

**Η**  
**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**  
**7ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 25 Νοεμβρίου 2020 με την εξής σύνθεση:  
Χρυσάνθη Ζαράρη - Πρόεδρος, Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου – Εισηγήτρια και  
Μιχαήλ Σειραδάκης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 16.10.2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό  
Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)  
1489/19.10.2020 της προσφεύγουσας με την επωνυμία «...» » και διακριτικό  
τίτλο «...» », νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του Ν.Π.Δ.Δ. με την επωνυμία “...” , (εφεξής αναθέτουσα αρχή),  
όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Της παρεμβαίνουσας με την επωνυμία «...» » και τον διακριτικό τίτλο  
«...» », νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την ανωτέρω Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει,  
όπως ακυρωθεί η υπ’ αριθμ. 199/22.09.2020 Απόφαση της Οικονομικής  
Επιτροπής του “...” , κατ’ αποδοχή του, από 13.08.2020 Πρακτικού  
«Δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικών προσφορών» της Επιτροπής  
Διενέργειας του υπόψη Διαγωνισμού, η οποία εκδόθηκε στο πλαίσιο του  
δημόσιου ανοικτού ηλεκτρονικού Διαγωνισμού με τίτλο: «...» »,  
προϋπολογισμού 213.280,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α 24%, με κριτήριο  
κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά  
αποκλειστικά βάσει τιμής (με αρ. πρωτ. “...” Διακήρυξη, Συστημικός αριθμός  
Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ: “...” ).

## **Αριθμός απόφασης: 1636/2020**

Με την Παρέμβαση, η παρεμβαίνουσα ζητεί, όπως απορριφθεί καθολοκληρίαν η Προδικαστική Προσφυγή της ανωτέρω προσφεύγουσας και όπως διατηρηθεί η ισχύς της προσβαλλόμενης πράξης, με την οποία έγινε τεχνικά αποδεκτή η υποβληθείσα Προσφορά της για την επίμαχη Ομάδα Α του υπόψη Διαγωνισμού.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου.

### **Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα Σκέφτηκε κατά τον Νόμο**

1. Επειδή, για την άσκηση της Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει προσκομιστεί, ελεγχθεί και δεσμευτεί το υπ' αριθμ. "...", ποσού επτακοσίων είκοσι ευρώ 720,00€ αναλογούν Παράβολο υπέρ Ελληνικού Δημοσίου, σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 (Α' 147) και 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της ΑΕΠΠ» (Α' 64) (εφεξής Κανονισμός).

2. Επειδή, η προσφεύγουσα άσκησε την, από Προδικαστική Προσφυγή της, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 1489/19.10.2020 με χρήση του τυποποιημένου εντύπου της Α.Ε.Π.Π, όπως προβλέπεται από τα άρθρα 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 του Κανονισμού.

3. Επειδή, η ως άνω Προδικαστική Προσφυγή στρέφεται κατά πράξης που εκδόθηκε στο πλαίσιο δημόσιου, ανοικτού, ηλεκτρονικού Διαγωνισμού, συνολικού προϋπολογισμού 213.280,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α 24%, ανώτερου του ορίου που θεσπίζεται στο άρθρο 345 του Ν. 4412/2016 για την καθ' ύλη αρμοδιότητα της Α.Ε.Π.Π, ενώ επιπλέον θεμελιώνεται και η κατά χρόνο αρμοδιότητά της, όπως απαιτείται από τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, τροποποιηθείσας της διάταξης, δυνάμει

## Αριθμός απόφασης: 1636/2020

του άρθρου 43 παρ. 4 του Ν. 4487/2017 (Α' 116), δεδομένου ότι η αντίστοιχη διαγωνιστική διαδικασία εκκίνησε μετά τις 26.06.2017.

4. Επειδή, η προσφεύγουσα, που υπέβαλε Προσφορά για την Ομάδα Α (144.000 ευρώ πλέον Φ.Π.Α), του εν θέματι Διαγωνισμού, η οποία απορρίφθηκε με την προσβαλλόμενη Απόφαση της αναθέτουσας αρχής, θεμελιώνει άμεσο, ενεστώσ και προσωπικό έννομο συμφέρον για την άσκηση της εξεταζόμενης Προδικαστικής Προσφυγής. Πιο συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι υφίσταται δυσχερώς επανορθώσιμη βλάβη, σύμφωνα με το άρθρο 360 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, καθόσον με την υπ' αριθμ. 199/22.09.2020 Απόφαση της Ο.Ε της αναθέτουσας αρχής, μη νομίμως αποκλείστηκε από τη συνέχεια του ένδικου Διαγωνισμού, με το σκεπτικό ότι δεν υπέβαλε «...Υπεύθυνη Δήλωση του χρόνου ισχύος της προσφοράς ..., ο οποίος ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης παρ. 2.4.5 και 2.4.6 της διακήρυξης για διάστημα έξι μηνών από την επόμενη της διενέργειας του διαγωνισμού και σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 91 του Ν. 4412/2016...».

Όπως ειδικότερα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα (βλ. σελ. 6 και επόμ. της Προσφυγής), συμμορφούμενη προς το άρθρο 2.4.5. της επίμαχης Διακήρυξης, με το οποίο ζητείται: «Οι υποβαλλόμενες προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για διάστημα έξι (6) μηνών από την επόμενη της διενέργειας του διαγωνισμού», δήλωσε τον χρόνο ισχύος της Προσφοράς της στην σελίδα 43 της υποβληθείσας τεχνικής της προσφοράς, όπου αναφέρεται (αυτολεξεί): «η παρούσα Προσφορά έχει διάρκεια ισχύος έξι (6) μήνες προσμετρούμενους από την επομένη της διενέργειας του διαγωνισμού», όπως ακριβώς ορίζεται στη Διακήρυξη. Επίσης, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι έχει υποβάλει την αριθμ. 075/703366-4 εγγυητική επιστολή συμμετοχής, ποσού 2.880,00 ευρώ, που δεσμεύει την Προσφορά της για διάρκεια οκτώ (8) μηνών και δεκατριών (13) ημερών, γεγονός που αποδεικνύει ότι έλαβε υπόψη της τον χρόνο ισχύος της Προσφοράς, ως αυτός ορίζεται στο άρθρο 2.4.5. της Διακήρυξης και προσάρμοσε ανάλογα την εγγυητική της επιστολή. Συνεπώς, κατά την άποψη της προσφεύγουσας, η αναθέτουσα αρχή λανθασμένα

## Αριθμός απόφασης: 1636/2020

υποστηρίζει ότι: «Δεν έχει υποβληθεί Υπεύθυνη Δήλωση», καθόσον ουδεμία τέτοια απαίτηση έχει τεθεί στην οικεία Διακήρυξη.

Τέλος, σύμφωνα με το άρθρο 365 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, ως ισχύει, η προσφεύγουσα υπέβαλε στις 05.10.2020 Υπόμνημα, με το οποίο παραπέμπει στα άρθρα 2.4.5. και 2.4.6. της οικείας Διακήρυξης, προκειμένου να τεκμηριώσει τον ισχυρισμό ότι: «Από το συνδυασμό των ανωτέρω παραγράφων προκύπτει ότι η Διακήρυξη δε ζητούσε επί ποινή αποκλεισμού την υποβολή Υπεύθυνης Δήλωσης αναφορικά με τον χρόνο ισχύος της προσφοράς.».

5. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του ΠΔ 39/2017, η ασκηθείσα Παρέμβαση κατατέθηκε εμπρόθεσμα (23.10.2020), ήτοι, τρεις (03) ημέρες μετά την κοινοποίηση της Προδικαστικής Προσφυγής στις 20.10.2020 στους λοιπούς προσφέροντες, σκοπεί δε στην απόρριψη της εν λόγω Προσφυγής, καθόσον η παρεμβαίνουσα προδήλως ευνοείται από τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης Απόφασης, με την οποία έγινε δεκτή η τεχνική της προσφορά ως προς την επίμαχη Ομάδα Α του Διαγωνισμού.

6. Επειδή, στην ασκηθείσα Παρέμβαση, η παρεμβαίνουσα αναφέρει, μεταξύ άλλων, ότι: «[...] Η προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη, διότι κατατέθηκε εκπρόθεσμα. Από το συνδυασμό των διατάξεων άρθρων 361 παρ. 1 Ν. 4412/2016, 10 παρ. 4 Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας και 242 του Αστικού Κώδικα, προκύπτει ότι η προδικαστική προσφυγή κατά πράξης της αναθέτουσας αρχής ασκείται μέσα σε προθεσμία δέκα ημερών από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης, ότι η προθεσμία αυτή εκπνέει μόλις περάσει ολόκληρη η τελευταία, εν προκειμένω, δέκατη ημέρα (σύστημα πολιτικού υπολογισμού των προθεσμιών), και αν κατά το νόμο η τελευταία ημέρα είναι εορτάσιμη, άλλως εξαιρετέα, μόλις περάσει η τελευταία εργάσιμη ημέρα. Αυτά ισχύουν εφόσον, από άλλη ειδική διάταξη δεν προκύπτει άλλως τρόπος υπολογισμού. Συνεπώς, επ' ουδενί η προθεσμία του άρθρου 361 παρ. 1 Ν. 4412/2016 δεν υπολογίζεται σε εργάσιμες ημέρες, των εργασίμων ημερών λαμβανομένων υπόψη μόνον αν η σε ημερολογιακές ημέρες υπολογιζόμενη

## Αριθμός απόφασης: 1636/2020

προθεσμία εκπνέει σε εξαιρετέα ημέρα. Το ότι η προθεσμία της προδικαστικής προσφυγής μετράται σε ημερολογιακές ημέρες έχει γίνει δεκτό με τις ΑΕΠΠ 385/2019, ΑΕΠΠ 430/2019 και ΑΕΠΠ 455/2019, μεταξύ άλλων. Στη συγκεκριμένη περίπτωση, η προσφεύγουσα δηλώνει ότι έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης της 2.10.2020. Συνεπώς, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής εξέπνευσε την 12.10.2020, ημέρα Δευτέρα. Η προδικαστική προσφυγή υπογράφηκε ψηφιακά και υποβλήθηκε την 16.10.2020, άρα την 14<sup>η</sup> ημέρα από το αφετηριακό γεγονός. Είναι συνεπώς εκπρόθεσμη [...]».

7. Επειδή, στο με αρ. πρωτ. 17259/23.10.2020 έγγραφο Απόψεων της αναθέτουσας αρχής αναφέρονται σε σχέση με την εν λόγω Προσφυγή, τα εξής: «[...] η αναθέτουσα αρχή λαμβάνοντας υπ' όψιν της, πρωτίστως τους όρους της υπ' αρ. 5968/13-5-2020 διακήρυξης η οποία αποτελεί κανονιστικό πλαίσιο για τη διαγωνιστική διαδικασία και ειδικότερα τα άρθρα 2.4.5 και 2.4.6 στα οποία αναφέρεται ότι: «Οι υποβαλλόμενες προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για διάστημα έξι (6) μηνών από την επόμενη της διενέργειας του διαγωνισμού. Προσφορά η οποία ορίζει χρόνο ισχύος μικρότερο από τον ανωτέρω προβλεπόμενο απορρίπτεται. (άρθρο 2.4.5/5968/13-5-2020 διακήρυξης). Επιπλέον, η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών) (άρθρο 2.4.6/5968/13-5-2020 διακήρυξης) κλπ». Σε συνέχεια των ανωτέρω, κρίθηκε από την Επιτροπή του διαγωνισμού ότι για την εταιρεία “...” η απλή αναγραφή - αναφορά του χρόνου ισχύος της σε ένα σημείο της τεχνικής προσφοράς, δεν είχε τη μορφή του εντύπου της υπεύθυνης δήλωσης του χρόνου ισχύος της προσφοράς, απλά αναφερόταν ο χρόνος

## Αριθμός απόφασης: 1636/2020

ισχύος της προσφοράς μέσα στο φυλλάδιο των γενικών όρων των τεχνικών προδιαγραφών της εταιρείας (σελ.43 παρ.5 - ΣΧΕΤ.1) και δεν υπήρχε ως δικαιολογητικό με τη μορφή του εντύπου της υπεύθυνης δήλωσης. Ο χρόνος ισχύος της προσφοράς είναι ισχυρός και δεσμευτικός για όλους τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς, και θα πρέπει να αποδεικνύεται με την μορφή εντύπου. Αξίζει να σημειωθεί ότι οι συμμετέχουσες εταιρείες “...” και “...” έχουν προσκομίσει την υπεύθυνη δήλωση του χρόνου ισχύος της προσφοράς τους.(ΣΧΕΤΙΚΑ 2, 3), με μορφή εντύπου υπεύθυνης δήλωσης. Επομένως, εν όψει των αρχών της τυπικότητας, της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας που διέπουν τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων, η συνυποβολή της υπεύθυνης δήλωσης στο σταθερό χρονικό σημείο της υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων με το προβλεπόμενο σε αυτές περιεχόμενο, αποτελεί ουσιώδη τυπική προϋπόθεση συμμετοχής στον διαγωνισμό και η παράλειψη συνυποβολής υπεύθυνης δήλωσης με την προσφορά, δηλ. η απλή αναφορά και όχι με τη μορφή εντύπου υπεύθυνης δήλωσης, καθιστά την υποβληθείσα προσφορά μη αποδεκτή. (Ε.Α ΣΤΕ 1319,668,422,133/2009). Άρα, η προσφορά της “...” είναι ελλιπής ως προς τον τρόπο υποβολής της, για το χρόνο ισχύος της, και σύμφωνα με το άρθρο 2.4.6/5968/13-5-2020 απορρίφθηκε (άρθρα 81 και 111 Οδηγίας 2014/24/ΕΕ). [...].».

8. Επειδή, στο άρθρο 361 («Προθεσμία άσκησης της προσφυγής») του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «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 ενδιαφερόμενου οικονομικού φορέα. Ειδικά για την άσκηση προσφυγής κατά προκήρυξης, η πλήρης γνώση αυτής

## **Αριθμός απόφασης: 1636/2020**

τεκμαίρεται μετά την πάροδο δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση στο ΚΗΜΔΗΣ. 2. Σε περίπτωση παράλειψης, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι δεκαπέντε (15) ημέρες από την επομένη της συντέλεσης της προσβαλλόμενης παράλειψης».

9. Επειδή, στο άρθρο 4 («Προθεσμία άσκησης Προσφυγής») του ΠΔ. 39/2017, προβλέπεται ομοίως ότι: «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 με τηλεομοιοτυπία (άρθρο 361 παρ. 1 περ. α' ν. 4412/2016) ή β) δεκαπέντε (15) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, αν χρησιμοποιήθηκαν άλλα μέσα επικοινωνίας (άρθρο 361 παρ. 1 περ. β' ν. 4412/2016), 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 δέκα πέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ άρθρο 361 παρ. 1 περ. γ' ν. 4412/2016). 2. Σε περίπτωση παράλειψης, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι δεκαπέντε (15) ημέρες από την επόμενη της συντέλεσης της προσβαλλόμενης παράλειψης (άρθρο 361 παρ. 2 ν. 4412/2016)».

10. Επειδή, στο άρθρο 8 («Κατάθεση της προσφυγής») παρ. 3 του ΠΔ. 39/2017 «Κανονισμός εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών» (ΦΕΚ Α' 64/04.05.2017), 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».

## Αριθμός απόφασης: 1636/2020

11. Επειδή, στο άρθρο 12 («Τελικές διατάξεις») παρ. 1 του Π.Δ. 38/2017 «Κανονισμός λειτουργίας της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών» (ΦΕΚ Α΄ 63/04.05.2017), ορίζεται ότι: «Για τα θέματα που δεν ρυθμίζονται με ειδικότερες διατάξεις στον παρόντα Κανονισμό, εφαρμόζονται επικουρικά οι διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, όπως ισχύει».

12. Επειδή, στο άρθρο 10 («Προθεσμίες προς ενέργεια») του Ν. 2690/1999, ως ισχύει (Κύρωση του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας), ορίζεται ότι: «1. Οι προθεσμίες για την υποβολή αίτησης, αναφοράς, δήλωσης ή άλλου εγγράφου του ενδιαφερομένου, καθώς και για οποιαδήποτε άλλη ενέργεια του είναι αποκλειστικές, εκτός αν χαρακτηρίζονται ενδεικτικές από τις διατάξεις που τις προβλέπουν».....[...].7. «Για τον υπολογισμό των προθεσμιών αν ειδικές διατάξεις δεν ορίζουν διαφορετικά, εφαρμόζονται οι διατάξεις των άρθρων 241-246 του Αστικού Κώδικα» (βλ. και Α.Ι. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό δίκαιο, 5η έκδοση, 1996, Εκδόσεις Σάκκουλα, Θεσσαλονίκη, σελ. 383).

13. Επειδή, στο άρθρο 240 του ΑΚ ορίζεται ότι: «Στις προθεσμίες που καθορίζονται με νόμο, δικαστική απόφαση ή δικαιοπραξία ισχύουν οι ερμηνευτικές διατάξεις των άρθρων 241 έως 246.». Περαιτέρω, στο άρθρο 241 («Έναρξη») του ΑΚ ορίζεται ότι: «Η προθεσμία αρχίζει την επόμενη της ημέρας όπου έγινε το γεγονός που αποτελεί την αφετηρία της [...]» και τέλος, στο άρθρο 242 («Λήξη») του ΑΚ ορίζεται ότι: «Η προθεσμία λήγει όταν περάσει ολόκληρη η τελευταία ημέρα και αν είναι κατά νόμο εορτάσιμη, όταν περάσει ολόκληρη η επόμενη εργάσιμη».

14. Επειδή, στα άρθρα 8, 9 και 19 της Υπουργικής Απόφασης 56902/215/2017 με Θέμα: «Τεχνικές Λεπτομέρειες και Διαδικασίες Λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ» (ΦΕΚ 1924/Β΄/2 Ιουνίου 17), που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση του Ν. 4412/2016 (άρθρο 36) ορίζεται ότι:

Άρθρο 8 («Επικοινωνία και διακίνηση εγγράφων»): «1. Η διαδικασία επικοινωνίας, ενημέρωσης και διακίνησης εγγράφων πραγματοποιείται μέσω του Συστήματος κατά περίπτωση, με:

- την αποστολή ή κοινοποίηση σχετικών



## Αριθμός απόφασης: 1636/2020

στοιχείων με μηνύματα δια της λειτουργικότητας «Επικοινωνία». • την ανάρτηση σχετικών στοιχείων από τις αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένων Προκηρυγμένου Διαγωνισμού» του εκάστοτε διαγωνισμού • την υποβολή σχετικών στοιχείων από τους οικονομικούς φορείς στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένων Ηλεκτρονικής Προσφοράς», ο οποίος περιλαμβάνει τους (υπό)φακέλους: - «Δικαιολογητικά Συμμετοχής -Τεχνική Προσφορά» - «Οικονομική Προσφορά»- «Δικαιολογητικά Προσωρινού Αναδόχου». 2. Τα σχετικά στοιχεία αποστολής, κοινοποίησης, υποβολής ή ανάρτησης που αποτυπώνονται στις αντίστοιχες οθόνες της διεπαφής του χρήστη, και ειδικότερα ο καταγεγραμμένος χρόνος αυτών, αποτελούν απόδειξη επικοινωνίας και διακίνησης εγγράφων μέσω του Συστήματος. Οι σχετικές προθεσμίες αρχίζουν την επομένη της ημέρας της προαναφερθείσας κατά περίπτωση αποστολής, κοινοποίησης ή υποβολής και λήγουν όταν περάσει ολόκληρη η τελευταία ημέρα και, αν είναι κατά το νόμο εορτάσιμη, όταν περάσει ολόκληρη η επομένη εργάσιμη»,

Άρθρο 9 («Χρονοσήμανση»): «Οι υπηρεσίες χρονοσήμανσης παρέχονται, σύμφωνα με τις διατάξεις της υπουργικής απόφασης ΥΑΠ/Φ.40.4/1 63/2012 του Υφυπουργού Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης (Β' 401) από τρίτους εθνικούς ή αλλοδαπούς φορείς υποχρεωτικά πιστοποιημένους από τις αντίστοιχες αρμόδιες αρχές για την παροχή τέτοιων υπηρεσιών και διασυνδεδεμένους με τον εθνικό χρόνο. Η παροχή των υπηρεσιών χρονοσήμανσης αποδεικνύεται με σχετική ηλεκτρονική επιβεβαίωση λήψης των προαναφερόμενων φορέων προς τον χρήστη των υπηρεσιών αυτών, η οποία διαβιβάζεται στον χρήστη μέσω του ΕΣΗΔΗΣ με ασφαλή κρυπτογραφημένο τρόπο και η οποία επέχει θέση εγγράφου βέβαιης χρονολογίας. Δεν επιτρέπεται στην αναθέτουσα αρχή/ αναθέτοντα φορέα ή στη ΓΓΕΠΚ η παρέμβαση στη διαδικασία χρονοσήμανσης, όπως περιγράφεται ανωτέρω»,

Άρθρο 19 («Προδικαστικές Προσφυγές - Ενστάσεις» «1. Προδικαστικές Προσφυγές .1.1. Με την επιφύλαξη της παραγράφου 2 του παρόντος, οι Προδικαστικές Προσφυγές του Βιβλίου IV του ν.4412/2016, κατατίθενται ηλεκτρονικά μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του Συστήματος, στον

## Αριθμός απόφασης: 1636/2020

ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, επιλέγοντας κατά περίπτωση την ένδειξη «Προδικαστική Προσφυγή» και επισυνάπτοντας το σχετικό έγγραφο σε μορφή ηλεκτρονικού αρχείου Portable Document Format (PDF), το οποίο φέρει εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8. Τα σχετικά παράβολα κατατίθενται σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 7 της παρούσας. 1.2. Οι αναθέτουσες αρχές/ αναθέτοντες φορείς μέσω της λειτουργίας της «Επικοινωνίας»: • κοινοποιούν την προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην περ. α της παρ.1 του αρ. 365 του ν. 4412/2016. • διαβιβάζουν στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) τα προβλεπόμενα στην περ. β της παρ.1 του αρ. 365. του ν. 4412/2016.2. Έως την έναρξη ισχύος των παρ. 7 και 8 του άρθρου 379 του ν. 4412/2016 όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, ενστάσεις ή προδικαστικές προσφυγές υποβάλλονται ηλεκτρονικά, μέσω της λειτουργίας του Συστήματος «Επικοινωνία», συμπληρώνοντας την ειδική φόρμα και επισυνάπτοντας το σχετικό έγγραφο σε μορφή ηλεκτρονικού αρχείου Portable Document Format (PDF), το οποίο φέρει εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8. Τα σχετικά παράβολα κατατίθενται σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 7 της παρούσας. Η αναθέτουσα αρχή/ αναθέτων φορέας προβαίνει στην εξέταση των υποβληθέντων ενστάσεων ή προδικαστικών προσφυγών μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο Σύστημα οργάνων της, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων και των διαδικασιών της κατά περίπτωση αρμόδιας Αρχής. Ιδίως μέσω του Συστήματος: • Πιστοποιημένοι χρήστες του αρμόδιου για την εξέταση της ένστασης ή προδικαστικής προσφυγής οργάνου προβαίνουν στη διαδικασία ελέγχου και αξιολόγησης των ενστάσεων ή προδικαστικών προσφυγών και συντάσσουν και υπογράφουν τα πρακτικά επί αυτών. • Πιστοποιημένοι χρήστες της αναθέτουσας αρχής/ αναθέτοντα φορέα κοινοποιούν τις αποφάσεις επί των ενστάσεων ή προδικαστικών προσφυγών στους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς». 27. Επειδή, είναι συμβατή με το ενωσιακό δίκαιο εθνική ρύθμιση, η οποία προβλέπει ότι η προσφυγή κατ'

## **Αριθμός απόφασης: 1636/2020**

αποφάσεως της αναθέτουσας αρχής πρέπει να ασκείται εντός της ταχθείσας προς τούτο προθεσμίας και ότι οι θιγόμενοι ενδιαφερόμενοι που επικαλούνται πλημμέλεια της διαδικασίας συνάψεως της συμβάσεως, προς στήριξη της προσφυγής τους, πρέπει να προβάλουν την εν λόγω πλημμέλεια εντός της ίδιας προθεσμίας, διότι άλλως θα απολέσουν το σχετικό δικαίωμά τους, με αποτέλεσμα ότι, αν παρέλθει η προθεσμία αυτή, δεν είναι δυνατή ούτε η προσβολή της εν λόγω αποφάσεως ούτε η προβολή της εν λόγω πλημμέλειας, εφόσον η επίμαχη προθεσμία είναι εύλογη (Απόφαση της 11ης Οκτωβρίου 2007, C-241/06, Lämmerzahl, Συλλογή 2007, σ. I-8415, σκέψη 50 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία).

15. Επειδή, δυνάμει των ως άνω νομοθετικών προβλέψεων, η προθεσμία για την άσκηση της Προδικαστικής Προσφυγής είναι αποκλειστική ή ανατρεπτική και η μη τήρησή της συνεπάγεται το απαράδεκτο της Προσφυγής (Δημήτριος Γ. Ράικος, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, Β΄ έκδοση, Εκδόσεις Σάκκουλας, 2017, σελ. 853).

16. Επειδή, και με το προγενέστερο νομικό καθεστώς (N. 3886/2010), η προθεσμία για την άσκηση της Προδικαστικής Προσφυγής συνιστά προϋπόθεση παραδεκτής άσκησης κι έχει παγίως κριθεί ότι «δεν αναστέλλεται κατά τη διάρκεια των δικαστικών διακοπών (βλ. ΕΑ 888/2004, 365, 931/2007, 199/2009), δεν αναβιώνει σε περίπτωση μεταγενέστερης ρητής απορρίψεως της προδικαστικής προσφυγής με σχετική πράξη της αναθέτουσας αρχής, ούτε προσβάλλεται η πράξη αυτή αυτοτελώς με αίτηση ασφαλιστικών μέτρων εντός νέας δεκαήμερης προθεσμίας, διότι σκοπός του νομοθέτη είναι η ταχεία επίλυση της διαφοράς και η περαιτέρω πρόοδος του διαγωνισμού (βλ. ΣΤΕ 27/2017, ΔεΦ Πατρ. 39/2017, ΣΤΕ 119/2014, 400/2014, Ε.Α. 119/2014, 427, 637/2012, 181, 796/2011)».

17. Επειδή, κατά παράβαση των οριζόμενων στα άρθρα 361 παρ. 1 περ. α) του Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. α) του ΠΔ 39/2017, η υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή κατατέθηκε στις 16.10.2020, ήτοι, 14 μέρες μετά την

## Αριθμός απόφασης: 1636/2020

κοινοποίηση της προσβαλλόμενης υπ' αριθμ. 199/2020 Απόφασης της Ο.Ε της αναθέτουσας αρχής με Θέμα: «Περί έγκρισης πρακτικών ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού (δικαιολογητικών συμμετοχής –τεχνικών προσφορών) για την προμήθεια με τίτλο : «...» στον διαδικτυακό τόπο του υπόψη Διαγωνισμού (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ), που έλαβε χώρα στις 02.10.2020.

Μάλιστα και η ίδια η προσφεύγουσα συνομολογεί στην Προσφυγή της ότι η προσβαλλόμενη Απόφαση της Ο.Ε. του υπόψη Δήμου αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ στις 02.10.2020 (βλ. σελ. 4 της Προσφυγής). Ομοίως, στη σελ. 2 του υποβληθέντος Υπομνήματός της αναφέρει: «Στις 2/10/2020 μας κοινοποιήθηκε μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας ΕΣΗΔΗΣ ... η υπ' αρ. 199/2020 απόφαση με την οποία εγκρίθηκε το από 13/8/2020 Πρακτικό της Επιτροπής διαγωνισμού με το οποίο η επιτροπή πρότεινε την απόρριψη της προσφοράς της εταιρείας [...]».

18. Επειδή, με βάση τις προπαρατεθείσες διατάξεις, η δεκαήμερη προθεσμία για την ηλεκτρονική υποβολή, μέσω του πληροφοριακού συστήματος Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, της υπό εξέταση Προδικαστικής Προσφυγής ενώπιον της Α.Ε.Π.Π. έληξε εν προκειμένω, την Δευτέρα, 12.10.2020 και ως εκ τούτου, είναι προδήλως απαράδεκτη λόγω της εκπρόθεσμης κατάθεσής της στον ηλεκτρονικό τόπο του Διαγωνισμού και εν γένει της εκπρόθεσμης άσκησής της.

19. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί, ως απαράδεκτη.

20. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, η ασκηθείσα Παρέμβαση δεν εξετάζεται περαιτέρω ως προς την ουσία της.

21. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το Παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 5 του ΠΔ 39/2017).

**Για τους λόγους αυτούς**

**Αριθμός απόφασης: 1636/2020**

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Διατάσσει την κατάπτωση του προσκομισθέντος Παραβόλου (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 5 του ΠΔ 39/2017).

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 25 Νοεμβρίου 2020 και εκδόθηκε στις 14 Δεκεμβρίου 2020 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη**

**Ελένη Λεπίδα**