

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**1° ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνεδρίασε στις 9 Οκτωβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος - Εισηγήτρια και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος.

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 24.08.2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ **1296/25.08.2023** της εταιρείας με την επωνυμία «\*\*\*\*» (στο εξής «η προσφεύγουσα»), που εδρεύει στο \*\*\*\*, οδός \*\*\*\* αρ. \*\*\* και εκπροσωπείται νόμιμα.

**ΚΑΤΑ**

-Του **ΔΗΜΟΥ \*\*\*\*** (στο εξής «η αναθέτουσα αρχή»), νόμιμα εκπροσωπούμενου.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθεί η απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου \*\*\*\* με αριθμό \*\*\*/2023, στο μέτρο που κρίθηκε απορριπτέα η προσφορά της, ως υποβληθείσα εκπρόθεσμα.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα.

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο.

**1.** Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 2.016,30 ευρώ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: \*\*\*\*).

**2.** Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό \*\*\*\*/18.05.2023 προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός με αντικείμενο την ανάδειξη αναδόχου για την κατασκευή του έργου «ΒΕΛΤΙΩΣΗ ΠΡΟΣΒΑΣΗΣ ΣΕ

## Αριθμός Απόφασης : 1529/2023

ΠΕΡΙΟΧΕΣ ΜΕ ΓΕΩΡΓΙΚΕΣ ΚΑΙ ΚΤΗΝΟΤΡΟΦΙΚΕΣ ΕΚΜΕΤΑΛΕΥΣΕΙΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ \*\*\*\*» συνολικής εκτιμώμενης αξίας 403.225,81 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε με τη Διακήρυξη αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 13η.06.2023. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 22.05.2023 (ΑΔΑΜ: \*\*\*\*) και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α \*\*\*\*.

3. Η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στις 24.08.2023 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, η δε προσβαλλομένη κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους διά μέσου της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 18.08.2023, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του πδ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΕΑΔΗΣΥ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

4. Με την Πράξη του Προέδρου του 1<sup>ου</sup> Κλιμακίου με αριθμό 1548/2023 ορίστηκε η εισηγήτρια και η ημερομηνία συζήτησης της προσφυγής, ενώ στις 08.09.2023 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε εμπρόθεσμα τις απόψεις της με αριθμό πρωτοκ. 40423/08.09.2023 για την αντίκρουση των ισχυρισμών της προσφεύγουσας.

5. Η προσφεύγουσα κατέθεσε εμπρόθεσμα στις 13.09.2023 το υπόμνημά της επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής.

6. 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: *«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 {ήδη ΕΑΔΗΣΥ κατά το άρθρο 3 του ν.4912/2022} κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».*

7. Η Διακήρυξη, αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. ΣΤΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους

## Αριθμός Απόφασης : 1529/2023

τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.).

8. Με τον πρώτο προβαλλόμενο λόγο η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι παράνομα η Επιτροπή του Διαγωνισμού απέρριψε, μεταξύ άλλων, και τη δική της προσφορά ως δήθεν υποβληθείσα εκπρόθεσμα με την παρακάτω αιτιολογία *«Κατά τον έλεγχο διαπιστώθηκε ότι οι προσφορές των κάτωθι οικονομικών φορέων: (...) υπεβλήθησαν εκπρόθεσμα, δηλαδή μετά την ώρα λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών που ορίστηκε στις 13-06-2023 και ώρα 10:00 π.μ., όπως προκύπτει από το πρωτότυπο κείμενο της διακήρυξης, την περίληψη διακήρυξης που φέρει αριθ. πρωτ. \*\*\*\* /15-5-2023, ΑΔΑ: \*\*\*\* και ΑΔΑΜ: \*\*\*\* / \*\*-\*\* 2023, δημοσιεύτηκε στον ημερήσιο και εβδομαδιαίο τύπο, στο site του Δήμου \*\*\*\*, ενώ συγκαταλέγεται και στα συνημμένα του διαγωνισμού με συστημικό αριθμό \*\*\*\* στο ηλεκτρονικό σύστημα ΕΣΗΔΗΣ. Επισημαίνεται ότι εκ παραδρομής στο οικείο πεδίο του ιστότοπου του διαγωνισμού στο ηλεκτρονικό σύστημα ΕΣΗΔΗΣ αναφέρεται ως «καταληκτική ημ/νία υποβολής προσφορών» η ώρα «13:21:31», αντί του ορθού 10:00 π.μ. Αυτή η εκ παραδρομής αναφορά δεν μεταβάλλει την καταληκτική ημερομηνία και ώρα υποβολής προσφορών ενόψει του ότι η διακήρυξη ορίζει το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (ΑΕΠΠ 783, 784/2018, 555/2018). Επίσης, εκ παραδρομής στο κείμενο της διακήρυξης που αναρτήθηκε στο ηλεκτρονικό σύστημα ΕΣΗΔΗΣ αναφέρεται ως καταληκτική ημ/νία υποβολής προσφορών» η ώρα «12:00», αντί του ορθού 10:00 π.μ. Αυτή η εκ παραδρομής αναφορά δεν μεταβάλλει την καταληκτική ημερομηνία και ώρα υποβολής προσφορών, δεδομένου ότι, σε περίπτωση αποκλίσεων, το πρωτότυπο κείμενο της διακήρυξης κατισχύει του κειμένου που αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ κατά το άρθρο 37 παρ. 7 εδάφιο δ' του ν. 4412/2016. Ως εκ τούτου οι ανωτέρω οικονομικοί φορείς δεν γίνονται δεκτοί στη συνέχεια της διαδικασίας». Από τη μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης σχετικά με τον παραπάνω λόγο προσφυγής λεκτέα τα εξής:*

## Αριθμός Απόφασης : 1529/2023

9. Η αναθέτουσα αρχή ανήρτησε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και στο πεδίο «Σημειώσεις και Συνημμένα» στις 22.05.2023 το ηλεκτρονικό αρχείο με την ονομασία «ΔΙΑΚΥΡΗΞΗ ΑΔΑΜ-1.pdf», το οποίο αποτελεί το πλήρες κείμενο της επίμαχης Διακήρυξης με αριθμό πρωτοκ. \*\*\*\* /18.05.2023 και ΑΔΑΜ \*\*\*\* /\*\*.\*\*.2023. Στο άρθρο 18 της παραπάνω Διακήρυξης με τίτλο «Ημερομηνία και ώρα λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών – αποσφράγισης ορίζεται ότι *«Ως ημερομηνία και ώρα λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών ορίζεται η .../.../....., ημέρα ..... και ώρα 12.00 πμ»*, δηλαδή στο σχετικό όρο της αναρτηθείσας Διακήρυξης έχει παραλειφθεί η συμπλήρωση της ημερομηνίας υποβολής των προσφορών, πλην όμως έχει ορισθεί η ώρα 12.00 π.μ. Την ίδια ημερομηνία, ήτοι στις 22.05.2023 η αναθέτουσα αρχή ανήρτησε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και στο πεδίο «Σημειώσεις και Συνημμένα» και το ηλεκτρονικό αρχείο με την ονομασία «ΠΕΡΙΛΗΨΗ (ΑΔΑ+ΑΔΑΜ)-1.pdf» με αριθμό πρωτοκ. \*\*\*\* /15-05-2023 και ΑΔΑΜ \*\*\*\* /\*\*.\*\*.2023, στην οποία ορίζεται ότι *«Ως ημερομηνία και ώρα λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών ορίζεται η 13-06-2023, ημέρα Τρίτη και ώρα 10,00 π.μ. (...)*». Επίσης, στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού που τηρείται στο ΕΣΗΔΗΣ *«Καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών 13/06/2023 13:21:31»*. Όπως επίσης προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, η προσφεύγουσα κατέθεσε την προσφορά της στις 13.06.2023 και ώρα 11:26:41, η οποία κρίθηκε απορριπτέα από την Επιτροπή του Διαγωνισμού, που διέλαβε ως ισχύουσα καταληκτική ημερομηνία και ώρα υποβολής των προσφορών την ημερομηνία και ώρα που ορίσθηκε στην Περίληψη Διακήρυξης με αριθμό πρωτοκ. \*\*\*\* /\*\*.-\*\*-2023 και ΑΔΑΜ \*\*\*\* /\*\*.\*\*.2023, ήτοι την 13<sup>η</sup>.06.2023, και ώρα 10,00 π.μ.

10. Η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της επί του παραπάνω ισχυρισμού της προσφεύγουσας αντιτάσσει τα εξής *«Η προσφορά της προσφεύγουσας απορρίφθηκε, διότι υποβλήθηκε εκπρόθεσμα, δηλαδή μετά την ώρα λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών που ορίστηκε στις 13-06-2023 και ώρα 10:00 π.μ., όπως προκύπτει από το πρωτότυπο κείμενο της διακήρυξης που φέρει αρ. πρωτ. \*\*\*\* /\*\*.-\*\*-2023, την περίληψη διακήρυξης που φέρει αρ. πρωτ. \*\*\*\* /\*\*.-\*\*-2023, ΑΔΑ: \*\*\*\* και ΑΔΑΜ: \*\*\*\* /\*\*.-\*\*-2023, δημοσιεύτηκε στον ημερήσιο και εβδομαδιαίο τύπο, στο site του Δήμου \*\*\*\*, ενώ συγκαταλέγεται και στα*

## Αριθμός Απόφασης : 1529/2023

συνημμένα του διαγωνισμού με συστημικό αριθμό \*\*\*\* στο ηλεκτρονικό σύστημα ΚΗΜΔΗΣ του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ. Επισυνάπτεται το πρωτότυπο κείμενο της διακήρυξης και τα λοιπά έγγραφα που αναφέρουμε. Εκ παραδρομής στο οικείο πεδίο του ιστότοπου του διαγωνισμού στο ηλεκτρονικό σύστημα ΚΗΜΔΗΣ του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ αναφέρεται ως «καταληκτική ημ/νία υποβολής προσφορών» η ώρα «13:21:31», αντί του ορθού 10:00 π.μ. Αυτή η εκ παραδρομής αναφορά δεν μεταβάλλει την καταληκτική ημερομηνία και ώρα υποβολής προσφορών ενόψει του ότι η διακήρυξη ορίζει το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (ΑΕΠΠ 783, 784/2018, 555/2018). Επίσης, εκ παραδρομής στο κείμενο της διακήρυξης που αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ αναφέρεται ως καταληκτική ημ/νία υποβολής προσφορών» η ώρα «12:00», αντί του ορθού 10:00 π.μ. Αυτή η εκ παραδρομής αναφορά δεν μεταβάλλει την καταληκτική ημερομηνία και ώρα υποβολής προσφορών, δεδομένου ότι, σε περίπτωση αποκλίσεων, το πρωτότυπο κείμενο της διακήρυξης, ήτοι αυτό που έλαβε αρ. πρωτοκόλλου \*\*\*\* /\*\*-\*\*-2023, συντάχθηκε από την τεχνική υπηρεσία και διαβιβάστηκε στην ΟΕ προς έγκριση, κατισχύει του κειμένου που αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ κατά το άρθρο 37 παρ. 7 εδάφιο δ' του ν. 4412/2016. Άρα, ο όρος περί καταληκτικής ημερομηνίας και ώρας υποβολής προσφορών στις 13-06-23 και ώρα 10.00 π.μ. ήταν σαφής, αφού προέκυπτε χωρίς αμφισημίες από το σώμα της πρωτότυπης διακήρυξης που υπερισχύει των λοιπών εγγράφων του διαγωνισμού ή των στοιχείων του ΕΣΗΔΗΣ και επαναλαμβάνονταν σε σειρά εγγράφων που προαναφέρθηκαν. Άρα, θέμα ασάφειας του όρου δεν τίθεται και η Επιτροπή Διαγωνισμού όφειλε να εφαρμόσει τον όρο ως έχει. Αν η προσφεύγουσα είχε αμφιβολίες σχετικά με την καταληκτική ημερομηνία και ώρα υποβολής προσφορών εξαιτίας της διάστασης μεταξύ της διακήρυξης, των στοιχείων που αναρτήθηκαν στο ΕΣΗΔΗΣ και των συμβατικών τευχών (περίληψη κτλ) όφειλε ως επιμελής διαγωνιζόμενος που δραστηριοποιείται κατ' επάγγελμα στον τομέα των δημοσίων έργων να είχε υποβάλει ερώτημα προς παροχή διευκρινίσεων κατά το άρθρο 2.3 της διακήρυξης, ωστόσο δεν το έπραξε, επωμιζόμενη αντίστοιχη ευθύνη για την μετέπειτα αξιολόγηση της προσφοράς της».

**11.** Το άρθρο 2 παρ. 1 περιπτ. 14 του ν. 4412/0216 ορίζει ότι «ως «έγγραφο διαδικασίας σύναψης της σύμβασης» ή «έγγραφο της σύμβασης» νοείται κάθε έγγραφο το οποίο παρέχει ή στο οποίο παραπέμπει η αναθέτουσα αρχή/αναθέτων

## Αριθμός Απόφασης : 1529/2023

φορέας, με σκοπό να περιγράψει ή να προσδιορίσει στοιχεία της σύμβασης ή της διαδικασίας ανάθεσης, συμπεριλαμβανομένης της προκήρυξης σύμβασης των άρθρων 63 και 293, της προκαταρκτικής προκήρυξης του άρθρου 62, της περιοδικής ενδεικτικής προκήρυξης του άρθρου 291, αν χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού, των τεχνικών προδιαγραφών, του περιγραφικού εγγράφου, των προτεινόμενων όρων της σύμβασης, των υποδειγμάτων για την προσκόμιση των εγγράφων από τους υποψηφίους και τους προσφέροντες, των πληροφοριών σχετικά με τις γενικές και ειδικές υποχρεώσεις και τυχόν πρόσθετων εγγράφων. Επίσης, στην έννοια αυτή περιλαμβάνονται και η διακήρυξη ή η πρόσκληση σε διαπραγμάτευση στις οποίες αναφέρονται όλοι οι ειδικοί και γενικοί όροι σύναψης και εκτέλεσης της σύμβασης, το Ενιαίο Ευρωπαϊκό Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), οι συμπληρωματικές πληροφορίες που παρέχει η αναθέτουσα αρχή δυνάμει της παρ. 2 του άρθρου 67 και της παρ. 2 του άρθρου 297, το σχέδιο της σύμβασης μετά των Παραρτημάτων αυτής και η τεχνική συγγραφή υποχρεώσεων που περιλαμβάνει και τις εφαρμοστέες τεχνικές προδιαγραφές». Επίσης, στο άρθρο 2 της επίμαχης Διακήρυξης με τίτλο «Έγγραφο της σύμβασης και τεύχη» ορίζεται ότι «2.1. Τα έγγραφα της σύμβασης κατά την έννοια της περιπτ. 14 της παρ. 1 του άρθρου 2 του ν. 4412/2016, για τον παρόντα ηλεκτρονικό διαγωνισμό, είναι τα ακόλουθα: α) **η παρούσα διακήρυξη**, β) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), γ) το έντυπο οικονομικής προσφοράς, όπως παράγεται από την ειδική ηλεκτρονική φόρμα του υποσυστήματος, δ) ο προϋπολογισμός δημοπράτησης, ε) το τιμολόγιο δημοπράτησης, στ) η ειδική συγγραφή υποχρεώσεων, ζ) η τεχνική έκθεση, η) τυχόν συμπληρωματικές πληροφορίες και διευκρινίσεις που θα παρασχεθούν από την αναθέτουσα αρχή επί όλων των ανωτέρω». Ακόμα, στο άρθρο 20 «Δημοσιότητα/ Δαπάνες δημοσίευσης» της επίμαχης Διακήρυξης ορίζεται ότι «(...) Περίληψη της παρούσας Διακήρυξης δημοσιεύεται στον Ελληνικό Τύπο, σύμφωνα με το άρθρο 66 ν. 4412/2016 και αναρτάται στο πρόγραμμα “Διαύγεια” [diavgeia.gov.gr](http://diavgeia.gov.gr)».

**12.** Από τον συνδυασμό των παραπάνω διατάξεων προκύπτει ότι στον επίμαχο διαγωνισμό η Περίληψη Διακήρυξης δεν αποτελεί έγγραφο της σύμβασης, κατά την έννοια του άρθρου 2 παρ. 1 περιπτ. 14 του ν. 4412/0216, δηλαδή έγγραφο στο οποίο παραπέμπει η αναθέτουσα αρχή για να περιγράψει τα στοιχεία του

## Αριθμός Απόφασης : 1529/2023

διαγωνισμού, καθώς δεν περιλαμβάνεται ανάμεσα στα έγγραφα που αναφέρονται στο άρθρο 2 αυτής. Αντίθετα, αποτελεί μέσο δημοσιότητας της Διακήρυξης, ενώ κατά τα ρητά οριζόμενα στο άρθρο 2, έγγραφο της υπό ανάθεση σύμβασης αποτελεί η «**παρούσα Διακήρυξη**», ήτοι η Διακήρυξη με αριθμό πρωτοκ. \*\*\*\*/\*\*.2023 και ΑΔΑΜ \*\*\*\* /\*\*.2023, στην οποία δεν αναφέρεται μεν η καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, αλλά αναφέρεται η ώρα 12.00. Επίσης, όπως γίνεται δεκτό η αρχή της ίσης μεταχείρισης και η υποχρέωση διαφάνειας απαγορεύουν στην αναθέτουσα αρχή να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους οι οποίοι δεν προβλέπονται στην οικεία διακήρυξη (C-278/14 SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 28 και απόφαση Medipac-Καζαντζίδης, C-6/05. EU:C:2007:337 σκ. 54). Υπό το πρίσμα αυτό συνάγεται ότι η αυστηρότητα της εφαρμογής της Διακήρυξης προϋποθέτει τη σαφήνεια των όρων αυτής, καθώς παράβαση αμφίσημων όρων δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζομένου αν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεων του (Συμβάσεις Δημοσίων Έργων Χρ. Μητκίδης, 2009, σελ. 87 επ.) Και αυτό γιατί η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται σε βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί με σαφήνεια, με ακρίβεια, χωρίς αντιφάσεις, αμφισημίες και παραδρομές.

**13.** Με δεδομένα τα παραπάνω και με δεδομένο επίσης ότι στη Διακήρυξη με αριθμό πρωτοκ. \*\*\*\* /\*\*.2023 και ΑΔΑΜ \*\*\*\* /\*\*.2023 έχει παραλειφθεί η αναφορά της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών, ωστόσο αφενός αυτή (13.06.2023) προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και σε κάθε περίπτωση δεν προέκυψε αμφισβήτηση ως προς την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς της προσφεύγουσας, αλλά μόνο ως προς την ώρα, στην κρινόμενη περίπτωση, κατά τον βάσιμο ισχυρισμό της προσφεύγουσας, εσφαλμένα η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά της με την αιτιολογία που διαλαμβάνει στην προσβαλλόμενη απόφαση. Συγκεκριμένα, εσφαλμένα η αναθέτουσα αρχή θεώρησε ως καταληκτική ορισθείσα ημερομηνία και ώρα υποβολής των προσφορών την 13<sup>η</sup>.06.2023 και ώρα 10:00 π.μ., επικαλούμενη το περιεχόμενο της Περίληψης Διακήρυξης με αριθμό πρωτοκ. \*\*\*\* /\*\*.2023 και ΑΔΑΜ: \*\*\*\* /\*\*.2023. Αβάσιμα επίσης η αναθέτουσα αρχή αναφέρει στις

## **Αριθμός Απόφασης : 1529/2023**

απόψεις της ότι «η προσφορά της προσφεύγουσας απορρίφθηκε, διότι υποβλήθηκε εκπρόθεσμα, δηλαδή μετά την ώρα λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών που ορίστηκε στις 13-06-2023 και ώρα 10:00 π.μ., όπως προκύπτει από το πρωτότυπο κείμενο της διακήρυξης που φέρει αρ. πρωτ. \*\*\*\* /\*\*-\*\*-2023», καθώς πιο πάνω αναφερόμενο κείμενο της Διακήρυξης δεν αναφέρεται η ώρα 10.00 αλλά 12.00. Αβάσιμος επίσης είναι και ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής, κατά τον οποίο από τα έγγραφα που έχουν αναρτηθεί στον ιστότοπο του Δήμου \*\*\*\* προκύπτει ως καταληκτική ώρα υποβολής των προσφορών η ώρα 10.00 π.μ., καθώς το κείμενο της Διακήρυξης που έχει αναρτηθεί στον ιστότοπο το Δήμου (\*\*\*\*) αναφέρει ότι «Ως ημερομηνία και ώρα λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών ορίζεται η .../.../....., ημέρα ..... και ώρα 12,00πμ». Τέλος, το κείμενο της Διακήρυξης που προσκομίζει η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της (βλ. ηλεκτρονικό αρχείο με την ονομασία «ΤΕΛΙΚΗ ΔΙΟΡΘΩΜΕΝΗ \_\_ΔΙΑΚΗΡΥΞΗ (ΑΑ)\_signed (1).pdf» και στο οποίο αναφέρεται στο άρθρο 18 ως καταληκτική ημερομηνία και ώρα υποβολής των προσφορών η 13η.06.2023 και ώρα 10.00 δεν συνιστά το έγγραφο που είχε αναρτηθεί στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 22.05.2023 και βρίσκεται και κατά το χρόνο εξέτασης της προσφυγής αναρτημένο, στο οποίο βασίσθηκαν οι διαγωνιζόμενοι για την υποβολή των προσφορών τους.

**14.** Μετά τα παραπάνω ο πρώτος λόγος προσφυγής γίνεται δεκτός ως βάσιμος, καθώς εσφαλμένα η αναθέτουσα αρχή απέρριψε ως εκπρόθεσμη την προσφορά της προσφεύγουσας λόγω του γεγονότος ότι υποβλήθηκε μετά τις 10.00 π.μ., καθώς η ώρα αυτή ως καταληκτική δεν προκύπτει από τα έγγραφα της σύμβασης, ενώ σε κάθε περίπτωση οι παραπάνω αναφερόμενες αποκλίσεις μεταξύ του κειμένου της Διακήρυξης, της Περίληψης Διακήρυξης και της καταληκτικής ημερομηνίας και ώρας υποβολής των προσφορών που αναγράφεται στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού δεν μπορούν να αποβούν σε βάρος των διαγωνιζομένων.

**15.** Κατόπιν των παραπάνω παρέλκει η εξέταση του δεύτερου λόγου προσφυγής, με τον οποίο η προσφεύγουσα προβάλλει ότι ακόμα και αν κριθούν βάσιμοι οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής, θα έπρεπε να ακολουθηθεί η διαδικασία του

## **Αριθμός Απόφασης : 1529/2023**

άρθρου 38 παρ. 7 του ν. 4412/2016 περί διόρθωσης στα στοιχεία καταχώρισης ή στο κείμενο της Διακήρυξης που αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ. Και αυτό γιατί αφενός οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας απορρίφθηκαν ως αβάσιμοι και κρίθηκε ότι το δεσμευτικό για τους διαγωνιζόμενους είναι το κείμενο της Διακήρυξης που αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, ενώ η όποια τυχόν ασυμφωνία δεν μπορεί να αντιταχθεί σε βάρος της προσφεύγουσας, και αφετέρου γιατί, σε κάθε περίπτωση, στο κείμενο της Διακήρυξης που έχει αναρτηθεί στο ΚΗΜΔΗΣ αναγράφεται επίσης ως καταληκτική ώρα υποβολής των προσφορών η ώρα 12.00 π.μ. (βλ. \*\*\*\*).

**16.** Κατόπιν των παραπάνω σκέψεων, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή και να επιστραφεί το κατατεθέν παράβολο.

### **Για τους λόγους αυτούς**

1. Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.
2. Ακυρώνει την προσβαλλόμενη, κατά το μέρος αυτής με το οποίο απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας.
3. Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 9 Οκτωβρίου 2023 και εκδόθηκε στις 27 Οκτωβρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**  
**ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**  
**ΓΕΩΡΓΙΟΣ – ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ**

**Α/Α ΜΙΧΑΗΛ ΣΟΦΙΑΝΟΣ**