

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 29.11.2017 με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Πρόεδρος και Εισηγητής, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου και Μαρία Μανδράκη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 30.10.2017 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 196/30.10.2017 και Ειδικό Αριθμό Κατάθεσης (ΕΑΚ) V/33/30.10.2017, του προσφεύγοντος [...], φυσικό πρόσωπο – ατομική επιχείρηση με διακριτικό τίτλο [...].

Κατά της [...] και πιο συγκεκριμένα κατά της υπ' αριθμ. πρωτ. 1264/17.10.2017 απόφασης με την οποία εγκρίθηκε το πρακτικό υπ' αριθμ. 3 της συνεδρίασης της 13.09.2017 της Επιτροπής Διενέργειας/ Αξιολόγησης των Προσφορών αναφορικά με τη προκήρυξη ανοικτού ηλεκτρονικού δημόσιου διεθνούς διαγωνισμού, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας τιμής για την επιλογή αναδόχου για το Υποέργο 4 με τίτλο «ΣΧΕΔΙΑΣΜΟΣ ΚΑΙ ΑΝΑΠΤΥΞΗ ΔΡΑΣΕΩΝ ΔΗΜΟΣΙΟΤΗΤΑΣ (ΕΝΗΜΕΡΩΣΗ – ΕΥΑΙΣΘΗΤΟΠΟΙΗΣΗ) ΣΕ ΚΕΝΤΡΙΚΟ ΚΑΙ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΟ ΕΠΙΠΕΔΟ» της Πράξης με τίτλο «Οριζόντιες Παρεμβάσεις Εθνικής Εμβέλειας για την καταπολέμηση της βίας κατά των γυναικών» με Κωδικό ΟΠΣ 5000490 στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα «Μεταρρύθμιση Δημόσιου Τομέα 2014-2020» (ΑΔΑΜ: 17PROC001597261 2017-06-27).

Με την Προδικαστική Προσφυγή του ο Προσφεύγων επιδιώκει την ακύρωση, άλλως τροποποίηση της ανωτέρω προσβαλλόμενης κατά το σκέλος που απέρριψε την προσφορά του και να κριθεί ότι παραμένει υποψήφιος στον

Αριθμός απόφασης: 192/2017

υπό κρίση διαγωνισμό, ώστε να εξεταστεί η τεχνική του προσφορά και να αξιολογηθεί η υποψηφιότητά του.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 1 του Ν.4412/2016 «για το παραδεκτό της άσκησης της προδικαστικής προσφυγής κατατίθεται παράβολο από τον προσφεύγοντα υπέρ του Δημοσίου...», ενώ σύμφωνα με την παρ. 4 αυτού «Με τον Κανονισμό Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών της παρ. 7 του άρθρου 365 ορίζεται ο τρόπος και ο χρόνος κατάθεσης και είσπραξης του παραβόλου και ο τρόπος απόδειξης της είσπραξής του».

2. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ. 4 του Π.Δ.39/2017 για την απόδειξη της καταβολής και της είσπραξης του παραβόλου ο προσφεύγων υποχρεούται να επισυνάψει στο προβλεπόμενο έντυπο προσφυγής εκτυπωμένο αντίγραφο ηλεκτρονικής πληρωμής του ποσού σε Τράπεζα, επικυρωμένη εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών ότι το ως άνω παράβολο, υπό τον αντίστοιχο Κωδικό, φέρει την ένδειξη «πληρωμένο», καθώς και βεβαίωση περί ελέγχου και δέσμευσης του ηλεκτρονικού παραβόλου από την Υπηρεσία που το αποδέχεται.

3. Επειδή, έχει κατατεθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 172348150958 0102 0096), ποσού 1.314,84€, ίσο με ποσοστό 0,50% επί της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης (χωρίς Φ.Π.Α.), πλην όμως με το κατατεθέν έντυπο της υπόψη Προδικαστικής Προσφυγής, δεν επισυνάφθηκε η βεβαίωση περί ελέγχου και δέσμευσης του ηλεκτρονικού παραβόλου από την Α.Ε.Π.Π., συνεπεία του

Αριθμός απόφασης: 192/2017

γεγονότος ότι το υπόψη παράβολο είχε εκδοθεί υπέρ διαφορετικού φορέα, ήτοι του Υπουργείου Εσωτερικών, και όχι υπέρ της Α.Ε.Π.Π.

4. Επειδή, ο Προσφεύγων διόρθωσε το προσκομιζόμενο παράβολο με το από 01.11.2017 ηλεκτρονικό του μήνυμα προς την Α.Ε.Π.Π. κατά τα προλεχθέντα, ήτοι ο φορέας υπέρ του οποίου εκδόθηκε το παράβολο αυτό είναι τελικά η Α.Ε.Π.Π. και για το λόγο αυτό, αφού έγινε η δέσμευση του παραβόλου από την Α.Ε.Π.Π., εκδόθηκε η σχετική βεβαίωση από την αρμόδια υπηρεσία αυτής περί ελέγχου και δέσμευσης του παραβόλου αυτού.

5. Επειδή, τούτων δοθέντων θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι παραδεκτά διορθώθηκε το υπόψη παράβολο, αφού αυτό είχε ήδη προσκομισθεί με την υποβληθείσα Προδικαστική Προσφυγή, είχε πληρωθεί το ορθό ποσό αυτού, η δε τυπική πλημμέλεια αναφορικά με τον φορέα υπέρ του οποίου εκδόθηκε, διορθώθηκε πριν από την εξέταση της Προδικαστικής Προσφυγής (βλ. Δ.Εφ.Αθ. 29/2015), οπότε και εκδόθηκε η σχετική βεβαίωση της Α.Ε.Π.Π. Τα ανωτέρω στοιχούν, άλλωστε, και με τη *ratio legis* των προαναφερόμενων διατάξεων, όπου εναργώς προκύπτει ότι τα προαναφερόμενα έγγραφα που απαιτούνται από αυτές (βλ. ανωτέρω σκ. 2), πιστοποιούν την απόδειξη της καταβολής και δέσμευσης του υπόψη παραβόλου για την παραδεκτή άσκηση της προδικαστικής προσφυγής, προϋπόθεση που εν προκειμένω πληρούται.

6. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (υπηρεσίες) και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του, 262.967,74 € χωρίς ΦΠΑ, ήτοι ανώτερης αξίας των 60.000 €, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 αυτού και συνεπώς παραδεκτώς, κατά τούτο, ασκείται η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

7. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 362 του Ν.4412/2016 «1. Η προδικαστική προσφυγή κατατίθεται ηλεκτρονικά στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού. Σε περίπτωση που η διαγωνιστική διαδικασία δεν διενεργείται μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, η προδικαστική προσφυγή κατατίθεται στην ΑΕΠΠ».

Αριθμός απόφασης: 192/2017

8. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 8 παρ. 3 και 4 του Π.Δ.39/2017 «... 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. 4. 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 μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (e-mail) ...».

9. Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1.1. του άρθρου 19 της υπ. αριθ. 56902/215 Απόφασης του Υπουργού Οικονομίας και Ανάπτυξης, (ΦΕΚ Β΄ 1924/02.06.2017) «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.)» «....., οι Προδικαστικές Προσφυγές του Βιβλίου IV του ν.4412/16, κατατίθενται ηλεκτρονικά μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του Συστήματος, στον 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...».

10. Επειδή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Μέρος Δ της Διακήρυξης, ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΗ ΑΠΟΣΦΡΑΓΙΣΗ – ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ - ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗ ΕΡΓΟΥ και ειδικότερα στην ενότητα 3. ΠΡΟΣΦΥΓΕΣ (σελίδα 67) «η προδικαστική προσφυγή υποβάλλεται ηλεκτρονικά με τη συμπλήρωση της ειδικής φόρμας στην ηλεκτρονική εφαρμογή του ΕΣΗΔΗΣ και την επισύναψη

Αριθμός απόφασης: 192/2017

του σχετικού εγγράφου σε μορφή αρχείου τύπου pdf το οποίο φέρει ηλεκτρονική υπογραφή».

11. Επειδή, ο Προσφεύγων στρέφεται κατά της υπ' αριθ. πρωτ. 1264/17.10.2017 απόφασης της [...], με την οποία εγκρίθηκε το πρακτικό υπ' αριθμ. 3 της συνεδρίασης της 13.09.2017 της Επιτροπής Διενέργειας/ Αξιολόγησης των Προσφορών αναφορικά με την προκήρυξη ανοικτού ηλεκτρονικού δημόσιου διεθνούς διαγωνισμού, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας τιμής για την επιλογή αναδόχου για το Υπόεργο 4 με τίτλο «ΣΧΕΔΙΑΣΜΟΣ ΚΑΙ ΑΝΑΠΤΥΞΗ ΔΡΑΣΕΩΝ ΔΗΜΟΣΙΟΤΗΤΑΣ (ΕΝΗΜΕΡΩΣΗ – ΕΥΑΙΣΘΗΤΟΠΟΙΗΣΗ) ΣΕ ΚΕΝΤΡΙΚΟ ΚΑΙ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΟ ΕΠΙΠΕΔΟ» της Πράξης με τίτλο «Οριζόντιες Παρεμβάσεις Εθνικής Εμβέλειας για την καταπολέμηση της βίας κατά των γυναικών» με Κωδικό ΟΠΣ 5000490 στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα «Μεταρρύθμιση Δημόσιου Τομέα 2014-2020» (ΑΔΑΜ: 17PROC001597261 2017-06-27), με την οποία ανωτέρω απόφαση ο Προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η Αναθέτουσα Αρχή εσφαλμένως απέρριψε την προσφορά του κατά το στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών του υποφακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» για τους αναφερόμενους στην Προσφυγή του λόγους. Κατόπιν τούτου, με την υπό κρίση Προσφυγή του, αιτείται την ακύρωση, άλλως την τροποποίηση της προσβαλλομένης πράξης κατά το μέρος που με αυτή εγκρίνεται το με αριθμ. 3 πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού, δυνάμει του οποίου απορρίφθηκε η προσφορά του στο στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής.

12. Επειδή, με την υπ' αριθμ. Α38/2017 Απόφαση της Α.Ε.Π.Π. απορρίφθηκε το αίτημα αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων, το οποίο σωρευόταν στην υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή.

13. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή κατατέθηκε το πρώτον με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στις 27.10.2017, ημέρα Παρασκευή και ώρα 8:40 μ.μ., ήτοι την τελευταία ημέρα λήξης της 10ήμερης προθεσμίας του άρθρου 361 παρ. 1 περ. (α) του Ν.4412/2016 προς άσκηση

Αριθμός απόφασης: 192/2017

της Προσφυγής, αφού της προσβαλλόμενης πράξης ο Προσφεύγων έλαβε γνώση στις 17.10.2017, ως αποδεικνύεται από την ανάρτηση της προσβαλλόμενης στην πλατφόρμα του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., αλλά και ο ίδιος συνομολογεί (σελ. 3 της Προσφυγής) και σε ώρα λήξεως του ωραρίου της Α.Ε.Π.Π., έλαβε δε αριθμό Πρωτοκόλλου Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) /Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 196 και με ημερομηνία 30.10.2017, την αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα, ως νομίμως προβλέπεται.

14. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή δεν έχει κατατεθεί σύμφωνα με τις προαναφερόμενες, στις σκέψεις 7 - 10, διατάξεις κατά τα ανωτέρω, ήτοι με κατάθεση αυτής στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. και κοινοποίηση στην Α.Ε.Π.Π., καίτοι ο διαγωνισμός διενεργείται μέσω της ηλεκτρονικής πύλης του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. και με συστημικό α/α 38327. Το γεγονός μάλιστα της μη κατάθεσης της Προδικαστικής Προσφυγής στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., συνομολογεί και ο Προσφεύγων (σελ. 9 της Προδικαστικής Προσφυγής), χωρίς όμως να επικαλείται τεχνική αδυναμία της ηλεκτρονικής αυτής πλατφόρμας, Ε.Σ.Η.ΣΗ.Σ., σύμφωνα με τη διάταξη της παρ. 4 του άρθρου 8 του Π.Δ.39/2017, πολλώ δε μάλλον να αποδεικνύει αυτήν, προκειμένου να δικαιολογείται η κατάθεση της Προσφυγής το πρώτον στην Α.Ε.Π.Π. Συνεπώς, προκύπτει ουσιώδης πλημμέλεια του τρόπου άσκησης της Προδικαστικής Προσφυγής.

15. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, προκύπτει ότι απαραδέκτως, κατά τρόπο, ασκήθηκε η υπόψη Προδικαστική Προσφυγή.

16. Επειδή και σε κάθε περίπτωση η υπόψη Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε και εκπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 περ. (α) του Ν.4412/2016, αφού η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στον Προσφεύγοντα στις 17.10.2017, ως ο ίδιος συνομολογεί στη σελ. 3 της Προσφυγής του και αποδεικνύεται από τον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, ενώ η Προσφυγή κατατέθηκε το πρώτον στις Α.Ε.Π.Π. στις 30.10.2017, πέραν δηλαδή της νόμιμης 10ήμερης προθεσμίας προς άσκηση αυτής κατά τα προλεχθέντα.

Αριθμός απόφασης: 192/2017

17. Επειδή, οι ισχυρισμοί του Προσφεύγοντος περί αποκλεισμού από την Αναθέτουσα Αρχή της δυνατότητάς του να καταθέσει την Προδικαστική Προσφυγή στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού μέσω της ηλεκτρονικής πύλης του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. κατά τα προβλεπόμενα, τυγχάνουν αβάσιμοι, αφού ο αποκλεισμός της προσφοράς του, δεν συνεπάγεται και αποκλεισμό της δυνατότητας «επικοινωνίας» που έχει μέσω του συστήματος και ως εκ τούτου κατάθεση σε αυτό της Προδικαστικής του Προσφυγής, ενέργεια που δεν έπραξε. Τα ανωτέρω επιβεβαιώνονται και με την από 31.10.2017 απάντηση του Γραφείου Τεχνικής Υποστήριξης Εφαρμογής και Χρηστών (HelpDesk) για το Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ., η οποία και παραπέμπει σε ιστοσελίδα (http://www.promitheus.gov.gr/webcenter/files/anakinoseis/prodikastiki_prosfigi_diadikasies.pdf) για την άσκηση των Προδικαστικών Προσφυγών και την οποία προσάγει και επικαλείται η Αναθέτουσα Αρχή. Από την επισκόπηση των όσων ορίζονται σε αυτή, δεν αποδεικνύεται ο ισχυρισμός του Προσφεύγοντος περί αποκλεισμού της δυνατότητας άσκησης της Προσφυγής του στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ., κατά τα προβλεπόμενα, συνεπεία του αποκλεισμού της προσφοράς του.

18. Επειδή, εξάλλου ο ανωτέρω ισχυρισμός περί αδυναμίας άσκησης της Προσφυγής στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ., συνεπεία του αποκλεισμού της προσφοράς ενός διαγωνιζομένου δεν υφίσταται από τεχνικής απόψεως, καθόσον προκύπτει από τη συνήθη χρήση του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. από τους αρμόδιους φορείς, μεταξύ των οποίων και η Α.Ε.Π.Π.

19. Επειδή, τούτων δοθέντων θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη, ενώ παρέλκει η εξέταση των προβαλλόμενων επί της ουσίας λόγων αυτής.

20. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει (άρθρο 363 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός απόφασης: 192/2017

Απορρίπτει την υπό κρίση Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 29 Νοεμβρίου 2017 και εκδόθηκε στις 11 Δεκεμβρίου 2017.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης

Βασιλική Κ. Μπάκου