

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 5 Απριλίου 2022 με την εξής σύνθεση: Αικατερίνη Ζερβού-Πρόεδρος, Χρυσάνθη Ζαράρη-Εισηγήτρια και Χρήστο Σώκο, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 25.02.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ ήδη ΕΑΔΗΣΥ 300/28-02-2022 Προδικαστική Προσφυγή της ένωσης οικονομικών φορέων με την επωνυμία «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του «...», όπως νομίμως εκπροσωπείται (εφεξής η αναθέτουσα αρχή) και

Του οικονομικού φορέα με την επωνυμία α «..» και διακριτικό τίτλο «....», (εφεξής παρεμβαίνων), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης με αριθμό θέματος 05 της 2ης συνεδρίασης της 09.02.2022 του Διοικητικού Συμβουλίου του, την ακύρωση του από 07/02/2022 Πρακτικού της Επιτροπής του επίδικου διαγωνισμού και την ακύρωση κάθε άλλης συναφούς συμπροσβαλλομένης πράξεως ή παραλείψεως της Αναθέτουσας Αρχής εκδοθείσας στο πλαίσιο της με αρ. ... διακήρυξης για την ανάθεση της «Προμήθειας εξοπλισμού και λογισμικού που εντάσσεται στο Υποέργο 3 της Πράξης με κωδικό ΟΠΣ ... και τίτλο «Αναβάθμιση πλαισίου και διαδικασιών παροχής υπηρεσιών προς την αγροτική επιχειρηματικότητα», με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής και προϋπολογισθείσας δαπάνης 524.000,00 €, πλέον ΦΠΑ και δικαιωμάτων προαίρεσης (αρ. ΕΣΗΔΗΣ ...).

Ο παρεμβαίνων αιτείται τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1.Επειδή, για την άσκηση της Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει καταβληθεί και δεσμευθεί το αναλογούν ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... ποσού €2.620,00 σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και 5 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64).

2. Επειδή, ο διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με τα άρθ. 345 και 379 του ν. 4412/2016.

3.Επειδή ο προσφεύγων κατέθεσε την υπό εξέταση προσφυγή στην επικοινωνία του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού νομίμως και εμπροθέσμως δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους στις 15.02.2022, ομοίως κατατέθηκε στο τυποποιημένο έντυπο του Παραρτήματος του ΠΔ 39.2017 και είναι νομίμως υπογεγραμμένη.

4. Επειδή ο προσφεύγων, ως προσφέρων στην επίμαχη διαδικασία θεμελιώνει το έννομο συμφέρον του για την άσκηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής, στη βλάβη του από τυχόν παράνομη συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία εκ μέρους του ήδη παρεμβαίνοντος, απορριπτόμενων ως αβάσιμων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών του τελευταίου.

5. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε στους ενδιαφερομένους την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή στις 28.02.2022 και απέστειλε στην ΑΕΠΠ στις 11.03.2022 τις οικείες απόψεις της τις οποίες ομοίως κοινοποίησε στους ενδιαφερομένους αυθημερόν.

6. Επειδή, με την με αρ. 437/2022 Πράξη της Προέδρου του 2^{ου} Κλιμακίου, μεταξύ άλλων ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής.

7.Επειδή ο παρεμβαίνων με έννομο συμφέρον κατέθεσε την από 10.03.2022 παρέμβαση του, αιτούμενος τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης με την οποία ουσιαστικά αποφασίσθηκε να του επιτραπεί η συμμετοχή του στην επίμαχη διαδικασία.

8.Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω νομίμως και καταρχήν παραδεκτως εισάγεται ενώπιον του 2ου Κλιμακίου της Αρχής, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή.

9.Επειδή στην προσβαλλόμενη αναγράφεται «Έχοντας υπόψη.....
41. Το Πρακτικό της από 11/01/2022 συνεδρίασης της Επιτροπής Διαγωνισμού. 42. Το από 18/01/2022 Υπόμνημα- Ενημερωτικό σημείωμα της εταιρείας το οποίο απεστάλη στον ... ως μήνυμα ηλεκτρονικής αλληλογραφίας. 43. Το με αρ. πρωτ. ... ΕΞ 2022/19-01-2022 έγγραφο της Διεύθυνσης Διαχείρισης, Ανάπτυξης & Υποστήριξης ΕΣΗΔΗΣ του Υπουργείου Ψηφιακής Διακυβέρνησης με θέμα «Ανάλυση στοιχείων καταγραφής ενεργειών για την προσφορά με ΑΑ ... στον ηλεκτρονικό διαγωνισμό με ΑΑ ... του ..., για την προμήθεια εξοπλισμού και λογισμικού που εντάσσεται στο Υποέργο 3 της Πράξης με κωδικό ΟΠΣ ... και τίτλο «Αναβάθμιση πλαισίου και διαδικασιών παροχής υπηρεσιών προς την αγροτική επιχειρηματικότητα». 44. Το από 21/01/2022 Υπόμνημα – Αίτηση της εταιρείας ... το οποίο απεστάλη στον ... ως μήνυμα ηλεκτρονικής αλληλογραφίας 45. Το από 26/01/2022 έγγραφο της Επιτροπής Διαγωνισμού. 46. Το υπ' αριθ. πρωτ. 4955/28-01-2022 έγγραφο προς τη ... με θέμα «Αίτημα παροχής γνώμης σε περιπτώσεις διαπιστωμένης τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ, η οποία δεν επιτρέπει την ολοκλήρωση υποβολής της προσφοράς οικονομικού φορέα σε διαγωνισμό». Το υπ' αριθ. πρωτ. 4954/28-01-2022 έγγραφο προς το Γραφείο Διευθύνοντος Συμβούλου και δι' αυτού προς τη Νομική Υπηρεσία με θέμα «Αίτημα παροχής γνώμης σε περιπτώσεις διαπιστωμένης τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ, η οποία δεν επιτρέπει την ολοκλήρωση υποβολής της προσφοράς οικονομικού φορέα σε διαγωνισμό». 47. Την με αρ. πρωτ. ... απαντητική επιστολή – γνωμοδότηση της ... 48. Την υπ' αριθ. πρωτ. 7064/07-02-2022 γνωμοδότηση της Νομικής Υπηρεσίας. 49. Το Πρακτικό της από 07/02/2022 συνεδρίασης της Επιτροπής Διαγωνισμού. 50. Το από 09/02/2022 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου της Προϊσταμένης του Τμήματος Υποστήριξης και Εκπαίδευσης Χρηστών ΕΣΗΔΥΣ (αριθμ. εισερχ. πρωτ. 7705/09.02.2022) 51. Την αριθ. πρωτ. 7394/08.02.2022 εισήγηση του

Διευθύνοντος Συμβούλου» βάσει των οποίων **αποφασίσθηκε** η «...αποδοχή της γνώμης της Επιτροπής Διαγωνισμού, όπως αυτή σημειώνεται στο Πρακτικό της από 07/02/2022 συνεδρίασής της. 2. Τον χαρακτηρισμό της με αρ. συστήματος ΕΣΗΔΗΣ 246228 προσφοράς της εταιρείας με την επωνυμία «...», ως εμπρόθεσμης και παραδεκτής, καθώς προκύπτει ότι καταχωρίστηκε στο ΕΣΗΔΗΣ ως εκπρόθεσμη, για λόγους που ανάγονται, όπως πιστοποιήθηκε με έγγραφο της Διεύθυνσης Διαχείρισης, Ανάπτυξης & Υποστήριξης ΕΣΗΔΗΣ του Υπουργείου Ψηφιακής Διακυβέρνησης, αποκλειστικά σε τεχνική αδυναμία του συστήματος και όχι σε μη ενδεδειγμένους χειρισμούς από την πλευρά του προσφέροντος κατά την κατάρτιση και υποβολή της προσφοράς 3. Τη συνέχιση της εκκρεμότητας διαγωνιστικής διαδικασίας, με αξιολόγηση - πλέον των προσφορών που κατατέθηκαν εμπρόθεσμα και έχουν ήδη αποσφραγιστεί - και της προσφοράς της εταιρείας με την επωνυμία «...». 4. Τη δημιουργία νέου διαγωνιστικού περιβάλλοντος στο ΕΣΗΔΗΣ για την υποβολή του περιεχομένου της προσφοράς της εταιρείας «...», με τρόπο που να εξασφαλίζεται η τήρηση των αρχών ίσης μεταχείρισης και διαφάνειας για όλους τους συμμετέχοντες. Στο νέο δικτυακό τόπο που αφορά στη συμμετοχή της εταιρείας «...» στο διαγωνισμό θα προσκληθούν να εγγραφούν και να συμμετέχουν αποκλειστικά και μόνο: - η εταιρεία ... για λογαριασμό της συμμετέχουσας ..., - η εταιρεία, - η εταιρεία ... για λογαριασμό της συμμετέχουσας Ένωσης Εταιρειών, - η εταιρεία με την επωνυμία «...». Στο πλαίσιο αυτό, μόνο από την εταιρεία με την επωνυμία «...» θα απαιτηθεί να υποβάλει τα περιεχόμενα της προσφοράς της, σύμφωνα με τα οριζόμενα στον υπ' αριθ. πρωτ. 55092/21-10-2021. Τα έγγραφα αυτά θα πρέπει να έχουν δημιουργηθεί σε χρόνο προγενέστερο της καταληκτικής προθεσμίας υποβολής προσφορών, όπως αυτός διαμορφώθηκε με την υπ' αριθ. πρωτ. 68690/24-12-2021 Απόφαση Διευθύνοντος Συμβούλου (10/01/2022 ώρα 14:00). Η εταιρεία θα πρέπει να υποβάλει όλα τα δικαιολογητικά και στοιχεία όπως αναφέρονται στα στοιχεία καταγραφής τα οποία είναι συνημμένα στην επιστολή, ακόμα και τις αρχικές εκτυπώσεις του συστήματος οι οποίες θα αναφέρουν τον χρόνο της αρχικής εξαγωγής τους και

εμπρόθεσμης επισύναψης τους στον διαγωνισμό και τις αρχικές ψηφιακές υπογραφές, δεδομένου πως με τα ψηφιακά υπογεγραμμένα έγγραφα διαπιστώνεται με ασφάλεια ο υπογράφων και ο χρόνος ψηφιακής υπογραφής του εγγράφου, δηλαδή προσδιορίζεται εάν έχει λάβει την τελική μορφή του πριν ή μετά από την καταληκτική προθεσμία υποβολής προσφορών. Οι υπόλοιποι προσκαλούμενοι οικονομικοί φορείς απαιτείται να υποβάλουν στην παρούσα φάση τα ελάχιστα στοιχεία για να θεωρηθεί από το σύστημα αποδεκτή η προσφορά τους, ώστε να παρέχεται η δυνατότητα να λαμβάνουν γνώση των στοιχείων που θα αναρτώνται στο νέο διαγωνιστικό περιβάλλον. Οι υποβληθείσες προσφορές τους, όπως έχουν ήδη καταχωριστεί στο ΕΣΗΔΗΣ στον αρχικό τόπο του διαγωνισμού είναι οι μόνες έγκυρες και κρίνονται μόνο ως προς τος περιεχόμενό τους στο σημείο εκείνο. Τυχόν μη έγκαιρη ανταπόκριση οικονομικού φορέα στις απαιτήσεις της πρόσθετης διαδικασίας ενδεχόμενα θα έχει ως αποτέλεσμα την παροχή περιορισμένης πρόσβασης στα έγγραφα που θα αναρτώνται στο σημείο εκείνο του ΕΣΗΔΗΣ. Ωστόσο, ο οικονομικός φορέας δεν θα αποκλειστεί από τη συνέχεια του διαγωνισμού λόγω της μη έγκαιρης ανταπόκρισής του στη συγκεκριμένη απαίτηση. Το χρονικό διάστημα στο οποίο θα κληθεί η εταιρεία «...» να υποβάλει ηλεκτρονικά την προσφορά της θα ανέρχεται σε 3 εργάσιμες ημέρες από την κοινοποίηση σε εκείνη σχετικής προς τούτο πρόσκλησης, ενώ δύναται να προσκομιστεί και έντυπος φάκελος μέχρι τις 12:00 μ.μ. της επόμενης από αυτή την προθεσμία εργάσιμης ημέρας. Σε περίπτωση που η εταιρεία «...» δεν υποβάλει εμπρόθεσμα την προσφορά της αποκλείεται από τη συνέχιση της διαδικασίας. Για ότι δεν περιγράφεται ειδικά στην παρούσα απόφαση, ισχύουν κατ' αναλογία αυτά που εφαρμόζονται στο πλαίσιο του διαγωνισμού και του θεσμικού πλαισίου που τον διέπει. 5. Την ανάρτηση της απόφασης στους δικτυακούς τόπους του Κεντρικού Ηλεκτρονικού Μητρώου Δημοσίων Συμβάσεων και του Προγράμματος ΔΙΑΥΓΕΙΑ. 6. Την κοινοποίηση της παρούσας απόφασης στους οικονομικούς φορείς που έχουν υποβάλει προσφορά. 7. Την κοινοποίηση της απόφασης στην Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού. 8. Την αποστολή πρόσκλησης για υποβολή προσφορά

Αριθμός απόφασης: 599 /2022

σύμφωνα με όσα αναφέρονται στο σημείο 4 της παρούσας μετά την παρέλευση της προθεσμίας για άσκηση προδικαστικής προσφυγής ή μετά την έκδοση απόφασης από την αρμόδια αρχή σε περίπτωση που κατατεθεί προδικαστική προσφυγή».

Σημειώνεται ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε στην επικοινωνία του διαγωνισμού και κοινοποιήθηκε στους έχοντες ήδη καταθέσει προσφορά, ήτοι και στον προσφεύγοντα, συνοδευόμενη από τα κάτωθι:

Τύπος	Περιγραφή	Κατηγορία	Τελ.ενημέρωση από	Τελευταία ενημέρωση	Ενημέρωση	Διαγραφή	
Έγγραφο κοινοποίησης της με αρ. θέματος 05/02/09-02-2022 απόφασης Δ.Σ.	Αρχείο	Έγγραφο κοινοποίησης της με αρ. θέματος 05/02/09-02-2022 απόφασης Δ.Σ.	Προς προμηθευτή	55143_63	15/02/2022		
Απόφαση με αρ. θέματος 05 της 02ης/09-02-2022 συνεδρίασης Δ.Σ.	Αρχείο	Απόφαση με αρ. θέματος 05 της 02ης/09-02-2022 συνεδρίασης Δ.Σ.	Προς προμηθευτή	55143_63	15/02/2022		
Υπόμνημα-Ενημερωτικό σημείωμα της εταιρείας 18/01/2022	Αρχείο	Υπόμνημα-Ενημερωτικό σημείωμα της εταιρείας 18/01/2022	Προς προμηθευτή	55143_63	15/02/2022		
Έγγραφο Διεύθυνσης Διαχείρισης, Ανάπ. & Υποσ. ΕΣΗΔΗΣ 1969 ΕΞ 2022/19-01-2022	Αρχείο	Έγγραφο Διεύθυνσης Διαχείρισης, Ανάπ. & Υποσ. ΕΣΗΔΗΣ 1969 ΕΞ 2022/19-01-2022	Προς προμηθευτή	55143_63	15/02/2022		
Υπόμνημα &#8211; Αίτηση της εταιρείας 21/01/2022	Αρχείο	Υπόμνημα – Αίτηση της εταιρείας 21/01/2022	Προς προμηθευτή	55143_63	15/02/2022		
Έγγραφο προς τη ... 4955/28-01-2022	Αρχείο	Έγγραφο προς τη ... 4955/28-01-2022	Προς προμηθευτή	55143_63	15/02/2022		
έγγραφο προς τη Νομική Υπηρεσία 4954/28-01-2022	Αρχείο	έγγραφο προς τη Νομική Υπηρεσία 4954/28-01-2022	Προς προμηθευτή	55143_63	15/02/2022		
Γνωμοδότηση της ... 16547/BX/ΦΓ/ΕΑ/ 01-02-2022	Αρχείο	Γνωμοδότηση της ... 16547/BX/ΦΓ/ΕΑ/ 01-02-2022	Προς προμηθευτή	55143_63	15/02/2022		
Γνωμοδότηση Νομικής Υπηρεσίας 7064/07-02-2022	Αρχείο	Γνωμοδότηση Νομικής Υπηρεσίας 7064/07-02-2022	Προς προμηθευτή	55143_63	15/02/2022		
Πρακτικό της από 07/02/2022 συνεδρίασης της Επιτροπής Διαγωνισμού	Αρχείο	Πρακτικό της από 07/02/2022 συνεδρίασης της Επιτροπής Διαγωνισμού	Προς προμηθευτή	55143_63	15/02/2022		

Εν προκειμένω στο από 07.02.2022 πρακτικό αναγράφεται «Η Επιτροπή έχοντας υπόψη της: • Το από 18/1/2022 Υπόμνημα – Ενημερωτικό σημείωμα της Ανώνυμης Εταιρίας με την επωνυμία «...» προς τον ..., με το οποίο καλεί τον οργανισμό να απόσχει από την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας έως την έκδοση απάντησης επί της αριθμ.... αίτησης-διαμαρτυρίας της «....» από το Κέντρο Εξυπηρέτησης Γενικής γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων Δημόσιας Διοίκησης. Σύμφωνα με το αιτιολογικό της εταιρίας, αναφέρεται ότι προκειμένου να συμμετέχει στον ηλεκτρονικό ανοιχτό διαγωνισμό, δημιούργησε προσφορά την οποία προσπάθησε να υποβάλει την 10/1/2022, καταληκτική ημερομηνία του διαγωνισμού. Πλην όμως, μολονότι η προσφορά αναρτήθηκε στο σύστημα από την εταιρία εμπρόθεσμα, από δυσλειτουργία του συστήματος δεν υποβλήθηκε οριστικά. Ως εκ τούτου υπέβαλλε αυθημερόν στο Κέντρο Εξυπηρέτησης Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων Δημόσιας Διοίκησης την αριθ. συστήματος ... αίτηση-διαμαρτυρία, προκειμένου να βεβαιωθεί η δυσλειτουργία της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ. • Την παράγραφο 2 του άρθρου 4 της ΚΥΑ 64233/08-06-2021 «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 2453/8/09-06- 2021), το οποίο σχετίζεται ευθέως με την εφαρμογή της παραγράφου 4 του άρθρου 37 του ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει: «Σε περιπτώσεις τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του Υποσυστήματος, η αναθέτουσα αρχή/ο αναθέτων φορέας λαμβάνει άμεσα όλα τα απαιτούμενα μέτρα κυρίως για την τήρηση του ελάχιστου διαστήματος για την υποβολή των προσφορών και των αιτήσεων συμμετοχής όπως ιδίως η μετάθεση της καταληκτικής ημερομηνίας και η δημοσίευσή της. Η ανωτέρω αδυναμία πιστοποιείται, από τον Διαχειριστή του Υποσυστήματος. Οι αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς λαμβάνοντας υπόψη την πιστοποίηση τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του Υποσυστήματος, σύμφωνα με το προηγούμενο εδάφιο, ρυθμίζουν, με αιτιολογημένη απόφαση τους τα της

συνέχειας των διαδικασιών που επηρεάστηκαν κατά το χρονικό διάστημα της δυσλειτουργίας του Υποσυστήματος, είτε με κατάλληλες ενέργειες από εξουσιοδοτημένο χρήστη της αναθέτουσας αρχής/του αναθέτοντα φορέα, είτε όταν αυτό δεν είναι εφικτό, από τον Διαχειριστή του Υποσυστήματος κατόπιν σχετικού αιτήματος της αναθέτουσας αρχής/του αναθέτοντα φορέα, που υποβάλλεται με οποιοδήποτε πρόσφορο τρόπο». • Το με αρ. πρωτ. 1969 ΕΞ 2022/19-1-2022 έγγραφο της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων Δημόσιας Διοίκησης προς τον ... και 3 προς την εταιρία «...», με θέμα «Ανάλυση στοιχείων καταγραφής ενεργειών για την προσφορά με ΑΑ 246228 στον ηλεκτρονικό διαγωνισμό με ΑΑ ... του ..., για την προμήθεια εξοπλισμού και λογισμικού που εντάσσεται στο Υπόεργο 3 της Πράξης με κωδικό ΟΠΣ ... και τίτλο «Αναβάθμιση πλαισίου και διαδικασιών παροχής υπηρεσιών προς την αγροτική επιχειρηματικότητα»». Σύμφωνα με το έγγραφο, και αφού γίνεται ανάλυση του ιστορικού και παράθεση στοιχείων καταγραφής του ιστορικού υποβολής προσφοράς, επιβεβαιώνεται κατά την άποψη της Γραμματείας, ότι η μη επιτυχής υποβολή της με ΑΑ ... ηλεκτρονικής προσφοράς της εταιρίας « ...» στον με α/α ... ηλεκτρονικό διαγωνισμό, δεν οφείλεται σε μη ενδεδειγμένους χειρισμούς από την πλευρά της εταιρίας κατά την κατάρτιση και υποβολή της προσφοράς της, αλλά σε τεχνική αδυναμία του συστήματος και συγκεκριμένα στην καθυστερημένη αποδοχή της εμπρόθεσμης εντολής για υποβολή της προσφοράς της εταιρίας. • Το από 21/1/2022 Υπόμνημα-Αίτηση της Ανώνυμης Εταιρίας με την επωνυμία «...» προς τον ..., με το οποίο αιτείται την έκδοση αιτιολογημένης απόφασης εκ μέρους του ΕΛΓΟ, σχετικά με την εξέλιξη της διαγωνιστικής διαδικασίας. • Το από 26/1/2022 έγγραφο της ειδικής επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού και αξιολόγησης προσφορών προς το Τμήμα Προμηθειών του ..., προκειμένου να ζητηθεί σχετική γνωμοδότηση επί του θέματος από τη Μονάδα Παρακολούθησης Διαγωνισμών και Συμβάσεων και από τη Νομική Υπηρεσία του Οργανισμού. • Το με αριθμό πρωτοκόλλου 4954/28-1-2022 έγγραφο του ... προς το Γραφείο Δ/ντος Συμβούλου και δια αυτού στη Νομική Υπηρεσία του Οργανισμού, με θέμα «Αίτημα παροχής γνώμης σε περιπτώσεις

διαπιστωμένης τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ, η οποία δε επιτρέπει την ολοκλήρωση της προσφοράς οικονομικού φορέα σε διαγωνισμό». • Το με αριθμό πρωτοκόλλου 4955/28-1-2022 έγγραφο του ... προς τη Μονάδα Παρακολούθησης Διαγωνισμών & Συμβάσεων, με θέμα «Αίτημα παροχής γνώμης σε περιπτώσεις διαπιστωμένης τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ, 4 η οποία δε επιτρέπει την ολοκλήρωση της προσφοράς οικονομικού φορέα σε διαγωνισμό». • Την με αρ.πρωτ.16547/ΒΧ/ΦΓ/ΕΑ/1-2-2022 γνωμοδότηση της Μονάδας Παρακολούθησης Διαγωνισμών & Συμβάσεων με θέμα «Υποβολή προσφορών στο σύστημα του ΕΣΗΔΗΣ – τεχνική αδυναμία που δεν οφείλεται σε υπαιτιότητα του οικονομικού φορέα». Σύμφωνα με το έγγραφο, η προσφορά του οικονομικού φορέα πρέπει να θεωρηθεί εμπρόθεσμη και παραδεκτή, με περαιτέρω συνέπεια τη συνέχιση της εκκρεμούσης διαδικασίας ανάθεσης, υπό την αυτονόητη βέβαια προϋπόθεση ότι όλα τα έγγραφα της προσφοράς φέρουν ημερομηνία υπογραφής πριν την κρίσιμη λήξη της προθεσμίας υποβολής της. • Το με αριθμό πρωτοκόλλου 7064/7-2-2022 έγγραφο της Νομικής Υπηρεσίας του ..., με θέμα «Αίτημα παροχής γνώμης σε περιπτώσεις διαπιστωμένης τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ, η οποία δεν επιτρέπει την ολοκλήρωση της προσφοράς οικονομικού φορέα σε διαγωνισμό». Σύμφωνα με αυτό, κρίνεται απαραίτητο να θεραπευτεί η τεχνική αδυναμία με τη διαμόρφωση κατάλληλων συνθηκών για την υποβολή της προσφοράς, χωρίς να δημιουργούνται συνθήκες εύνοιας για τον διαμαρτυρόμενο φορέα. Συνεπώς πρέπει να αποσταλεί η προσφορά με τα έγγραφα με ημερομηνία σύνταξης προ της λήξεως της προθεσμίας υποβολής των προσφορών, προκειμένου να συνεχιστεί ο διαγωνισμός ομαλά χωρίς να τίθεται θέμα για την ακεραιότητα της διαδικασίας. αποφάσισε ομόφωνα και προτείνει: • Τον χαρακτηρισμό της με αρ. συστήματος ΕΣΗΔΗΣ ...προσφοράς της εταιρείας με την επωνυμία «...», ως εμπρόθεσμης και παραδεκτής, καθώς προκύπτει ότι καταχωρίστηκε στο ΕΣΗΔΗΣ ως εκπρόθεσμη, για λόγους που ανάγονται, όπως πιστοποιήθηκε με έγγραφο της Διεύθυνσης Διαχείρισης, Ανάπτυξης & Υποστήριξης ΕΣΗΔΗΣ του Υπουργείου Ψηφιακής

Διακυβέρνησης, αποκλειστικά σε τεχνική αδυναμία του συστήματος και όχι σε μη ενδεξιγμένους χειρισμούς από την πλευρά του προσφέροντος κατά την κατάρτιση και υποβολή της προσφοράς. 5 • Τη συνέχιση της εκκρεμότητας διαγωνιστικής διαδικασίας, με αξιολόγηση - πλέον των προσφορών που κατατέθηκαν εμπρόθεσμα και έχουν ήδη αποσφραγιστεί - και της προσφοράς της εταιρίας με την επωνυμία «...». • Ως τρόπο για την υποβολή του περιεχομένου της προσφοράς της εταιρίας «...», τη δημιουργία νέου διαγωνιστικού περιβάλλοντος στο ΕΣΗΔΗΣ, με τρόπο που να εξασφαλίζεται η τήρηση των αρχών ίσης μεταχείρισης και διαφάνειας για όλους τους συμμετέχοντες. Στο νέο δικτυακό τόπο θα προσκληθούν να εγγραφούν και να συμμετέχουν αποκλειστικά και μόνο 1. η εταιρία «...» για λογαριασμό της συμμετέχουσας Ένωσης Εταιρειών ..., 2. η εταιρία «...», 3. η εταιρία «...» για λογαριασμό της συμμετέχουσας Ένωσης Εταιρειών και 4. η εταιρία με την επωνυμία «...». Στο πλαίσιο αυτό, μόνο από την εταιρεία με την επωνυμία «...» θα απαιτηθεί να υποβάλει τα περιεχόμενα της προσφοράς της σύμφωνα με τα οριζόμενα. Τα έγγραφα αυτά θα πρέπει να έχουν δημιουργηθεί σε χρόνο προγενέστερο της καταληκτικής προθεσμίας υποβολής προσφορών εξαιρουμένων των εγγράφων που παράγονται από το σύστημα του ΕΣΗΔΗΣ και είναι απαραίτητα για την αποδοχή της προσφοράς κατά τους αυτοματοποιημένους ελέγχους του. Οι υπόλοιποι προσκαλούμενοι οικονομικοί φορείς απαιτείται να υποβάλουν στην παρούσα φάση τα ελάχιστα στοιχεία για να θεωρηθεί από το σύστημα αποδεκτή η προσφορά τους, ώστε να παρέχεται η δυνατότητα να λαμβάνουν γνώση των στοιχείων που θα αναρτώνται στο νέο διαγωνιστικό περιβάλλον. Οι υποβληθείσες προσφορές τους, όπως έχουν ήδη καταχωριστεί στο ΕΣΗΔΗΣ στον αρχικό τόπο του διαγωνισμού είναι οι μόνες έγκυρες και κρίνονται μόνο ως προς το περιεχόμενό τους στο σημείο εκείνο. Τυχόν μη έγκαιρη ανταπόκριση οικονομικού φορέα στις απαιτήσεις της πρόσθετης διαδικασίας ενδεχόμενα θα έχει ως αποτέλεσμα την παροχή περιορισμένης πρόσβασης στα έγγραφα που θα αναρτώνται στο σημείο εκείνο του ΕΣΗΔΗΣ. Ωστόσο, ο οικονομικός φορέας δεν θα αποκλειστεί από τη συνέχεια του διαγωνισμού λόγω της μη έγκαιρης ανταπόκρισής του στη

συγκεκριμένη απαίτηση. Εναλλακτικά, να αναζητηθεί άλλος κατάλληλος τύπος για την συνέχιση του διαγωνισμού με τη χρήση των ηλεκτρονικών διαδικασιών του ΕΣΗΔΗΣ».

10. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νομίμως αποφασίσθηκε η αποδοχή της προσφοράς του ήδη παρεμβαίνοντος καθόσον ήταν εκπρόθεσμη και τούτο διότι «η «.....»χωρίς να έχει έγκαιρα και προσηκόντως ενημερώσει την αναθέτουσα Αρχή κατά την καταληκτική ημερομηνία του διαγωνισμού και αφού παρήλθε η νόμιμη προθεσμία συμμετοχής στον διαγωνισμό και δη αφού παρήλθε εύλογο διάστημα επτά (7) ημερών κατά το οποίο η αναθέτουσα Αρχή είχε ήδη προβεί στην αποσφράγιση της προσφοράς μας, μόλις στις 18.01.2022 απέστειλε επιστολή στην αναθέτουσα Αρχή με σκοπό να απέχει από τη διαγωνιστική διαδικασία μέχρι να απαντήσει το Κέντρο Εξυπηρέτησης Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων Δημόσιας Διοίκησης επί της αιτήσεώς της με αριθμό Με την αίτηση αυτή η ανωτέρω εταιρία ζητούσε να διευκρινισθεί που οφείλεται η αδυναμία της να υποβάλλει την πρόσφορά της στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ. Η Γενική Γραμματεία Πληροφοριακών συστημάτων Δημόσιας Διοίκησης με το υπ' αριθμόν πρωτοκόλλου 1969 Εξ 2022/19.1.2022 έγγραφό της απάντησε πως η μη επιτυχής υποβολή της προσφοράς της εταιρίας «...» οφείλεται στην καθυστερημένη αποδοχή της εμπρόθεσμης εντολής για υποβολή της προσφοράς της εταιρίας. Επειδή κατά το άρθρο 1.7 της διακήρυξης οι οικονομικοί φορείς δεσμεύονται ότι ...β) δεν θα ενεργήσουν αθέμιτα, παράνομα ή καταχρηστικά καθ' όλη τη διάρκεια της διαδικασίας ανάθεσης. ...Επομένως το γεγονός ότι η εταιρία «.....» καθυστερημένα και αφού πρώτα είχε ολοκληρωθεί η διαδικασία αποσφράγισης των νομίμως και εμπροθέσμως κατατεθειμένων προσφορών των άλλων υποψηφίων, άρα και της ενώσεώς μας, ενημέρωσε για το ζήτημα που δημιουργήθηκε όφειλε η Αναθέτουσα Αρχή να απορρίψει το αίτημά της και να την αποκλείσει από τον διαγωνισμό, καθόσον η εκ των υστέρων κατάθεση προσφοράς και δη μετά την γνώση της προσφοράς μας προσβάλλει τον ανταγωνισμό, λειτουργεί αθέμιτα και εν τέλει πληγώνει τη διαγωνιστική διαδικασία. Η απουσία δε οποιασδήποτε

αιτιολόγησης εκ μέρους της αναθέτουσας Αρχής και της προσβαλλόμενης απόφασης για την συγχώρεση της καθυστερημένης ειδοποίησης, αλλά και η παντελής απουσία αιτιολόγησης της αποδοχής της ως άνω εταιρίας στον διαγωνισμό παρά την από μέρους της αθέτηση των κανόνων θεμιτής, συμβατικής και χρηστής συμπεριφοράς καθιστά την προσβαλλόμενη απόφαση απολύτως ακυρωτέα'. Στη συνέχεια ο προσφεύγων παραθέτει πάγια νομολογία επί του αρ. 18 ν. 4412/2016 και επί της υποχρέωσης αιτιολόγησης των διοικητικών πράξεων και ισχυρίζεται ότι « Στην υπό κρίση περίπτωση η αναθέτουσα Αρχή παραβίασε το άρθρο 37§4 Ν. 4412/2016, σύμφωνα με το οποίο: «Σε περιπτώσεις τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ, η οποία οφείλεται σε γεγονότα ανωτέρας βίας, η αναθέτουσα αρχή λαμβάνει άμεσα όλα τα απαιτούμενα μέτρα κυρίως για την τήρηση του ελάχιστου διαστήματος για την υποβολή των προσφορών και των αιτήσεων συμμετοχής, όπως ιδίως η μετάθεση της καταληκτικής ημερομηνίας και η δημοσίευσή της. Η ανωτέρω αδυναμία πιστοποιείται, για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και γενικών υπηρεσιών, από τη Διεύθυνση Διαχείρισης, Ανάπτυξης και Υποστήριξης του ΕΣΗΔΗΣ της Γενικής Διεύθυνσης Υποδομών Πληροφορικής και Επικοινωνιών Δημόσιας Διοίκησης της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων Δημόσιας Διοίκησης του Υπουργείου Ψηφιακής Διακυβέρνησης κα στη συνέχεια, με αιτιολογημένη απόφασή της, η αναθέτουσα αρχή καθορίζει τον τρόπο συνέχισης και διεξαγωγής της διαδικασίας. Η αδυναμία του πρώτου εδαφίου πιστοποιείται, για τις δημόσιες συμβάσεις έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, από τη Γενική Γραμματεία Υποδομών του Υπουργείου Υποδομών και Μεταφορών, και στη συνέχεια, με αιτιολογημένη απόφασή της, η αναθέτουσα αρχή καθορίζει τον τρόπο συνέχισης και διεξαγωγής της διαδικασίας.» Ειδικότερα η Αναθέτουσα Αρχή δεν προέβη στη λήψη κανενός απαιτούμενου μέτρου αλλά επέτρεψε την πάροδο επτά (7) ημερών από την αποσφράγιση και γνώση της προσφοράς μας και αφού λάβει ειδοποίηση από την εταιρία «...» για να απευθυνθεί σε σχετική Υπηρεσία με σκοπό να λάβει την άποψή της για τη συνέχιση της διαδικασίας ή την ματαίωσή της. Επίσης, η Αναθέτουσα Αρχή όχι

μόνο δεν έλαβε κάποιο μέτρο και δη άμεσα, αλλά παρήλθε μήνας μέχρι να λάβει την προσβαλλόμενη απόφαση και ενώ η τεχνική προσφορά μας είχε ήδη αποσφραγισθεί και ήταν γνωστή. Άρα παραβιάσθηκαν όλα τα ανωτέρω καθιστώντας την προσβαλλόμενη απόφαση ακυρωτέα. Επειδή για τους προαναφερόμενους και παραχρήμα αποδεικνυόμενους βάσιμους και αληθείς λόγους θα πρέπει η προσβαλλόμενη απόφαση να ακυρωθεί, αφού εσφαλμένα αποδέχθηκε την υποβολή της προσφορά της εταιρίας “....”, ενώ θα έπρεπε να την απορρίψει ως προδήλως και καταφανώς απαράδεκτη και αντίθετη σε ουδιώδεις όρους της Διακήρυξης. Επειδή η μη έγκαιρη υποβολή της προσφοράς της «....» οφείλεται σε λόγους που αφορούν στην ίδια, αλλά σε κάθε περίπτωση δεν ενημέρωσε άμεσα την αναθέτουσα Αρχή παρά περίμενε να αποσφραγισθεί η προσφορά μας και μετά να ενημερώσει και δη μόλις μία ημέρα πριν λάβει την απάντηση της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων Δημόσιας Διοίκησης, παραβιάζοντας τους ρητούς κανόνες της Διακήρυξης περί χρηστής συμπεριφοράς των οικονομικών φορέων. Έτσι υπάρχει πρόσβαση σε στοιχεία του διαγωνισμού γεγονός που προσβάλλει την αντικειμενικότητα στην αντιμετώπιση των φορέων κατά παράβαση και του άρθρου 18 Ν. 4412/2016. Επειδή έχουμε άμεσο έννομο συμφέρον για την άσκηση της παρούσας γιατί καταθέσαμε άρτια και ολοκληρωμένη προσφορά, τόσο τεχνική όσο και οικονομική. Με την προσβαλλόμενη απόφαση στερούμαστε, αβάσιμα, απαράδεκτα και αντίθετα στο Νόμο και στους όρους της Διακήρυξης το δικαίωμα στην αντικειμενική, ισότιμη και ορθή κρίση και αντιμετώπιση των οικονομικών φορέων».

11. Επειδή, ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι «προκειμένου να συμμετάσχει στην ως άνω διαγωνιστική διαδικασία δημιούργησε προσφορά, την οποία και προσπάθησε να υποβάλει την 10/01/2022, καταληκτική ημερομηνία του διαγωνισμού. Πλην όμως, μολονότι η προσφορά αναρτήθηκε από εμάς στο σύστημα εμπρόθεσμα, από δυσλειτουργία του συστήματος, δεν υποβλήθηκε οριστικά. Ως εκ τούτου, υποβάλλαμε αυθημερόν στο Κέντρο Εξυπηρέτησης Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων Δημόσιας Διοίκησης την υπ’ αριθ. συστήματος 3891169 αίτηση – διαμαρτυρία μας,

προκειμένου να βεβαιωθεί η δυσλειτουργία της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ. Επιπλέον δε επικοινωνήσαμε τηλεφωνικά με το Κέντρο Εξυπηρέτησης Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων Δημόσιας Διοίκησης, επισημαίνοντας τον κατεπείγοντα χαρακτήρα του αιτήματος μας, για τον πρόσθετο λόγο ότι, σύμφωνα με την Διακήρυξη, χρόνος αποσφράγισης των προσφορών είχε οριστεί η επομένη της καταληκτικής ημερομηνίας κατάθεσης προσφορών. Πλην όμως, παρά τις επανειλημμένες τηλεφωνικές μας οχλήσεις και τις διαβεβαιώσεις του Κέντρου Εξυπηρέτησης Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων Δημόσιας Διοίκησης ότι το αίτημα είχε διαβιβαστεί και η απάντηση θα ήταν άμεση, έως και την 18/01/2022 δεν είχε αποκριθεί στο αίτημα μας. Ως εκ τούτου, την 18/01/2022 αποστείλαμε στην Αναθέτουσα με μήνυμα ηλεκτρονικής αλληλογραφίας το υπό την ίδια ημερομηνία «Υπόμνημα- Ενημερωτικό σημείωμα», ενημερώνοντας την σχετικά με την δυσλειτουργία του συστήματος την οποία είχαμε αντιμετωπίσει, αιτούμενοι να απόσχει από την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας έως την έκδοση απάντησης από το Κέντρο Εξυπηρέτησης Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων Δημόσιας Διοίκησης επί της υπ' αριθ. συστήματος 3891169 αίτησης – διαμαρτυρίας μας, καθώς και, σε περίπτωση που ήθελε κριθεί ότι η μη οριστική υποβολή της προσφοράς της εταιρείας μας οφείλεται σε δυσλειτουργία του ΕΣΗΔΗΣ, να μας δοθεί η δυνατότητα υποβολής της προσφοράς μας. Επί της ως άνω αίτησης – διαμαρτυρίας μας, εκδόθηκε από τη Διεύθυνση Διαχείρισης, Ανάπτυξης & Υποστήριξης Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) το υπ' αριθ. πρωτ. ΑΠ1969ΕΞ2022/19-01-22 με θέμα: «Ανάλυση στοιχείων καταγραφής ενεργειών για την προσφορά με ΑΑ ... στον ηλεκτρονικό διαγωνισμό με ΑΑ ... του ... για την προμήθεια εξοπλισμού και λογισμικού που εντάσσεται στο Υποέργο 3 της Πράξης με κωδικό ΟΠΣ ... και τίτλο «Αναβάθμιση πλαισίου και διαδικασιών παροχής υπηρεσιών προς την αγροτική επιχειρηματικότητα». Σύμφωνα με το περιεχόμενο του ως άνω εγγράφου: «Από το σύνολο των ανωτέρω στοιχείων επιβεβαιώνεται κατά την άποψή μας ότι η μη επιτυχής υποβολή της με ΑΑ ... ηλεκτρονικής προσφοράς της εταιρείας «...» στον με

ΑΑ ... ηλεκτρονικό διαγωνισμό δεν οφείλεται σε μη ενδεδειγμένους χειρισμούς από την πλευρά της εταιρείας κατά την κατάρτιση κα υποβολή της προσφοράς της, αλλά σε τεχνική αδυναμία του Συστήματος και συγκεκριμένα στην καθυστερημένη αποδοχή της εμπρόθεσμης εντολής για υποβολή της προσφοράς της εταιρείας». Κατόπιν τούτου, την 21-01-2022 αποστείλαμε στην Αναθέτουσα το υπό την ίδια ημερομηνία Υπόμνημα – Αίτηση μας, δυνάμει του οποίου, μετά την πιστοποίηση από τη Διεύθυνση Διαχείρισης, Ανάπτυξης και Υποστήριξης του ΕΣΗΔΗΣ της τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του συστήματος, αιτηθήκαμε την έκδοση αιτιολογημένης απόφασής σχετικά με την εξέλιξη της διαγωνιστικής διαδικασίας. Τέλος, μας κοινοποιήθηκε η απόφαση με αριθμό θέματος 05 της 2ης συνεδρίασης της 09.02.2022 του διοικητικού συμβουλίου του ..., δυνάμει της οποίας από το Διοικητικό Συμβούλιο αποφάσισε «...1. Την αποδοχή της γνώμης της Επιτροπής Διαγωνισμού, όπως αυτή σημειώνεται στο Πρακτικό της από 07/02/2022 συνεδρίασής της. 2. Τον χαρακτηρισμό της με αρ. συστήματος ΕΣΗΔΗΣ ... προσφοράς της εταιρείας με την επωνυμία «...», ως εμπρόθεσμης και παραδεκτής, καθώς προκύπτει ότι καταχωρίστηκε στο ΕΣΗΔΗΣ ως εκπρόθεσμη, για λόγους που ανάγονται, όπως πιστοποιήθηκε με έγγραφο της Διεύθυνσης Διαχείρισης, Ανάπτυξης & Υποστήριξης ΕΣΗΔΗΣ του Υπουργείου Ψηφιακής Διακυβέρνησης, αποκλειστικά σε τεχνική αδυναμία του συστήματος και όχι σε μη ενδεδειγμένους χειρισμούς από την πλευρά του προσφέροντος κατά την κατάρτιση και υποβολή της προσφοράς 3. Τη συνέχιση της εκκρεμότητας διαγωνιστικής διαδικασίας, με αξιολόγηση - πλέον των προσφορών που κατατέθηκαν εμπρόθεσμα και έχουν ήδη αποσφραγιστεί - και της προσφοράς της εταιρείας με την επωνυμία «...». 4. Τη δημιουργία νέου διαγωνιστικού περιβάλλοντος στο ΕΣΗΔΗΣ για την υποβολή του περιεχομένου της προσφοράς της εταιρείας «...», με τρόπο που να εξασφαλίζεται η τήρηση των αρχών ίσης μεταχείρισης και διαφάνειας για όλους τους συμμετέχοντες. Στο νέο δικτυακό τόπο που αφορά στη συμμετοχή της εταιρείας «...» στο διαγωνισμό θα προσκληθούν να εγγραφούν και να συμμετέχουν αποκλειστικά και μόνο: - η εταιρεία ... για λογαριασμό της συμμετέχουσας Ένωσης

Εταιρειών ..., - η εταιρεία, - η εταιρεία για λογαριασμό της συμμετέχουσας Ένωσης Εταιρειών, - η εταιρεία με την επωνυμία «...». Στο πλαίσιο αυτό, μόνο από την εταιρεία με την επωνυμία «...» θα απαιτηθεί να υποβάλει τα περιεχόμενα της προσφοράς της, σύμφωνα με τα οριζόμενα στον υπ' αριθ. πρωτ. 55092/21-10-2021. Τα έγγραφα αυτά θα πρέπει να έχουν δημιουργηθεί σε χρόνο προγενέστερο της καταληκτικής προθεσμίας υποβολής προσφορών, όπως αυτός διαμορφώθηκε με την υπ' αριθ. πρωτ. 68690/24-12-2021 Απόφαση Διευθύνοντος Συμβούλου (10/01/2022 ώρα 14:00). Η εταιρεία θα πρέπει να υποβάλει όλα τα δικαιολογητικά και στοιχεία όπως αναφέρονται στα στοιχεία καταγραφής τα οποία είναι συνημμένα στην επιστολή, ακόμα και τις αρχικές εκτυπώσεις του συστήματος οι οποίες θα αναφέρουν τον χρόνο της αρχικής εξαγωγής τους και εμπρόθεσμης επισύναψής τους στον διαγωνισμό και τις αρχικές ψηφιακές υπογραφές, δεδομένου πως με τα ψηφιακά υπογεγραμμένα έγγραφα διαπιστώνεται με ασφάλεια ο υπογράφων και ο χρόνος ψηφιακής υπογραφής του εγγράφου, δηλαδή προσδιορίζεται εάν έχει λάβει την τελική μορφή του πριν ή μετά από την καταληκτική προθεσμία υποβολής προσφορών. Οι υπόλοιποι προσκαλούμενοι οικονομικοί φορείς απαιτείται να υποβάλουν στην παρούσα φάση τα ελάχιστα στοιχεία για να θεωρηθεί από το σύστημα αποδεκτή η προσφορά τους, ώστε να παρέχεται η δυνατότητα να λαμβάνουν γνώση των στοιχείων που θα αναρτώνται στο νέο διαγωνιστικό περιβάλλον. Οι υποβληθείσες προσφορές τους, όπως έχουν ήδη καταχωριστεί στο ΕΣΗΔΗΣ στον αρχικό τόπο του διαγωνισμού είναι οι μόνες έγκυρες και κρίνονται μόνο ως προς τος περιεχόμενό τους στο σημείο εκείνο. Τυχόν μη έγκαιρη ανταπόκριση οικονομικού φορέα στις απαιτήσεις της πρόσθετης διαδικασίας ενδεχόμενα θα έχει ως αποτέλεσμα την παροχή περιορισμένης πρόσβασης στα έγγραφα που θα αναρτώνται στο σημείο εκείνο του ΕΣΗΔΗΣ. Ωστόσο, ο οικονομικός φορέας δεν θα αποκλειστεί από τη συνέχεια του διαγωνισμού λόγω της μη έγκαιρης ανταπόκρισής του στη συγκεκριμένη απαίτηση. Το χρονικό διάστημα στο οποίο θα κληθεί η εταιρεία «...» να υποβάλει ηλεκτρονικά την προσφορά της θα ανέρχεται σε 3 εργάσιμες ημέρες από την κοινοποίηση σε εκείνη σχετικής προς τούτο πρόσκλησης, ενώ

δύναται να προσκομιστεί και έντυπος φάκελος μέχρι τις 12:00 μ.μ. της επόμενης από αυτή την προθεσμία εργάσιμης ημέρας. Σε περίπτωση που η εταιρεία «...» δεν υποβάλει εμπρόθεσμα την προσφορά της αποκλείεται από τη συνέχιση της διαδικασίας. Για ότι δεν περιγράφεται ειδικά στην παρούσα απόφαση, ισχύουν κατ' αναλογίαν αυτά που εφαρμόζονται στο πλαίσιο του διαγωνισμού και του θεσμικού πλαισίου που τον διέπει. 5. Την ανάρτηση της απόφασης στους δικτυακούς τόπους του Κεντρικού Ηλεκτρονικού Μητρώου Δημοσίων Συμβάσεων και του Προγράμματος ΔΙΑΥΓΕΙΑ. 6. Την κοινοποίηση της παρούσας απόφασης στους οικονομικούς φορείς που έχουν υποβάλει προσφορά. 7. Την κοινοποίηση της απόφασης στην Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού. 8. Την αποστολή πρόσκλησης για υποβολή προσφορά σύμφωνα με όσα αναφέρονται στο σημείο 4 της παρούσας μετά την παρέλευση της προθεσμίας για άσκηση προδικαστικής προσφυγής ή μετά την έκδοση απόφασης από την αρμόδια αρχή σε περίπτωση που κατατεθεί προδικαστική προσφυγή...». Κατά της ως άνω απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της Αναθέτουσας προσέφυγε η ένωση εταιρειών «...» με την υπο κρίση προδικαστική προσφυγή της, η οποία μας κοινοποιήθηκε την 28/2/2022 και η οποία πρέπει να απορριφθεί στο σύνολο της ως μη νόμιμη και ουσία αβάσιμη. **2. ΕΠΙ ΤΩΝ ΛΟΓΩΝ ΤΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ** Η προσφεύγουσα αιτιάται ότι η Αναθέτουσα, κατά παράβαση των γενικών αρχών που διέπουν τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων, εξέδωσε τη στερούμενη αιτιολογίας προσβαλλομένη απόφαση, με την οποία αποδέχθηκε την υποβολή προσφοράς εκ μέρους της εταιρείας μας. Πλην όμως, παρά τους περί του αντιθέτου ισχυρισμούς της προσφεύγουσας η προσβαλλομένη είναι πλήρως αιτιολογημένη, με αναλυτική αναφορά των δεδομένων που οδήγησαν στην έκδοση της. Ειδικότερα, όπως προκύπτει από το σώμα της προσβαλλομένης, για την έκδοση της έχουν ληφθεί υπόψη μεταξύ άλλων: « 43. Το με αρ. πρωτ. 1969 ΕΞ 2022/19-01-2022 έγγραφο της Διεύθυνσης Διαχείρισης, Ανάπτυξης & Υποστήριξης ΕΣΗΔΗΣ του Υπουργείου Ψηφιακής Διακυβέρνησης με θέμα «Ανάλυση στοιχείων καταγραφής ενεργειών για την προσφορά με ΑΑ ... στον ηλεκτρονικό διαγωνισμό με ΑΑ ... του ..., για την

προμήθεια εξοπλισμού και λογισμικού που εντάσσεται στο Υποέργο 3 της Πράξης με κωδικό ΟΠΣ ... και τίτλο «Αναβάθμιση πλαισίου και διαδικασιών παροχής υπηρεσιών προς την αγροτική επιχειρηματικότητα». ... 46. Το υπ' αριθ. πρωτ. 4955/28-01-2022 έγγραφο προς τη ... με θέμα «Αίτημα παροχής γνώμης σε περιπτώσεις διαπιστωμένης τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ, η οποία δεν επιτρέπει την ολοκλήρωση υποβολής της προσφοράς οικονομικού φορέα σε διαγωνισμό». Το υπ' αριθ. πρωτ. 4954/28-01-2022 έγγραφο προς το Γραφείο Διευθύνοντος Συμβούλου και δι' αυτού προς τη Νομική Υπηρεσία με θέμα «Αίτημα παροχής γνώμης σε περιπτώσεις διαπιστωμένης τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ, η οποία δεν επιτρέπει την ολοκλήρωση υποβολής της προσφοράς οικονομικού φορέα σε διαγωνισμό». 47. Την με αρ. πρωτ. 16547/BX/ΦΓ/ΕΑ/01-02-2022 απαντητική επιστολή – γνωμοδότηση της 48. Την υπ' αριθ. πρωτ. 7064/07-02-2022 γνωμοδότηση της Νομικής Υπηρεσίας....». Πλέον συγκεκριμένα, όπως προκύπτει από το με αρ. πρωτ. 1969 ΕΞ 2022/19-01- 2022 έγγραφο της Διεύθυνσης Διαχείρισης, Ανάπτυξης & Υποστήριξης ΕΣΗΔΗΣ: «... Όπως προκύπτει από τα συνημμένα στοιχεία καταγραφής του Συστήματος, η εταιρεία «...» μέχρι την καταληκτική ώρα υποβολής προσφορών, που είχε οριστεί από την Αναθέτουσα Αρχή την 10/01/2022 και ώρα 14:00:00, είχε επισυνάψει εμπρόθεσμα στην προσφορά της τα αρχεία που φαίνονται στο συνημμένο Πίνακα : «Χρόνοι τελευταίας αποθήκευσης Αρχείων»... Λαμβάνοντας υπόψη τα ανωτέρω, κρίνεται ότι η μη υποβολή της εν λόγω προσφοράς οφείλεται σε μεγάλους χρόνους απόκρισης και σε σημαντικές καθυστερήσεις του Συστήματος κατά τη διάρκεια της εν λόγω συναλλαγής.... η μη επιτυχής υποβολή της με ΑΑ ... ηλεκτρονικής προσφοράς της εταιρείας «...» στον με ΑΑ ... ηλεκτρονικό διαγωνισμό δεν οφείλεται σε μη ενδεδειγμένους χειρισμούς από την πλευρά της εταιρείας κατά την κατάρτιση και υποβολή της προσφοράς της, αλλά σε τεχνική αδυναμία του Συστήματος...». Περαιτέρω, σύμφωνα με την επικαλούμενη με αρ. πρωτ. 16547/BX/ΦΓ/ΕΑ/01- 02-2022 απαντητική επιστολή – γνωμοδότηση της: «...από τα εκτιθέμενα στο ερώτημά σας προκύπτει ότι ο οικονομικός φορέας υπέβαλε προσφορά εμπρόθεσμα, καίτοι

υπολειπόταν μόλις ένα λεπτό για την λήξη της προθεσμίας, ήτοι στις 10.01.2022 και ώρα 13:59:03. Ωστόσο, η προσφορά καταχωρίστηκε στο σύστημα ως εκπρόθεσμη, για λόγους που ανάγονται, όπως πιστοποιήθηκε με έγγραφα της αρμόδιας υπηρεσίας του ΕΣΗΔΗΣ, αποκλειστικά σε τεχνική αδυναμία του συστήματος και όχι σε μη ενδεδειγμένου χειρισμούς από την πλευρά του προσφέροντος κατά την κατάρτιση και υποβολή της προσφοράς. Επομένως, αφού από κανένα στοιχείο δεν προκύπτει συντρέχον πταίσμα του προσφέροντος, η τεχνική αδυναμία, εκ μόνης της οποίας κατέστη εκπρόθεσμη η προσφορά του, συγκροτεί λόγο ανωτέρας βίας, με συνέπεια να πρέπει αυτή να θεωρηθεί παραδεκτή, χωρίς μάλιστα να ασκεί επιρροή η συμπεριφορά τον προσφέροντος μετά τον κρίσιμα ως άνω χρόνο. Παρέπεται δε ότι, εφόσον η διαδικασία τελεί στο στάδιο αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών, δεν συντρέχει λόγος αναγκαστικής ματαίωσής της. Εξάλλου, το συμπέρασμα ότι η επίμαχη προσφορά πρέπει να θεωρηθεί παραδεκτή επιρρωνύεται και από τη σκέψη ότι, εφόσον έχει υποβληθεί προσφορά που είναι καταρχήν πλήρης, πλην όμως ανακύπτουν αμφιβολίες σχετικά με τη δυνατότητα να ληφθεί αυτή υπόψη, ο προσφέρων θα έπρεπε, κατ' ορθή εκδοχή, να κληθεί να παράσχει διευκρινίσεις σχετικά με τις συνθήκες υποβολής της προσφοράς και, σε περίπτωση άρσης των αμφιβολιών, να υποβάλει εκ των υστέρων ακόμη και το σύνολο των ελλειπόντων δικαιολογητικών, με βάση τη διάταξη του α 102 ν.4412/16...». Επιπλέον, σύμφωνα με το κείμενο της υπ' αριθ. πρωτ. 7064/07-02-2022 γνωμοδότηση της Νομικής Υπηρεσίας: «... η κατάθεση της προσφοράς λίγα μόλις λεπτά πριν την καταληκτική προθεσμία δέον να θεωρηθεί εμπρόθεσμη διότι αυτή υποβλήθηκε εντός της προβλεπόμενης προθεσμίας και η αποκλειστική αδυναμία καταχώρισής της οφείλεται σε τεχνική ανεπάρκεια του συστήματος και άρα συντρέχει λόγος ανωτέρας βίας με αποτέλεσμα να θεωρείται τελικά παραδεκτή...». Επί της ουσίας δε των ισχυρισμών της προσφεύγουσας πρέπει να σημειωθεί ότι η εταιρεία μας αμελλητί υπέβαλε στο Κέντρο Εξυπηρέτησης Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων Δημόσιας Διοίκησης την υπ' αριθ. συστήματος ... αίτηση – διαμαρτυρία μας, προκειμένου να βεβαιωθεί η δυσλειτουργία της

ηλεκτρονικής πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ, ενώ δεν προκύπτει από κάποια διάταξη νόμου ότι είχε υποχρέωση ενημέρωσης της Αναθέτουσας. Τουναντίον, σύμφωνα με την παράγραφο 4 του άρθρου 37 ν. 4412/2016, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει «4. Σε περιπτώσεις τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ, η οποία οφείλεται σε γεγονότα ανωτέρας βίας, η αναθέτουσα αρχή λαμβάνει άμεσα όλα τα απαιτούμενα μέτρα κυρίως για την τήρηση του ελάχιστου διαστήματος για την υποβολή των προσφορών και των αιτήσεων συμμετοχής, όπως ιδίως η μετάθεση της καταληκτικής ημερομηνίας και η δημοσίευσή της. Η ανωτέρω αδυναμία πιστοποιείται, για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και γενικών υπηρεσιών, από τη Διεύθυνση Διαχείρισης, Ανάπτυξης και Υποστήριξης του ΕΣΗΔΗΣ της Γενικής Διεύθυνσης Υποδομών Πληροφορικής και Επικοινωνιών Δημόσιας Διοίκησης της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων Δημόσιας Διοίκησης του Υπουργείου Ψηφιακής Διακυβέρνησης και, στη συνέχεια, με αιτιολογημένη απόφασή της, η αναθέτουσα αρχή καθορίζει τον τρόπο συνέχισης και διεξαγωγής της διαδικασίας». Επομένως, η καθυστέρηση απάντησης του Κέντρου Εξυπηρέτησης Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων Δημόσιας Διοίκησης στην υπ' αριθ. συστήματος ... αίτηση – διαμαρτυρία μας και η μη έγκαιρη ενδεχομένως ενημέρωση της Αναθέτουσας, δεν μπορεί επ' ουδενί λόγο να αναχθεί σε πλημμέλεια της εταιρείας μας. Εξάλλου, όπως επισημαίνεται και στην υπ' αριθ. πρωτ. 7064/07-02-2022 γνωμοδότηση της Νομικής Υπηρεσίας, η οποία και ελήφθη υπ' όψη για την έκδοση της προσβαλλομένης: «...το χρονικό διάστημα των επτά (7) ημερών, ήτοι από 11/01/2022 μέχρι 18/01/2022 που μεσολάβησε μεταξύ της αποσφράγισης του φακέλου προσφορών από την Επιτροπή Διαγωνισμού και του Υπομνήματος - Ενημερωτικού Σημειώματος της ενδιαφερομένης (....) δεν μπορεί να θεωρηθεί κρίσιμο, δεν επηρεάζει την ύπαρξη ή μη των λόγων ανωτέρας βίας και σε κάθε περίπτωση Θα ήταν όλως ανεπιεικές να απορριφθεί η προσφορά εξ αυτού του λόγου...». Επειδή η εταιρεία μας έχει προφανές έννομο συμφέρον για την άσκηση της παρούσας παρέμβασης, ...καθώς είμαστε εταιρεία πληροφορικής με μεγάλη εμπειρία στον συγκεκριμένο τομέα, έχοντας αναλάβει και εκτελέσει

πολλά ανάλογα και σχετικά έργα και επιθυμούμε να συμμετέχουμε στην διαγωνιστική διαδικασία για να μας ανατεθεί το έργο. Επειδή η προσφεύγουσα στερείται εννόμου συμφέροντος. ...

12. Επειδή, ή η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι «3. ... Η εταιρία ... αντέδρασε άμεσα μετά την πιστοποίηση δυσλειτουργίας από τον φορέα διαχείρισης του υποσυστήματος του ΕΣΗΔΗΣ ζητώντας να λάβει γνώση για τον τρόπο που θα εξελισσόταν η διαγωνιστική διαδικασία και για την τύχη του εκδηλωμένου ενδιαφέροντος συμμετοχής της σε αυτήν. Τα όργανα του ... έδρασαν άμεσα, επικοινωνήσαν με τις αρμόδιες για τη λειτουργία του ΕΣΗΔΗΣ υπηρεσίες, απέστειλαν έγγραφα για την λήψη γνώμης επί του προκύψαντος αιτήματος της εταιρείας ... και εξέτασαν το αίτημα εντός κατάλληλου χρονικού διαστήματος, χωρίς να υπάρξει χρονοτριβή και χωρίς να παρέλθει οποιαδήποτε προθεσμία που ορίζει ο νόμος για τη λήψη σχετικών αποφάσεων. Η δε απόφαση που ελήφθη κοινοποιήθηκε άμεσα μετά τη δημοσίευσή της στους έχοντες ενδιαφέρον και έννομο συμφέρον οικονομικούς φορείς. Ο ... δεν έχει γνωστοποιήσει κανένα στοιχείο σχετικά με το περιεχόμενο των προσφορών που υποβλήθηκαν και βρίσκονται σε διαδικασία αξιολόγησης για τον υπόψιν διαγωνισμό. Ο ... δεν έχει εκδώσει απόφαση σχετικά με την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και την βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών, αναμένοντας να προηγηθεί το αποτέλεσμα εξέτασης της παρούσας προδικαστικής προσφυγής από την ΑΕΠΠ. Οι οικονομικές προσφορές δεν έχουν αποσφραγιστεί. Η προσβαλλόμενη απόφαση είναι πλήρως αιτιολογημένη καθώς στο προοίμιο παραβάλλεται το σύνολο των εγγράφων που σχετίζονται με αυτή, όσο και το Πρακτικό της από 07/02/2022 συνεδρίασης της Επιτροπής Διαγωνισμού το οποίο επικυρώνει και βάσει του οποίου λαμβάνει την απόφαση. Το Πρακτικό αυτό της Επιτροπής Διαγωνισμού αναφέρει αναλυτικά τις σκέψεις και τεκμηριώνει με σαφήνεια, ειδικότητα και επάρκεια τις προτάσεις της, οι οποίες έγιναν αποδεκτές πλήρως με την προσβαλλόμενη απόφαση, ενσωματώνοντάς τις σε αυτή. Όλες οι ενέργειες του ... στον υπόψιν διαγωνισμό γίνονται με απόλυτη διαφάνεια, αντιμετωπίζοντας όλους τους ενδιαφερόμενους ισότιμα και

με πλήρη σεβασμό στην αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, προασπίζοντας το δημόσιο συμφέρον, σεβόμενες τα δικαιώματα των οικονομικών φορέων, διευκολύνοντας τον ελεύθερο και χωρίς εμπόδια ανταγωνισμό. Η προσβαλλόμενη απόφαση περιγράφει επιπλέον ένα πλαίσιο στο οποίο θα επιτραπεί η υποβολή της προσφοράς σε οικονομικό φορέα που, χωρίς να ευθύνεται, προσωρινή διαπιστωμένη δυσλειτουργία του υποσυστήματος ΕΣΗΔΗΣ δεν του επέτρεψε την ολοκλήρωση της ενέργειας «Υποβολή» της προσφοράς που είχε αναρτήσει εντός της προθεσμίας και χαρακτηρίστηκε αυτοματοποιημένα από το ΕΣΗΔΗΣως κατατεθείσα εκπρόθεσμα. Το περιγραφόμενο πλαίσιο συνέχισης της διαδικασίας, αν και επιφέρει πρόσθετο διοικητικό φόρτο στην αναθέτουσα αρχή, είναι απολύτως διαφανές και επιτρέπει την αντιμετώπιση της εταιρείας με ίδιο τρόπο σε σχέση με τους λοιπούς προσφέροντες στο διαγωνισμό. Για τους λόγους αυτούς εκτιμάται ότι:

- δεν ευσταθούν οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας εταιρείας.
- η Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί στο σύνολό της
- η προσβαλλόμενη απόφασή μας με αριθ. θέματος 05 της 2ης/09.02.2022 συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου του ... πρέπει να επιβεβαιωθεί ως προς την ισχύ της .

13. Επειδή, ο προσφεύγων με το νομίμως και παραδεκτώς από 16.03.2022 κατατεθέν Υπόμνημα του ισχυρίζεται ότι «όπως προκύπτει από το περιεχόμενο των απόψεων της Αναθέτουσας Αρχής, αλλά και από το περιεχόμενο της παρέμβασης της προαναφερόμενης εταιρίας, επαληθεύεται και αποδεικνύεται παραχρήμα ο λόγος της ένδικης προσφυγής μας περί παράβασης του αρ. 1.7 της Διακήρυξης. Ειδικότερα δεν υπάρχει οποιαδήποτε αναφορά ή αντίκρουση του λόγου περί παραβίασης του άρθρου 1.7 της Διακήρυξης του Διαγωνισμού, το οποίο προβλέπει πως οι οικονομικοί φορείς δεσμεύονται ότι ...β) δεν θα ενεργήσουν αθέμιτα, παράνομα ή καταχρηστικά καθ' όλη τη διάρκεια της διαδικασίας ανάθεσης. Αντιθέτως προκύπτει συνομολόγηση, έστω και έμμεση, του λόγου αυτού, καθόσον τόσο η παρεμβαίνουσα όσο και η Αναθέτουσα Αρχή αφενός επιβεβαιώνουν ότι υπήρξε καθυστερημένη και δη επταήμερος καθυστέρηση στην ενημέρωση της

αναθέτουσας Αρχής περί της επικαλούμενης αδυναμίας να αναρτηθεί εμπρόθεσμα η προσφορά της παρεμβαίνουσας, αφετέρου δεν μνημονεύουν, ούτε αναφέρουν οποιαδήποτε αιτιολογία για την καθυστέρηση αυτή. Έτσι είναι φανερό ότι τουλάχιστον καταχρηστικά καθυστέρησε η παρεμβαίνουσα να ενημερώσει την Αναθέτουσα Αρχή, όταν και κυρίως γνώριζε πως είχε προχωρήσει η διαγωνιστική διαδικασία με το άνοιγμα του φακέλου των δικαιολογητικών και της τεχνικής προσφοράς. Εάν πράγματι υπήρχε αληθής βούληση ως προς την ισότιμη και αντικειμενική ανταγωνιστική διαδικασία, όφειλε η παρεμβαίνουσα να ενημερώσει την ίδια ημέρα που αντιμετώπισε το πρόβλημα (10.1.2022) την αναθέτουσα Αρχή ώστε αυτή να μην προβεί σε επόμενο στάδιο του διαγωνισμού, μέχρι να κριθεί και να αξιολογηθεί η μη εμπρόθεσμη κατάθεση της προσφοράς. Τότε και μόνο τότε θα είχε και πρακτικό έρεισμα και εφαρμογή η διάταξη του άρθρου 37§4 Ν. 4412/2016 και όχι μετά την πάροδο είτε επτά είτε είκοσι ημερών. Έτσι υπάρχει πρόσβαση σε στοιχεία του διαγωνισμού γεγονός που προσβάλλει την αντικειμενικότητα στην αντιμετώπιση των φορέων κατά παράβαση και του άρθρου 18 Ν. 4412/2016. Εφόσον η Αναθέτουσα Αρχή προχώρησε σε επόμενο διαγωνιστικό στάδιο και εφόσον ουδέποτε και ουδόλως αιτιολογήθηκε, από την παρεμβαίνουσα, η καθυστέρηση στην ενημέρωση, συνέτρεχε και εξακολουθεί να συντρέχει η παραβίαση του όρου 1.7 της Διακήρυξης του υπό κρίση διαγωνισμού και θα πρέπει με απόφαση της Αρχής Σας να διαπιστωθεί η παράβαση και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη. Ακόμη η παντελής έλλειψη αιτιολόγησης εκ μέρους της Αναθέτουσας Αρχής για την αποδοχή της καθυστερημένης, εκ μέρους της παρεμβαίνουσας, ενημέρωσής της περί του λόγου της εκπρόθεσμης προσφοράς είναι εμφανής και εξακολουθεί να υφίσταται ακόμη και σήμερα, όταν ούτε η Αναθέτουσα, ούτε η παρεμβαίνουσα προβάλλουν κάποιο ουσιαστικό και αποδεδειγμένο λόγο για την καθυστέρηση αυτή, η οποία είχε ως αποτέλεσμα να παραβιάζεται όρος και μάλιστα ουσιώδης της Διακήρυξης. Αναφορικά με το έννομο συμφέρον μας, αυτό είναι άμεσο και ενεστώς, καθόσον η βλάβη μας προέρχεται από τη συμμετοχή ή τη δυνατότητα συμμετοχής στον διαγωνισμό υποψηφίου ο οποίος δεν τηρεί τους όρους της

διακήρυξης και έτσι νοθεύεται άμεσα και αναπότρεπτα, με άλλα μέσα, η διαδικασία του διαγωνισμού. Η επιλογή της παρεμβαίνουσας να καθυστερήσει την ενημέρωση της Αναθέτουσας Αρχής, ενώ γνώριζε ότι στο διάστημα αυτό έχει προχωρήσει η διαγωνιστική διαδικασία και έχουν ελεγχθεί τα δικαιολογητικά και οι τεχνικές προσφορές των υπολοίπων υποψηφίων, επιλογή που δεν έχει δικαιολογηθεί μέχρι σήμερα καθιστά τη συμμετοχή αυτή καταχρηστική και αντίθετη στον όρο 1.7 της Διακήρυξης και γεννά αυτομάτως το έννομο συμφέρον μας να προσβάλλουμε την αποδοχή της παρεμβαίνουσας σε εν εξελίξει διαδικασία.

14. Επειδή σύμφωνα με το ν. 4412/2016, ως ισχύει ορίζεται
Άρθρο 36 Υποχρέωση χρήσης – Λειτουργία ΕΣΗΔΗΣ - Εξουσιοδοτική διάταξη
1. Οι αναθέτουσες αρχές υποχρεούνται να χρησιμοποιούν το ΕΣΗΔΗΣ σε όλα τα στάδια της διαδικασίας σύναψης δημοσίων συμβάσεων του παρόντος νόμου, με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των τριάντα χιλιάδων (30.000) ευρώ, ...2. Το ΕΣΗΔΗΣ συμμορφώνεται με: α) τις απαιτήσεις του του [Παραρτήματος IV του Προσαρτήματος Α'](#) και β) τους κανόνες του παρόντος άρθρου και των άρθρων [22](#), περί κανόνων που εφαρμόζονται στις επικοινωνίες, και [37](#), περί πολιτικής ασφάλειας του ΕΣΗΔΗΣ. Πέραν των ανωτέρω το ΕΣΗΔΗΣ τηρεί όσα ορίζονται: α) στον ν. 4727/2020 (Α' 184), β) στο Πλαίσιο Παροχής Υπηρεσιών Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης (ΠΗΔ), το οποίο κυρώθηκε με την υπό στοιχεία ΥΑΠ/Φ.40.4/1/989/2012 απόφαση του Υφυπουργού Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης (Β' 1301) και γ) στο π.δ. 25/2014 (Α' 44), περί ηλεκτρονικού αρχείου και ψηφιοποίησης εγγράφων. ...5. Με κοινή απόφαση των Υπουργών Ανάπτυξης και Επενδύσεων και Ψηφιακής Διακυβέρνησης, ρυθμίζονται, για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, τα τεχνικά ζητήματα που αφορούν: ...γ) στους όρους και τις προϋποθέσεις για την υποβολή, τη γνωστοποίηση, τη διακίνηση εγγράφων μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, τον τύπο και το περιεχόμενό τους, τον προσδιορισμό του χρόνου αποστολής ή παραλαβής και τον υπολογισμό των προθεσμιών, τεκμήρια γνωστοποίησης και απόκτησης πρόσβασης από τον ενδιαφερόμενο

οικονομικό φορέα, καθώς και τον τρόπο και την απόδειξη πρόσβασης σε έγγραφα μέσω του ΕΣΗΔΗΣ και χορήγησης αντιγράφων,

Στην ΚΥΑ με Αριθμ. 64233/2021 (2453/Β/09.06.2021) 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), ορίζεται «Άρθρο 2 Διαχείριση και δομή...2. Διαχειριστής του Συστήματος, πλην του υποσυστήματος ΕΣΗΔΗΣ που αφορά στην ανάθεση και εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, είναι η Διεύθυνση Διαχείρισης, Ανάπτυξης και Υποστήριξης Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ), εφεξής «Διαχειριστής», της Γενικής Διεύθυνσης Υποδομών Πληροφορικής και Επικοινωνιών Δημόσιας Διοίκησης της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων Δημόσιας Διοίκησης του Υπουργείου Ψηφιακής Διακυβέρνησης. Άρθρο 4 Αδιάλειπτη και ορθή λειτουργία του ΕΣΗΔΗΣ Προμήθειες και Υπηρεσίες..... 2. Σε περιπτώσεις τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του Υποσυστήματος, η αναθέτουσα αρχή/ο αναθέτων φορέας λαμβάνει άμεσα όλα τα απαιτούμενα μέτρα κυρίως για την τήρηση του ελάχιστου διαστήματος για την υποβολή των προσφορών και των αιτήσεων συμμετοχής, όπως ιδίως η μετάθεση της καταληκτικής ημερομηνίας και η δημοσίευσή της. Η ανωτέρω αδυναμία πιστοποιείται, από τον Διαχειριστή του Υποσυστήματος. Οι αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς, λαμβάνοντας υπόψη την πιστοποίηση τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του Υποσυστήματος, σύμφωνα με το προηγούμενο εδάφιο, ρυθμίζουν, με αιτιολογημένη απόφαση τους, τα της συνέχειας των διαδικασιών που επηρεάστηκαν κατά το χρονικό διάστημα της δυσλειτουργίας του Υποσυστήματος, είτε με κατάλληλες ενέργειες από εξουσιοδοτημένο χρήστη της αναθέτουσας αρχής/του αναθέτοντα φορέα, είτε όταν αυτό δεν είναι εφικτό, από τον Διαχειριστή του Υποσυστήματος, κατόπιν σχετικού αιτήματος της αναθέτουσας αρχής/του αναθέτοντα φορέα, που υποβάλλεται με οποιοδήποτε πρόσφορο τρόπο. ...Άρθρο 10 Χρονοσήμανση Οι υπηρεσίες χρονοσήμανσης παρέχονται,

σύμφωνα με τις διατάξεις της υπό στοιχεία ΥΑΠ/Φ.40.4/163/2013 υπουργικής απόφασης του Υφυπουργού Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης (Β' 401) και του Κανονισμού (ΕΕ) 910/2014 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 Υποσυστήματος με ασφαλή κρυπτογραφημένο τρόπο και η οποία επέχει θέση εγγράφου βέβαιης χρονολογίας. Δεν επιτρέπεται στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα ή στο Διαχειριστή ή στη Γενική Γραμματεία Πληροφοριακών Συστημάτων Δημόσιας Διοίκησης του Υπουργείου Ψηφιακής Διακυβέρνησης η παρέμβαση στη διαδικασία χρονοσήμανσης, όπως περιγράφεται ανωτέρω.

Άρθρο 13 Ηλεκτρονική Υποβολή Προσφορών

1. Χρόνος και τρόπος υποβολής ηλεκτρονικών προσφορών

1.1. Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν σε ηλεκτρονική διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης καταρτίζουν την ηλεκτρονική προσφορά τους μέσω του Υποσυστήματος με τρόπο και σε χρόνο που ορίζεται κατά περίπτωση στις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και της παρούσας. Η προσφορά υποβάλλεται στην προθεσμία που ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης σε ηλεκτρονικό φάκελο υπογεγραμμένη τουλάχιστον με προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή η οποία υποστηρίζεται από αναγνωρισμένο (εγκεκριμένο) πιστοποιητικό σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 37 του ν. 4412/2016.

1.2. Τα στοιχεία, δηλαδή τα μεταδεδομένα και τα συνημμένα της εκάστοτε ηλεκτρονικής προσφοράς καταχωρίζονται στις σχετικές φόρμες του Υποσυστήματος ως εξής:

1.2.1. Με καταχώριση των απαιτούμενων στοιχείων στις αντίστοιχες ηλεκτρονικές φόρμες των δικαιολογητικών συμμετοχής τεχνικής προσφοράς και της οικονομικής προσφοράς του Υποσυστήματος

1.2.2. Με επισύναψη στον (υπο)φάκελο, ήτοι στην κατηγορία επισυναπτόμενων του Υποσυστήματος με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» του συνόλου των κατά περίπτωση απαιτούμενων εγγράφων που αφορούν τα δικαιολογητικά

συμμετοχής και την τεχνική προσφορά σε μορφή ηλεκτρονικών αρχείων, σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας της παρούσας και των εγγράφων της σύμβασης. 1.2.3. Με επισύναψη στον (υπο)φάκελο, ήτοι στην κατηγορία επισυναπτόμενων του Υποσυστήματος με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» του συνόλου των κατά περίπτωση απαιτούμενων εγγράφων που αφορούν την οικονομική προσφορά σε μορφή ηλεκτρονικών αρχείων, σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας της παρούσας και των εγγράφων της σύμβασης....1.4. Εφόσον οι χρήστες των οικονομικών φορέων καταχωρίσουν τα ανωτέρω αναφερόμενα στοιχεία της τεχνικής και οικονομικής τους προσφοράς στις αντίστοιχες ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του Υποσυστήματος, στην συνέχεια, μέσω σχετικής λειτουργικότητας, εξάγουν αναφορές (εκτυπώσεις) σε μορφή ηλεκτρονικών αρχείων με μορφότυπο PDF, που αφορούν τα καταχωρισμένα στο Υποσύστημα στοιχεία των δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς τους και της οικονομικής προσφοράς τους. Τα εν λόγω ηλεκτρονικά αρχεία, τα οποία υποβάλλονται και γίνονται αποδεκτά, υπογεγραμμένα, τουλάχιστον, με προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή, η οποία υποστηρίζεται από αναγνωρισμένο (εγκεκριμένο) πιστοποιητικό, επισυνάπτονται από τον οικονομικό φορέα αντίστοιχα στην ηλεκτρονική τεχνική και οικονομική προσφορά του. Επισημαίνεται ότι η εξαγωγή και η επισύναψη των προαναφερθέντων αναφορών (εκτυπώσεων) δύναται να πραγματοποιείται για κάθε υποφάκελο ξεχωριστά, από τη στιγμή που έχει ολοκληρωθεί η καταχώριση των στοιχείων σε αυτόν. Σε συνέχεια, κατά την υποβολή της ηλεκτρονικής προσφοράς από τον οικονομικό φορέα, το Υποσύστημα πραγματοποιεί μια σειρά ελέγχων στο περιεχόμενο αυτής και ιδίως κατά πόσον οι προαναφερθείσες αναφορές (εκτυπώσεις) είναι οι τελευταίες χρονικά εξαχθείσες αναφορές (εκτυπώσεις), έχουν επισυναφθεί στην σωστή κατηγορία επισυναπτόμενων και απεικονίζουν το περιεχόμενο της ηλεκτρονικής προσφοράς κατά το χρόνο της υποβολής. 1.5. Στη συνέχεια της επιτυχούς έκβασης των προαναφερθέντων, στην παρ. 1.4 του παρόντος άρθρου ελέγχων, το Υποσύστημα επιβεβαιώνει ηλεκτρονικά, μέσω σχετικής οθόνης της διεπαφής του χρήστη, την επιτυχή υποβολή της προσφοράς και παράλληλα η κατάστασή της αλλάζει από «Προσχέδιο» σε «Ενεργή». Επίσης

αποστέλλεται επικουρικά στον οικονομικό φορέα σχετικό μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου. Σε αντίθετη περίπτωση το Υποσύστημα παράγει σχετικό μήνυμα σφάλματος και ο προσφέρων καλείται να θεραπεύσει το σχετικό σφάλμα με ενέργειες του, αναλόγως του είδους του σφάλματος και σύμφωνα με τα εγχειρίδια και τους οδηγούς που αφορούν στη χρήση του Υποσυστήματος.

15. Επειδή, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ορίζεται : 1.7 Αρχές εφαρμοζόμενες στη διαδικασία σύναψης Οι οικονομικοί φορείς δεσμεύονται ότι:... β) δεν θα ενεργήσουν αθέμιτα, παράνομα ή καταχρηστικά καθ' όλη τη διάρκεια της διαδικασίας ανάθεσης, αλλά και κατά το στάδιο εκτέλεσης της σύμβασης, εφόσον επιλεγούν,...

2.4.2 Χρόνος και Τρόπος υποβολής προσφορών 2.4.2.1. Οι προσφορές υποβάλλονται από τους ενδιαφερόμενους ηλεκτρονικά, μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζει η παρούσα διακήρυξη, στην Ελληνική Γλώσσα, σε ηλεκτρονικό φάκελο, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στον ν.4412/2016, ιδίως στα άρθρα 36 και 37 και στην κατ' εξουσιοδότηση της παρ. 5 του άρθρου 36 του ν.4412/2016 εκδοθείσα υπ' αριθμ. 64233/08.06.2021 (Β'2453/ 09.06.2021) Κοινή Απόφαση των Υπουργών Ανάπτυξης και Επενδύσεων και Ψηφιακής Διακυβέρνησης με θέμα «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)» (εφεξής Κ.Υ.Α. ΕΣΗΔΗΣ Προμήθειες και Υπηρεσίες). Για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που υποστηρίζεται τουλάχιστον από αναγνωρισμένο (εγκεκριμένο) πιστοποιητικό, το οποίο χορηγήθηκε από πάροχο υπηρεσιών πιστοποίησης, ο οποίος περιλαμβάνεται στον κατάλογο εμπιστευσης που προβλέπεται στην απόφαση 2009/767/ΕΚ και σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014 και να εγγραφούν στο ΕΣΗΔΗΣ, σύμφωνα με την περ. β της παρ. 2 του άρθρου 37 του ν. 4412/2016 και τις διατάξεις του άρθρου 6 της Κ.Υ.Α. ΕΣΗΔΗΣ Προμήθειες και Υπηρεσίες. 2.4.2.2. Ο χρόνος υποβολής της προσφοράς μέσω του ΕΣΗΔΗΣ βεβαιώνεται

αυτόματα από το ΕΣΗΔΗΣ με υπηρεσίες χρονοσήμανσης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 37 του ν. 4412/2016 και τις διατάξεις του άρθρου 10 της ως άνω κοινής υπουργικής απόφασης. Μετά την παρέλευση της καταληκτικής ημερομηνίας και ώρας, δεν υπάρχει η δυνατότητα υποβολής προσφοράς στο ΕΣΗΔΗΣ. Σε περιπτώσεις τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ, η αναθέτουσα αρχή ρυθμίζει τα της συνέχειας του διαγωνισμού με αιτιολογημένη απόφασή της.

2.4.2.4. Εφόσον οι Οικονομικοί Φορείς καταχωρίσουν τα στοιχεία, μεταδεδομένα και συνημμένα ηλεκτρονικά αρχεία, που αφορούν δικαιολογητικά συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς και οικονομικής προσφοράς τους στις αντίστοιχες ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του ΕΣΗΔΗΣ, στην συνέχεια, μέσω σχετικής λειτουργικότητας, εξάγουν αναφορές (εκτυπώσεις) σε μορφή ηλεκτρονικών αρχείων με μορφότυπο PDF, τα οποία αποτελούν συνοπτική αποτύπωση των καταχωρισμένων στοιχείων. Τα ηλεκτρονικά αρχεία των εν λόγω αναφορών (εκτυπώσεων) υπογράφονται ψηφιακά, σύμφωνα με τις προβλεπόμενες διατάξεις (περ. β της παρ. 2 του άρθρου 37) και επισυνάπτονται από τον Οικονομικό Φορέα στους αντίστοιχους υποφακέλους. Επισημαίνεται ότι η εξαγωγή και η επισύναψη των προαναφερθέντων αναφορών (εκτυπώσεων) δύναται να πραγματοποιείται για κάθε υποφακέλο ξεχωριστά, από τη στιγμή που έχει ολοκληρωθεί η καταχώριση των στοιχείων σε αυτόν

2.4.2.5**Έως την ημέρα και ώρα αποσφράγισης των προσφορών προσκομίζονται με ευθύνη του οικονομικού φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε κλειστούς φάκελους, στον οποίο αναγράφεται ο αποστολέας και ως παραλήπτης η Επιτροπή Διαγωνισμού του παρόντος διαγωνισμού, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς του, τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή. Τέτοια στοιχεία και δικαιολογητικά ενδεικτικά είναι:** α) η πρωτότυπη εγγυητική επιστολή συμμετοχής, πλην των περιπτώσεων που αυτή εκδίδεται ηλεκτρονικά, άλλως η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη, β) αυτά που δεν υπάγονται στις διατάξεις του άρθρου 11 παρ. 2 του ν. 2690/1999, γ) ιδιωτικά έγγραφα τα οποία δεν έχουν επικυρωθεί από δικηγόρο ή δεν φέρουν θεώρηση από

υπηρεσίες και φορείς της περίπτωσης α της παρ. 2 του άρθρου 11 του ν. 2690/1999 ή δεν συνοδεύονται από υπεύθυνη δήλωση για την ακρίβειά τους, καθώς και δ) τα αλλοδαπά δημόσια έντυπα έγγραφα που φέρουν την επισημείωση της Χάγης (Apostille), ή προξενική θεώρηση και δεν έχουν επικυρωθεί από δικηγόρο.

Καταληκτική ημερομηνία υποβολής της προσφοράς ορίσθηκε η 10.01.2022 ώρα 14:00, και ημερομηνία αποσφράγισης η 11.01.2022

16. Επειδή, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η παράβαση ουσιωδών όρων της διακήρυξης, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο εδραζόμενη στην αρχή της ίσης μεταχείρισης των προσφερόντων (C 243/89 σκ.37).

17. Επειδή, καταρχήν ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η Αναθέτουσα Αρχή όφειλε να αποκλείσει από τον διαγωνισμό τον ήδη παρεμβαίνοντα, καθόσον η εκ των υστέρων κατάθεση προσφοράς και δη μετά την γνώση της προσφοράς του προσβάλλει τον ανταγωνισμό, λειτουργεί αθέμιτα και εν τέλει πληγώνει τη διαγωνιστική διαδικασία. Η απουσία δε οποιασδήποτε αιτιολόγησης εκ μέρους της αναθέτουσας Αρχής και της προσβαλλόμενης απόφασης για την συγχώρεση της καθυστερημένης ειδοποίησης, αλλά και η παντελής απουσία αιτιολόγησης της αποδοχής της ως άνω εταιρίας στον διαγωνισμό παρά την από μέρους της αθέτηση των κανόνων θεμιτής, συμβατικής και χρηστής συμπεριφοράς καθιστά, κατά τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος, την προσβαλλόμενη απόφαση απολύτως ακυρωτέα. Ομοίως, ισχυρίζεται ότι η Αναθέτουσα Αρχή δεν προέβη στη λήψη κανενός απαιτούμενου μέτρου αλλά επέτρεψε την πάροδο επτά (7) ημερών από την αποσφράγιση και γνώση της προσφοράς του και αφού λάβει ειδοποίηση από την εταιρία «....» για να απευθυνθεί σε σχετική Υπηρεσία με σκοπό να λάβει την άποψή της για τη συνέχιση της διαδικασίας ή την ματαίωσή της. Επίσης

όχι μόνο δεν έλαβε κάποιο μέτρο και δη άμεσα, αλλά παρήλθε μήνας μέχρι να λάβει την προσβαλλόμενη απόφαση και ενώ η τεχνική προσφορά μας είχε ήδη αποσφραγισθεί και ήταν γνωστή. Άρα παραβιάσθηκαν όλα τα ανωτέρω καθιστώντας την προσβαλλόμενη απόφαση ακυρωτέα. Τέλος, ισχυρίζεται ότι η μη έγκαιρη υποβολή της προσφοράς της «....» οφείλεται σε λόγους που αφορούν στην ίδια, αλλά σε κάθε περίπτωση δεν ενημέρωσε άμεσα την αναθέτουσα Αρχή παρά περίμενε να αποσφραγισθεί η προσφορά του προσφεύγοντος και μετά να ενημερώσει και δη μόλις μία ημέρα πριν λάβει την απάντηση της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων Δημόσιας Διοίκησης, παραβιάζοντας τους ρητούς κανόνες της Διακήρυξης περί χρηστής συμπεριφοράς των οικονομικών φορέων. Έτσι υπάρχει πρόσβαση σε στοιχεία του διαγωνισμού γεγονός που προσβάλλει την αντικειμενικότητα στην αντιμετώπιση των φορέων κατά παράβαση και του άρθρου 18 Ν. 4412/2016.

Ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι η προσβαλλομένη είναι πλήρως αιτιολογημένη, με αναλυτική αναφορά των δεδομένων που οδήγησαν στην έκδοση της. Στη συνέχεια επικαλείται το με αρ. αρ. πρωτ. 1969 ΕΞ 2022/19-01- 2022 έγγραφο της Διεύθυνσης Διαχείρισης, Ανάπτυξης & Υποστήριξης ΕΣΗΔΗΣ σύμφωνα με το οποίο η μη υποβολή της εν προσφοράς οφείλεται σε μεγάλους χρόνους απόκρισης και σε σημαντικές καθυστερήσεις του Συστήματος κατά τη διάρκεια της εν λόγω συναλλαγής.... η μη επιτυχής υποβολή της με ΑΑ ... ηλεκτρονικής προσφοράς της εταιρείας «....» στον με ΑΑ ... ηλεκτρονικό διαγωνισμό δεν οφείλεται σε μη ενδεδειγμένους χειρισμούς από την πλευρά της εταιρείας κατά την κατάρτιση και υποβολή της προσφοράς της, αλλά σε τεχνική αδυναμία του Συστήματος.. Στη συνέχεια επικαλείται το γνωμοδότηση της ... όπου αναφέρεται ότι αφού από κανένα στοιχείο δεν προκύπτει συντρέχον πταίσμα του προσφέροντος, η τεχνική αδυναμία, εκ μόνης της οποίας κατέστη εκπρόθεσμη η προσφορά του, συγκροτεί λόγο ανωτέρας βίας, με συνέπεια να πρέπει αυτή να θεωρηθεί παραδεκτή. Επίσης, ισχυρίζεται ότι αμελλητί υπέβαλε στο Κέντρο Εξυπηρέτησης Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων Δημόσιας Διοίκησης την υπ' αριθ. συστήματος ... αίτηση – διαμαρτυρία, προκειμένου να

βεβαιωθεί η δυσλειτουργία της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ, ενώ δεν προκύπτει από κάποια διάταξη νόμου ότι είχε υποχρέωση ενημέρωσης της Αναθέτουσας αλλά και ότι, η καθυστέρηση απάντησης του Κέντρου Εξυπηρέτησης Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων Δημόσιας Διοίκησης στην υπ' αριθ. συστήματος 3891169 αίτηση – διαμαρτυρία μας και η μη έγκαιρη ενδεχομένως ενημέρωση της Αναθέτουσας, δεν μπορεί να αναχθεί σε δική του πλημμέλεια.

Η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη απόφαση είναι πλήρως αιτιολογημένη καθώς στο προοίμιο παραβάλλεται το σύνολο των εγγράφων που σχετίζονται με αυτή, όσο και το Πρακτικό της από 07/02/2022 συνεδρίασης της Επιτροπής Διαγωνισμού το οποίο επικυρώνει και βάσει του οποίου λαμβάνει την απόφαση. Το Πρακτικό αυτό της Επιτροπής Διαγωνισμού αναφέρει αναλυτικά τις σκέψεις και τεκμηριώνει με σαφήνεια, ειδικότητα και επάρκεια τις προτάσεις της, οι οποίες έγιναν αποδεκτές πλήρως με την προσβαλλόμενη απόφαση, ενσωματώνοντάς τες σε αυτή, αλλά και ότι όλες οι ενέργειες της γίνονται με απόλυτη διαφάνεια, αντιμετωπίζοντας όλους τους ενδιαφερόμενους ισότιμα και με πλήρη σεβασμό στην αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, προασπίζοντας το δημόσιο συμφέρον, σεβόμενες τα δικαιώματα των οικονομικών φορέων, διευκολύνοντας τον ελεύθερο και χωρίς εμπόδια ανταγωνισμό. Τέλος, ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη απόφαση περιγράφει επιπλέον ένα πλαίσιο στο οποίο θα επιτραπεί η υποβολή της προσφοράς σε οικονομικό φορέα που, χωρίς να ευθύνεται, προσωρινή διαπιστωμένη δυσλειτουργία του υποσυστήματος ΕΣΗΔΗΣ δεν του επέτρεψε την ολοκλήρωση της ενέργειας «Υποβολή» της προσφοράς που είχε αναρτήσει εντός της προθεσμίας και χαρακτηρίστηκε αυτοματοποιημένα από το ΕΣΗΔΗΣως κατατεθείσα εκπρόθεσμα. Το περιγραφόμενο πλαίσιο συνέχισης της διαδικασίας, αν και επιφέρει πρόσθετο διοικητικό φόρτο στην αναθέτουσα αρχή, είναι απολύτως διαφανές και επιτρέπει την αντιμετώπιση της εταιρείας με ίδιο τρόπο σε σχέση με τους λοιπούς προσφέροντες στο διαγωνισμό.

Ο παρεμβαίνων με το Υπόμνημα του, ισχυρίζεται ότι ουδόλως αιτιολογούν τόσο η αναθέτουσα όσο και ο παρεμβαίνων για ποιο λόγο καθυστέρησε να

ενημερώσει ο τελευταίος για τη δυσλειτουργία του ΕΣΗΔΗΣ ενεργώντας αθέμιτα.

18. Επειδή, η πιστοποίηση τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και γενικών υπηρεσιών, διενεργείται από τη Διεύθυνση Διαχείρισης, Ανάπτυξης και Υποστήριξης του ΕΣΗΔΗΣ του Υπουργείου Ψηφιακής Διακυβέρνησης που αποτελεί τον εκ του νόμου προβλεπόμενο τρόπο της διαπίστωσης της, σύμφωνα με το άρθρο 37 παρ. 4 του ν. [4412/2016](#).

19. Επειδή, ο εκάστοτε προσφέρων εφόσον προκύψει τυχόν ζήτημα, στιγμιαίας αστοχίας του Συστήματος, απευθύνεται αμελλητί στο Διαχειριστή του Συστήματος, προκειμένου να αποδείξει ότι δεν οφείλεται σε δικό του σφάλμα η μη εμπρόθεσμη υποβολή της προσφοράς του, ως και έπραξε αυθημερόν ο παρεμβαίνων, αποστέλλοντας το με αριθμό ...(10/01/2022) αίτημα (ticket) με συνημμένη σχετική αίτηση-διαμαρτυρία του.

Επακολούθως, ο Διαχειριστής του Συστήματος απάντησε με το με αρ. πρωτ. 1969/19.01.2022 έγγραφο του, 17 σελίδων. Ειδικότερα, σύμφωνα με το με αρ. πρωτ. 1969 ΕΞ2022/19.01.2022 έγγραφο της Διεύθυνσης Διαχείρισης, Ανάπτυξης και Υποστήριξης Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ), ήτοι του μοναδικού αρμόδιου προς πιστοποίηση τεχνικής αδυναμίας κατά τα ως άνω, βάσει του πίνακα Σφάλματα ανά προσπάθειά «η προσφορά θα γινόταν αποδεκτή από το Σύστημα καθώς δεν καταγράφεται σφάλμα από το Σύστημα και οι έλεγχοι του Συστήματος ήταν επιτυχείς», και καταλήγει (Ο Διαχειριστής) «επιβεβαιώνεται ότι η μη επιτυχημένη υποβολή της προσφοράς οφείλεται σε τεχνική αδυναμία του Συστήματος και συγκεκριμένα στην καθυστερημένη αποδοχή της εμπρόθεσμης εντολής για υποβολή της προσφοράς της εταιρείας, και όχι σε μη ενδεδειγμένους εκ μέρους του ισχυρισμούς».

Ομοίως σύμφωνα με το εν λόγω έγγραφο μέχρι την καταληκτική ώρα υποβολής προσφορών, που είχε οριστεί από την Αναθέτουσα Αρχή την 10/01/2022 και ώρα 14:00:00, ο ήδη παρεμβαίνων είχε επισυνάψει εμπρόθεσμα στην προσφορά του τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία και επιχείρησε να υποβάλει την ηλεκτρονική του προσφορά. Ωστόσο, η

προσπάθεια για υποβολή της προσφοράς του παρεμβαίνοντος, η οποία περιλαμβάνει την εντολή για «Συνέχεια» της προς υποβολής προσφοράς καταγράφεται από το Σύστημα την 10/01/2021 και ώρα 13:59:03 (βλ. Παράρτημα Ι- Πίνακας: «Σφάλματα ανά προσπάθεια», Γραμμή με Α/Α ...) ενώ η εντολή «Υποβολή» που αφορά την οριστική υποβολή της προσφοράς εντέλει καταγράφηκε από αυτό την 10/01/2021 και **ώρα 14:05:36** (βλ. Παράρτημα Ι- Πίνακας: «Σφάλματα ανά προσπάθεια», Γραμμή με Α/Α ...), ήτοι η τελευταία καταγράφεται μετά την λήξη της ώρας υποβολής προσφορών του εν λόγω διαγωνισμού και ως εκ τούτου το Σύστημα αντιλαμβάνεται την εν λόγω υποβολή ως εκπρόθεσμη, παρότι υποβλήθηκε κατά τα ως άνω εμπρόθεσμα.

20. Επειδή, επομένως, για λόγους που καταρχήν δεν ανάγονται στη σφαίρα επιρροής του παρεμβαίνοντος και δεν οφείλονται σε εκ μέρους του λανθασμένους χειρισμούς κατά την υποβολή της προσφοράς του, αυτή εκλήφθηκε ως εκπρόθεσμη από το Σύστημα λόγω στιγμιαίας αστοχίας.

21.Επειδή, ΩΣΤΟΣΟ, δοθέντος ότι η αποσφράγιση είχε ορισθεί για την επόμενη της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών, ήτοι στις 11.01.2022, γεγονός που γνώριζε ο παρεμβαίνων, ευχερώς εδύνατο, να ενημερώσει αυθημερόν την αναθέτουσα αρχή, τουλάχιστον την επομένη, αλλά προ της αποσφράγισης των προσφορών, άλλωστε το πρόβλημα δημιουργήθηκε ώρα 14:00 ήτοι εντός νομίμου ωραρίου λειτουργίας των Δημοσίων Υπηρεσιών και ομοίως η αποσφράγιση είχε ορισθεί σε ώρα εντός νόμιμης λειτουργίας. Επίσης, γνώριζε και δεν είκαζε ότι υπήρξε στιγμιαία δυσλειτουργία του Συστήματος καθόσον στις 14:04 του εμφανίστηκε, όντας στο Σύστημα, η ένδειξη «504 Gateway Time – out, The server didn't respond in time.» (Μη έγκαιρη ανταπόκριση του server), με αποτέλεσμα την εκπρόθεσμη υποβολή της προσφοράς του.

Παρά ταύτα, όπως βασίμως ισχυρίζεται ο προσφεύγων, σε ουδεμία ενέργεια προς ενημέρωση της αναθέτουσας Αρχής προέβη, παρότι λογικά κατανοούσε ότι κινδύνευε να μην γίνει εν τέλει δεκτός στο διαγωνισμό. Άλλωστε, είναι προδήλως σημαντικό το ευαίσθητο θέμα του απορρήτου και της ασφαλούς διαχείρισης των δεδομένων που συγκεντρώνονται

και διακινούνται κατά τη διάρκεια των διαγωνιστικών διαδικασιών με την υποβολή ηλεκτρονικών προσφορών (βλ. αρ. 36 ν. 4412/2016 και την κατ' εξουσιοδότηση αυτού εκδοθείσα ΚΥΑ ΕΣΗΔΗΣ), ως και είναι ΠΡΟΔΗΛΩΣ σημαντικό το να διασφαλίζεται η ταυτόχρονη αποσφράγιση των προσφορών, προκειμένου να μην υφίσταται έστω υπόνοια περί προσβολής της αρχής της διαφάνειας. ΚΑΙ τούτο από καταβολής ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων με ανοικτή διαδικασία ανεξαρτήτως του τρόπου διενέργειας, ηλεκτρονικού ή έγχαρτου. Επομένως, οι οικείοι ισχυρισμοί του παρεμβαίνοντος ότι δεν όφειλε να ενημερώσει την αναθέτουσα αρχή κρίνονται απορριπτέοι. Η εν λόγω κρίση επιβεβαιώνεται και από το γεγονός ότι, ακόμη και σε περίπτωση στιγμιαίας αστοχίας του Συστήματος, η ενημέρωση της αναθέτουσας αρχής λειτουργεί ως δικλείδα ασφαλείας προκειμένου να διενεργηθεί με ασφάλεια ο διαγωνισμός, εφόσον ενημερωθεί εγκαίρως από τον οικονομικό φορέα προ της αποσφράγισης των προσφορών. ΑΛΛΩΣΤΕ δεν συμπίπτει η καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών με την ημερομηνία αποσφράγισης, προφανώς και γι' αυτό το λόγο ήτοι να υφίσταται περιθώριο αντιμετώπισης τέτοιων ζητημάτων εντός του αναγκαίου ευλόγου χρόνου.

Εν τέλει, ο προσφεύγων, ενημέρωσε σχετικά την αναθέτουσα αρχή μετά την παρέλευση 7 ημερών από την αποσφράγιση των προσφορών, και 1 ημέρα προ της απάντησης του Διαχειριστή. Παράλληλα ουδέν κατέθεσε στο πρωτόκολλο της αναθέτουσας αρχής, ούτε αναφέρει στην οικεία παρέμβαση του ότι δεν απαιτείτο να καταθέσει στην αναθέτουσα αρχή έως την ημέρα και ώρα αποσφράγισης των προσφορών, τυχόν στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς του, τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή, δεν ισχυρίσθηκε μεταξύ άλλων ότι η εγγυητική επιστολή συμμετοχής του είναι ηλεκτρονική και δεν απαιτείτο να την καταθέσει σε πρωτότυπο, πολλώ δε μάλλον δεν το απέδειξε (βλ. αρ. 2.4.2.5 σελ 39 της διακήρυξης), ούτε ότι τα εκ μέρος του παραχθέντα και υπογραφέντα αρχεία φέρουν ψηφιακή υπογραφή με ενσωματωμένη χρονοσήμανση, ώστε να είναι να δυνατόν να ελεγχθεί ότι δεν επήλθε αλλοίωση σε χρόνο μεταγενέστερο της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών. Παράλληλα, η

αναθέτουσα αρχή καίτοι προβλέπει στην προσβαλλόμενη ότι τα επίμαχα αρχεία που θα καταθέσει ο παρεμβαίνων θα αναφέρουν τον χρόνο της αρχικής εξαγωγής τους και εμπρόθεσμης επισύναψης τους στον διαγωνισμό και τις αρχικές ψηφιακές υπογραφές, αορίστως λαμβάνει ως δεδομένο ότι «με τα ψηφιακά υπογεγραμμένα έγγραφα διαπιστώνεται με ασφάλεια ο υπογράφων και ο χρόνος ψηφιακής υπογραφής του εγγράφου» καθόσον ουδόλως προκύπτει εάν ο παρεμβαίνων έχει πιστοποιημένη χρονοσήμανση στην υπογραφή του ήτοι δεν λαμβάνει την ώρα από το ρολόι του Υπολογιστή του (ΔΕΦΠΕΙρ 125,127/2021, ΔΕΦ ΑΘ 444/2022). ΟΥΔΕΝ, από όλα τα ανωτέρω αποδείχθηκε. Παράλληλα, ο παρεμβαίνων, πέραν της ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής προ της αποσφράγισης των προσφορών, εδύνατο να καταθέσει την προσφορά του ενώπιον της αναθέτουσας αρχής, σε σφραγισμένο φάκελο, ούτε αυτό έπραξε. Σημειώνεται ότι η απόσταση μεταξύ έδρας αναθέτουσας αρχής και παρεμβαίνοντος είναι 11 χλμ (βλ. google maps.gr). Παρά μόνο άφησε να μεσολαβήσει κρίσιμο χρονικό διάστημα «απραξίας» που εν τέλει κατέστη «καταχρηστικό», όπως βασίμως ισχυρίζεται ο προσφεύγων.

22. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, γίνεται ο δεκτός ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι η εκ των υστέρων αποδοχή κατάθεσης της προσφοράς του παρεμβαίνοντος, και έχοντας ήδη αποσφραγισθεί οι προσφορές των άλλων συμμετεχόντων, δύναται να προσβάλλει τον ανταγωνισμό, και εν τέλει να πληγώσει τη διαγωνιστική διαδικασία. **Σε κάθε περίπτωση δεν αποδείχθηκε, κατά τα ως άνω, ότι αναμφισβήτητα διασφαλίζονται μετά πάσης βεβαιότητας οι ανωτέρω αρχές, προεχόντως διότι δεν αποδείχθηκαν τα ως άνω με έγγραφο προφανώς του Διαχειριστή του Συστήματος.** Ωστόσο, απορριπτέοι κρίνονται οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος περί έλλειψης αιτιολογίας της προσβαλλόμενης, ως προδήλως αβάσιμων (βλ. σκ. 9 της παρούσας), ως και των ισχυρισμών περί απραξίας της αναθέτουσας, η οποία σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου επιδόθηκε σε αγώνα προκειμένω, να διασφαλίσει τη συμμετοχή πλειόνων συμμετεχόντων, σε συνέχεια λήψης του εγγράφου του Διαχειριστή, άλλωστε πριν δεν εγνώριζε.

Επομένως, σε συνέχεια των ανωτέρω γίνεται δεκτό το αίτημα της προσφυγής. Συνεπώς η προσβαλλόμενη πάσχει ακυρότητας.

23. Επειδή γίνεται δεκτή η εισήγηση.

24.Επειδή, σε συνέχεια των ως άνω αναγραφόμενων το αίτημα της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτό και επακολούθως να επιστραφεί το κατατεθέν παράβολο, κατ' αρ. 363 ν. 4412/2016, ως ισχύει.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή

Απορρίπτει την παρέμβαση

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη κατά το μέρος αποδοχής της προσφοράς του παρεμβαίνοντος.

Διατάσσει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 05.04.2022 και εκδόθηκε στις 21.04.2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Αικατερίνη Ζερβού

Ευαγγελία Πέτρου