

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**2<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 11.06.2019, με την εξής σύνθεση: Μαρία Μανδράκη, Πρόεδρος, Νικόλαος Σαββίδης και Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Μέλη.

Για να εξετάσει, την από 07.05.2019 (ημερομηνία αποστολής με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην Α.Ε.Π.Π.) Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 551/07.05.2019, του οικονομικού φορέα «...», που κατοικοεδρεύει στη ..., οδός ..., αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του ... / Διεύθυνση Περιφέρειας ... (εφεξής «...» ή «αναθέτων φορέας»), που εδρεύει στη ..., αρ. ..., όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Με την Προσφυγή του ο προσφεύγων αιτείται την κατάργηση του υπ' αριθ. .../.../22.04.2019 εγγράφου του ..., αναφορικά με την υπ' αριθ. πρωτ. .../.../Περιοχή ... διακήρυξη διενέργειας ηλεκτρονικού ανοιχτού δημόσιου διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου για την ανάθεση της υπηρεσίας «Αποκοπές και επαναφορές παροχών ηλεκτρικής ενέργειας λόγω χρέους και κατόπιν αιτήματος πελάτη, εργασίες σε μετρητικές διατάξεις της Περιοχής ...», με το οποίο αποκλείστηκε από τη συνέχεια του διαγωνισμού η προσφορά του, ώστε να γίνει δεκτή αυτή στο διαγωνισμό.

Η εξέταση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή, Κωνσταντίνο Κορομπέλη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την υπ' αριθ. πρωτ. .../.../Περιοχή ... διακήρυξη του ... προκηρύχθηκε η διενέργεια ανοιχτού, ηλεκτρονικού, δημόσιου διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου της υπηρεσίας «Αποκοπές και

## **Αριθμός απόφασης: 678 / 2019**

επαναφορές παροχών ηλεκτρικής ενέργειας λόγω χρέους και κατόπιν αιτήματος πελάτη, εργασίες σε μετρητικές διατάξεις της Περιοχής ...», η οποία καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 14.03.2019 με ΑΔΑΜ ... και αναρτήθηκε στην ηλεκτρονική πλατφόρμα «SourceOne» της εταιρείας CosmoOne, μέσω της οποίας διενεργείται ο υπό κρίση διαγωνισμός και με αριθ. ...-...-..., δυνάμει της Κ.Υ.Α. .../23.01.2018 «*Παρέκκλιση από την υποχρέωση εκτέλεσης των επικοινωνιών, καθώς και των ανταλλαγών πληροφοριών μέσω του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για τη ...*», με την οποία επιτρέπεται στον εν λόγω αναθέτοντα φορέα η διεξαγωγή των διαγωνιστικών του διαδικασιών με τη λειτουργία πλατφόρμας ισοδύναμων λειτουργικότητων, ως εν προκειμένω.

2. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 229 παρ. 1 εδ. α΄ του Βιβλίου ΙΙ του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α΄ 147), η διανομή ηλεκτρισμού, ως η δραστηριότητα αυτή ασκείται δυνάμει του Ν. 4001/2011 (άρθρα 122 επ.) από τον ..., περιλαμβάνεται ρητά στις δραστηριότητες οι οποίες εντάσσονται στο πεδίο εφαρμογής αυτού και συνεπώς η εν λόγω εταιρεία συνιστά αναθέτοντα φορέα κατ' άρθρο 2 παρ. 1 περ. 1 και 224 του Ν. 4412/2016 και ως εκ τούτου ο υπό κρίση διαγωνισμός, ενόψει και του αντικείμενου του (υπηρεσία), της ανωτέρω προϋπολογισθείσας δαπάνης του (άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016) και του χρόνου δημοσίευσης (14.03.2019) της Προκήρυξης στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. (άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 του Ν. 4412/2016), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π.

3. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 1 του Ν.4412/2016 «για το παραδεκτό της άσκησης της προδικαστικής προσφυγής κατατίθεται παράβολο από τον προσφεύγοντα υπέρ του Δημοσίου...», ενώ σύμφωνα με την παρ. 4 αυτού «*Με τον Κανονισμό Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών της παρ. 7 του άρθρου 365 ορίζεται ο τρόπος και ο χρόνος κατάθεσης και είσπραξης του παραβόλου και ο τρόπος απόδειξης της είσπραξής του*». Περαιτέρω, το άρθρο 5 του Π.Δ. 39/2016 «*Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών*» (ΦΕΚ Α΄ 64) προβλέπει ότι: «1. Για το

## Αριθμός απόφασης: 678 / 2019

παραδεκτό της άσκησης της προδικαστικής προσφυγής κατατίθεται από τον προσφεύγοντα παράβολο υπέρ του Δημοσίου, το ύψος του οποίου ανέρχεται σε ποσοστό 0,50 τοις εκατό (0,50%) της προϋπολογισθείσας αξίας (χωρίς Φ.Π.Α.) της σχετικής σύμβασης [...] 4. Το παράβολο καταβάλλεται κατά την κατάθεση της προδικαστικής προσφυγής. Η ως άνω κατάθεση του παραβόλου γίνεται ηλεκτρονικά μέσω της εφαρμογής e-παράβολου στη διαδικτυακή πύλη της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων (ΓΓΠΣ) και αποτελεί έσοδο του κρατικού προϋπολογισμού. Για την απόδειξη της καταβολής και της είσπραξης του παραβόλου ο προσφεύγων υποχρεούται να επισυνάψει στο προβλεπόμενο στην παράγραφο 2 του άρθρου 8 του παρόντος Κανονισμού έντυπο προσφυγής του Παραρτήματος Ι εκτυπωμένο αντίγραφο ηλεκτρονικής πληρωμής του ποσού σε Τράπεζα, επικυρωμένη εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών ότι το ως άνω παράβολο, υπό τον αντίστοιχο Κωδικό, φέρει την ένδειξη “πληρωμένο” καθώς και βεβαίωση περί ελέγχου και δέσμευσης του ηλεκτρονικού παραβόλου από την Υπηρεσία που το αποδέχεται. 5. ....».

4. Επειδή το άρθρο 29 παρ. 3 του Ν.3943/2011 (ΦΕΚ Α'66) προβλέπει: «Όπου, κατά τις ισχύουσες διατάξεις, απαιτείται κατάθεση παραβόλου σε έντυπη μορφή, δύναται να αντικατασταθεί η έντυπη μορφή με ηλεκτρονικό παράβολο. Το ηλεκτρονικό παράβολο δημιουργείται με τη χορήγηση μοναδικού ψηφιακού κωδικού, ο οποίος πιστοποιείται και ελέγχεται από κεντρικό πληροφοριακό σύστημα. Η διάθεση των ηλεκτρονικών παραβόλων δύναται να πραγματοποιείται με χρήση οποιουδήποτε καθιερωμένου στις συναλλαγές τρόπου πληρωμής. Με απόφαση του Υπουργού Οικονομικών καθορίζονται οι αρμοδιότητες, οι διαδικασίες, οι λεπτομέρειες και ό, τι άλλο απαιτείται για την εφαρμογή του ηλεκτρονικού παραβόλου». Κατ' εφαρμογή των διατάξεων του νόμου αυτού, εκδόθηκε η ΠΟΛ 1163/2013 (ΦΕΚ Β'1675), η οποία όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει με τις ΠΟΛ. 1150/2014 (ΦΕΚ Β' 1357), 1131/2015 (ΦΕΚ Β'1324) και 1127/2017 (ΦΕΚ Β'2957) ορίζει ότι «**ΑΡΘΡΟ 1 Ηλεκτρονικό Παράβολο:** Με τον όρο «ηλεκτρονικό παράβολο» (εφεξής «e-Παράβολο») νοείται ο μοναδικός ψηφιακός κωδικός που χορηγείται μέσω της διαδικτυακής πύλης της Γενικής

## **Αριθμός απόφασης: 678 / 2019**

*Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων (Γ.Γ.Π.Σ.) [www.gsis.gr](http://www.gsis.gr). Με χρήση της σχετικής εφαρμογής κάθε ενδιαφερόμενος (φυσικό ή μη φυσικό πρόσωπο) δύναται να ζητήσει τη χορήγηση παραβόλου σε ηλεκτρονική μορφή. Πρόσβαση στην εφαρμογή έχουν πιστοποιημένοι και μη πιστοποιημένοι χρήστες του TAXISnet. Εφόσον χορηγηθεί το e-Παράβολο, καταβάλλεται το αντίστοιχο ποσό στον φορέα είσπραξης με γνωστοποίηση σε αυτόν του μοναδικού ψηφιακού κωδικού. Η καταβολή δύναται να πραγματοποιείται και με τη χρήση χρεωστικών ή πιστωτικών καρτών μέσω της διαδικτυακής πύλης της Γ.Γ.Π.Σ. μέσω της εφαρμογής του e-Παραβόλου παρέχεται η απαραίτητη πληροφόρηση στην υπηρεσία όπου κατατίθεται το e-Παράβολο, ως προς τον έλεγχο της εγκυρότητας του και της συνδρομής των προϋποθέσεων τυχόν επιστροφής χρημάτων σε περίπτωση αχρεωστήτως καταβληθέντων ποσών. Επιπλέον, παρέχεται η δυνατότητα, στον πιστοποιημένο χρήστη μέσω της διαδικτυακής πύλης της Γ.Γ.Π.Σ. να ανατρέχει στα παράβολα που έχουν εκδοθεί για λογαριασμό του, να τα εκτυπώνει εκ νέου και να ζητά την επιστροφή τους μέσω τραπεζικού λογαριασμού του. Η έκδοση παραβόλων γίνεται υποχρεωτικά μέσω της εφαρμογής του e-Παραβόλου, για όσα παράβολα έχουν ενταχθεί σε αυτήν. Σε περιπτώσεις μη δυνατότητας καταβολής του e-παραβόλου στους φορείς είσπραξης ή μη διαθεσιμότητας της εφαρμογής του e-παραβόλου στην διαδικτυακή πύλη της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων (ΓΓΠΣ) δύναται η έκδοση και καταβολή παραβόλου να διενεργείται στις Δ.Ο.Υ. κατά την κρίση του αρμόδιου προϊσταμένου».*

5. Επειδή, από τη γραμματική και συνδυαστική ερμηνεία των ανωτέρω διατάξεων εναργώς προκύπτει ότι για το παραδεκτό της άσκησης της προδικαστικής προσφυγής καταβάλλεται παράβολο υπέρ του δημοσίου κατά την κατάθεση αυτής και η έκδοση του παραβόλου αυτού γίνεται υποχρεωτικά ηλεκτρονικά, μέσω της εφαρμογής «e-παραβόλου», στη διαδικτυακή πύλη της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων (ΓΓΠΣ), ενώ για την απόδειξη της καταβολής και της είσπραξης του παραβόλου ο προσφεύγων υποχρεούται να επισυνάψει στο προβλεπόμενο έντυπο προσφυγής εκτυπωμένο αντίγραφο ηλεκτρονικής πληρωμής του

## **Αριθμός απόφασης: 678 / 2019**

ποσού σε Τράπεζα, επικυρωμένη εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών ότι το ως άνω παράβολο, υπό τον αντίστοιχο Κωδικό, φέρει την ένδειξη «πληρωμένο». Κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, συνάγεται ότι υφίσταται ειδική πρόβλεψη για την υποβολή προσφυγής ενώπιον της Α.Ε.Π.Π. με προσκόμιση e-παραβόλου, η οποία συνιστά τη μόνη αποδεκτή κι επομένως υποχρεωτική μορφή παραβόλου, που περαιτέρω πληροί την σκοπιμότητα του νόμου, ενώ και ως τέτοια ειδικότερη και νεότερη ρύθμιση κατισχύει οιασδήποτε γενικότερης και παλαιότερης διάταξης και μόνο σε περιπτώσεις μη δυνατότητας καταβολής του e-παραβόλου στους φορείς είσπραξης ή μη διαθεσιμότητας της εφαρμογής του e-παραβόλου στην διαδικτυακή πύλη της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων (ΓΓΠΣ) δύναται η έκδοση και καταβολή παραβόλου να διενεργείται στις Δ.Ο.Υ. κατά την κρίση του αρμόδιου προϊσταμένου. Επιπλέον και σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις, η ηλεκτρονική υποβολή, ήτοι η υποβολή με ηλεκτρονικό τρόπο πρωτότυπου παραβόλου, εξασφαλίζεται μόνο με κατάθεση e-παραβόλου, που δύναται να δεσμευτεί από την αρμόδια Υπηρεσία και να καταπέσει ή να αποδοθεί κατόπιν σχετικής απόφασης του οικείου σχηματισμού της Α.Ε.Π.Π. Τα προαναφερόμενα και προς διευκόλυνση των διαγωνιζομένων έχουν αναρτηθεί στην ιστοσελίδα της Α.Ε.Π.Π. (<http://www.aepp-procurement.gr/index.php/home/announcements>).

6. Επειδή, η έκδοση του e-παραβόλου είναι ευχερής και στηρίζεται στη σαφή διάταξη του άρθρου 363 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 5 του Π.Δ. 39/2017 (πρβλ. ΣτΕ ΕΑ 27,29,235/2015, ΣτΕ 777/2013 Ολομ., 494/2013), αφετέρου υφίσταται ειδική παραπομπή στον οικείο Νόμο και στην οικεία διακήρυξη, οπότε παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιδεικνύοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο των εν λόγω όρων και λεπτομερειών και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο (βλ., ιδίως, απόφαση της 29ης Απριλίου 2004, C-496/99 P, Επιτροπή κατά CAS *Succhi di Frutta*, Συλλογή 2004, σ. I-3801, σκέψη 111). Επομένως, δεν είναι αντικειμενικώς ικανές οι οικείες διατάξεις να γεννήσουν αμφιβολίες ούτε ως προς την

## **Αριθμός απόφασης: 678 / 2019**

υποχρέωση έκδοσης του σχετικού e-παραβόλου και την κατάθεση αυτού με την κατάθεση της προσφυγής, ούτε ως προς την επερχόμενη συνέπεια του απαραδέκτου της προσφυγής λόγω της μη έκδοσης του (πρβλ ΣτΕ Ολ.1583/2010, ΣτΕ Ολομ, 1852/2009). Σε κάθε περίπτωση, η έκδοση του e-παραβόλου αποτελεί ευθύνη του προσφεύγοντος (πρβλ. ΣτΕ ΕΑ 27/2015), αφού οι διατάξεις που προβλέπουν την προδικαστική προσφυγή και χαρακτηρίζονται ως «δικονομικές», απευθύνονται σε μικρό κύκλο αποδεκτών που οφείλουν να τις γνωρίζουν ενόψει της ιδιαιτερότητας του αντικειμένου και ως εκ τούτου έχουν άμεσης εφαρμογής ανεξαρτήτως σχετικής ενημέρωσης από την αρμόδια Αρχή κι επομένως ανεξαρτήτως ρητής και εξαντλητικής αναφοράς των σχετικών προϋποθέσεων παραδεκτού στην οικεία διακήρυξη (βλ. σχετ. ΣτΕ Ολ 876/2013).

7. Επειδή, εν προκειμένω και από την επισκόπηση των εγγράφων του κατατεθέντος παραβόλου της υπόψη Προσφυγής, προκύπτει ότι ο προσφεύγων δεν έχει καταθέσει το νόμιμο παράβολο κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 363 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και στο άρθρο 5 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017, σύμφωνα με τα όσα έγιναν δεκτά στις προηγούμενες σκέψεις της παρούσας και κατ' ακολουθίαν η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη. Ειδικότερα, στην Προσφυγή που ο προσφεύγων απέστειλε ταχυδρομικώς και σε έγχαρτη μορφή στην Α.Ε.Π.Π., έχουν επισυναφθεί τα υπ' αριθ. 2583928, 625655 και 625657 έως 625662, Σειρά Α, παράβολα υπέρ δημοσίου, τα οποία, εντούτοις, δεν πληρούν τις προϋποθέσεις του Νόμου κατά τα προαναφερόμενα, σε κάθε περίπτωση και δοθέντος ότι τα εν λόγω παράβολα δεν έχουν εκδοθεί υπέρ της Α.Ε.Π.Π. και δεν δύνανται να δεσμευθούν νομίμως από αυτήν, δε δύνανται και να γίνουν αποδεκτά από την Α.Ε.Π.Π., ενώ ουδέν ισχυρισμός του προσφεύγοντος περί μη δυνατότητας καταβολής του e-παραβόλου στους φορείς είσπραξης ή μη διαθεσιμότητας της εφαρμογής του e-παραβόλου στην διαδικτυακή πύλη της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων (ΓΓΠΣ) υφίσταται, η οποία να δικαιολογεί την έκδοση παραβόλου από την οικεία Δ.Ο.Υ. Ως εκ τούτου, η υπόψη Προσφυγή τυγχάνει απορριπτέα ως απαράδεκτη για το λόγο αυτόν.

## **Αριθμός απόφασης: 678 / 2019**

8. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 362 «άσκηση προσφυγής – άσκηση παρέμβασης» του Ν.4412/2016 «1. 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», ενώ σύμφωνα με το άρθρο 8 παρ. 3 και 4 του Π.Δ.39/2017 «[...] 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 [...]», ενώ η διάταξη αυτού του Νόμου έχει ενσωματωθεί στη διακήρυξη και στον όρο 19.3 αυτής (βλ. σκέψη αμέσως κατωτέρω). Επέκεινα, το άρθρο 258 «Κανόνες που εφαρμόζονται στις επικοινωνίες (άρθρο 40 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ)» του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι «1. Με την επιφύλαξη των παραγράφων 8 και 11 όλες οι επικοινωνίες, καθώς και όλες οι ανταλλαγές πληροφοριών δυνάμει του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 222 έως 338), ιδίως η ηλεκτρονική υποβολή των προσφορών, εκτελούνται μέσω του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ., σύμφωνα με τις απαιτήσεις του παρόντος άρθρου. [...] 11. Κατ' εξαίρεση, εφόσον οι αναθέτοντες φορείς λειτουργούν δικά τους ηλεκτρονικά μέσα επικοινωνίας, σύμφωνα με τις απαιτήσεις των παραγράφων 1 έως 6 και 8 και το άρθρο 259 αναλογικά εφαρμοζόμενο, είναι δυνατή η παρέκκλιση από την υποχρέωση εκτέλεσης των επικοινωνιών, καθώς και των ανταλλαγών πληροφοριών δυνάμει του παρόντος βιβλίου, μέσω του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.».

9. Επειδή, περαιτέρω, σύμφωνα με τον όρο 19.3. της Διακήρυξης «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. Σε περιπτώσεις τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του Συστήματος η προδικαστική 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

## **Αριθμός απόφασης: 678 / 2019**

*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».*

10. Επειδή, από τις προδιαλειφθήσες διατάξεις του Νόμου και της Διακήρυξης και δυνάμει της προαναφερόμενης Κ.Υ.Α. .../23.01.2018 «Παρέκκλιση από την υποχρέωση εκτέλεσης των επικοινωνιών, καθώς και των ανταλλαγών πληροφοριών μέσω του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για τη ...», με την οποία επιτρέπεται στον εν λόγω αναθέτοντα φορέα η διεξαγωγή των διαγωνιστικών του διαδικασιών με τη λειτουργία πλατφόρμας ισοδύναμων λειτουργικότητας, ως εν προκειμένω, όπου ο υπό κρίση διαγωνισμός διενεργείται στην ηλεκτρονική πλατφόρμα «SourceOne» της εταιρείας CosmoOne με αριθ. ...-...-..., σαφώς προκύπτει ότι υφίσταται εξίσωση της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. - στην περίπτωση που αναθέτων φορέας έχει λάβει παρέκκλιση από τη χρήση αυτής - με αυτήν που χρησιμοποιεί για τη διεξαγωγή των διαγωνιστικών του διαδικασιών και αποτελεί πλατφόρμα ισοδύναμων λειτουργικότητας, ως εν προκειμένω η ηλεκτρονική πλατφόρμα «SourceOne» της εταιρείας CosmoOne που χρησιμοποιεί ο ... σε όλες τις διαγωνιστικές του διαδικασίες. Τούτων δοθέντων, ο προσφεύγων όφειλε να καταθέσει την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή του στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, ήτοι στην ηλεκτρονική πλατφόρμα «SourceOne», στην οποία και υπέβαλε την προσφορά του και δια μέσου της οποίας διεξάγεται όλη η επικοινωνία αναφορικά με τον υπόψη διαγωνισμό για την παραδεκτή άσκηση αυτής, σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις, γεγονός που δεν έπραξε, ενώ ουδεμία αναφορά του υφίσταται περί τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του Συστήματος που να δικαιολογεί την κατάθεση της προδικαστικής προσφυγής του ηλεκτρονικά στην ΑΕΠΠ μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (e-mail), κατά τις προρρηθείσες διατάξεις.

11. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή κατατέθηκε το πρώτον με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην Α.Ε.Π.Π. στις 07.05.2019, ημερομηνία κατά την οποία και φέρει ημεροχρονολογία της ηλεκτρονικής αυτής υπογραφής, ήτοι μετά τη λήξη της δεκαήμερης



## Αριθμός απόφασης: 678 / 2019

προθεσμίας του άρθρου 361 παρ. 1 περ. (α) του Ν.4412/2016 προς άσκηση της Προσφυγής, αφού της προσβαλλόμενης πράξης με την οποία απορρίφθηκε η προσφορά του ο Προσφεύγων έλαβε γνώση στις 22.04.2017, ως αποδεικνύεται από την ανάρτηση της προσβαλλόμενης στην πλατφόρμα του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, αλλά και ο ίδιος συνομολογεί (σελ. 3 της Προσφυγής) και συνεπώς η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή δεν έχει κατατεθεί σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις κατά τα ανωτέρω, ήτοι με κατάθεση αυτής στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και κοινοποίηση στην Α.Ε.Π.Π., καίτοι ο διαγωνισμός διενεργείται μέσω της ηλεκτρονικής πύλης «SourceOne», ενώ και σε κάθε περίπτωση αυτή έχει ασκηθεί εκπροθέσμως κατά τα προλεθθέντα και κατ' ακολουθίαν θα πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

12. Επειδή, από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προκύπτει ότι ο Προσφεύγων κατέθεσε στις 02.05.2019 «Ένσταση» ενώπιον του αναθέτοντος φορέα κατά της αυτής προσβαλλόμενης πράξης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, γεγονός που δε δύναται να θεραπεύσει τις κατά τα ανωτέρω πλημμέλειες της Προσφυγής, αναφορικά με το απαράδεκτο της άσκησης και εκπρόθεσμο αυτής, αφού στην υπό εξέταση διαγωνιστική διαδικασία εφαρμογής τυγχάνουν οι διατάξεις του άρθρου 345 επ. και 360 του Ν.4412/2016, αναφορικά με την έννομη προστασία κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων και όχι το άρθρο 127 του αυτού Νόμου και συνεπώς ουδεμία έννομη συνέπεια δύναται να έχει το γεγονός ότι η εν λόγω «Ένσταση» έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα και στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, αφού το έν λόγω ένδικο μέσο σε κάθε περίπτωση απαραδέκτως ασκείται ως μη κατά Νόμω προβλεπόμενο.

13. Επειδή το άρθρο 12 «ΜΟΡΦΗ ΚΑΙ ΠΕΡΙΕΧΟΜΕΝΟ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ» της Διακήρυξης ορίζει ότι «12.1. ΓΕΝΙΚΑ Οι προσφορές υποβάλλονται από τους οικονομικούς φορείς ηλεκτρονικά μέσω της διαδικτυακής πύλης *www.marketsite.gr* στο Σύστημα «*sourceONE*» μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζεται στο άρθρο 3 της παρούσας σε ηλεκτρονικό φάκελο [...] Επιπλέον, μέσα σε τρεις (3) εργάσιμες ημέρες από την υποβολή του ηλεκτρονικού υποφακέλου με την ένδειξη «*Δικαιολογητικά*

## **Αριθμός απόφασης: 678 / 2019**

*Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» ο οικονομικός φορέας υποβάλει, υποχρεωτικά, σε έντυπη μορφή και μέσα σε σφραγισμένο φάκελο, στην έδρα της Υπηρεσίας (Διεύθυνση Περιφέρειας ... – ..., ..., ... όροφος, γραφείο ...) τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με τον 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 (Apostille)», ενώ, επιπλέον, σύμφωνα με το άρθρο 13 «ΛΟΓΟΙ ΑΠΟΡΡΙΨΗΣ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ» της Διακήρυξης «Η προσφορά απορρίπτεται ιδίως σε κάθε μία από τις ακόλουθες περιπτώσεις:13.1. Αν δεν υποβλήθηκε εμπρόθεσμα ή δεν υποβλήθηκε με τον τρόπο που αναφέρεται ανωτέρω [...].».*

14. Επειδή, στην υπό κρίση περίπτωση ο προσφεύγων υπέβαλε ηλεκτρονικά την προσφορά του στις 10.04.2019 και ως εκ των ανωτέρω όρων της Διακήρυξης, όφειλε να υποβάλει τον έντυπο φάκελό του εντός τριών εργασίμων ημερών, ήτοι έως την Δευτέρα 15.04.2019, αφού η 13<sup>η</sup>.04.2019 και η 14<sup>η</sup>.04.2019 ήταν αργίες (Σάββατο και Κυριακής), γεγονός που δεν έπραξε, αφού όπως προκύπτει από την επισκόπηση των σχετικών εγγράφων, ήτοι το «συνοδευτικό δελτίο μεταφοράς» της εταιρείας ταχυμεταφορών «...» και το υπ' αριθ. πρωτ. .../.../19.04.2019 έγγραφο, ο έντυπος φάκελός του φέρει αποδεικτικό ημερομηνίας παραλαβής από την εταιρεία ταχυμεταφορών στις 18.04.2019 και παρελήφθει από τον αναθέτοντα φορέα στις 19.04.2019. Ως εκ τούτου και σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, νομίμως η προσφορά του προσφεύγοντος απερρίφθη ως μη πληρούσα τους όρους της Διακήρυξης και επομένως η Προσφυγή του θα πρέπει να απορριφθεί και ως ουσία αβάσιμη.

15. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη, σε κάθε, δε, περίπτωση, ως αβάσιμη, νόμω και ουσία, σύμφωνα με ό,τι κρίθηκε ανωτέρω.

**Αριθμός απόφασης: 678 / 2019**

**Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την Προσφυγή

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 11 Ιουνίου 2019 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη και εκδόθηκε στις 26 Ιουνίου 2019.

**Η Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Μαρία Κων. Μανδράκη**

**Ελένη Κατσικά**