

**Η**

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

**6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 6 Αυγούστου 2018 με την εξής σύνθεση:  
Μιχαήλ Διαθεσόπουλος Πρόεδρος-Εισηγητής, Σταυρούλα Κουρή και Αγγελική Πουλοπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει το από 30-7-2018 Έγγραφο τιτλοφορούμενο ως «Ένσταση» που καταχωρίστηκε με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/748/3-8-2018 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενου

Κατά της αναθέτουσας αρχής «ΔΗΜΟΣ ΝΑΞΟΥ», νομίμως εκπροσωπούμενου

Με το έγγραφό του που τιτλοφορείται ως «Ένσταση» ο υποβάλλων αυτό οικονομικός φορέας ζητά να ακυρωθεί η με αρ. πρωτ. 11023/16-7-2018 Διακήρυξη ανοικτού κάτω των ορίων διαγωνισμού για ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ-ΠΑΡΑΚΟΛΟΥΘΗΣΗ ΚΑΙ ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗ Η/Μ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΥΔΡΕΥΣΗΣ-ΑΡΔΕΥΣΗΣ-ΑΠΟΧΕΤΕΥΣΗΣ ΔΗΜΟΥ ΝΑΞΟΥ, εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 199.900,00 ευρώ που δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με Μοναδικό ΑΔΑΜ 18PROC003434461 την 17-7-2018 και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α 62244 την 20-7-2018.

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Πρόεδρο-Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, η Προσφυγή αφορά διαδικασία που διενεργείται μέσω ΕΣΗΔΗΣ και διακηρύχθηκε ως ανάθεση γενικών υπηρεσιών, εκτιμώμενης άνευ

## Αριθμός Απόφασης: 620/2018

ΦΠΑ αξίας κάτω των ορίων και δημοσιευθείσας στο ΚΗΜΔΗΣ την 17-7-2018. Επομένως, υπάγεται βάσει της κατά τα ως άνω εκτιμώμενης αξίας της Διακήρυξης και δη του χρόνου δημοσίευσης της διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ, στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ως και την καθ' ύλην αρμοδιότητά της κατ' αρ. 345 παρ. 1 Ν. 4412/2016.

2. Επειδή, για την άσκηση της Προσφυγής δεν ευρέθη καταβεβλημένο το κατ' αρ. 5 ΠΔ 39/2017 και αρ. 363 Ν. 4412/2016, ως και κατά το αρ. 3.4 της Διακήρυξης, παράβολο ούτε συνημμένο στην προσφυγή ούτε υποβληθέν στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού ούτε περιελθόν καθ' οιονδήποτε τρόπο στην ΑΕΠΠ και την αναθέτουσα. Συνεπώς, η προσφυγή ασκήθηκε απαραδέκτως και μόνο εξ αυτού του λόγου (Αποφάσεις ΑΕΠΠ 70-71/2018).

3. Επειδή (βλ. ενδ. Απόφαση ΑΕΠΠ 70/2018), περαιτέρω, κατ' αρ. 362 παρ. 1 Ν. 4412/2016, όπως ισχύει, προβλέπεται 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...»*. Επιπλέον, κατ' αρ. 8 παρ. 3-5 ΠΔ 39/2017, που, ως ερειδόμενο στην ως άνω διάταξη του Ν. 4412/2016, ρυθμίζει εξαντλητικά και αυστηρά το ζήτημα του παραδεκτού τρόπου άσκησης της προδικαστικής προσφυγής, ορίζεται ότι *«3. 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. 4. Σε περιπτώσεις τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (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*

## **Αριθμός Απόφασης: 620/2018**

προσφυγή κατατίθεται ηλεκτρονικά στην ΑΕΠΠ μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (e-mail). Ως ημερομηνία υποβολής της προσφυγής θεωρείται η ημερομηνία παραλαβής της από την ΑΕΠΠ μέσω του ηλεκτρονικού ταχυδρομείου. Το αργότερο την επόμενη εργάσιμη ημέρα από την παραλαβή της προσφυγής, η ΑΕΠΠ ειδοποιεί ηλεκτρονικά τον προσφεύγοντα για την παραλαβή της προσφυγής και τον αριθμό πρωτοκόλλου αυτής. 5. Μέχρι την έναρξη λειτουργίας του συστήματος κατάθεσης προσφυγών μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ σύμφωνα με την προηγούμενη παράγραφο, η προσφυγή κατατίθεται εγγράφως στο πρωτόκολλο της ΑΕΠΠ ή με ταχυδρομική αποστολή επί αποδείξει ή με τηλεομοιοτυπία προς την ΑΕΠΠ. Ως ημερομηνία υποβολής της προσφυγής λογίζεται αντίστοιχα η ημερομηνία πρωτοκόλλησης ή η ημερομηνία του αποδεικτικού ταχυδρομικής αποστολής ή της αποστολής με τηλεομοιοτυπία.». Δηλαδή, κατά τα παραπάνω, ο μόνος προβλεπόμενος καταρχήν τρόπος άσκησης της προδικαστικής προσφυγής είναι η ηλεκτρονική κατάθεση και συγκεκριμένα η υποβολή στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, αποκλειστικά δε κατ' εξαίρεση πρώτον στην περίπτωση τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ, και δη μόνο αν αυτή πιστοποιείται από την οικεία Διεύθυνση του Υπουργείου Οικονομίας, δεύτερον στην περίπτωση που ο διαγωνισμός δεν διενεργείται δια ΕΣΗΔΗΣ, οπότε και η προσφυγή ασκείται και πάλι ηλεκτρονικά, αλλά αυτή τη φορά με αποστολή της δια μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ. Φυσική δε κατάθεση, ήτοι κατάθεση έντυπης προσφυγής στην υπηρεσία αποκλείεται σε κάθε περίπτωση, καθώς η μόνη τέτοια περίπτωση, δηλαδή αυτή της παραπάνω παρ. 5, είχε περιορισμένη χρονική ισχύ για το όλως σύντομο και ολιγοήμερο χρονικό διάστημα που η ΑΕΠΠ δεν διέθετε διεύθυνση ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, κατά την έναρξη λειτουργίας της και εκ μέρους της παραλαβής προσφυγών, τον Ιούνιο-Ιούλιο 2017, περίπτωση η οποία πλέον δεν συντρέχει. Εξάλλου, ακόμη και σε αυτή τη λήξασα πλέον περίπτωση, η προσφυγή ασκείτο ενώπιον της ΑΕΠΠ με φυσική κατάθεση στη δική της υπηρεσία ή ταχυδρομική αποστολή προς την τελευταία και όχι με κατάθεση στο πρωτόκολλο και την εν γένει υπηρεσία της αναθέτουσας, η οποία ουδέποτε υπήρξε προβλεπόμενος τρόπος άσκησης της προσφυγής. Ούτως, κάθε άλλος τρόπος κατάθεσης της προσφυγής πέραν της

## Αριθμός Απόφασης: 620/2018

ηλεκτρονικής κατάθεσης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού αποκλείεται (πλην των δύο όλως ειδικών περιπτώσεων του άρ. 8 παρ. 3 ΠΔ 39/2017, όπου και πάλι απαιτείται ηλεκτρονική άσκηση και δη ενώπιον της ΑΕΠΠ δια αποστελλόμενου από τον προσφεύγοντα προς αυτήν μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, οι οποίες περιπτώσεις δεν συντρέχουν εν προκειμένω) και αν η προσφυγή δεν ασκηθεί δια του ως άνω προβλεπόμενου κατ' άρ. 8 παρ. 1 ΠΔ 39/2017 (ή κατ' άρ. 8 παρ. 2 στις όλως συγκεκριμένες, μη συντρέχουσες εν προκειμένω, δύο περιστάσεις, αυτό προβλέπει) τρόπου, σε κάθε δε περίπτωση αν ασκηθεί φυσικώς, είτε ενώπιον της ΑΕΠΠ είτε, πολύ περισσότερο με κατάθεση ενώπιον της αναθέτουσας, η άσκησή της είναι εξαρχής και άνευ ετέρου απαράδεκτη. Τα ως άνω περί της μέσω ΕΣΗΔΗΣ υποβολής ως αποκλειστικού τρόπου κατάθεσης αναφέρονται και στο άρ. 3.4 της Διακήρυξης. Όμως, η ως άνω, καθ' ερμηνεία του δικογράφου λαμβανόμενη υπόψη ως Προδικαστική Προσφυγή, κατατέθηκε σε φυσική, δηλαδή έντυπη μορφή στην υπηρεσία της αναθέτουσας (Δήμος Νάξου) όπου και έλαβε αρ. πρωτ. 11973/30-7-2018 και όχι ηλεκτρονικά μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, ήτοι δια του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ δια του οποίου διενεργείται κατά την ως άνω σκ. 1 ο διαγωνισμός. Επομένως και για αυτόν τον αυτοτελή λόγο, επιπλέον του έτερου συντρέχοντος λόγου απαραδέκτου της σκ. 3, η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε απαραδέκτως, ασχέτως δε ότι επιπλέον δεν χρησιμοποιήθηκε το κατ' άρ. 8 παρ. 2 ΠΔ 39/2017 προδιατυπωμένο έντυπο και απευθύνθηκε κατά το περιεχόμενό της προς την αναθέτουσα (πέραν του ότι κατατέθηκε και ενώπιον της).

4. Επειδή, επιπλέον και ανεξαρτήτως των ανωτέρω, η Προσφυγή ασκείται απαραδέκτως και για τον πρόσθετο λόγο ότι δεδομένου εξάλλου πως δεν υποβλήθηκε ηλεκτρονικά στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, αλλά σε φυσική μορφή ενώπιον των υπηρεσιών της αναθέτουσας, δεν υπογράφηκε ηλεκτρονικά με προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή, αλλά με ιδιόχειρη υπογραφή και μάλιστα και αβεβαίωτη ως προς το γνήσιο της υπογραφής της, κατά παράβαση του άρ. 8 παρ. 3 ΥΑ 56902/215/2017 και άρ. 3.4 της Διακήρυξης (βλ. και Απόφαση ΑΕΠΠ 152/2018).

**Αριθμός Απόφασης: 620/2018**

5. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

6. Επειδή, συνεπεία των ως άνω, δεν υφίσταται παράβολο, ώστε να διαταχθεί η κατάπτωσή του.

**ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 6-8-2018 και εκδόθηκε την 9-8-2018.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ ΜΙΧΑΗΛ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΚΟΚΚΑΛΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ**