έντυπη μορφή (άρθρο 10 των γενικών όρων του διαγωνισμού) και δεν προκύπτουν λόγοι ανωτέρας βίας από τα στοιχεία της υποβληθείσας με αρ. πρωτ. 24342/1-3-2018 απαντητικής επιστολής της Διεύθυνσης Διαχείρισης, Ανάπτυξης και Υποστήριξης ΕΣΗΔΗΣ, της Γενικής

Αριθμός Απόφασης: 344 / 2018

Διεύθυνσης Δημόσιων Συμβάσεων της Γενικής Γραμματείας Εμπορίου και Προστασίας Καταναλωτή του Υπουργείου Οικονομίας και Ανάπτυξης.

7. Επειδή, κατά τα παγίως γεγόμενα δεκτά από τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας και του Ελεγκτικού Συνεδρίου, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το Δημόσιο διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο τη δημόσια αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν και υποχρεούται από την έναρξη και μέχρι την ολοκλήρωση της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει όσα ορίζονται σε αυτή (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οι οποίες πρέπει να ερμηνεύονται στενά και αυστηρά, συνιστά παράβαση νόμου και οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

8. Επειδή στην επίδικη Διακήρυξη ορίζεται ότι: «Άρθρο 5^ο Προσφορές και Αιτήσεις Συμμετοχής: Όσοι επιθυμούν να συμμετάσχουν στο διαγωνισμό, απαιτείται να καταρτίσουν και να υποβάλουν ηλεκτρονικά, με χρήση της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ, μέσω της ιστοσελίδας www.promitheus.gov.gr προσφορά με τα απαραίτητα δικαιολογητικά και ό,τι άλλο απαιτείται από την παρούσα διακήρυξη, μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζει η παρούσα διακήρυξη, στην ελληνική γλώσσα, σε ηλεκτρονικό φάκελο, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Ν.4412/2016 άρθρο 92 παρ. 6 καθώς και στις διατάξεις του άρθρου 15 της Απόφασης 56902/215/ 02 -06-2017 «Τεχνικές Λεπτομέρειες και Διαδικασίες Λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ» (ΦΕΚ Β'1924/02-06-2017). ... 7. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 6 περ. ιθ' της επίδικης Διακήρυξης ορίζεται ότι: «Σε περίπτωση τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ, ή άλλου ανυπέρβλητου κωλύματος, οφειλόμενα σε γεγονότα μη δυνάμενα να προβλεφθούν, κατόπιν σχετικής πιστοποίησης από το Υπουργείο Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού, η Αναθέτουσα Αρχή θα προχωρήσει σε μετάθεση κάθε δημοσιευμένης πράξης της, καταρχάς για διάστημα επτά (7) ημερολογιακών ημερών και σε υπέρβαση του

Αριθμός Απόφασης: 344 / 2018

υπόψη κωλύματος, με νεότερη απόφαση αναρτημένη στο ΕΣΗΔΗΣ». Ο οικονομικός φορέας υποβάλλει τους (υπο)φακέλους της παραγράφου 3 μέσω του ηλεκτρονικού Συστήματος, όπως περιγράφεται παρακάτω: α. Τα στοιχεία και δικαιολογητικά που περιλαμβάνονται στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά», όπως αυτά καθορίζονται στην παράγραφο 4 του παρόντος Άρθρου, υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου PDF και εφόσον έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8 της Απόφασης 56902/215/ 02 -06-2017 «Τεχνικές Λεπτομέρειες και Διαδικασίες Λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ» (ΦΕΚ Β'1924/02-06-2017), χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου της υπογραφής. β. Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των στοιχείων και δικαιολογητικών του (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή/αναθέτονα φορέα, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με το Ν.4250/2014. Τέτοια στοιχεία και δικαιολογητικά είναι ενδεικτικά η εγγυητική επιστολή συμμετοχής, τα πρωτότυπα έγγραφα τα οποία έχουν εκδοθεί από ιδιωτικούς φορείς και δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο, καθώς και τα έγγραφα που φέρουν τη Σφραγίδα της Χάγης. γ. Δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή στοιχεία και δικαιολογητικά τα οποία φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8 της απόφασης 56902/215/ 02 -06-2017 (ΦΕΚ Β'1924/02-06- 2017, τα ΦΕΚ, τα τεχνικά φυλλάδια και όσα στοιχεία και δικαιολογητικά προβλέπεται από το Ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται αντίγραφα των πρωτοτύπων. δ. Τα στοιχεία και δικαιολογητικά που προσκομίζονται σε έντυπη μορφή φέρουν υποχρεωτικά ιδιόχειρη μονογραφή ανά φύλλο και ιδιόχειρη υπογραφή¹ (όπου απαιτείται αντί της ψηφιακής) από τον οικονομικό φορέα ή, σε περίπτωση νομικών προσώπων, από το νόμιμο εκπρόσωπο αυτών. ε. Ο οικονομικός φορέας συντάσσει την τεχνική και οικονομική του προσφορά συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του Συστήματος και επισυνάπτοντας στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένων

Ηλεκτρονικής Προσφοράς» και στον κατά περίπτωση (υπο)φάκελο όλα τα στοιχεία της προσφοράς του σε μορφή αρχείου PDF Στη συνέχεια, ο οικονομικός φορέας παράγει από το Σύστημα τα ηλεκτρονικά αρχεία (εκτυπώσεις της Τεχνικής Προσφοράς Προμηθευτή και της Οικονομικής Προσφοράς Προμηθευτή) σε μορφή αρχείου PDF τα οποία υπογράφονται με εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8 της απόφασης 56902/215 (ΦΕΚ '1924/02-06-2017) και επισυνάπτονται στους αντίστοιχους (υπο)φακέλους της προσφοράς από τον οικονομικό φορέα. Κατά την συστημική υποβολή της προσφοράς το Σύστημα πραγματοποιεί αυτοματοποιημένους ελέγχους επιβεβαίωσης της ηλεκτρονικής προσφοράς σε σχέση με τα παραχθέντα ηλεκτρονικά αρχεία (Τεχνική και Οικονομική Προσφορά) και εφόσον οι έλεγχοι αυτοί αποβούν επιτυχείς η προσφορά υποβάλλεται στο Σύστημα. 16. Η κατάρτιση και η υποβολή των προσφορών πραγματοποιείται ηλεκτρονικά, με χρήση της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ, μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr. Μετά την παρέλευση της καταληκτικής για την κατάθεση των προσφορών ημερομηνίας και ώρας, δεν υπάρχει δυνατότητα υποβολής προσφοράς στο σύστημα. 17. Προσφορές που τυχόν υποβληθούν ή περιέλθουν στην Επιτροπή αποκλειστικά σε έντυπη μορφή (για τις οποίες δεν έχει πραγματοποιηθεί κατάθεση ηλεκτρονικής προσφοράς στο σύστημα) δεν αποσφραγίζονται και επιστρέφονται στους αποστολείς τους. 18. Απαιτούμενα από την παρούσα διακήρυξη, για προσκόμιση σε έντυπη μορφή στοιχεία, που υποβάλλονται ή περιέρχονται στην Επιτροπή μετά την καθοριζόμενη προθεσμία, θεωρούνται εκπρόθεσμα κατατεθέντα και οδηγούν σε απόρριψη της προσφοράς. ... Άρθρο 9^ο Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής. ιθ. Σε περίπτωση τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ, ή άλλου ανυπέρβλητου κωλύματος, οφειλόμενου σε γεγονότα μη δυνάμενα να προβλεφθούν, κατόπιν σχετικής πιστοποίησης από το θα προχωρήσει σε μετάθεση κάθε δημοσιευμένης πράξης της, καταρχάς για διάστημα επτά (7) ημερολογιακών ημερών και σε υπέρβαση του υπόψη κωλύματος, με νεότερη απόφαση, ανηρητημένη στο ΕΣΗΔΗΣ. α. Προσφορές που παρουσιάζουν αποκλίσεις από την τεχνική περιγραφή και τις απαιτήσεις της Υπηρεσίας όπως αναφέρονται στους όρους της διακήρυξης, απορρίπτονται ως απαράδεκτες, μετά από προηγούμενη γνωμοδότηση της

επιτροπής. ...»

9. Επειδή στην με αρ. πρωτ. 24342/1-3-2018 απαντητική επιστολή της Διεύθυνσης Διαχείρισης, Ανάπτυξης και Υποστήριξης ΕΣΗΔΗΣ, της Γενικής Διεύθυνσης Δημόσιων Συμβάσεων της Γενικής Γραμματείας Εμπορίου και Προστασίας Καταναλωτή του Υπουργείου Οικονομίας και Ανάπτυξης επί του από 23-2-2018 ηλεκτρονικού μηνύματός του προσφεύγοντα αναφέροντα τα εξής: «Όπως προκύπτει από τα συνημμένα στοιχεία καταγραφής του συστήματος, η εταιρεία κατά το χρονικό διάστημα μέχρι την καταληκτική ώρα υποβολής προσφορών που είχε οριστεί από την αναθέτουσα αρχή στις 23-2-2018 και 23:59:00, επισύναψε εμπρόθεσμα είκοσι τέσσερα (24) αρχεία στην ηλεκτρονική προσφορά (Πίνακας «Χρόνοι τελευταίας αποθήκευσης Αρχείων» γραμμή 1 έως και 24) με τελευταία ανάρτηση συνημμένου στην ηλεκτρονική της προσφορά στις 20:12:54. Στη συνέχεια, η εταιρεία προσπάθησε να εξαγει από το σύστημα τις εκτυπώσεις της τεχνικής και οικονομικής της προσφοράς (Πίνακας «Ιστορικό εκτέλεσης εκτυπώσεων»), ως απαιτείται. Οι προσπάθειες για την εξαγωγή των εκτυπώσεων ήταν εμπρόθεσμες, όμως το σύστημα λόγω πρόσκαιρης τεχνικής αδυναμίας στο υποσύστημα των εκτυπώσεων, τις ολοκλήρωσε αρκετά αργότερα και μάλιστα μετά την καταληκτική ώρα υποβολής των προσφορών. Συγκεκριμένα, για την πρώτη π.χ. προσπάθεια εξαγωγής της εκτύπωσης της οικονομικής προσφοράς, η οποία έγινε στις 23-2-2018 στις 21:00:00 ολοκληρώθηκε την επόμενη ημέρα, στις 24-2-2018 11:20:59 (Πίνακας «Ιστορικό εκτέλεσης εκτυπώσεων» γραμμή 1). Επισημαίνεται δε ότι ο συνήθης χρόνος εξαγωγής των εκτυπώσεων δεν διαρκεί περισσότερο από λίγα δευτερόλεπτα. Έτσι κάθε προσπάθεια υποβολής της ηλεκτρονικής προσφοράς της εταιρείας θα ήταν αποτυχημένη αφού δεν είχαν εξαχθεί οι εκτυπώσεις του συστήματος και δεν είχαν επισυναφθεί στην προσφορά, ως απαιτείται. Το γεγονός της αδυναμίας εξαγωγής των εκτυπώσεων είχε ως αποτέλεσμα τη μη επιτυχή υποβολή της προσφοράς όχι με υπαιτιότητα της εταιρείας, αλλά λόγω της πρόσκαιρης τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του συστήματος που παρουσιάσθηκε κατά τη διαδικασία κατάρτισης και υποβολής της υπ' αριθμό 90423 ηλεκτρονικής προσφοράς. Από το σύνολο των ανωτέρω στοιχείων επιβεβαιώνεται κατά την άποψή μας ότι η μη επιτυχής υποβολή της υπ' αριθμό 90423 ηλεκτρονικής προσφοράς από την εταιρεία δεν οφείλεται σε μη ενδεδειγμένους χειρισμούς από την πλευρά της εταιρείας κατά την κατάρτιση και υποβολή της

Αριθμός Απόφασης: 344 / 2018

προσφοράς της, αλλά σε πρόσκαιρη τεχνική αδυναμία του συστήματος και συγκεκριμένα στο υποσύστημα εξαγωγής των εκτυπώσεων, η οποία δεν επέτρεψε την ομαλή ολοκλήρωση από την πλευρά μου της υποβολής της προσφοράς της. Κατόπιν τούτου και δυνάμει της παραγράφου 4 του άρθρου 37 του ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α/147/8-8-2016), θα πρέπει η αναθέτουσα αρχή του διαγωνισμού, λαμβάνοντας υπόψη την παρούσα επιστολή μας, με την οποία πιστοποιούμε την ανωτέρω τεχνική αδυναμία του ΕΣΗΔΗΣ, με αιτιολογημένη απόφασή της να ρυθμίσει τα της συνέχειας του διαγωνισμού.

10. Επειδή η Αναθέτουσα Αρχή έχει αποστείλει τις απόψεις με το από 03-04-2018 έγγραφο της, δυνάμει του οποίου δεν αναγνωρίζει λόγο ανωτέρας βίας στον προσφεύγοντα.

11. Επειδή λαμβανομένων υπόψη των ανωτέρω και μετά από ενδελεχή επισκόπηση των εγγράφων της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής κρίνεται ότι ο λόγος της προσφυγής είναι βάσιμος. Και τούτο διότι όπως προκύπτει από την με αριθμό πρωτ. 24342/1-3-2018 απαντητική επιστολή της Διεύθυνσης Διαχείρισης, Ανάπτυξης και Υποστήριξης ΕΣΗΔΗΣ, της Γενικής Διεύθυνσης Δημόσιων Συμβάσεων της Γενικής Γραμματείας Εμπορίου και Προστασίας Καταναλωτή του Υπουργείου Οικονομίας και Ανάπτυξης, υπήρξε τεχνική αδυναμία του προσφεύγοντα κατά την υποβολή της προσφοράς του στο ΕΣΗΔΗΣ, μη οφειλόμενη σε αυτόν ή σε μη ενδεδειγμένους χειρισμούς από την πλευρά του, αλλά σε πρόσκαιρη τεχνική αδυναμία του συστήματος και συγκεκριμένα στο υποσύστημα εξαγωγής των εκτυπώσεων, η οποία δεν επέτρεψε την ομαλή ολοκλήρωση από την πλευρά μου της υποβολής της προσφοράς της. Ως εκ των ανωτέρω, υπήρξε για τον προσφεύγοντα λόγος ανωτέρας βίας κατά την υποβολή της προσφοράς του, ο οποίος τον οδήγησε σε εκπρόθεσμη υποβολή της προσφοράς του. Η ανωτέρα βία όμως αυτή δεν αποτελεί λόγο αποκλεισμού του από την διαγωνιστική διαδικασία, λόγω μη τήρησης της προθεσμίας από την διακήρυξη περί εμπρόθεσμής κατάθεσης της προσφοράς του.

12. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

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

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή.

Ακυρώνει την από 13-03-2018 με αριθμό Φ.600.163/3/11019 Σ.649 απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής κατά το σκέλος που κρίνει ως μη αποδεκτή την προσφορά του προσφεύγοντα.

Ορίζει την επιστροφή του παράβολου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη στις 18-04-2018 και καταχωρήθηκε στο Βιβλίο Αποφάσεων της ΑΕΠΠ την 03-05-2018.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΝΙΚΟΛΑΟΣ Σ. ΣΑΒΒΙΔΗΣ

ΜΕΛΠΟΜΕΝΗ ΤΣΙΑΛΑΦΟΥΤΑ