

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 3 Νοεμβρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης Λαμπρόπουλος Πρόεδρος, Βικτωρία Πισμίρη – Εισηγήτρια, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 30.09.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1368/07.10.2022 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρίας με την επωνυμία «... ...» (εφεξής η «προσφεύγουσα») που εδρεύει στα, επί της οδού ..., αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της υπ' αρ. .../2022 Διακήρυξης (εφεξής η «προσβαλλομένη») και την ανάκληση της διαγωνιστικής διαδικασίας, προκειμένου η αναθέτουσα αρχή να επαναπροκηρύξει τον Διαγωνισμό.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017, ποσού 15.000,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με ... και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ») το οποίο και υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ποσού 3.402.280,00€ χωρίς ΦΠΑ.

2. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με την προσβαλλομένη προκήρυξε ηλεκτρονικό ανοικτό διεθνή διαγωνισμό για την επιλογή Αναδόχου ο οποίος θα αναλάβει την παροχή υπηρεσιών «Συντήρησης τεσσάρων (4) ..., στις εγκαταστάσεις της ..., για χρονική περίοδο δύο (2) ετών, συνολικού προϋπολογισμού 5.102.280,00€, χωρίς ΦΠΑ, συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης ύψους 1.700.000,00€, χωρίς ΦΠΑ, ήτοι συνολικού προϋπολογισμού 6.326.827,20€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ» (C.P.V. : ...), με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της χαμηλότερης τιμής. Η προσβαλλομένη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 30.08.2022 και απεστάλη προς δημοσίευση στην επίσημη εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 24.08.2022, έλαβε ΑΔΑΜ ..., αναρτήθηκε επίσης στο ΕΣΗΔΗΣ, που έλαβε συστημικό α/α

3. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του, της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, της νομικής φύσης και της δραστηριότητας που η αναθέτουσα αρχή ασκεί και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, υπάγεται στις διατάξεις του Ν. 4412/2016, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου αυτού, η δε ΕΑΔΗΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

4. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή κατατέθηκε στις 30.09.2022 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 και κοινοποιήθηκε στην ΕΑΔΗΣΥ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου αυθημερόν.

5. Επειδή στις 12.10.2022 η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή διά μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στους ενδιαφερόμενους, σύμφωνα με το άρ. 365, παρ. 1, σημ. α' του Ν. 4412/2016 και το άρ. 9, παρ. 1, σημ. α' του π.δ. 39/2017.

6. Επειδή, με την υπ' αρ. 1981/2022 Πράξη του Προέδρου του 3^{ου} Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία συζήτησης, κλήθηκε δε η

αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής και του αιτήματος αναστολής- χορήγησης προσωρινών μέτρων.

7. Επειδή στις 17.10.2022 εκδόθηκε η υπ' αρ. Α773/2022 απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ η οποία απέρριψε το αίτημα αναστολής- προσωρινών μέτρων της προσφεύγουσας.

8. Επειδή στις 14.10.2022 η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε διά μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ τις υπ' αρ. πρωτ. 1200-2022-10-1047 απόψεις της.

9. Επειδή στις 26.10.2022 η προσφεύγουσα απέστειλε με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου προς την ΕΑΔΗΣΥ το με ίδια ημερομηνία υπόμνημά της, το οποίο δεν εξετάζεται ως εκπροθέσμως κατατεθέν, ήτοι εκτός της οριζόμενης στο άρ. 365, παρ. 1 τελ. εδάφιο του Ν. 4412/2016 προθεσμίας.

10. Επειδή στο άρ. 4 του π.δ. 39/2017 ορίζεται ότι «1. Σε περίπτωση προσφυγής κατά πράξης της αναθέτουσας αρχής, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι: α) ... β) ... 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).», σύμφωνα δε με το άρ. 361, παρ. 1 του Ν. 4412/2016 «Σε περίπτωση προσφυγής κατά πράξης της αναθέτουσας αρχής, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι: (α) ... (β) ..., (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 τεκμαίρεται μετά την πάροδο δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση στο ΚΗΜΔΗΣ.».

11. Επειδή ειδικώς στην περίπτωση προσβολής όρων προκήρυξης, η πλήρης γνώση αυτής εκ μέρους του ενδιαφερομένου οικονομικού φορέα τεκμαίρεται ότι λαμβάνει χώρα μετά την πάροδο δεκαπέντε ημερών από δημοσίευσή της στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.), συνεπώς, από την επομένη της παρόδου του ως άνω δεκαπενθημέρου κινείται η τασσόμενη στον νόμο δεκαήμερη προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής, εκτός αν από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει πραγματική γνώση της διακήρυξης εκ μέρους του ενδιαφερομένου σε χρόνο προ του δεκαπενθημέρου από την δημοσίευσή της στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ., οπότε η δεκαήμερη προθεσμία ξεκινάει από την επομένη της πραγματικής γνώσης. Η δε ως άνω δεκαπενθήμερη προθεσμία από τη δημοσίευση της διακηρύξεως στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. έχει προβλεφθεί στον νόμο, προκειμένου να καθορισθεί ένα σταθερό χρονικό σημείο, μετά την πάροδο του οποίου τεκμαίρεται η πλήρης γνώση της διακηρύξεως, προκειμένου να κινηθεί η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής και όχι ως προθεσμία άσκησης της προδικαστικής προσφυγής (πρβλ. ΣτΕ 2631/2020, σκ. 7).

12. Επειδή εν προκειμένω η προσφεύγουσα ισχυρίζεται στην προσφυγή της ότι έλαβε γνώση της προσβαλλομένης στις 14.09.2022 (βλ. σελ. 3/16 προσφυγής), συνεπώς η, κατά τις ως άνω διατάξεις, οριζόμενη προθεσμία προς άσκηση της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής έληγε στις 26.09.2022, δοθέντος ότι η δέκατη ημέρα (24.09.2022) ήταν ημέρα Σάββατο, ήτοι εξαιρετέα, σύμφωνα με τα άρ. 9, παρ. 3 και 18 της υπ' αρ. 64233/2021 ΚΥΑ «*Ρυθμίσεις τεχνικών ζητημάτων που αφορούν την ανάθεση των Δημοσίων Συμβάσεων Προμηθειών και Υπηρεσιών με χρήση των επιμέρους εργαλείων και διαδικασιών του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ)*» (ΦΕΚ Β' 2453/09.06.2021). Τούτο, ανεξαρτήτως του ότι, όπως αποδεικνύεται από το με ημερομηνία 09.09.2022 έγγραφο της προσφεύγουσας με θέμα «*Διακήρυξη Νο. .../2022 «ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΑΕΡΟΣΚΑΦΩΝ C-130B/H*»» που απέστειλε στις 10.09.2022 μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» προς την αναθέτουσα αρχή, αυτή είχε λάβει γνώση της προσβαλλομένης σε χρόνο προγενέστερο της

14ης.09.2022, ήτοι της, κατά τα ως άνω, δηλωθείσας στην προδικαστική προσφυγή ημερομηνίας, επομένως, σε κάθε περίπτωση, η προθεσμία άσκησης προδικαστικής προσφυγής κατά της επίμαχης Διακήρυξης είχε παρέλθει προς της ως άνω ημερομηνίας (24.09.2022). Συναφώς, ουδόλως προβλέπεται στη νομοθεσία η διακοπή της ως άνω αποκλειστικής προθεσμίας, όπως αβάνισμα η προσφεύγουσα υποστηρίζει στην προδικαστική προσφυγή της, ειδικότερα ότι αυτή *«διακόπηκε από την υποβολή την 21/9/2022 επιστολής μας παροχής διευκρινίσεων των όρων της Διακήρυξης και συνεχίστηκε από την επομένη της άπρακτης παρόδου της προθεσμίας απάντησης επ' αυτής εκ μέρους της Αναθέτουσας Αρχής (27/9/2022)»*.

13. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη, ήτοι ως εκπροθέσμως ασκηθείσα.

14. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το καταβληθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του κατατεθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 03.11.2022 και εκδόθηκε στις 22.11.2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

ΙΩΑΝΝΗΣ ΛΑΜΠΡΟΠΟΥΛΟΣ

ΦΩΤΕΙΝΗ ΜΑΡΑΝΤΙΔΟΥ