

**Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ
ΕΠΤΑΜΕΛΗΣ ΣΥΝΘΕΣΗ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 21 Ιουλίου 2020, με την εξής σύνθεση: Φώτιος Κατσιγιαννης, Πρόεδρος, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Σταυρούλα Κουρή, Μιχαήλ Οικονόμου, Νικόλαος Σαββίδης και Άννα Χριστοδουλάκου, Μέλη.

Την από 23.06.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 789/24-06-2020 Προδικαστική Προσφυγή του Οικονομικού Φορέα με την επωνυμία, «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής προσφεύγουσα), που εδρεύει στην ... αριθ. ..., ..., ΤΚ ..., όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Κατά του ..., που εδρεύει στην οδό ..., αρ. ..., ..., Τ.Κ. ... (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»).

Με την Προδικαστική της Προσφυγή η Προσφεύγουσα στρέφεται κατά της υπ' αριθ. Πρωτ. ... διακήρυξης του ... , για την ανάθεση της σύμβασης για την «ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΜΟΝΑΔΑΣ ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΙΑΣ ΑΣΤΙΚΩΝ ΣΤΕΡΕΩΝ ΑΠΟΒΛΗΤΩΝ (ΑΣΑ) ...», αιτούμενη την ακύρωση αυτής, κατά τα ειδικότερα υποστηριζόμενα στην Προσφυγή της.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή, Μιχαήλ Οικονόμου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, η με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 789/24.06.2020 Προδικαστική Προσφυγή, εισήχθη προς συζήτηση ενώπιον της Επταμελούς Σύνοψης της Αρχής δυνάμει της υπ' αριθ. 969/2020 Πράξης του Προέδρου της και σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 353, 355, 360, 362-367 Ν. 4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών, προσαρμογή στις Οδηγίες

Αριθμός απόφασης: 13/2020

2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ» (ΦΕΚ Α' 147/ 08.08.2016), 1, 2-3, 5-9, 12-15 του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών» (ΦΕΚ Α' 64/4.5.2017) και 1 παρ. 2-3, 6, 8 και 9 του Π.Δ. 38/2017 «Κανονισμός Λειτουργίας της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών» (ΦΕΚ Α' 63/4.5.2017).

2. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64), ποσού 15.000,00€ (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...), το οποίο ανέρχεται στο ανώτερο προβλεπόμενο ύψος, σύμφωνα με τις ανωτέρω, διατάξεις, δοθέντος ότι το αναλογικό ποσοστό (0,5%) επί της προϋπολογισθείσας αξίας της υπό ανάθεση σύμβασης, υπερβαίνει το πιο πάνω καταβληθέν ποσό.

3. Επειδή, με την υπ' αριθ. Πρωτ. ... διακήρυξη προκηρύχθηκε η διενέργεια δημόσιου, ανοικτού, ηλεκτρονικού, διεθνούς, διαγωνισμού, για την ανάθεση της σύμβασης «ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΜΟΝΑΔΑΣ ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΙΑΣ ΑΣΤΙΚΩΝ ΣΤΕΡΕΩΝ ΑΠΟΒΛΗΤΩΝ (ΑΣΑ) ...», προϋπολογισμού 44.289.484,90 € μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. με το δικαίωμα προαίρεσης, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας τιμής (συμφερότερη προσφορά), η οποία καταχωρίστηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 29.05.2020 και με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό: α/α ... και στη συνέχεια ... Η Προκήρυξη, υπό τη μορφή Τυποποιημένου Εντύπου Προκήρυξης (TED), απεστάλη στις 26.05.2020 με ηλεκτρονικά μέσα προς δημοσίευση στην Υπηρεσία Επίσημων Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Ειδικότερα, η υπό ανάθεση σύμβαση περιλαμβάνει την κατασκευή Μονάδας Επεξεργασίας Στερεών Αποβλήτων, συνολικής δυναμικότητας 35.000 τόνων Αστικών Σύμμεικτων Αποβλήτων (ΑΣΑ) ανά έτος. Περιλαμβάνει όλες τις αναγκαίες υποδομές και την προμήθεια κινητού εξοπλισμού. Η δημοπρατούμενη σύμβαση

Αριθμός απόφασης: 13/2020

είναι μικτή σύμβαση, κατά την έννοια του άρθρου 4 παρ. 4 του Ν.4412/2016 και περιλαμβάνει δύο διακριτά τμήματα: α) ΤΜΗΜΑ 1: τη μελέτη, την κατασκευή και την 6μηνη δοκιμαστική λειτουργία του έργου της Μονάδας Επεξεργασίας Απορριμμάτων (ΜΕΑ) β) ΤΜΗΜΑ 2: την υπηρεσία λειτουργίας του έργου για έξι (6) έτη. Ειδικότερα σε ότι αφορά το Τμήμα 1, το έργο περιλαμβάνει όλες τις αναγκαίες υποδομές και την προμήθεια κινητού εξοπλισμού. Επιπροσθέτως, επειδή είναι αναγκαία η προώθηση συστημάτων για την επεξεργασία οργανικών απόβλητων, με χωριστή συλλογή των οργανικών απόβλητων από μαζικά σημεία εστίασης ή και νοικοκυριά καθώς και άλλων οργανικών απόβλητων, εντός του ως άνω γηπέδου θα κατασκευαστεί και Μονάδα Επεξεργασίας Προδιαλεγμένου Οργανικού Κλάσματος δυναμικότητας 12.500 τόνων ετησίως. Επίσης, περιλαμβάνει την εκπόνηση της μελέτης εφαρμογής, την προμήθεια κινητού εξοπλισμού και τη δοκιμαστική λειτουργία του έργου για 6 μήνες. Σε ότι αφορά το Τμήμα 2, στο αντικείμενο της σύμβασης περιλαμβάνεται και η λειτουργία της υποδομής για 72 μήνες. Στο πλαίσιο της περιόδου κανονικής λειτουργίας του έργου προβλέπεται Ανεξάρτητος Εξειδικευμένος Σύμβουλος Παρακολούθησης Υπηρεσιών Λειτουργιάς (ΑΕΣΠΥΛ) που διορίζεται από κοινού από τα συμβαλλόμενα μέρη, με αντικείμενο την παρακολούθηση της λειτουργίας του έργου και ειδικότερα των αποτελεσμάτων κυρίων δεικτών απόδοσης λειτουργίας του έργου, την παρακολούθηση των τεχνικών απαιτήσεων που απορρέουν από την απόφασή ένταξης του έργου στο ΕΣΠΑ 2014-2020 και την παροχή τεχνικών συμβούλων σε θέματα που αφορούν στα αποτελέσματα των κυρίων δεικτών απόδοσης λειτουργίας. Το αντικείμενο της σύμβασης κατατάσσεται στους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων: CPV:45222100-0 (Κατασκευαστικές εργασίες για μονάδες επεξεργασίας αποβλήτων) CPV:90513000-6 (Υπηρεσίες επεξεργασίας και διάθεσης μη επικίνδυνων απορριμμάτων και αποβλήτων) CPV:34144710-8 (Τροχοφόροι φορτωτές) CPV:43211000-5 (Αυτοκινούμενοι προωθητήρες γαιών) CPV:42414110-2 (Περονοφόρα ανυψωτικά οχήματα).

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του ανωτέρω αντικειμένου του (μικτή σύμβαση), στο οποίο κατατείνει η υπόψη σύμβαση, της ανωτέρω

Αριθμός απόφασης: 13/2020

προϋπολογισθείσας δαπάνης του (άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016), της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, που αποτελεί μη κεντρική κυβερνητική αρχή και ανήκει στον υποτομέα ΟΤΑ και του χρόνου αποστολής της Προκήρυξης στην Ε.Ε.Ε.Ε. στις 26.05.2020 (άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 του Ν. 4412/2016), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και του Βιβλίου Ι (άρθρο 3 - 221), καθώς και στις οικείες διατάξεις του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016 και, συνεπώς, στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ενώ έχει γίνει χρήση και του τυποποιημένου εντύπου (άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017).

5. Επειδή, ο ν. 4412/2016 ορίζει, στο άρθρο 360, ότι «1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων τον Τίτλο 3 ενδίκων βοηθημάτων [μεταξύ των οποίων και η αίτηση αναστολής εκτελέσεως], να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής. 2. Η άσκηση της προδικαστικής προσφυγής αποτελεί προϋπόθεση για την άσκηση των ενδίκων βοηθημάτων του Τίτλου 3 κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων των αναθετουσών αρχών. 3. Δεν επιτρέπεται η άσκηση άλλης διοικητικής προσφυγής κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων της αναθέτουσας αρχής κατά την διαδικασία ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων εκτός από την προδικαστική προσφυγή της παραγράφου 1» και στο άρθρο 361, ότι «1. Σε περίπτωση προσφυγής κατά πράξης της αναθέτουσας αρχής, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι: (α) δέκα (10) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα αν η πράξη κοινοποιήθηκε με ηλεκτρονικά μέσα ή τηλεομοιοτυπία ή (β) δεκαπέντε (15) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, αν χρησιμοποιήθηκαν άλλα μέσα επικοινωνίας, άλλως, (γ) δέκα (10) ημέρες από την πλήρη, πραγματική ή τεκμαιρόμενη, γνώση της

Αριθμός απόφασης: 13/2020

πράξης που βλάπτει τα συμφέροντα του ενδιαφερομένου οικονομικού φορέα. Ειδικά για την άσκηση προσφυγής κατά προκήρυξης, η πλήρης γνώση αυτής τεκμαίρεται μετά την πάροδο δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση στο ΚΗΜΔΗΣ. 2. ...». [βλ. ομοίως άρθρο 4 του π.δ. 39/2017 (Α' 64) «Κανονισμός εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών»]. Από το συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων συνάγεται ότι η προδικαστική προσφυγή πρέπει να ασκείται εντός της τασσομένης στον νόμο (κατά περίπτωση, δεκαήμερης ή δεκαπενθήμερης) προθεσμίας, η οποία κινείται είτε από την επομένη της κοινοποίησης στον ενδιαφερόμενο της βλαπτικής για τα συμφέροντά του πράξης είτε από την επομένη της ημέρας κατά την οποία ο τελευταίος λαμβάνει πλήρη γνώση αυτής. 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 τη 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 στο 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 τη δημοσίευσή της στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. [οπότε η δεκαήμερη προθεσμία ξεκινάει από την επομένη της πραγματικής γνώσης]. Για να υπάρχει δε η κατά τα ανωτέρω «πλήρης, πραγματική ή τεκμαιρόμενη» γνώση της βλαπτικής πράξης, κατά την έννοια της διατάξεως αυτής, απαιτείται, αλλά και αρκεί, όλα τα πρωτογενή δεδομένα, έγγραφα, στοιχεία, γεγονότα ή καταστάσεις, που συγκροτούν το αντικείμενο της γνώσης για την ύπαρξη, τη φύση και το περιεχόμενο της πράξης, να είναι στο σύνολό τους και με τέτοιο ειδικό και άμεσο τρόπο υπόψη του ενδιαφερόμενου, ώστε να έχουν περιέλθει πλήρως στη σφαίρα της αντίληψής του. Αντιθέτως, η ερμηνεία αυτών των πρωτογενών δεδομένων, η συναγωγή πορισμάτων από αυτά, και η πλήρης και ορθή κατανόηση του περιεχομένου της πράξεως, το οποίο είναι πάντως, κατά τα προεκτεθέντα, υπ' όψη του ενδιαφερομένου, δεν συνιστά προϋπόθεση της

Αριθμός απόφασης: 13/2020

υπό την ανωτέρω έννοια πλήρους γνώσης, και, συνακόλουθα, η υποκειμενική αδυναμία κατανόησης ή η παρανόηση του περιεχομένου της διαθέσιμης πληροφορίας δεν αίρουν τη γνώση αυτή. Εξ άλλου, η πλήρης γνώση, υπό την ανωτέρω έννοια, μπορεί να απορρέει από νόμιμο ή να συνάγεται από δικαστικό τεκμήριο (ΕΑ ΣΤΕ 62/2020 σκέψη 6). Η περαιτέρω πραγματική και αποτελεσματική μελέτη και κατανόηση των στοιχείων αυτών, οσονδήποτε σύνθετα και αν είναι, συνιστά απλώς διαδικαστική ευχέρεια, και, αντίστοιχα, διαδικαστικό βάρος του ενδιαφερομένου. Αν δε από τη μελέτη αυτή ή από την προετοιμασία της προσφοράς ή από τυχόν επιτόπια επίσκεψη και ενημέρωση, στο πλαίσιο αυτής της προετοιμασίας, διαπιστώνονται ελλείψεις, κενά, ασάφειες, ή άλλα ελαττώματα της διακήρυξης, η διαπίστωση αυτή, κατ' αρχήν, δεν μεταθέτει το χρονικό σημείο στο οποίο αποκτάται πλήρης γνώση της (αντιθέτως, μάλιστα, η διαπίστωση αυτή προϋποθέτει πλήρη γνώση), αλλά απλώς γεννά αξίωση του οικονομικού φορέα για παροχή διευκρινίσεων οπότε, η απάντηση της αναθέτουσας αρχής μπορεί υπό προϋποθέσεις να συνιστά αυτοτελή εκτελεστή βλαπτική πράξη, με την οποία καθίσταται πλέον εμπροθέσμως συμπροσβαλλόμενη και η διακήρυξη (πρβλ ΕΑ 952/2007, 758/2008, κ.ά.). Εξάλλου, ειδικώς επί διακήρυξης, κατά τις ανωτέρω διατάξεις, η πλήρης γνώση, που αποτελεί αφετηρία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής, τεκμαίρεται από μόνη την πάροδο 15 ημερών από της δημοσίευσής στο ΚΗΜΔΗΣ, εάν από κανένα στοιχείο δεν προκύπτει τέτοια πλήρης γνώση σε προγενέστερο χρόνο (πρβλ. ΕΑ 109/2019 και ήδη ΕΑ 56/2020).

6. Επειδή, στην υπό κρίση περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε το υπ' αριθ. 887/02.07.2020 έγγραφο απόψεών της, με τίτλο «Απόψεις περί Απορρίψεως της από 23-6-2020 Προδικαστικής προσφυγής κατά των όρων της διακήρυξης του διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου του έργου: «ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΜΟΝΑΔΑΣ ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΙΑΣ ΣΤΕΡΕΩΝ ΑΠΟΒΛΗΤΩΝ (ΑΣΑ)...» επί της προδικαστικής προσφυγής με αριθμό ΓΑΚ/ΑΕΠΠ/789/24-06-2020 της προσφεύγουσας, το οποίο, όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, κοινοποιήθηκε στις 03.07.2020 στην προσφεύγουσα

Αριθμός απόφασης: 13/2020

εταιρεία, ήτοι πέραν των δέκα ημερών προ της ημερομηνίας εξέτασης της υπό κρίση Προσφυγής. Συναφώς το υπ' αριθμ. 932/14.07.2020 έγγραφο συμπληρωματικών απόψεων της αναθέτουσας αρχής ως επίσης και το όμοιο 966/20.07.2020 έγγραφο δεν λαμβάνονται υπόψη και απορρίπτονται ως εκπροθέσμως κατατεθείσες, καθώς απεστάλησαν επτά και μία ημερολογιακή ημέρα αντιστοίχως, πριν την εξέταση της οικείας προσφυγής. Επί των ως άνω απόψεων, η προσφεύγουσα υπέβαλε νομίμως και εμπροθέσμως μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 15 και 16/07/2020 τα κατά τις ίδιες ημερομηνίες συνταχθέντα υπομνήματά της (βλ. Δ.Εφ. Κομ. 29/2019, πρβλ. ΣτΕ 780/2019, ΕΑ ΣτΕ 395/2018).

7. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 18 παρ. 1 «*Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων*» (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) του Ν. 4412/2016 «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης και λαμβάνουν τα απαραίτητα μέτρα, ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων. Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος βιβλίου (άρθρα 222 έως 338) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων. Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων. 2. [...]». Περαιτέρω, το άρθρο 45 «*Συγκρότηση και τήρηση φακέλου δημόσιας σύμβασης*», ορίζει ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές καταγράφουν την πρόοδο της διεξαγωγής όλων των διαδικασιών σύναψης

Αριθμός απόφασης: 13/2020

δημοσίων συμβάσεων είτε πραγματοποιούνται με ηλεκτρονικά μέσα είτε όχι. 2. Για την εκπλήρωση της υποχρέωσης της παραγράφου 1 η αναθέτουσα αρχή συντάσσει και σε ηλεκτρονική μορφή ειδικό «Φάκελο Δημόσιας Σύμβασης». 3. Ο Φάκελος Δημόσιας Σύμβασης συμπληρώνεται και επικαιροποιείται σε όλα τα επιμέρους στάδια σύναψης της σύμβασης και περιλαμβάνει κατ' ελάχιστον: α) την τεκμηρίωση της σκοπιμότητας της σύμβασης, β) τον προϋπολογισμό της σύμβασης και την τεκμηρίωσή του, γ) στοιχεία της ωριμότητας της σύμβασης κατά το άρθρο 49, 50, 51,52, δ) [...] Πέραν των οριζομένων στις προηγούμενες παραγράφους, στις δημόσιες συμβάσεις έργων ο «Φάκελος Δημόσιας Σύμβασης Έργου» περιέχει τους κάτωθι τρεις (3) υποφακέλους: Α) τον Υποφάκελο πριν από την ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού, ο οποίος περιλαμβάνει κατ' ελάχιστον: [...] Α.13) την απόφαση έγκρισης περιβαλλοντικών όρων όπου απαιτείται [...]» και το άρθρο 49 «Επάρκεια προϋπολογισμού, ωριμότητα, μελέτες» του Ν.4412/2016 ότι «[...] 2.Ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις έργων και μελετών, πέραν των ανωτέρω, ισχύουν και τα ακόλουθα: [...] δ) Προϋπόθεση για την εκκίνηση της διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου είναι η ολοκλήρωση της κατά περίπτωση απαιτούμενης διαδικασίας περιβαλλοντικής αδειοδότησης, σύμφωνα με την σχετική νομοθεσία και ειδικότερα με τα προβλεπόμενα στο ν. 4024/2011 και στις εκτελεστικές του πράξεις...». Το άρθρο 50 «Δημόσιες συμβάσεις έργων με αξιολόγηση μελέτης» του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι «1. Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ορίσει στα έγγραφα της σύμβασης ότι η υπό ανάθεση δημόσια σύμβαση έργου έχει ως αντικείμενο συγχρόνως τη μελέτη και την εκτέλεση (κατασκευή) έργου εφόσον συντρέχουν, πριν την έναρξη της διαδικασίας σύναψης της δημόσιας σύμβασης έργου και έπειτα από σύμφωνη γνώμη του τεχνικού συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής ή του τεχνικού συμβουλίου της Γενικής Γραμματείας Υποδομών, αν στην αναθέτουσα αρχή δεν υφίσταται τεχνικό συμβούλιο, σωρευτικά οι ακόλουθες προϋποθέσεις: (α) ύπαρξη εγκεκριμένων περιβαλλοντικών όρων [...]». Τέλος σύμφωνα με το άρθρο 68, «1.Ειδικά στην περίπτωση δημοσίων συμβάσεων έργων, με τα έγγραφα της σύμβασης μπορεί να ορίζεται, ότι προσκαλούνται οι κατά τον

Αριθμός απόφασης: 13/2020

παρόντα νόμο και τα έγγραφα της σύμβασης δυνάμενοι να λάβουν μέρος στη συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης οικονομικοί φορείς, προκειμένου η αναθέτουσα αρχή να προβεί σε παρουσίαση του προς ανάθεση έργου και σε σχετική διαβούλευση με τους παριστάμενους οικονομικούς φορείς, σε καθορισμένο από την αναθέτουσα αρχή τόπο, ημερομηνία και ώρα, τουλάχιστον τριάντα (30) ημέρες πριν τη λήξη της προθεσμίας υποβολής προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής [...] 5. Το παρόν άρθρο εφαρμόζεται υποχρεωτικά στις περιπτώσεις δημοσίων συμβάσεων έργων της παραγράφου 1 του άρθρου 50, με κατάλληλη προσαρμογή των προθεσμιών για την υποβολή προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο άρθρο 60...».

8. Επειδή, από τις προπαρατεθείσες διατάξεις, συνάγεται ότι ειδικά για τις συμβάσεις έργων, όταν επιλέγεται ότι η υπό ανάθεση σύμβαση έχει ως αντικείμενο συγχρόνως τη μελέτη και την εκτέλεση (κατασκευή) έργου του άρθρου 50 του ν. 4412/2016, στα έγγραφα της σύμβασης περιέχονται κατ' ελάχιστον, οι εγκεκριμένοι περιβαλλοντικοί όροι, το τεύχος υπολογισμού και τεκμηρίωσης για τον καθορισμό του προϋπολογισμού, τα τεχνικά τεύχη και σχέδια, στα οποία περιέχονται και στοιχεία για τις απαιτούμενες απαλλοτριώσεις, τα αρχαιολογικά ευρήματα, για την ύπαρξη δικτύων κοινής ωφελείας και την υποχρέωση ή μη, μετακίνησης ή μεταφοράς τους, εγκεκριμένες μελέτες με πίνακα περιεχομένων εκάστης μελέτης, οι κίνδυνοι του έργου, κείμενα που δίνουν εικόνα του έργου που πρόκειται να κατασκευαστεί και των υποχρεώσεων που αναλαμβάνει ο ανάδοχος με τη σύμβαση (τεχνική περιγραφή, συγγραφές υποχρεώσεων κ.λπ.), ο προϋπολογισμός που μπορεί να είναι αναλυτικός, δηλαδή να ομαδοποιεί τις ομοειδείς εργασίες με ένδειξη του αθροίσματος της δαπάνης κάθε ομάδας ή να περιλαμβάνει κατ' αποκοπή τίμημα για το έργο ή τμήματά του και αποτελεί ένδειξη της προεκτίμησης του κόστους του έργου, το τιμολόγιο εργασιών, στις τιμές του οποίου περιλαμβάνεται κάθε σχετική δαπάνη, καθώς και τα γενικά έξοδα και το όφελος της εργοληπτικής επιχείρησης, ο Κανονισμός Μελετών Έργου, ο οποίος προσδιορίζει τις ελάχιστες τεχνικές απαιτήσεις και προδιαγραφές εκπόνησης των μελετών που θα υποβληθούν από τους οικονομικούς φορείς και αποτελεί αναπόσπαστο μέρος των εγγράφων της σύμβασης, τα τεχνολογικά χαρακτηριστικά και προδιαγραφές επιμέρους στοιχείων του έργου, οι ζητούμενες προτάσεις -

Αριθμός απόφασης: 13/2020

λύσεις σε δεδομένο τεχνικό πρόβλημα, η προθεσμία για την αποπεράτωση κατασκευής του έργου και η κοστολόγηση του κύκλου ζωής του έργου, ανάλογα με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης. Εφόσον από τα ανωτέρω στοιχεία των εγγράφων της σύμβασης ενός δημοσίου έργου δεν προκύπτει με πληρότητα, ορθότητα και ακρίβεια, το φυσικό και οικονομικό αντικείμενο της σύμβασης, τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), το περιεχόμενο, η ποσότητα και η περιγραφή των μελετών που πρέπει να εκπονηθούν και των έργων που πρέπει να κατασκευαστούν, ο τρόπος και ο χρόνος για την παράδοσή τους και οι απαραίσιμοι όροι, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς, σε βαθμό που δυσχεραίνεται ουσιωδώς η σύνταξη και υποβολή άρθρων και ανταγωνιστικών μελετών ή και προσφορών ή προκαλείται σύγχυση στους ενδιαφερόμενους ως προς το κατ' ελάχιστο επί ποινή απόρριψης περιεχόμενό τους, τότε τα στοιχεία αυτά αναμφίβολα περιέχουν ουσιώδη σφάλματα ή ελλείψεις (ΑΕΠΠ 98/2020).

9. Επειδή, ειδικά για τις συμβάσεις έργων, όταν επιλέγεται ότι η υπό ανάθεση σύμβαση έχει ως αντικείμενο συγχρόνως τη μελέτη και την εκτέλεση (κατασκευή) έργου του άρθρου 50 του ν. 4412/2016, διενεργείται υποχρεωτικά παρουσίαση του έργου και διαβούλευση κατά τα ειδικώς στο άρθρο 68 οριζόμενα με τους ενδιαφερόμενους να λάβουν μέρος στη διαδικασία ανάθεσής του οικονομικούς φορείς επί της τεχνικής μελέτης και των τευχών δημοπράτησής του, προκειμένου να υποβληθούν παρατηρήσεις επ' αυτών. Εφόσον πράγματι υποβληθούν τέτοιες και η αναθέτουσα αρχή διαπιστώσει ουσιώδη σφάλματα ή ελλείψεις σε οποιοδήποτε στοιχείο των εγγράφων της σύμβασης, υποχρεούται να ανακαλέσει τη διακήρυξη του διαγωνισμού και να προβεί σε νέα διαδικασία σύναψης της σύμβασης έργου, διορθώνοντας τα σχετικά σφάλματα και ελλείψεις. Διαφορετικά, δύναται είτε να θεωρήσει ως μη ορθές τις υποβληθείσες παρατηρήσεις και να συνεχίσει τη διαδικασία, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα έγγραφα της σύμβασης είτε εφόσον θεωρήσει τα επισημανθέντα σφάλματα ή ελλείψεις ως επουσιώδη, εντός πέντε (5) ημερών από τη λήξη της ημερομηνίας υποβολής των τευχών παρατηρήσεων από τους οικονομικούς φορείς να εκδώσει τεύχος τροποποιήσεων/διορθώσεων της

Αριθμός απόφασης: 13/2020

διακήρυξης ή και των λοιπών εγγράφων της σύμβασης, στο οποίο περιέχονται οι απαιτούμενες επουσιώδεις τροποποιήσεις/διορθώσεις και το οποίο κοινοποιείται, με απόδειξη, σε όλους τους οικονομικούς φορείς που έλαβαν τα έγγραφα της σύμβασης, αναρτάται στην ιστοσελίδα της αναθέτουσας αρχής, συγκαταλέγεται στα έγγραφα της σύμβασης και αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της σύμβασης μετά την υπογραφή της. Περαιτέρω, στην περίπτωση κατά την οποία τα σφάλματα ή οι ελλείψεις είναι επουσιώδεις, μη νομίμως η αναθέτουσα αρχή εκδίδει το σχετικό τεύχος τροποποιήσεων/διορθώσεων μετά τις πέντε (5) ημέρες από τη λήξη της ημερομηνίας υποβολής των τευχών παρατηρήσεων από τους οικονομικούς φορείς και μη νομίμως συγκαταλέγεται στα έγγραφα της σύμβασης. Αν, ωστόσο, με το τεύχος αυτό χορηγηθεί και παράταση των προθεσμιών για την υποβολή προσφορών και διεξαγωγής της δημοπρασίας κατ' ελάχιστον στο ένα τρίτο (1/3) με τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας κατά τις διατάξεις των άρθρων 22, 27 έως 32, 37, και 121, τότε το εν λόγω τεύχος δεν μπορεί να θεωρηθεί μη νόμιμο, ακόμη και αν εκδίδεται και μετά την πιο πάνω προθεσμία (ΑΕΠΠ 98/2020 σκέψη 13).

10. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 20^Α της εν θέματι Διακήρυξης, οι προσφορές των διαγωνιζομένων θα υποβληθούν μετά από διαβούλευση της Αναθέτουσας Αρχής με τους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς, κατά την προβλεπόμενη στο άρθρο 68 του ν. 4412/2016 διαδικασία της διαβούλευσης. Ειδικότερα, στο άρθρο 20^Α της Διακήρυξης, το οποίο ενσωματώνει το άρθρο 68 του ν. 4412/2016, προβλέπονται τα εξής: *«Προσκαλούνται οι, κατά τα έγγραφα της παρούσας σύμβασης, δυνάμενοι να λάβουν μέρος στη διαδικασία σύναψης σύμβασης οικονομικοί φορείς, προκειμένου η αναθέτουσα αρχή να προβεί σε παρουσίαση του προς ανάθεση έργου και σε σχετική διαβούλευση στις 11-6-2020. Εντός δέκα (10) ημερών από την ως άνω παρουσίαση, κάθε ενδιαφερόμενος, μπορεί να υποβάλει τεύχος παρατηρήσεων για το έργο, την τεχνική μελέτη και τα τεύχη δημοπράτησης, οικονομικά και συμβατικά. Με το τεύχος παρατηρήσεων θα σχολιάζεται η ορθότητα της λύσης, το εφικτό της κατασκευής και θα επισημαίνονται σφάλματα των όρων των εγγράφων της σύμβασης. Η συμμετοχή των ενδιαφερομένων*

Αριθμός απόφασης: 13/2020

στην ως άνω παρουσίαση και η υποβολή του τεύχους παρατηρήσεων είναι προαιρετικές, δεν συνεπάγονται την υποχρέωση υποβολής προσφοράς και δεν συνιστούν κώλυμα για τη συμμετοχή τους στη διαδικασία. Η αναθέτουσα αρχή αξιολογεί τα συμπεράσματα της διαβούλευσης και τα τεύχη παρατηρήσεων που υποβλήθηκαν και προβαίνει στις ακόλουθες ενέργειες: α) εφόσον διαπιστωθεί η έλλειψη παρατηρήσεων ή εκτιμηθούν ως μη ορθές οι υποβληθείσες παρατηρήσεις, συνεχίζει τη διαδικασία, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα έγγραφα της σύμβασης ή β) εφόσον διαπιστωθεί η ύπαρξη επουσιωδών σφαλμάτων ή ελλείψεων στα έγγραφα της σύμβασης εκδίδει τεύχος τροποποιήσεων/διορθώσεων της διακήρυξης ή και των λοιπών εγγράφων της σύμβασης, εντός πέντε (5) ημερών από τη λήξη της ημερομηνίας υποβολής των τευχών παρατηρήσεων από τους οικονομικούς φορείς. Στο τεύχος αυτό περιλαμβάνονται οι απαιτούμενες επουσιώδεις τροποποιήσεις/διορθώσεις. Το τεύχος κοινοποιείται, με απόδειξη, σε όλους τους οικονομικούς φορείς που έλαβαν τα έγγραφα της σύμβασης, και αναρτάται στο ΕΣΗΔΗΣ, ΚΗΜΔΗΣ και στην ιστοσελίδα της αναθέτουσας αρχής, εφόσον διαθέτει. Στο ως άνω τεύχος μπορεί να προβλέπεται η διεξαγωγή της δημοπρασίας σε μεταγενέστερη ημερομηνία με τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας σύμφωνα με το άρθρο 20 της παρούσας, οι προθεσμίες των οποίων ανέρχονται κατ' ελάχιστον στο ένα τρίτο (1/3) ή γ) εφόσον διαπιστωθεί η ύπαρξη ουσιωδών σφαλμάτων ή ελλείψεων σε οποιοδήποτε στοιχείο των εγγράφων της σύμβασης, ανακαλεί τη διακήρυξη του διαγωνισμού. Στη συνέχεια, προβαίνει σε νέα διαδικασία σύναψης της σύμβασης έργου, διορθώνοντας τα σχετικά σφάλματα και ελλείψεις..». Η Αναθέτουσα Αρχή όρισε με το άρθρο 20^A της Διακήρυξης ως ημερομηνία διαβούλευσης την 11^η.06.2020, οπότε και έλαβε χώρα η παρουσίαση του προς ανάθεση έργου, με τη συμμετοχή οικονομικών φορέων. Λόγω της ανακοίνωσης του ΕΣΗΔΗΣ ότι το διάστημα 12.06.2020 έως 22.06.2020 η πλατφόρμα των έργων θα παρέμενε εκτός λειτουργίας, η αναθέτουσα απέστειλε 12/6/2020 την με αρ.πρωτ. 758/2020 ανακοίνωση στους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς σύμφωνα με την οποία η καταληκτική ημερομηνία υποβολής του τεύχους παρατηρήσεις είναι η 23.06.2020,

Αριθμός απόφασης: 13/2020

ημερομηνία κατά την οποία η προσφεύγουσα υπέβαλλε τις οικείες παρατηρήσεις της επί των τευχών δημοπράτησης, την τεχνική μελέτη και εν γένει το Έργο «Κατασκευή Μονάδας Επεξεργασίας Αστικών Αποβλήτων (ΑΣΑ) ...».

11. Επειδή, στη συνέχεια στις 16.7.2020, η Αναθέτουσα Αρχή προέβη σε ανάρτηση στον ως άνω ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού: (α) τοπογραφικών διαγραμμάτων του χώρου εκτέλεσης του Έργου, στα οποία εμφανίζονται τα όρια του γηπέδου εντός του οποίου πρόκειται να κατασκευαστεί το Έργο, το οποίο γήπεδο χωροθετείται εντός του ΧΥΤΑ ..., (β) της γεωτεχνικής μελέτης, (γ) αντιγράφου του αποσπάσματος πρακτικού της 11^{ης} Κατεπείγουσας Έκτακτης Συνεδρίασης της Εκτελεστικής Επιτροπής του Φορέα Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων Π.Ε. ... της 15ης.7.2020 (αριθ. απόφασης 11-1) με θέμα «Έγκριση τεύχους διορθώσεων σύμφωνα με το άρθρο 20^Α της υπ' αρ. πρωτ. ... διακήρυξης με θέμα διαβούλευση επί των δημοσιευμένων εγγράφων της σύμβασης», με ενσωματωμένο το εν λόγω «Τεύχος Διορθώσεων», (δ) αντιγράφου του αποσπάσματος πρακτικού της 11ης Κατεπείγουσας Έκτακτης Συνεδρίασης της Εκτελεστικής Επιτροπής του Φορέα Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων Π.Ε. ... της 15ης.7.2020 (αριθ. απόφασης 11-1) με θέμα «Έγκριση τεύχους διορθώσεων σύμφωνα με το άρθρο 20Α της υπ' αρ. πρωτ. ... διακήρυξης με θέμα διαβούλευση επί των δημοσιευμένων εγγράφων της σύμβασης», με ενσωματωμένο το εν λόγω «Τεύχος Διορθώσεων», σε «ΟΡΘΗ ΕΠΑΝΑΛΗΨΗ». Συναφώς στις 20/07/2020 η αναθέτουσα αρχή ανήρτησε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού «2^η ΟΡΘΗ ΕΠΑΝΑΛΗΨΗ ΤΗΣ 11-1/15-7-2020 ΑΠΟΦΑΣΗΣ Ε.Ε ΤΟΥ ΦΟΡΕΑ (ΜΟΝΟ ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΗΝ ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΤΗΣ ΑΠΟΣΦΡΑΓΙΣΗΣ ΤΩΝ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ) ΠΟΥ ΑΦΟΡΑ ΤΗΝ ΕΓΚΡΙΣΗ ΤΕΥΧΟΥΣ ΔΙΟΡΘΩΣΕΩΝ ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΟ ΑΡΘΡΟ 20^Α ΤΗΣ ΥΠ'ΑΡ. ... ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ ΜΕ ΘΕΜΑ ΔΙΑΒΟΥΛΕΥΣΗ ΕΠΙ ΤΩΝ ΔΗΜΟΣΙΕΥΜΕΝΩΝ ΕΓΓΡΑΦΩΝ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ».

Αριθμός απόφασης: 13/2020

12. Επειδή, δυνάμει του ως Τεύχους διορθώσεων, ως αυτό διορθώθηκε με την 2^η ορθή επανάληψη το άρθρο 18 διακήρυξης διαμορφώθηκε ως εξής. «Ημερομηνία και ώρα λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών – αποσφράγισης. Ως ημερομηνία και ώρα λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών ορίζεται η 15η Σεπτεμβρίου 2020, ημέρα Τρίτη και ώρα 22:00. Ως ημερομηνία και ώρα ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών ορίζεται η 21 Σεπτεμβρίου 2020, ημέρα Παρασκευή και ώρα 10:00 π.μ.». Συναφώς επήλθαν μια σειρά από λοιπές τροποποιήσεις σε άρθρα της διακήρυξης σύμφωνα με τις υποβληθείσες παρατηρήσεις από τους ενδιαφερόμενους φορείς κατά το στάδιο της διαβούλευσης.

13. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, ενόψει των όσων γίνονται δεκτά στις παραπάνω σχετικές σκέψεις της παρούσας, δοθέντος ότι η υπό ανάθεση σύμβαση έχει ως αντικείμενο συγχρόνως τη μελέτη και την εκτέλεση (κατασκευή) έργου κατά το άρθρο 50 του ν. 4412/2016, ήταν υποχρεωτική η παρουσίαση του έργου και η διαβούλευση με τους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς να λάβουν μέρος στον διαγωνισμό επί των τευχών δημοπράτησής του, νομίμως δε διενεργήθηκε στις 11-06-2020. Συναφώς, στις 16-07-2020 και στη συνέχεια στις 20/07/2020 διά της δεύτερης ορθής επανάληψης η αναθέτουσα αρχή ανήρτησε Τεύχος Τροποποιήσεων/Διορθώσεων/Διευκρινήσεων, ύστερα από την υποβολή τευχών παρατηρήσεων από ενδιαφερόμενους για το διαγωνισμό του έργου, μετά την ως άνω αναφερόμενη διαβούλευση, μεταξύ των οποίων και της προσφεύγουσας. Και τούτο, διότι διά του τροποποιηθέντος σχετικού όρου του διαγωνισμού η αναθέτουσα αρχή γνωστοποίησε στους ενδιαφερόμενους στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού ότι ορίστηκε νέα ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών η 15η Σεπτεμβρίου 2020, και νέα ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών, η 21η Σεπτεμβρίου 2020, οι προθεσμίες δηλαδή παρατάθηκαν κατά διάστημα μεγαλύτερο του 1/3 της προθεσμίας των 35 ημερών που το άρθρο 27 του ν. 4412/2016 ορίζει για την επίμαχη ανοιχτή άνω των ορίων διαδικασία (αρχική καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στις 03-07-2020). Όλως επικουρικός και δοθέντος ότι

Αριθμός απόφασης: 13/2020

κατά την ημερομηνία εξέτασης της εν θέματι προσφυγής δεν είχε περιέλθει εις γνώση της ΑΕΠΠ η άσκηση οιαδήποτε προσφυγής κατά του προδιαληφθέντος Τεύχους Τροποποιήσεων, η ΑΕΠΠ δεν δύναται νομίμως να εξετάσει παρεμπιπτόντως υπό το πρίσμα των διατάξεων του άρθρου 367 παρ. 5 του ν. 4412/2016, το αν στα ως άνω αναφερόμενα τεύχη παρατηρήσεων των ενδιαφερόμενων για το διαγωνισμό του έργου, βάσιμα επισημαίνονται ουσιώδη σφάλματα και ελλείψεις στα στοιχεία των εγγράφων της σύμβασης, και αν συνακόλουθα, μη νομίμως η αναθέτουσα αρχή εξέδωσε το προσβαλλόμενο τεύχος περί Τροποποιήσεων /Διορθώσεων/Διευκρινίσεων των τευχών δημοπράτησης του έργου και συνακόλουθα μη νομίμως δεν ανακάλεσε τη διακήρυξη (ΑΕΠΠ 98/2020). Συνεπώς ο σχετικός ισχυρισμός της προσφεύγουσας που προβάλλεται το πρώτον δια του υπομνήματος απορρίπτεται ως αλυσιτελώς προβαλλόμενος.

14. Επειδή, στη συνέχεια, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι η διακήρυξη του επιμάχου διαγωνισμού δημοσιεύθηκε στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ στις 29.05.2020. Η προσφεύγουσα άσκησε προδικαστική προσφυγή κατ' αυτής ενώπιον της Α.Ε.Π.Π. στις 23.06.2020, ισχυριζόμενη ρητώς στην σελίδα 6 της προσφυγής της ότι έλαβε γνώση των όρων της διακηρύξεως στις 13.06.2020, επικαλούμενη με σαφήνεια το τεκμήριο γνώσης της διακήρυξης του άρθρου 4 περ. γ. του π.δ. 39/2017. Τούτος όμως ο ισχυρισμός απορρίπτεται ως αβάσιμος, διότι από την συνολική επισκόπηση του φακέλου της εξεταζόμενης υπόθεσης, προκύπτει ότι στις 11/06/2020 κατέθεσε διά του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού την υπ' αριθμ. πρωτ. 1081/2020 αίτηση προς την αναθέτουσα αρχή με θέμα «Αίτημα Χορήγησης Παράτασης της ημερομηνίας υποβολής προσφορών για τον διαγωνισμό επιλογής αναδόχου του έργου «ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΜΟΝΑΔΑΣ ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΙΑΣ ΑΣΤΙΚΩΝ ΣΤΕΡΕΩΝ ΑΠΟΒΛΗΤΩΝ (ΑΣΑ) ...», από την ανάγνωση της οποίας και τις τέσσερεις επάλληλες αιτιολογικές βάσεις αυτής, προκύπτει σε κάθε περίπτωση και κατά τρόπο μη δυνάμενο να αμφισβητηθεί, σύμφωνα και με τα ειδικώς κριθέντα στην σκέψη 5 της παρούσας, πλήρης και ενδελεχής γνώση του συνόλου των όρων της εν θέματι διακήρυξης από την προσφεύγουσα, η οποία άλλωστε την

Αριθμός απόφασης: 13/2020

οδήγησε να υποβάλλει προς την αναθέτουσα αρχή το οικείο αίτημα παράτασης της προθεσμίας υποβολής προσφορών. Ειδικότερα η προσφεύγουσα με την ως άνω προδιαληφθείσα αίτησή της προς την αναθέτουσα αρχή σημειώνει ότι «*Το χρονικό διάστημα των 33^{ωv} ημερών από την προκήρυξη του έργου έως την υποβολή προσφορών είναι πολύ μικρό και δεν επαρκεί για την εκπόνηση των απαιτούμενων μελετών και την κοστολόγηση του έργου, η επιλογή των τεχνικών λύσεων σχετικά με την τεχνολογία επεξεργασίας απορριμμάτων απαιτεί την συνεργασία με οίκους του εξωτερικού η οποία είναι χρονοβόρα, κατά την παρουσίαση του έργου την 11/06/2020 διατυπώθηκαν πολλά ερωτήματα τα οποία δεν είναι δυνατόν να απαντηθούν με την προβλεπόμενη διαδικασία του ΕΣΗΔΗΣ, καθόσον η πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ θα παραμείνει κλειστή από 12/06/2020 έως την 21/06/2020, το γεγονός αυτό θα καθυστερήσει την εκπόνηση μελετών και την κοστολόγηση του έργου εφόσον δεν θα υπάρξουν απαντήσεις σε βασικά ερωτήματα των συμμετεχόντων στην δημοπράτηση του έργου, η ποιότητα των μελετών προσφοράς προφανώς θα είναι λεπτομερειακή και η απαιτούμενη για ένα έργο με την σοβαρότητας του δημοπρατούμενου εφόσον, ο χρόνος για την υποβολή της προσφοράς δεν είναι ο ασφυκτικός χρόνος των 33^{ωv} ημερών που ορίζει η διακήρυξη. Με γνώμονα την εύρυθμη και ομαλή διεξαγωγή της δημοπράτησης του έργου, να παρατείνετε την ημερομηνία υποβολής προσφορών και ορίσετε ως νέα ημερομηνία την 01/09/2020».* Ως εκ τούτου, με βάση τα διδάγματα της κοινής πείρας και της λογικής προκύπτει ότι η προσφεύγουσα δεν ήταν δυνατόν σε καμία περίπτωση να προβεί στη σύνταξη εγγράφου αιτήματος παροχής πληθώρας ουσιωδών διευκρινίσεων προς την αναθέτουσα αρχή στις 11/06/2020, χωρίς να έχει πλήρη και ενδελεχή γνώση του συνόλου και κάθε πτυχής του κανονιστικού περιεχόμενου της εν θέματι διακήρυξης. Τουναντίον, η υποβολή πληθώρας διευκρινιστικών ερωτημάτων την 11.06.2020, όπως επίσης και πολυάριθμων παρατηρήσεων κατά το στάδιο της διαβούλευσης στις 23/06/2020, καταδεικνύει κατά τρόπο αντικειμενικό και μη δυνάμενο να αμφισβητηθεί ότι η προσφεύγουσα είχε λάβει πλήρη γνώση της διακήρυξης σαφώς σε προγενέστερο χρονικό σημείο από αυτό που επικαλείται και σε κάθε περίπτωση όχι σε χρόνο προγενέστερο της 11^{ης}.06.2020. Εξάλλου

Αριθμός απόφασης: 13/2020

και κατά τα ειδικώς κριθέντα στην σκέψη υπ' αριθμ. 5 της παρούσας, πραγματική γνώση, εξάλλου, της διακήρυξης έχει κριθεί, ότι συνάγεται μόνο από την υπό του προσφεύγοντος συνομολόγηση λήψης πλήρους γνώσης της σε συγκεκριμένη ημερομηνία (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 69/2009), και από την αίτηση προς τον φορέα που διενεργεί το διαγωνισμό περί παροχής διευκρινίσεων (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 1168/2009). Εν προκειμένω, μάλιστα, για το έντονο του ενδιαφέροντός της καθώς και για τον προσδιορισμό του ευλόγου χρόνου πλήρους γνώσης της διακήρυξης είναι ληπτέο υπ' όψη και το γεγονός ότι ήδη στις 11.06.2020 η προσφεύγουσα είχε υποβάλει στην αναθέτουσα αρχή αίτημα αναβολής της διενέργειας του διαγωνισμού (ΕΑ ΣΤΕ 62/2020 σκέψη 7).

15. Επειδή, ως προς τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας που προβάλλεται το πρώτον διά του από 15/07/2020 ως άνω υπομνήματος της, ήτοι, ότι η ημερομηνία πλήρους γνώσης της διακήρυξης εκ μέρους της είναι η 18^η/06/2020 ημερομηνία κατά την οποία έλαβε γνώση και της συνοδού γεωτεχνικής μελέτης της διακήρυξης, αυτός τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος. Τούτο διότι, αφενός οι όροι του παραδεκτού της κατάθεσης της προδικαστικής προσφυγής εξετάζονται αυτεπαγγέλτως από την ΑΕΠΠ, αφετέρου διότι απαραδέκτως, ενώ τούτο δεν προβλέπεται από το οικείο νομοθετικό πλαίσιο, επιχειρεί η προσφεύγουσα να μεταβάλλει ουσιωδώς τον ισχυρισμό της ως προς την ακριβή ημερομηνία πλήρους γνώσης του περιεχομένου της διακήρυξης εκ μέρους της και τούτο διότι με το υπόμνημα ενώπιον της ΑΕΠΠ παρέχεται η δυνατότητα αποκλειστικώς προς αντίκρουση των ισχυρισμών και απόψεων της αναθέτουσας αρχής και όχι για την θεμελίωση και δη κατά τρόπο αντιφατικό εν προκειμένω, ως προς τα ισχυριζόμενα από την ίδια στο σώμα της προσφυγής, των όρων του παραδεκτού της άσκησης της προσφυγής. Εξάλλου σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 1 εδ. γ ν. 4412/2016 σε συνδυασμό με το άρθρο 8 του ΠΔ 39/2017, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να περιέχει όλες ανεξαιρέτα τις νομικές και πραγματικές αιτιάσεις που να δικαιολογούν το αίτημά της. Ως εκ τούτου, είναι αδιάφορος ως προς την νομική του επιρροή ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας το πρώτον διά του υπομνήματος ότι η Γεωτεχνική Μελέτη, ως ουσιώδες

Αριθμός απόφασης: 13/2020

στοιχείο της διακήρυξης, περιήλθε εις γνώση της την 18η.6.2020, διότι στο κείμενο της προσφυγής της επικαλείται ρητώς ως ήδη προδιελήφθη ότι η ημερομηνία πλήρους γνώσης της διακήρυξης εκ μέρους της και άρα εκκίνησης της προθεσμίας προσβολής είναι η 13/06/2020. Επέκεινα και όλως επικουρικώς, ο εν θέματι ισχυρισμός απορρίπτεται και λόγω προδήλου αοριστίας του, καθώς από την εξέταση του περιεχομένου της προσφυγής καθώς επίσης και του τεύχους παρατηρήσεων της προσφεύγουσας, ουδόλως τεκμηριώνεται με ειδικό και εμπειριστατωμένο τρόπο, πως το περιεχόμενο και τα στοιχεία της οικείας γεωτεχνικής μελέτης καθιστούν αδύνατη ή ουσιωδώς δυσχερή την υποβολή προσφοράς εκ μέρους της προσφεύγουσας και την εν γένει συμμετοχή της στην διαγωνιστική διαδικασία, εφόσον σύμφωνα με τα ειδικώς ήδη κριθέντα η ερμηνεία αυτών των πρωτογενών δεδομένων, η συναγωγή πορισμάτων από αυτά, και η πλήρης και ορθή κατανόηση του περιεχομένου της πράξεως, το οποίο είναι πάντως, κατά τα προεκτεθέντα, υπ' όψη του ενδιαφερομένου, δεν συνιστά προϋπόθεση της υπό την ανωτέρω έννοια πλήρους γνώσεως, και, συνακόλουθα, η υποκειμενική αδυναμία κατανόησης ή η παρανόηση του περιεχομένου της διαθέσιμης πληροφορίας δεν αίρουν τη γνώση αυτή (ΕΑ ΣΤΕ 62/2020 σκέψη 6). Σημειωτέον δε, ότι στην ως άνω από 11/06/2020 προδιαληφθείσα αίτηση προς την αναθέτουσα αρχή η προσφεύγουσα ουδέν συμπεριέλαβε ως προς την ύπαρξη ή μη της γεωτεχνικής μελέτης, γεγονός που καταδεικνύει σαφώς ότι δεν την αξιολόγησε ως ουσιώδες και απαραίτητο στοιχείο της διακήρυξης προκειμένου να υποβάλλει προσφορά αφού την σχετική προς τούτο αίτηση, την υπέβαλλε στις 18/6/2020 ήτοι μια εβδομάδα μετά την προαναφερθείσα αίτηση, η υποβολή της οποίας ήτοι της από 11/06/2020 αίτησης παράτασης από μόνη της συνιστά τεκμήριο πλήρους γνώσης της διακήρυξης (ΕΑ ΣΤΕ 61/2020 σκέψη 7), ανεξαρτήτως της έλλειψης η μη της γεωτεχνικής μελέτης από τα έγγραφα της διακήρυξης. Συνεπώς, από τα ως άνω αναλυτικώς εκτεθέντα προκύπτει, ότι η καταληκτική ημερομηνία νομότυπης υποβολής προδικαστικής προσφυγής για την προσφεύγουσα είναι η 21/06/2020, ήτοι δέκα ημερολογιακές ημέρες από την πλήρη γνώση της προσβαλλόμενης πράξης, ημέρα, όμως, Κυριακή, και, συνεπώς, από τον

Αριθμός απόφασης: 13/2020

συνδυασμό των διατάξεων του άρθρου 12 του ΠΔ 38/2017, του άρθρου 10, παρ. 7, του Ν. 2690/1999 (Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας), του άρθρου 242 του Αστικού Κώδικα και του άρθρου Ι, παρ. 12, της από 29.12.1980 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου, η οποία κυρώθηκε με τον Ν. 1157/1981, παρατείνεται και λήγει μέχρι την επόμενη εργάσιμη ημέρα, δηλαδή την Δευτέρα 22/06/2020 (βλ. και ΑΕΠΠ Α16/2017, σκ. 3)]. Επέκεινα, ακόμα δε και στην υποθετική περίπτωση, που γινόταν επίκληση της αδυναμίας λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ για τα δημοσία έργα κατά τις ημερομηνίες από 12.06.2020 και ώρα 23:30 έως 22.06.2020 από την προσφεύγουσα, η οποία σημειωτέον, ουδόλως υποστηρίζεται από αυτήν, αλλά αντιθέτως αβασίμως υποστηρίζει, ότι *«Δεδομένης της δημοσίευσης της Διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ στις 29.5.2020, η Εταιρεία μας τεκμαίρεται ότι έλαβε πλήρη γνώση αυτής, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 περ. (γ) του ν. 4412/2016, στις 13.6.2020»*, τότε η προσφεύγουσα θα έπρεπε να ακολουθήσει την διαδικασία του άρθρου 8 παρ. 4 του π.δ 38/2017, όπου ορίζεται ότι *«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). Ως ημερομηνία υποβολής της προσφυγής θεωρείται η ημερομηνία παραλαβής της από την ΑΕΠΠ μέσω του ηλεκτρονικού ταχυδρομείου. Το αργότερο την επόμενη εργάσιμη ημέρα από την παραλαβή της προσφυγής, η ΑΕΠΠ ειδοποιεί ηλεκτρονικά τον προσφεύγοντα για την παραλαβή της προσφυγής και τον αριθμό πρωτοκόλλου αυτής»*. Πλην όμως, από την επισκόπηση του φακέλου προκύπτει ότι ουδέν συναφές έπραξε. Κατά συνέπεια, η εξεταζόμενη προσφυγή απορρίπτεται ως απαραδέκτως ασκηθείσα, λόγω εκπροθέσμου κατάθεσης.

16. Επειδή, τούτων δοθέντων και σύμφωνα με ό,τι κρίθηκε ανωτέρω, η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί ως εκπρόθεσμη, το

Αριθμός απόφασης: 13/2020

παραβόλο, δε, που κατέθεσε η προσφεύγουσα θα πρέπει να καταπέσει, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

17. Επειδή, παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των λόγων της προσφυγής.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...) ποσού δεκαπέντε χιλιάδων (15.000,00) Ευρώ της προσφεύγουσας.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 21 Ιουλίου 2020 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 24 Ιουλίου 2020.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

Φώτιος Θεοδ. Κασιγιαννης
Πρόεδρος Εφετών Δ.Δ. ε.τ.

Κων/νος Πουρναράς