

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ)

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 10/02/2023 με την εξής σύνθεση: Γαρυφαλλιά Σκιάνη, Πρόεδρος, Μιχαήλ Οικονόμου-Εισηγητής και Μαρία Βύρρα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 02/01/2023 προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 24/05.01.2023 της προσφεύγουσας εταιρείας, με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενης (εφ' εξής καλουμένη «προσφεύγουσα»).

Κατά του Υπουργείου (εφ' εξής «αναθέτουσα Αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Της πρώτης παρεμβαίνουσας, με την επωνυμία «....Α.Ε.», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Της δεύτερης παρεμβαίνουσας, με την επωνυμία «....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την εν θέματι προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται τον αποκλεισμό των παρεμβαινουσών, λόγω υποβολής απαραδέκτων χρονοδιαγραμμάτων, την αναβαθμολόγηση των κριτηρίων Κ1.1 και Κ2.1 όπως στον πίνακα βαθμολόγησης, με βαθμολογία 90 και 85 μονάδων αντίστοιχα, την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου και την ακύρωση της διαγωνιστικής διαδικασίας, ως ενέχουσας υποκειμενικές βαθμολογήσεις εκτός των ορίων της διακριτικής ευχέρειας της Υπηρεσίας.

Με αμφοτέρες τις οικείες παρεμβάσεις επιδιώκεται η απόρριψη της υπό εξέταση προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφθηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, με την εξεταζόμενη προσφυγή προσβάλλεται η υπ' αριθ./20-12-2022 απόφαση του Γενικού Γραμματέα Πολιτισμού, με την οποία εγκρίθηκαν τα 1^ο και 2^ο Πρακτικά αξιολόγησης των Τεχνικών Προσφορών των

προσφερόντων, στο πλαίσιο του ανοικτού διαγωνισμού «Στερέωση – αποκατάσταση παλαιοχριστιανικής ..» (α/α ΕΣΗΔΗΣ: ...).

2. Επειδή, ο ένδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016 (Α' 147) και η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV αυτού, περί έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

3. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί νόμιμο e-παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 363 του ν. 4412/2016 και άρθρο 5 του ΠΔ 39/2017, με κωδικό ... αξίας 7250,00€ με την ένδειξη αυτόματης δέσμευσης (εκτύπωση από την ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ, όπου αναφέρεται ως κατάσταση παραβόλου «δεσμευμένο» και φέρεται ως «αυτόματης δέσμευσης»].

4. Επειδή, το υπό δημοπράτηση έργο, Στερέωση - αποκατάσταση Παλαιοχριστιανικής ...» αφορά στην εκτέλεση αναστηλωτικών εργασιών επί αρχαίου ακινήτου μνημείου, που προστατεύεται από τον Ν. 4858/2021 «Κύρωση Κώδικα νομοθεσίας για την προστασία των αρχαιοτήτων και εν γένει της πολιτιστικής κληρονομιάς και ειδικότερα στη παλαιοχριστιανική βασιλική - εργαστήριο του, που αποτελεί ένα από τα σπουδαιότερα μνημεία του αρχαιολογικού χώρου της, ο οποίος αρχαιολογικός χώρος έχει εγγραφεί από το 1989 στον Κατάλογο Παγκόσμιας Κληρονομιάς της UNESCO. Στις 12-10-2022 εστάλη ηλεκτρονικό μήνυμα της προσφεύγουσας Ε.Ε «.... Α.Ε.», μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ), προς την Διευθύνουσα Αρχή, με έγγραφη Δήλωση επιφύλαξης για την συμμετοχή της στο επίμαχο διαγωνισμό «...ως προς τους όρους της διακήρυξης, και συγκεκριμένα των άρθρων 21.1 και 21.2 ως προς την έλλειψη μονοσήμαντων κανόνων βαθμολόγησης και ελλείψεις σαφήνειας του τρόπου αξιολόγησης των κριτηρίων επιλογής. Έλλειψη μονοσήμαντων κανόνων βαθμολόγησης, παρέχει εν δυνάμει στην αναθέτουσα αρχή δυνατότητα επιλογής εκτός των ορίων της διακριτικής της ευχέρειας.». Με το υπ' αριθ. 1/19-10-2022 Πρακτικό Αποσφράγισης & Αξιολόγησης Προσφορών της Επιτροπής Διαγωνισμού του έργου, η τελευταία εισηγήθηκε ομόφωνα την ανάγκη έκδοσης απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής για την επάρκεια ή μη των επανορθωτικών μέτρων που έχει λάβει ο οικονομικός φορέας «.....»,

αναφορικά με τον λόγο αποκλεισμού της παρ. 18. 1.5 γ. της Διακήρυξης, κατόπιν της αποστολής σχετικού φακέλλου για γνωμοδότηση στην Επιτροπή του άρθρου 73 παρ. 9 του ν. 4412/2016 (Α' 147) «Δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)», όπως συστήθηκε με την υπ' αριθ. πρωτ. 49341 - 19/05/2020 Απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Επενδύσεων, για τη διαπίστωση της εγκυρότητας ή μη των μέτρων που υπέβαλε ο εν λόγω οικονομικός φορέας, το οποίο πρακτικό υποβλήθηκε την ίδια ημέρα στην Αναθέτουσα Αρχή, μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ). Με την από 17-11-2022 Γνωμοδότηση (Συνεδρίαση αρ.62/17-11-2022, θέμα 62 Πράξη 62ΣΤ) της Επιτροπής επί της επάρκειας των ληφθέντων επανορθωτικών μέτρων οικονομικών φορέων προς απόδειξη της αξιοπιστίας τους αποφασίσθηκε, ότι «παρέχει ομόφωνα σύμφωνη γνώμη επί του υποβληθέντος σχεδίου απόφασης του Υπουργείου Πολιτισμού και περί της επάρκειας των ληφθέντων επανορθωτικών μέτρων της εταιρείας «ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ Α.Τ.Ε.» προς απόδειξη της αξιοπιστίας της». Εν συνεχεία, με την με αριθ. πρωτ./07-12-2022 απόφαση, κρίθηκε η διαπίστωση επάρκειας επανορθωτικών μέτρων του οικονομικού φορέα «.....», στο πλαίσιο του διαγωνισμού του έργου «Στερέωση - αποκατάσταση Παλαιοχριστιανικής Βασιλικής (Εργαστήριο) στην Αρχαία». Στις 02-12-2022, με ηλεκτρονικό μήνυμα της προσφεύγουσας Ε.Ε «.... Α.Ε.», μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ), εστάλησαν προς την Επιτροπή Διαγωνισμού, προσθέτως τρεις βεβαιώσεις, αναφορικά με την δηλωθείσα εμπειρία του ..., Αρχιτέκτονα Μηχ., ανταποκρινόμενη η προσφεύγουσα στο από 25-11-2022 αίτημα της Επιτροπής Διαγωνισμού που εστάλη στην προσφεύγουσα μέσω του συστήματος του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) (συνημ. 18-22). Στην συνέχεια, έλαβε χώρα η από 14-12-2022 υποβολή του Πρακτικού 2/14-12-2022 Αξιολόγησης και βαθμολόγησης των Τεχνικών Προσφορών του διαγωνισμού του έργου, σύμφωνα με το οποίο οι οικονομικοί φορείς «..... Α.Ε.», «.....Α.Ε.» και «ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ», που υπέβαλαν τις προσφορές με αριθμό

συστήματος 266916, 266978 και 264988 αντίστοιχα, ικανοποιούν όλες τις απαιτήσεις της διακήρυξης, και επέκεινα έλαβε χώρα η βαθμολόγηση της «Τεχνικής Προσφοράς» των οικονομικών φορέων «.... Α.Ε.», «....Α.Ε.» και «ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ». Σύμφωνα με το Πρακτικό, η «Τεχνική Προσφορά» ενός εκάστου των διαγωνιζομένων οικονομικών φορέων κρίθηκε παραδεκτή, δεδομένου ότι οι βαθμολογίες εκάστου εκ των κριτηρίων είναι άνω του ελαχίστου ορίου των τριάντα (30) μονάδων, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 21.1 της Διακήρυξης.

5. Επειδή, με το από 20-12-2022 ηλεκτρονικό μήνυμα, μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ), κοινοποιήθηκαν, στους συμμετέχοντες στο διαγωνισμό, τα Πρακτικά 1 και 2 της Επιτροπής Διαγωνισμού καθώς και η με αριθ. πρωτ./20-12-2022 Απόφαση του Γενικού Γραμματέα Πολιτισμού, με την οποία εγκρίθηκαν τα προδιαληφθέντα Πρακτικά. Με το από 23-12-2022 ηλεκτρονικό μήνυμα της προσφεύγουσας, «.... Α.Ε.», μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ), εστάλη ενημέρωση σχετικά με το «...ότι μέχρι και σήμερα δεν έχουν αναρτηθεί στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ τα δικαιολογητικά του συμμετέχοντα «....Α.Ε.», προκειμένου να ελεγχθούν απ' όλους τους συμμετέχοντες, όπως έχουν αναρτηθεί τα αντίστοιχα δικαιολογητικά της εταιρείας «.... Α.Ε.», καθώς επίσης και της εταιρείας «.... ΑΤΕ.». Για το λόγο αυτό ζητήθηκε η χορήγηση παράτασης «..για την ανάλογη ημερομηνία παράτασης υποβολής ενστάσεων λόγω αυτής της καθυστέρησης». Με το από 30-12-2022 ηλεκτρονικό μήνυμα της προσφεύγουσας «.... Α.Ε.», μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ), εστάλη αίτημα παράτασης της προθεσμίας υποβολής προδικαστικής προσφυγής επί του πρακτικού 1 και 2 της Επιτροπής του διαγωνισμού, για 10 ημέρες, λόγω τεχνικού προβλήματος που υπήρξε στην ανάρτηση των πρακτικών και των δικαιολογητικών συμμετοχής του διαγωνισμού. Στις 02-01-2023 εστάλη ηλεκτρονικό μήνυμα απάντησης της Αναθέτουσας Αρχής, μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών

Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ), στην προσφεύγουσα «.... Α.Ε.», με το οποίο έγινε γνωστό ότι: *«επειδή το τεχνικό πρόβλημα που ανέκυψε δεν οφείλεται σε παράλειψη της αναθέτουσας αρχής (άρθρο 361 του ν.4412/2016) και το οποίο επιλύθηκε, σύμφωνα με το άρθρο 15 ΚΥΑ ΕΣΗΔΗΣ Δημόσια Έργα και το άρθρο 6 της Διακήρυξης, έχετε την δυνατότητα υποβολής τυχόν προδικαστικής προσφυγής κατά των Πρακτικών 1 και 2 του εν θέματι διαγωνισμού έως και την 02/01/2023 και ώρα 23:59:59.»*.

6. Επειδή, η αναθέτουσα Αρχή απέστειλε εμπροθέσμως τις απόψεις της επί της προσφυγής στις 17/01/2023, τις οποίες και κοινοποίησε αυθημερόν στην προσφεύγουσα. Επ' αυτών κατατέθηκε παραδεκτώς το από 22/01/2023 υπόμνημα της προσφεύγουσας. Περαιτέρω, με τις οικείες παρεμβάσεις υποστηρίζεται η απόρριψη της εξεταζόμενης προσφυγής.

7. Επειδή, εν πρώτοις ως προς την παραδεκτή κατάθεση της ένδικης προσφυγής, κρίνονται τα κάτωθι: Σύμφωνα με το άρθρο 361 του ν. 4412/2016, *«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 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 ενδιαφερομένου 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...»*. Από τον συνδυασμό των κειμένων διατάξεων προκύπτει, ότι η προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ ασκείται εντός αποκλειστικής προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης. Προσφυγή που ασκείται μετά την πάροδο της ανωτέρω προθεσμίας είναι απορριπτέα ως απαράδεκτη, λόγω εκπροθέσμου άσκησής της. Στην παρούσα περίπτωση, όπως συνομολογεί διά της προσφυγής της η προσφεύγουσα, τα πρακτικά 1 και 2, η απόφαση έγκρισής τους, καθώς και τα δικαιολογητικά - τεχνική προσφορά των συμμετεχόντων είχαν αναρτηθεί στο ΕΣΗΔΗΣ από τις 20.12.2022. Ειδικότερα, στην από 23.12.2022 επιστολή της

προς την αναθέτουσα Αρχή, η προσφεύγουσα αναφέρει: «Με το παρόν θα θέλαμε να σας ενημερώσουμε ότι μέχρι και σήμερα δεν έχουν αναρτηθεί στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ τα δικαιολογητικά του συμμετέχονταΑ.Ε., προκειμένου να ελεγχθούν από όλους τους συμμετέχοντες, όπως έχουν αναρτηθεί τα αντίστοιχα δικαιολογητικά της εταιρείας μας Α.Ε. καθώς επίσης και της εταιρείας ΑΤΕ. Αυτό σαφώς προβλέπεται από τη διαδικασία, αμέσως μετά την ανάρτηση των πρακτικών 1 και 2 της επιτροπής του διαγωνισμού. Παρακαλούμε για τις ενέργειες σας καθώς επίσης και για την ανάλογη ημερομηνία παράτασης υποβολής ενστάσεων λόγω αυτής της καθυστέρησης». Εκ των ανωτέρω αναφερομένων από την προσφεύγουσα, καθίσταται σαφές, ότι αυτή έλαβε πλήρη γνώση της προσβαλλομένης, κατά το μέρος που αφορά στην συμμετοχή των πρώτης και δεύτερης παρεμβαινουσών, στις 20.12.2022. Συνεπώς, η αποκλειστική δεκαήμερη προθεσμία για την προσβολή της απόφασης έγκρισης των πρακτικών υπ' αριθ. 1 και 2 της Επιτροπής Διαγωνισμού, κατά το σκέλος που αφορά στην συμμετοχή της προσφεύγουσας και βαθμολόγηση της προσφοράς της καθώς και τη βαθμολόγηση της προσφοράς της προσφεύγουσας, εκκίνησε στις 21.12.2022 και έληξε στις 30.12.2022. Εν προκειμένω, η προδικαστική προσφυγή υπεγράφη ηλεκτρονικά από τον νόμιμο εκπρόσωπο της προσφεύγουσας στις 02.01.2023 και αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ αυθημερόν, ήτοι μετά την πάροδο της τασσόμενης προδιαληφθείσας δεκαήμερης αποκλειστικής προθεσμίας. Συνεπώς, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή κατά το μέρος, που βάλλει κατά της βαθμολόγησης της τεχνικής προσφοράς της προσφεύγουσας και του παραδεκτού και της βαθμολόγησης της τεχνικής προσφοράς της δεύτερης παρεμβαίνουσας, είναι απορριπτέα ως εκπροθέσμως ασκηθείσα και κατά συνέπεια ως απαράδεκτη. Εξ άλλου, κατά την κρίση του Κλιμακίου, παρίσταται άμοιρο νομικής επιρροής το ηλεκτρονικό μήνυμα της αναθέτουσας Αρχής περί παράτασης προθεσμίας άσκησης προδικαστικών προσφυγών, αφού ουδεμία αρμοδιότητα έχει η αναθέτουσα να καθορίζει τις σχετικές προθεσμίες άσκησης προδικαστικών προσφυγών ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ, οι οποίες ορίζονται από πάγιες δικονομικές διατάξεις του άρ. 361 παρ. 1 περ. α' Ν. 4412/2016, γεγονός που η προσφεύγουσα όφειλε να γνωρίζει ως μέσος και επιμελής υποψήφιος ανάδοχος δημοσίων συμβάσεων. Πέραν τούτου, το υφιστάμενο νομοθετικό πλαίσιο προβλέπει

σχετική δυνατότητα εκτός ΕΣΗΔΗΣ άσκησης της προσφυγής, ακριβώς για περιπτώσεις τεχνικής αδυναμίας του ΕΣΗΔΗΣ, σύμφωνα με το αρ. 8 παρ.4 ΠΔ 39/2017 («Σε περιπτώσεις τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.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 προσφυγή κατατίθεται ηλεκτρονικά στην ΑΕΠΠ και ήδη ΕΑΔΗΣΥ μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (e-mail). Ως ημερομηνία υποβολής της προσφυγής θεωρείται η ημερομηνία παραλαβής της από την ΑΕΠΠ και ήδη ΕΑΔΗΣΥ μέσω του ηλεκτρονικού ταχυδρομείου»). Εξ άλλου, ουδόλως διάταξη νόμου όρισε αναστολή της σχετικής προθεσμίας άσκησης προδικαστικών προσφυγών σε κάθε περίπτωση ή στη συγκεκριμένη περίπτωση αδυναμίας του ΕΣΗΔΗΣ (βλ. ad hoc ΑΕΠΠ 1444/2021). Τούτο κρίνεται ωσαύτως, διότι η αναθέτουσα Αρχή ουδεμία αρμοδιότητα έχει να καθορίζει το εν θέματι δικονομικό καθεστώς, την διαδικασία και τις προθεσμίες άσκησης προδικαστικών προσφυγών ή να μεταβάλλει τα ανωτέρω και να τα ρυθμίζει κατά διαφορετικό τρόπο, εν σχέσει προς τον εκ του νόμου οριζόμενο (βλ. ΔΕφΠειρ. Ν128/2018, ΕΑ ΣΤΕ26/2015, 1012/2009, 699/2009, 381/2008, 1130/2007) και άρα απορρίπτεται ως αλυσιτελώς προβαλλόμενος ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας, διά του υπομνήματος της, ότι *«πρέπει να τονισθεί αν και δεν αμφισβητείται και από την Αναθέτουσα Αρχή, ότι η προδικαστική προσφυγή κατατέθηκε νόμιμα και εμπρόθεσμα»*. Άλλωστε, κατά τις γενικές αρχές δικονομικού δικαίου, η ανωτέρα βία αναστέλλει τη λήξη της σχετικής προθεσμίας και όχι τη διάνυσή της, δηλαδή, εφόσον το οικείο γεγονός συμπίπτει με τη λήξη της προθεσμίας, αναστέλλεται η λήξη της έως και τη λήξη της ανωτέρας βίας, δεν παρατείνεται όμως η προθεσμία κατ' ισόποσο χρονικό διάστημα με τον χρόνο, κατά τον οποίο διήρκεσε το γεγονός ανωτέρας βίας (πρβλ. Σ.τ.Ε. 2097/1979 Ολομ., 361/1992 Ολομ., ΣΤΕ 2049/1992 210/1994). Η δε αναστολή λήξης της προθεσμίας είναι δυνατή, μόνον αν το γεγονός, που συνιστά ανωτέρα βία, συμβαίνει κατά τη λήξη αυτής και διαρκεί μετά απ' αυτή συνεχίζει δε η αναστολή έως ότου λήξει η ανωτέρα βία, περίπτωση που δεν συντρέχει εν προκειμένω.

7. Επειδή, εν συνεχεία, σε ό,τι αφορά στο παραδεκτό των αιτιάσεων κατά της πρώτης παρεμβαίνουσας, κρίνονται τα κάτωθι: Από την επισκόπηση του φακέλλου προκύπτει, ότι, ενώ στην αρχική από 23.12.2022 επιστολή της προσφεύγουσας προς την αναθέτουσα Αρχή γίνεται λόγος για αδυναμία πρόσβασης της στα δικαιολογητικά συμμετοχής της πρώτης παρεμβαίνουσας, ήτοι στο ΕΕΕΣ και στην εγγυητική επιστολή συμμετοχής (άρθρο 20.2 της διακήρυξης), τα οποία δεν αναρτήθηκαν μαζί με τα 1^ο και 2^ο Πρακτικά, ήτοι δηλώνεται επί λέξει, ότι: «**ΘΕΜΑ: ΑΔΥΝΑΜΙΑ ΕΝΤΟΠΙΣΜΟΥ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ ΤΟΥ ΣΥΜΜΕΤΕΧΟΝΤΑΑ.Ε. ΣΤΗΝ ΠΛΑΤΦΟΡΜΑ ΤΟΥ ΕΣΗΔΗΣ ΓΙΑ ΤΟΝ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ** *‘Στερέωση — αποκατάσταση Παλαιοχριστιανικής Βασιλικής (Εργαστήριο) στην Αρχαία με Α/Α συστήματος 192066. Με το παρόν θα θέλαμε να σας ενημερώσουμε ότι μέχρι και σήμερα δεν έχουν αναρτηθεί στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ τα δικαιολογητικά του συμμετέχονταΑ.Ε., προκειμένου να ελεγχθούν από όλους τους συμμετέχοντες, όπως έχουν αναρτηθεί τα αντίστοιχα δικαιολογητικά της εταιρείας μας Α.Ε. καθώς επίσης και της εταιρείας ΑΤΕ. Αυτό σαφώς προβλέπεται από τη διαδικασία, αμέσως μετά την ανάρτηση των πρακτικών 1 και 2 της επιτροπής του διαγωνισμού*», στην δεύτερη, από 30.12.2022, επιστολή της προσφεύγουσας, δηλώνεται, το πρώτον, αδυναμία πρόσβασης και στα πρακτικά της Επιτροπής Διαγωνισμού, ενώ επιβεβαιώνεται αποκλειστικώς η μη πρόσβαση στα δικαιολογητικά συμμετοχής και ουδαμώς στους φακέλλους των τεχνικών προσφορών, ήτοι δηλώνεται επί λέξει, ότι «*Με το παρόν ζητούμε παράταση στην προθεσμία υποβολής προδικαστικής προσφυγής επί του πρακτικού 1 και 2 της Επιτροπής του ανωτέρω διαγωνισμού, λόγω τεχνικού προβλήματος που υπήρξε στην ανάρτηση των πρακτικών και των δικαιολογητικών συμμετοχής του διαγωνισμού, το οποίο επιλύθηκε τελικά μόλις σήμερα και μετά από τηλεφωνική επικοινωνία με τον διαχειριστή του συστήματος*». Ως εκ τούτου, από τις προδιαληφθείσες δηλώσεις, ήτοι της πρώτης και της δεύτερης επιστολής, δεν τεκμηριώνεται, με σχετική έγγραφη παραδοχή, ύπαρξη τεχνικού προβλήματος ανάρτησης οποιουδήποτε στοιχείου του διαγωνισμού από το ΕΣΗΔΗΣ, ως ο νόμος απαιτεί, κατά τα ήδη κριθέντα. Η δε αναθέτουσα Αρχή ρητώς στην απόφασή της περί παράτασης της προθεσμίας προσφυγής καθ’ ουδένα τρόπο συνομολόγησε ή πιστοποίησε αρμοδίως, με τον

προσφέροντα τρόπο εκ του θεσμικού πλαισίου, την μη λειτουργία ή έστω την δυσλειτουργία του ΕΣΗΔΗΣ. Συνεπώς, παρέπεται, ότι το ΕΣΗΔΗΣ δεν έφερε τεχνικό πρόβλημα, τα στοιχεία των λοιπών προσφορών αναρτήθηκαν ομαλώς και η αναθέτουσα Αρχή δεν παρέλειψε εκ δικής της παραδρομής ή ευθύνης να αναρτήσει τα στοιχεία της προσφοράς της πρώτης παρεμβαίνουσας. Κατά συνέπεια, τα αναφερόμενα από την προσφεύγουσα στην προσφυγή της, ως αιτιολογικές βάσεις μη έγκαιρης πρόσβασής της στα δικαιολογητικά συμμετοχής της πρώτης παρεμβαίνουσας, είναι απορριπτέα, καθώς συνοδεύονται από την πλήρη έλλειψη οποιουδήποτε αποδεικτικού τεκμηρίωσης της επικληθείσας απ' αυτήν μη πρόσβασής της. Σε κάθε δε περίπτωση, ο εν λόγω ισχυρισμός είναι αλυσιτελής, καθώς, ακόμη και η τυχόν μη ανάρτηση των δικαιολογητικών συμμετοχής της πρώτης παρεμβαίνουσας, που η προσφεύγουσα επικαλείται ότι δεν έλαβε χώρα, ουδόλως επηρέασε το δικονομικό δικαίωμα της προσφεύγουσας άσκησης εμπροθέσμως της προδικαστικής προσφυγής της, καθώς η προσφεύγουσα ουδόλως στρέφεται κατά της εγκυρότητας οποιουδήποτε δικαιολογητικού συμμετοχής της πρώτης παρεμβαίνουσας.

8. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η κρινομένη προσφυγή τυγχάνει απορριπτέα, πρέπει δε να γίνουν δεκτές αμφότερες οι παρεμβάσεις και να καταπέσει το παράβολο της προσφεύγουσας.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προσφυγή.

Δέχεται αμφότερες τις ασκηθείσες παρεμβάσεις.

Ορίζει την κατάπτωση του κατατεθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 10/02/2023 και εκδόθηκε στις 20/02/2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

ΓΑΡΥΦΑΛΛΙΑ ΣΚΙΑΝΗ

ΗΛΕΚΤΡΑ ΝΙΚΟΛΑΚΟΠΟΥΛΟΥ