

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
5^Ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 14 Μαρτίου 2023 με την εξής σύνθεση:
Γαρυφαλλιά Σκιάνη, Πρόεδρος, Μαρία Βύρρα, Μέλος- Εισηγήτρια, Μιχαήλ Οικονόμου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 02.02.2023 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 136/03.02.2023 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα «... ..» και με διακριτικό τίτλο «... ..» (εφ' εξής η «προσφεύγουσα»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

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

Κατά του οικονομικού φορέα «...» και το διακριτικό τίτλο «... ΙΚΕ» (εφ' εξής η «παρεμβαίνουσα»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή της, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση των προσβαλλόμενων με αριθμό 9/1/12.12.2022 και 4/2/9.1.2023 αποφάσεων του Δ.Σ. του ...(...).

Με την παρέμβασή της, η παρεμβαίνουσα ζητεί την απόρριψη της προσφυγής και την διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης, κατά το μέρος που την αφορά.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφθηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής προκύπτει, ότι καταβλήθηκε και δεσμεύθηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 676,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό

παράβολο με κωδικό ... και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2.Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε στις 02.02.2023, οι δε προσβαλλόμενες αποφάσεις κοινοποιήθηκαν στους συμμετέχοντες, μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., στις 19.01.2023.

3.Επειδή, η αναθέτουσα Αρχή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 365 της παρ. 1 του Ν. 4412/2016, κοινοποίησε μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. την προσφυγή την 03.02.2023 στους συμμετέχοντες και θιγόμενους από τυχόν αποδοχή της, προκειμένου να λάβουν γνώση και ν' ασκήσουν ενδεχομένως το δικαίωμα παρέμβασής τους.

4.Επειδή, η παρεμβαίνουσα, άσκησε εν γένει παραδεκτώ και εμπροθέσμως στις 10.02.2023, ήτοι εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την ως άνω κοινοποίηση της προσφυγής, παρέμβαση υπέρ της διατήρησης της ισχύος της προσβαλλόμενης.

5.Επειδή, η αναθέτουσα Αρχή υπέβαλε νομίμως και εμπροθέσμως στις 15.02.2023 τις απόψεις της επί της κρινόμενης προσφυγής,

6.Επειδή, με την υπ' αριθμό πρωτ. 2165/14.9.2022 διακήρυξη, προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου εκτέλεσης των υπηρεσιών «Φύλαξης, Επιτήρησης της Ασφάλειας και Περιπολίας των κτιρίων και ανοιχτών Θεάτρων του ...», συνολικής προϋπολογισθείσης δαπάνης 112.906,69€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και δικαιώματος προαίρεσης, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά. Σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της διακήρυξης, η διάρκεια της σύμβασης ορίσθηκε σε 11 μήνες. Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 1.5 της διακήρυξης, ως καταληκτική ημερομηνία παραλαβής προσφορών ορίσθηκε η 03.10.2022. Η ως άνω διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 14.09.2022 με Α.Δ.Α.Μ. ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό

7.Επειδή, στον εν θέματι διαγωνισμό, υπέβαλαν προσφορά πέντε οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων η προσφεύγουσα, η παρεμβαίνουσα και οι εταιρείες ... η οποία αναδείχθηκε οριστική ανάδοχος. Κατά της ανωτέρω προσβαλλόμενης στρέφεται η προσφεύγουσα για τους λόγους, που αναφέρονται στην προσφυγή της.

8. Επειδή, 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 Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 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 δια της προσφυγής της η προσφεύγουσα αλλά και όπως προκύπτει και από τον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, οι προσβαλλόμενες κοινοποιήθηκαν στην προσφεύγουσα την 19.01.2023. Συνεπώς, η αποκλειστική δεκαήμερη προθεσμία προς άσκηση της προσφυγής εκκίνησε στις 20.01.2023 και έληξε στις 30.01.2023. Εν προκειμένω, η προδικαστική προσφυγή υπεγράφη ηλεκτρονικά από τον νόμιμο εκπρόσωπο της προσφεύγουσας στις 02.02.2023 και αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. αυθημερόν, ήτοι μετά την πάροδο της τασσόμενης προδιαληφθείσας δεκαήμερης αποκλειστικής προθεσμίας. Συνεπώς, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή 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 Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., 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 (Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 271/2023). Άλλωστε, 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, ΑΕΠΠ 1444/2021).

9.Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η κρινόμενη προσφυγή τυγχάνει απορριπτέα η δε παρέμβαση τυγχάνει επίσης απορριπτέα, ως άνευ αντικειμένου.

10.Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέβαλε η προσφεύγουσα, κατά τις διατάξεις των άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 14 Μαρτίου 2023 και εκδόθηκε στις 28 Μαρτίου 2023 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΓΑΡΥΦΑΛΛΙΑ ΣΚΙΑΝΗ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΗΛΕΚΤΡΑ ΝΙΚΟΛΑΚΟΠΟΥΛΟΥ