

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**2<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 13.12.2018, με την εξής σύνθεση: Μαρία Μανδράκη Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Γερασιμούλα – Μαρία Δρακονταειδή και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 16.11.2018 (ημερομηνία καταχώρησης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1208/19.11.2018, του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» με διακριτικό τίτλο «.....», που εδρεύει στη ....., στο ....., νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της υπ' αριθ. 3073/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της ....., δυνάμει της οποίας έγινε δεκτή η προσφορά του συμμετέχοντος «.....» στην περαιτέρω διαγωνιστική διαδικασία που προκηρύχθηκε με την με ΑΔΑΜ ..... διακήρυξη για την ανάθεση της σύμβασης με αντικείμενο τη «Προμήθεια, εγκατάσταση και λειτουργία ρυθμιστών Εγκαταστάσεων Φωτεινής Σηματοδότησης», με εκτιμώμενη προϋπολογισθείσα αξία ύψους 219.727,80€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (177.180,00€ άνευ ΦΠΑ) και με κριτήριο για την ανάθεση της σύμβασης αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή).

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης πράξης κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά του συμμετέχοντος «.....» στην περαιτέρω

## Αριθμός απόφασης: 5 /2019

διαγωνιστική διαδικασία, αιτούμενη όπως απορριφθεί η συμμετοχή του εν λόγω διαγωνιζόμενου και αποκλειστεί της περαιτέρω διαγωνιστικής διαδικασίας, ανακηρυσσόμενης της ίδιας ως προσωρινής αναδόχου, η οποία και έχει παράσχει την πρώτη κατά σειρά μειοδοσίας καθ' όλα έγκυρη προσφορά, για τους ειδικότερα αναφερόμενους στην υπό εξέταση Προσφυγή της λόγους.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την με ΑΔΑΜ ..... διακήρυξη της ..... προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ για την ανάθεση της σύμβασης με αντικείμενο τη «Προμήθεια, εγκατάσταση και λειτουργία ρυθμιστών Εγκαταστάσεων Φωτεινής Σηματοδότησης», με εκτιμώμενη προϋπολογισθείσα αξία ύψους 219.727,80€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (και 177.180,00€ άνευ ΦΠΑ), με κριτήριο για την ανάθεση της σύμβασης αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή), η οποία διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 16.05.2018 καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 17.05.2018, όπου έλαβε συστημικό αριθμό α/α ..... Αντικείμενο της υπόψη σύμβασης είναι η προμήθεια, εγκατάσταση και ο προγραμματισμός και θέση σε λειτουργία σύμφωνα, με τις αρμοδίως εγκεκριμένες μελέτες, ρυθμιστών φωτεινής σηματοδότησης. Περιλαμβάνονται όλες οι εργασίες και υλικά που απαιτούνται προκειμένου να διασφαλισθεί η πλήρης εγκατάσταση και η απρόσκοπτη και ασφαλή λειτουργία τους (CPV: 34942000-2:Εξοπλισμός σηματοδότησης), σύμφωνα με τους όρους της οικείας διακήρυξης.

2. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 244110868959 0114 0096),

## Αριθμός απόφασης: 5 /2019

ποσού 885,90€, το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη της σύμβασης χωρίς ΦΠΑ, ήτοι εν προκειμένω επί ποσού 177.180,00€.

3. Επειδή, έχει γίνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017.

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (προμήθεια και υπηρεσία), της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 177.180,00€ χωρίς ΦΠΑ, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και του χρόνου δημοσίευσης της διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ (16.05.2018), σύμφωνα με τα άρθρα 61, 120, 376 και 379 -όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν- του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π.

5. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ. α'), έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ στις 08.11.2018, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 16.11.2018, ήτοι εντός της ως άνω προβλεπόμενης εκ του νόμου δεκαήμερης προθεσμίας.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της υπ' αριθ. 3073/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της ....., δυνάμει της οποίας έγινε δεκτή η προσφορά του συμμετέχοντος «.....» στην περαιτέρω διαγωνιστική διαδικασία που προκηρύχθηκε με την με ΑΔΑΜ ..... διακήρυξη της ..... για την ανάθεση της σύμβασης με αντικείμενο τη «Προμήθεια, εγκατάσταση και λειτουργία ρυθμιστών Εγκαταστάσεων Φωτεινής Σηματοδότησης», με εκτιμώμενη προϋπολογισθείσα αξία ύψους 219.727,80€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% και με κριτήριο για την ανάθεση της σύμβασης αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής, διότι όπως αναφέρει στην υπό

## Αριθμός απόφασης: 5 /2019

κρίση προσφυγή της, ο ως άνω συμμετέχων κλήθηκε από την αναθέτουσα αρχή να παράσχει περαιτέρω διευκρινίσεις κατ' άρθρο 102 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, για την υποβολή των οποίων του είχε παρασχεθεί επταήμερη προθεσμία, τις οποίες εντούτοις δεν υπέβαλε εντός της ως άνω ταχθείσας προθεσμίας. Ως εκ τούτου η Επιτροπή του διαγωνισμού εισηγήθηκε την απόρριψη της συμμετοχής του ως άνω διαγωνιζόμενου, μετά τη μη υποβολή από πλευράς του των αιτουμένων διευκρινίσεων, στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού, εντούτοις όπως αναφέρει η προσφεύγουσα, στη συνέχεια η Οικονομική Επιτροπή της ....., ανέβαλλε δύο φορές να λάβει απόφαση επί του ζητήματος της εγκρίσεως των πρακτικών 1 και 2 της Επιτροπής Διαγωνισμού, σύμφωνα με τα οποία κρίνονται, αντιστοίχως, αποδεκτές οι προσφορές της ίδιας και της συμμετέχουσας εταιρείας ..... και μετά το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών προσωρινή ανάδοχος η νυν προσφεύγουσα. Ωστόσο με την υπ' αριθμ. 3073/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, η αναθέτουσα αρχή αποφάσισε να μην εγκρίνει τα ως άνω πρακτικά της Επιτροπής Διαγωνισμού αλλά να κάνει δεκτή τη προσφορά του συμμετέχοντος «.....» με την αιτιολογία ότι στο επίδικο ζήτημα της χρηματοοικονομικής επάρκειας για το οποίο ζητήθηκαν και διευκρινήσεις αναφέρει τη λέξη «ΝΑΙ» στο ΤΕΥΔ, συνεπώς καλύπτεται κατά την αναθέτουσα αρχή η ως άνω απαίτηση περί οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας και αποφασίζεται κατ'ακολουθίαν να προχωρήσει η διαδικασία και για τον συμμετέχοντα «.....», στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού, ήτοι στην αποσφράγιση της οικονομικής του προσφοράς. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα στοιχειοθετεί το έννομο συμφέρον της στο γεγονός ότι έχει υποβάλει νομίμως και εμπροθέσμως την προσφορά της και εύλογα προσδοκά να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση, ισχυριζόμενη ότι έχει υποστεί ζημία από την προσβαλλόμενη πράξη κατά το μέρος που έγινε αποδεκτή η προσφορά του ως άνω συμμετέχοντος, ως μη πληρούσα τους τιθέμενους από την οικεία Διακήρυξη όρους, αφού, ως ισχυρίζεται, παραβιάζεται η νομοθεσία περί δημοσίων συμβάσεων καθώς και το κανονιστικό πλαίσιο της οικείας

## **Αριθμός απόφασης: 5 /2019**

διακήρυξης, αφού η επίμαχη προσφορά του ως άνω συμμετέχοντος δεν πληροί τις απαιτήσεις των όρων της διακήρυξης, καθίσταται συνεπώς απορριπτέα, όπερ ισχύει ακόμη και στις περιπτώσεις που η διακήρυξη δεν αναφέρει ρητά (κατά μείζονα δε λόγο, όταν ορίζει όπως εν προκειμένω) ότι οι εν λόγω απαιτήσεις τάσσονται επί ποινή αποκλεισμού (ΕΑΣΤΕ 79/ 2009, πρβλ. ΕΑΣΤΕ 26/2007 κ.ά). Η δε ανωτέρω έλλειψη, ήτοι της μη προσκόμισης της σχετικής βεβαίωσης, δεν αφορά, κατά τη προσφεύγουσα σε απλή τυπική έλλειψη αλλά σε έλλειψη των ελάχιστων εγγράφων εγγυήσεων σχετικών με την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια του συμμετέχοντος που εγγυώνται, εξασφαλίζουν και πιστοποιούν την καταλληλότητα και την ικανότητα του διαγωνιζόμενου για την προσήκουσα και άρτια εκτέλεση της επίμαχης προμήθειας/υπηρεσίας. Για το λόγο αυτό άλλωστε οι σχετικοί όροι της διακήρυξης έχουν τεθεί λόγω της σπουδαιότητας τους επί ποινή αποκλεισμού, ώστε να διασφαλιστεί η άρτια εκτέλεση της επίμαχης προμήθειας/υπηρεσίας και συνεπώς, η προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής εσφαλμένως κατά τη προσφεύγουσα δεν απέκλεισε εξαιτίας της ανωτέρω έλλειψης τον εν λόγω προσφέροντα θέτοντας ούτως εν αμφιβόλω την προσήκουσα και άρτια εκτέλεση της δημοπρατούμενης προμήθειας/ υπηρεσίας.

7. Επειδή, ειδικότερα η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η Οικονομική Επιτροπή της ..... όλως εσφαλμένως και κατά παράβαση ρητών διατάξεων του νόμου, έκρινε αποδεκτή, δυνάμει της προσβαλλόμενης απόφασης της, τη προσφορά του ως άνω συμμετέχοντος στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού, ήτοι στο άνοιγμα της οικονομικής προσφοράς του και αυτό διότι αντιθέτως όφειλε να έχει επισημάνει την πρόδηλη έλλειψη και πλημμέλεια της προσφοράς του, η οποία την καθιστά σε κάθε περίπτωση απορριπτέα, να έχει αποκλείσει τον εν λόγω προσφέροντα από την περαιτέρω διαγωνιστική διαδικασία και να έχει επικυρώσει εντέλει τα πρακτικά 1ου και 2ου σταδίου του Διαγωνισμού και τις σχετικές εισηγήσεις της Επιτροπής Διαγωνισμού που αναδείκνυαν ως προσωρινή ανάδοχο την ίδια, η οποία προσέφερε και την οικονομικότερη προσφορά.

## Αριθμός απόφασης: 5 /2019

8. Επειδή, με το με αριθμ. πρωτ. 14883/26.11.2018 έγγραφο της, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει τις απόψεις της σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 365 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 9 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 καθώς και στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης. Αιτείται με το ως άνω έγγραφο των απόψεων της η αναθέτουσα αρχή την απόρριψη της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής, διότι όπως υποστηρίζει η προσφορά του συμμετέχοντος ..... πληροί τα απαιτούμενα της διακήρυξης περί χρηματοοικονομικής επάρκειας. Αναφέρει συναφώς η αναθέτουσα αρχή ότι η ρητή καταφατική διατύπωση του ως άνω συμμετέχοντος στο σχετικό πεδίο του ΤΕΥΔ, η οποία μάλιστα αναγράφεται με κεφαλαία γράμματα και διαχωρίζεται με κόμμα, μονοσήμαντα οδηγεί στο συμπέρασμα ότι ο προσφέρων κατέχει την εν λόγω επάρκεια, συνεπώς πληροί τον σχετικό όρο της διακήρυξης και η τραπεζική βεβαίωση η οποία θα το πιστοποιήσει και επιβεβαιώσει, τελεί υπό έκδοση. Το γεγονός ότι η εν λόγω βεβαίωση δεν είχε εκδοθεί κατά το χρόνο υποβολής του ΤΕΥΔ, ούτε εντός της ταχθείσας προθεσμίας των επτά (7) ημερών που έθεσε η Επιτροπή Διαγωνισμού ζητώντας διευκρινήσεις, ουδόλως καταργεί το αναντίρρητο γεγονός ότι ο συμμετέχων ..... κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς κατείχε την απαιτούμενη εκ της διακήρυξης οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, που είναι άλλωστε και το εκ της διακήρυξης ζητούμενο. Εξάλλου στο ΤΕΥΔ δεν ζητείται πουθενά να προσκομισθεί το σώμα της βεβαίωσης αλλά αντιθέτως να δηλωθεί με σαφήνεια ότι η βεβαίωση μπορεί να εκδοθεί, για αυτό και ενώ ο συμμετέχων ..... θα μπορούσε απλά να δηλώσει συμφωνία με τα ζητούμενα στο αντίστοιχο πεδίο του ΤΕΥΔ, αναφέροντας στο σχετικό πεδίο καταφατική απάντηση (ενδεικτικά ΝΑΙ), έκρινε προτιμητέο να διευκρινίσει ότι η τραπεζική βεβαίωση είναι υπό έκδοση, το γεγονός δε ότι αποφάσισε να προβεί σε περαιτέρω των απαιτούμενων επεξηγήσεις, σε καμία περίπτωση δεν έπρεπε να σημάνει ότι θα αποκλεισθεί εξαιτίας αυτών από το διαγωνισμό, προβάλλει η αναθέτουσα αρχή ως συμπληρωματική αιτιολογία της ως άνω προσβαλλόμενης απόφασης της, και ισχυρίζεται εντέλει ότι επιβεβαιώθηκε και εκ των υστέρων ότι ο συμμετέχων ..... κατείχε την απαιτούμενη οικονομική και

## Αριθμός απόφασης: 5 /2019

χρηματοοικονομική επάρκεια, αφού εξεδόθη η από 20/6/2018 τραπεζική βεβαίωση της EUROBANK.

9. Επειδή, ο συμμετέχων «.....» στην ως άνω διαγωνιστική διαδικασία αποστέλλει μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ την από 09.12.2018 τιτλοφορούμενη «Παρέμβαση», χωρίς να χρησιμοποιεί το απαιτούμενο προς τούτο έντυπο αλλά κυρίως χωρίς να την καταθέτει/ αναρτά στο δικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, για το λόγο δε τούτο κρίνεται ότι υποβάλλεται τυπικά απαραδέκτως και παρέλκει συνεπώς η κατ' ουσίαν εξέταση της. Επιπροσθέτως σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ. 39/2017 η σχετική δεκαήμερη προθεσμία προς άσκηση παρέμβασης εκκινεί από την ημερομηνία κοινοποίησης της προσφυγής και όπως προκύπτει εν προκειμένω από την επισκόπηση των στοιχείων της υπόθεσης στο δικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής σε όλους τους συμμετέχοντες και δη στον ως άνω συμμετέχοντα την 18.11.2018 μέσω σχετικού μηνύματος στον σύνδεσμο «Επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, συνεπώς ο συμμετέχων/ παρεμβαίνων δύνατο να ασκήσει παραδεκτώς τη Παρέμβαση του μέχρι και την 28.11.2018.

10. Επειδή, με την με αριθμ. Α522/2018 Απόφαση της ΑΕΠΠ ανεστάλη η περαιτέρω πρόοδος της διαγωνιστικής διαδικασίας που προκηρύχθηκε με την με ΑΔΑΜ ..... διακήρυξη της ..... για την ανάθεση της σύμβασης με αντικείμενο τη «Προμήθεια, εγκατάσταση και λειτουργία ρυθμιστών Εγκαταστάσεων Φωτεινής Σηματοδότησης», με εκτιμώμενη προϋπολογισθείσα αξία ύψους 177.180,00€ χωρίς ΦΠΑ και με κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής μέχρι την έκδοση της παρούσας απόφασης επί της Προδικαστικής Προσφυγής.

11. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 18 παρ. 1 του Ν. 4412/2016: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και

## Αριθμός απόφασης: 5 /2019

*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».*

12. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, οι όροι της διακήρυξης δεσμεύουν τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους διαγωνιζόμενους, καθόσον η διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο διενέργειας του διαγωνισμού. Εφόσον, λοιπόν, προσδιορίζονται επακριβώς στην διακήρυξη τα προς συμμετοχή στο διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και ο τρόπος υποβολής, κατά την κατάθεση της προσφοράς, των δικαιολογητικών και λοιπών στοιχείων, ενόψει αυτών, αλλά και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα απαιτούμενα από την διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία κατά τον τρόπο και τη διαδικασία που η διακήρυξη επιβάλλει για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό (Ε.Α. ΣΤΕ 19/2011, ΣΤΕ 1329/2008).

13. Επειδή, στο άρθρο 2.2.5 της προκείμενης διακήρυξης με τίτλο Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια αναφέρεται: *«Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν/ παρέχουν: Δυνατότητα δανειοδότησης από τραπεζικό ή άλλο χρηματοπιστωτικό ίδρυμα, για ποσό 50.000,00 ευρώ τουλάχιστον, αν και εφόσον, ο οικονομικός φορέας αναδειχθεί προμηθευτής.»* Περαιτέρω στο άρθρο 2.2.9.2 με τίτλο Αποδεικτικά μέσα ορίζεται: *«Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016. Στην περίπτωση*



## **Αριθμός απόφασης: 5 /2019**

που προσφέρων οικονομικός φορέας ή ένωση αυτών στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.8. της παρούσας, οι φορείς στην ικανότητα των οποίων στηρίζεται υποχρεούνται στην υποβολή των δικαιολογητικών που αποδεικνύουν ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας και ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής κατά περίπτωση (παράγραφοι 2.2.4- 2.2.8). Ο οικονομικός φορέας υποχρεούται να αντικαταστήσει έναν φορέα στην ικανότητα του οποίου στηρίζεται, εφόσον ο τελευταίος δεν πληροί το σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίο συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού των παραγράφων 2.2.3.1, 2.2.3.2 και 2.2.3.3. Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής. Η δήλωση για την πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων εμπεριέχεται στο Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) του άρθρου 79 παρ. 4 ν. 4412/2016. Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα ως άνω δικαιολογητικά και αυτά εξακολουθούν να ισχύουν. [...] Για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της παραγράφου 2.2.5 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν έγγραφο τραπεζικού ή άλλου χρηματοπιστωτικού ιδρύματος που να δηλώνεται ότι θα εξετάσει αίτημα του διαγωνιζόμενου για δανειοδότηση ποσού πενήντα χιλιάδων ευρώ (50.000€). Εάν ο οικονομικός φορέας, για βάσιμο λόγο, δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα ανωτέρω δικαιολογητικά, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο κατάλληλο έγγραφο». Στο πεδίο 2.4.1 με τίτλο Γενικοί όροι υποβολής προσφορών: «Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα V της Διακήρυξης, για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας της προμήθειας ανά είδος/μήμα. Δεν επιτρέπονται εναλλακτικές

## Αριθμός απόφασης: 5 /2019

προσφορές. Η ένωση οικονομικών φορέων υποβάλλει κοινή προσφορά, η οποία υπογράφεται υποχρεωτικά ηλεκτρονικά είτε από όλους τους οικονομικούς φορείς που αποτελούν την ένωση, είτε από εκπρόσωπό τους νομίμως εξουσιοδοτημένο. Στην προσφορά, απαραίτητως πρέπει να προσδιορίζεται η έκταση και το είδος της συμμετοχής του (συμπεριλαμβανομένης της κατανομής αμοιβής μεταξύ τους) κάθε μέλους της ένωσης, καθώς και ο εκπρόσωπος/συντονιστής αυτής. [...] 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας, β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης, γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας και το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, δ) η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλλει δύο ή περισσότερες προσφορές. Ο περιορισμός αυτός ισχύει, υπό τους όρους της παραγράφου 2.2.3.3 περ. της παρούσας ( περ. γ' της παρ. 4 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016) και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων ε) η οποία είναι υπό αίρεση, στ) η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής, ζ) η οποία παρουσιάζει

## **Αριθμός απόφασης: 5 /2019**

ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης». Τέλος στο πεδίο 2.1.3 με τίτλο Παροχή Διευκρινίσεων ορίζεται: «Τα σχετικά αιτήματα παροχής διευκρινίσεων υποβάλλονται ηλεκτρονικά, το αργότερο δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών (ήτοι μέχρι 29/05/2018) και απαντώνται αντίστοιχα, στο πλαίσιο της παρούσας, στη σχετική ηλεκτρονική διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ, η οποία είναι προσβάσιμη μέσω της διαδικτυακής πύλης [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr). Αιτήματα παροχής συμπληρωματικών πληροφοριών - διευκρινίσεων υποβάλλονται από εγγεγραμμένους στο σύστημα οικονομικούς φορείς, δηλαδή από εκείνους που διαθέτουν σχετικά διαπιστευτήρια που τους έχουν χορηγηθεί (όνομα χρήστη και κωδικό πρόσβασης) και απαραίτητα το ηλεκτρονικό αρχείο με το κείμενο των ερωτημάτων είναι ηλεκτρονικά υπογεγραμμένο. Αιτήματα παροχής διευκρινίσεων που υποβάλλονται είτε με άλλο τρόπο είτε το ηλεκτρονικό αρχείο που τα συνοδεύει δεν είναι ηλεκτρονικά υπογεγραμμένο, δεν εξετάζονται. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να παρατείνει την προθεσμία παραλαβής των προσφορών, ούτως ώστε όλοι οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς να μπορούν να λάβουν γνώση όλων των αναγκαίων πληροφοριών για την κατάρτιση των προσφορών στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) Όταν, για οποιονδήποτε λόγο, πρόσθετες πληροφορίες, αν και ζητήθηκαν από τον οικονομικό φορέα έγκαιρα δεν έχουν παρασχεθεί το αργότερο τέσσερις (4) ημέρες πριν από την προθεσμία που ορίζεται για την παραλαβή των προσφορών. β) Όταν τα έγγραφα της σύμβασης υφίστανται σημαντικές αλλαγές. Η διάρκεια της παράτασης θα είναι ανάλογη με τη σπουδαιότητα των πληροφοριών που ζητήθηκαν ή των αλλαγών. Όταν οι πρόσθετες πληροφορίες δεν έχουν ζητηθεί έγκαιρα ή δεν έχουν σημασία για την προετοιμασία κατάλληλων προσφορών, δεν απαιτείται παράταση των προθεσμιών».

14. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 79 του Ν. 4412/2016 «Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής», με το οποίο ενσωματώθηκε στην ελληνική

## **Αριθμός απόφασης: 5 /2019**

έννομη τάξη το άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ)» ορίζεται ότι: «1. ... 2. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων «πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328», οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση του Ν. 1599/1986 (Α' 75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84 και δ) εφόσον η εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεση σύμβασης υπερβαίνει το ένα εκατομμύριο (1.000.000) ευρώ εκτός ΦΠΑ, ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005 (Α' 30). Τα δεύτερο έως πέμπτο εδάφια της παραγράφου 1 εφαρμόζονται αναλόγως και στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων. 3. ... 4. Για τις συμβάσεις κάτω των ορίων, η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53, μπορεί να εκδίδει αντίστοιχο τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης, όπου απαιτείται, κατά τις διατάξεις του παρόντος. Μέχρι την έκδοση του τυποποιημένου εντύπου του προηγούμενου εδαφίου, γίνεται δεκτή υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986»

15. Επειδή, κατά την έννοια των ως άνω διατάξεων, το Ε.Ε.Ε.Σ. αποτελεί πρότυπο τεύχος με δεσμευτική ισχύ, το οποίο χρησιμοποιείται υποχρεωτικά από τις αναθέτουσες αρχές σε διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων του Βιβλίου Ι του Ν.4412/2016 άνω των ορίων, προκειμένου οι συμμετέχοντες στις ως άνω διαγωνιστικές διαδικασίες, κατά το χρόνο υποβολής των αιτήσεων συμμετοχής ή των προσφορών τους να δηλώνουν υπεύθυνα ότι, αντιστοίχως προς τις απαιτήσεις της διακήρυξης, δεν εμπíπτουν στις καταστάσεις εκείνες που συνιστούν λόγους αποκλεισμού όπως και ότι πληρούν

## Αριθμός απόφασης: 5 /2019

τα ανάλογα με τη διακήρυξη κριτήρια ποιοτικής επιλογής, ως προκαταρκτική απόδειξη της προσωπικής τους κατάστασης, ώστε να θεμελιώσουν κατ' αρχήν το δικαίωμα συμμετοχής τους στο διαγωνισμό (βλ. Α.Ε.Π.Π 136/2017), ενώ τα αυτά ισχύουν και στην περίπτωση του Τ.Ε.Υ.Δ. αναφορικά με διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων του Βιβλίου Ι του Ν. 4412/2016 κάτω των ορίων.

16. Επειδή, σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει όλες τις διαγωνιστικές διαδικασίες για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων, όλες οι διατάξεις της διακήρυξης που αφορούν τους τύπους, οι οποίοι πρέπει να τηρηθούν κατά τη διαδικασία αυτή, καθιερώνουν ουσιώδεις όρους που εξυπηρετούν τις αρχές της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών, της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους, με αποτέλεσμα τυχόν μη συμμόρφωση με αυτούς να επάγεται την απόρριψη της προσφοράς των διαγωνιζομένων (ΣτΕ 1971, 1970, 1969/2013, ΕΑ ΣτΕ 689/2011, ΕΣ Τμημ. VI 2495/2009, 1949/2009).

17. Επειδή, από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης και τη συνδυαστική εφαρμογή των ως άνω αναλυτικών αναφερθέντων (βλ. σκ. 12-15) προκύπτει εν προκειμένω ότι, στην επίμαχη με ΑΔΑΜ ..... διακήρυξη της ..... ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ για την ανάθεση της σύμβασης με αντικείμενο τη «Προμήθεια, εγκατάσταση και λειτουργία ρυθμιστών Εγκαταστάσεων Φωτεινής Σηματοδότησης», προκειμένου για την πλήρωση της απαιτούμενης οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας για την εν λόγω διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν/παρέχουν δυνατότητα δανειοδότησης από τραπεζικό ή άλλο χρηματοπιστωτικό ίδρυμα, για ποσό 50.000,00€ τουλάχιστον. Προς τούτο άλλωστε η αναθέτουσα αρχή διαμόρφωσε και το ΤΕΥΔ που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της Διακήρυξης, όπου στο σχετικό πεδίο Β. με τίτλο Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια στην αριστερή στήλη αναγράφεται «Δυνατότητα δανειοδότησης από τραπεζικό ή άλλο χρηματοπιστωτικό ίδρυμα,

## Αριθμός απόφασης: 5 /2019

για ποσό 50.000,00 ευρώ τουλάχιστον, αν και εφόσον, ο οικονομικός φορέας αναδειχθεί προμηθευτής. Εάν η σχετική τεκμηρίωση που ενδέχεται να έχει προσδιοριστεί στη σχετική προκήρυξη ή στα έγγραφα της σύμβασης διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε», ενώ στη δεξιά στήλη αυτού του πεδίου δίδεται η δυνατότητα απάντησης των συμμετεχόντων. Η συμμετέχουσα εταιρεία και νυν προσφεύγουσα συμπληρώνει το ως άνω πεδίο του ΤΕΥΔ και αναφέρει: «Η ..... διαθέτει την Οικονομική και Χρηματοοικονομική επάρκεια που ζητείται στο άρθρο 2.2.5 της Διακήρυξης. Η ..... διαθέτει δυνατότητας Δανειοδότησης από τραπεζικό ίδρυμα (ΕΘΝΙΚΗ ΤΡΑΠΕΖΑ ΤΗΣ ΕΛΛΑΔΑΣ Α.Ε. –Κατάστημα Πλ. Βάθης 108, Επιστολή Τράπεζας με αρ. πρωτ. 0990/05.06.2018, σε περίπτωση που αναδειχθεί προμηθευτής της εν λόγω σύμβασης, ποσού 50.000 ευρώ τουλάχιστον, το οποίο καλύπτει την απαίτηση του άρθρου 2.2.5 της Διακήρυξης». Ο συμμετέχων ....., κατά της προσφοράς του οποίου στρέφεται η προσφεύγουσα, συμπληρώνει το ως άνω πεδίο του ΤΕΥΔ περί Οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας και αναφέρει: «ΝΑΙ, έχει γίνει αίτηση σε τραπεζικό ίδρυμα για δυνατότητα δανειοδότησης ποσού 50.000 ευρώ, αν και εφόσον αναδειχθώ προμηθευτής και αναμένεται η σχετική βεβαίωση». Επιπλέον δε η συμμετέχουσα εταιρεία ....., η οποία εν προκειμένω στηρίζεται στην ικανότητα τρίτου για την πλήρωση της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, διατυπώνει στο σχετικό πεδίο του κατατεθέντος ΤΕΥΔ: «Θα στηριχτούμε στην ικανότητα της ..... η οποία διαθέτει την απαιτούμενη οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια (Βλέπετε και ΤΕΥΔ τρίτου φορέα .....)» και στο ΤΕΥΔ της τρίτης ως άνω δανείζουσας εταιρίας στη συμμετέχουσα στον υπόψη διαγωνισμό εταιρεία ....., αναφέρεται: «Η ..... διαθέτει την απαιτούμενη οικονομική – χρηματοοικονομική επάρκεια που ζητείται στα άρθρα 2.2.5 & 2.2.9.2.B3 της σχετικής διακήρυξης. Συγκεκριμένα, η ..... διαθέτει βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας Τράπεζας Ε.Τ.Ε. με αριθμ. πρωτ.: 000324, ημερομηνία 05/06/2018 όπου αναφέρεται ότι: «Σε περίπτωση που η εταιρεία ..... αναδειχθεί ανάδοχος του ανωτέρω έργου, η Τράπεζα

## Αριθμός απόφασης: 5 /2019

προτίθεται να εξετάσει αίτημα χρηματοδότησης που αντιστοιχεί σε ποσό ύψους €50.000,00 τουλάχιστον, με βάση τα εκάστοτε τραπεζικά κριτήρια, τους ισχύοντες νομισματοπιστωτικούς κανόνες, την οικονομική κατάσταση και τις προοπτικές της εταιρείας κατά το χρόνο της υποβολής του χωρίς να αναλαμβάνει με τη παρούσα, οποιαδήποτε δέσμευση ικανοποίησης του».

18. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης και εξαιτίας της αναγραφής από τον συμμετέχοντα ..... στο σχετικό πεδίο του προσκομισθέντος από αυτόν ΤΕΥΔ ότι δηλαδή έχει γίνει αίτηση σε τραπεζικό ίδρυμα για δυνατότητα δανειοδότησης ποσού 50.000 ευρώ, αν και εφόσον αναδειχθεί προμηθευτής και αναμένεται η σχετική βεβαίωση, η αναθέτουσα αρχή προέβη στο από 14.06.2018 αίτημα διευκρινίσεων προς τον ως άνω συμμετέχοντα, το οποίο και αναρτά στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 14.06.2018, όπου διατυπώνονται τα εξής: «Στα πλαίσια της διαγωνιστικής διαδικασίας, παρακαλούμε να μας διευκρινίσετε, εντός επτά (7) ημερών από τη λήψη της παρούσας, εάν διαθέτετε την απαιτούμενη οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια της παραγράφου 2.2.5 της διακήρυξης, δηλαδή εάν διαθέτετε έγγραφο τραπεζικού ή άλλου χρηματοπιστωτικού ιδρύματος που να δηλώνεται ότι θα εξετάσει αίτημα σας για δανειοδότηση ποσού πενήντα χιλιάδων ευρώ (50.000€) εάν αναδειχθείτε πάροχος. Σημειώνεται ότι στο ΤΕΥΔ που έχετε υποβάλει (Μέρος IV Β) έχετε δηλώσει μόνο ότι έχετε υποβάλει σχετικό αίτημα σε τραπεζικό ίδρυμα». Ενόψει των ως άνω, η ταχθείσα από την αναθέτουσα αρχή προθεσμία παροχής διευκρινίσεων έληγε την 21.06.2018, ημερομηνία μάλιστα κατά την οποία η αναθέτουσα αρχή μέσω ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού προέβη με το με αριθμ. πρωτ. 7091/21.06.2018 έγγραφο της σε ειδική πρόσκληση για άνοιγμα των οικονομικών προσφορών την 22.06.2018, σύμφωνα με το άρθρο 3.1.2. της διακήρυξης και μετά τον έλεγχο των δικαιολογητικών και της τεχνικής προσφοράς που υποβλήθηκαν από τους συμμετέχοντες στον υπόψη διαγωνισμό, όπως αναφέρεται στο εν λόγω έγγραφο. Όπως δε προκύπτει από τα ως άνω αναφερόμενα, η αναθέτουσα αρχή ήδη την 21.06.2018 –ημερομηνία λήξης της προθεσμίας παροχής διευκρινίσεων σύμφωνα με το ως άνω

## Αριθμός απόφασης: 5 /2019

έγγραφο αίτημα της αναθέτουσας αρχής- είχε προβεί στον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και της τεχνικής προσφοράς των συμμετεχόντων, η απαιτούμενη δε διευκρίνηση δεν είχε παρασχεθεί από τον συμμετέχοντα ....., όπερ και μετά βεβαιότητας αποδεικνύεται από την με αριθμ. 2167/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, αναρτηθείσας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ την 13.08.2018, όπου αποφασίζεται η αναβολή του θέματος προκειμένου να ληφθεί νομική γνωμοδότηση, παρόλο που όπως διαλαμβάνεται σε αυτή την απόφαση, η εισήγηση της Επιτροπής είναι: « ...έχοντας υπόψη την ηλεκτρονική αποσφράγιση του υποφακέλου δικαιολογητικών - τεχνικής προσφοράς που πραγματοποιήθηκε στις 14/06/2017 και ώρα 10:00 π.μ. και μετά των έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικής προσφοράς των διαγωνιζομένων, η Ε.Α.Π. μέσω του Προέδρου της, ζήτησε διευκρινήσεις από τη συμμετέχουσα εταιρεία «.....», δίνοντάς της επταήμερη προθεσμία υποβολής των διευκρινήσεων. Μετά το πέρας των ημερών και αφού η εταιρεία «.....» δεν υπέβαλλε διευκρινήσεις η Ε.Α.Π. προχώρησε στη σύνταξη του 1<sup>ου</sup> πρακτικού, σύμφωνα με το οποίο: Αποδέχεται τη συμμετοχή των εταιρειών ..... & ..... και αποκλείει τη συμμετοχή της εταιρείας «.....» λόγω μη υποβολής των συμπληρωματικών διευκρινήσεων που ζητήθηκαν. [...] Στις 22.06.2018 και ώρα 09:00 π.μ. έγινε η αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών των συμμετεχόντων που πέρασαν στο 2<sup>ο</sup> στάδιο του διαγωνισμού και προέκυψε η κάτωθι σειρά μειοδοσίας: ..... 1<sup>η</sup> με προσφερόμενο ποσό 94.960,00€ και ποσοστό έκπτωσης 46,40% και ..... 2<sup>η</sup> με προσφερόμενο ποσό 164.860,00€ και ποσοστό έκπτωσης 6,95%». Έτι περαιτέρω και με την με αριθμ. 2579/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, αναρτηθείσας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ την 17.10.2018, εμφανίζεται ότι τα δεδομένα της υπόθεσης παραμένουν ως είχαν και την 13.08.2018, ήτοι η εισήγηση της Επιτροπής του διαγωνισμού για αποκλεισμό του συμμετέχοντος ..... λόγω μη υποβολής των απαιτούμενων διευκρινήσεων



## **Αριθμός απόφασης: 5 /2019**

και εισήγηση της για ανακήρυξη της συμμετέχουσας εταιρείας ..... προσωρινής αναδόχου ως πρώτης στη σειρά μειοδοσίας, μετά το άνοιγμα και των οικονομικών προσφορών, πλην όμως και με αυτή την απόφαση της αναθέτουσας αρχής, όπως και με τη πρότερη (2167/2018) που απεφασίσθη η αναβολή προκειμένου για λήψη νομικής γνωμοδότησης, αποφασίζεται η αναβολή του θέματος σε επόμενη συνεδρίαση της Οικονομικής Επιτροπής. Δια της προσβαλλομένης εντέλει απόφασης με αριθμ. 3073/2018 και ενώ η εισήγηση της Επιτροπής παραμένει ως αποτυπώνεται ανωτέρω, αφού ως προκύπτει από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού αλλά και των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης, ούτε την 08.11.2018 που αναρτήθηκε η απόφαση στο δικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ πολλώ δε μάλλον ούτε την 23.10.2018 που ελήφθη η απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, παρασχέθηκε από τον συμμετέχοντα ..... η απαιτούμενη διευκρίνιση, αποφασίζεται από την αναθέτουσα αρχή να γίνει δεκτή η προσφορά της εταιρείας «.....» με την αιτιολογία ότι στο επίδικο ζήτημα της χρηματοοικονομικής επάρκειας αναφέρει τη λέξη «ΝΑΙ» και να προχωρήσει η διαδικασία και για την εταιρεία «.....» στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού ήτοι στην αποσφράγιση της οικονομικής της προσφοράς.

19. Επειδή, έγγραφο σχετικό με τη χρηματοοικονομική επάρκεια του συμμετέχοντος ..... εμφανίζεται κατά το πρώτον, στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την 27.11.2018 και συγκεκριμένα βεβαίωση της τράπεζας EUROBANK εμφανίσιμη ότι απεστάλη με τηλεομοιοτυπία την 20.06.2018. Ενόψει εντούτοις των ως άνω αναλυτικώς αναφερθέντων (βλ. σκ. 17-18) και δη τη λήψη των σχετικών αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής (2167, 2579, 3073/2018) το κρίσιμο νομικό ζήτημα που εν προκειμένω ανέκυψε και τελικά «επιλύθηκε» δια της προσβαλλόμενης είναι η συνέπεια της μη προσκόμισης της απαιτούμενης διευκρίνισης από τον ως άνω συμμετέχοντα που όχι μόνο δεν θεραπεύτηκε με την από 23.10.2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής (3073/2018), αφού ούτε τότε είχε προσκομισθεί, αλλά ελύθη από την αναθέτουσα αρχή αποφασίζοντας ότι τελικά δεν απαιτείται, με

## Αριθμός απόφασης: 5 /2019

την αιτιολογία ότι η μονοσήμαντη καταφατική απάντηση του ως άνω συμμετέχοντα στο προσκομισθέν από αυτόν ΤΕΥΔ καλύπτει την απαίτηση της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της υπόψη σύμβασης. Στη περίπτωση όμως που ίσχυε τούτη η νομική βάση της προσβαλλομένης, κατά λογική ακολουθία δεν θα απαιτείτο εξυπαρχής αίτημα σχετικών διευκρινήσεων από την αναθέτουσα αρχή που έλαβε σώμα με το από 14.06.2018 έγγραφο της (βλ. σκ.18), βάσει του κανονιστικού πλαισίου της διακήρυξης (βλ. σκ.13).

20. Επειδή, από τη συνδυαστική εφαρμογή των όρων της υπόψη διακήρυξης (βλ. σκ. 13) προκύπτει εναργώς ότι για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της παραγράφου 2.2.5 της διακήρυξης οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν έγγραφο τραπεζικού ή άλλου χρηματοπιστωτικού ιδρύματος που να δηλώνεται ότι θα εξετάσει αίτημα του διαγωνιζόμενου για δανειοδότηση ποσού πενήντα χιλιάδων ευρώ (50.000€). Εάν δε ο οικονομικός φορέας, για βάσιμο λόγο, δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα ανωτέρω δικαιολογητικά, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο κατάλληλο έγγραφο. Περαιτέρω, το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8 της διακήρυξης, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016. Όπως ήδη αναφέρεται, στους όρους αυτούς συμμορφώθηκαν πλήρως οι λοιποί συμμετέχοντες (βλ. σκ. 16) πλην του ..... στον οποίο και τάχθηκε προθεσμία προς διευκρίνηση και συνεπώς προς θεραπεία της ως άνω πλημμέλειας του, την οποία προθεσμία (7ήμερη) όχι απλά δεν τήρησε αλλά μέχρι και την ημερομηνία έκδοσης και κοινοποίησης της προσβαλλομένης στους συμμετέχοντες –ήτοι την 08.11.2018- δεν συμμορφώθηκε σε αυτή και δη κατά το μείζον στο κανονιστικό πλαίσιο της διακήρυξης και στους τιθέμενους σχετικούς όρους αυτής.

## **Αριθμός απόφασης: 5 /2019**

21. Επειδή, κατ'ακολουθίαν εσφαλμένως η αναθέτουσα αρχή διά της προσβαλλομένης έκανε δεκτή τη προσφορά του ως άνω συμμετέχοντος και προχώρησε στο άνοιγμα της οικονομικής του προσφοράς, αβασίμως δε (η αναθέτουσα αρχή) προβάλλει με την αιτιολογία της τόσο στη προσβαλλόμενη απόφαση όσο και στο έγγραφο των απόψεων της ότι η επίμαχη προσφορά είναι σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αφού εν προκειμένω και στο πλαίσιο τήρησης της αρχής της ίσης μεταχείρισης στην οποία προσβλέπει άλλωστε η αρχή της τυπικότητας των δημοσίων διαγωνισμών, δεν αρκεί η δηλούμενη πρόθεση του συμμετέχοντος διαγωνιζόμενου ότι πληροί την απαιτούμενη οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια αλλά πρέπει και να την αποδεικνύει αφενός με την προσήκουσα συμπλήρωση του ΤΕΥΔ αφετέρου με την ύπαρξη ή προσκόμιση των απαιτούμενων αποδεικτικών μέσων που ορίζει η διακήρυξη.

22. Επειδή, επομένως, οι λόγοι προσφυγής κρίνονται βάσιμοι και η παρούσα Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

23. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 244110868959 0114 0096) ποσού 885,90€ πρέπει να επιστραφεί, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται τη Προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αριθ. 3073/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της ....., η οποία εκδόθηκε στο πλαίσιο διαγωνιστικής διαδικασίας που προκηρύχθηκε με την με ΑΔΑΜ ..... διακήρυξη της ..... για την ανάθεση της σύμβασης με αντικείμενο τη «Προμήθεια, εγκατάσταση και λειτουργία ρυθμιστών Εγκαταστάσεων Φωτεινής Σηματοδότησης», με εκτιμώμενη προϋπολογισθείσα αξία ύψους 177.180,00€ άνευ ΦΠΑ και με

**Αριθμός απόφασης: 5 /2019**

κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής καθ' ο μέρος κάνει δεκτή τη προσφορά του συμμετέχοντος «.....».

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στη προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη στις 13 Δεκεμβρίου 2018 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 02 Ιανουαρίου 2019.

**Η Πρόεδρος**

**Ο Γραμματέας**

**Μαρία Κων. Μανδράκη**

**Αλέξανδρος Γρυπάρης**