

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 15.01.2019, με την εξής σύνθεση: Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη, Πρόεδρος, Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Εισηγητής και Κυριακή Σιδηροπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 21.12.2018 (ημερομηνία καταχώρησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων) Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1369/24.12.2018, του οικονομικού φορέα με την επωνυμία [...], που εδρεύει στη [...], οδός [...], αρ. [...], όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Κατά της αναθέτουσας αρχής, Δήμος Ευόσμου - Κορδελιού, που εδρεύει στον Εύοσμο Θεσσαλονίκης, οδός Π. Μελά, αρ. 24 και κατά της υπ' αριθ. Πρωτ. 451/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ευόσμου - Κορδελιού (εφεξής η «προσβαλλόμενη»), αναφορικά με την υπ' αριθ. 21346/07.05.2018 Διακήρυξη και το Τμήμα Γ αυτής για την ανάδειξη αναδόχου για την «Προμήθεια εξοπλισμού οπτικοακουστικής εγκατάστασης για το Πολυλειτουργικό Κέντρο - Θέατρο του Δήμου Κορδελιού- Ευόσμου» (αρ. μελ. 265/2017).

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης πράξης, κατά το μέρος που με αυτήν κατέπεσε η κατατεθείσα, από την προσφεύγουσα, εγγυητική επιστολή συμμετοχής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

Αριθμός απόφασης: 48/2019

1. Επειδή, με την υπ' αριθ. 21346/07.05.2018 Διακήρυξη του Δήμου Ευόσμου - Κορδελιού προκηρύχθηκε η διενέργεια ανοικτού, δημόσιου, ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου για την «Προμήθεια εξοπλισμού του Πολυλειτουργικού Κέντρου - Θεάτρου του Δήμου Κορδελιού - Ευόσμου», διαιρούμενη στα τμήματα: Α. «Προμήθεια πινακίδων εξωτερικής και εσωτερική σήμανσης για το Πολυλειτουργικό Κέντρο - Θεάτρου του Δήμου Κορδελιού - Ευόσμου», όπως περιγράφεται στη μελέτη 263/2017, Β. «Προμήθεια κινητών καθισμάτων και καθιστικού για το Πολυλειτουργικό Κέντρο - Θεάτρου του Δήμου Κορδελιού - Ευόσμου», όπως περιγράφεται στη μελέτη 264/2017 και Γ. «Προμήθεια εξοπλισμού οπτικοακουστικής εγκατάστασης για το Πολυλειτουργικό Κέντρο - Θεάτρο του Δήμου Κορδελιού- Ευόσμου», όπως περιγράφεται στη μελέτη 265/2017, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, για το σύνολο των ειδών κάθε τμήματος, συνολικής προϋπολογισθείσης αξίας 265.816,48 € μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., η οποία καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 08.05.2018 με ΑΔΑΜ: 18PROC003056078 καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 09.05.2018, όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό για το Τμήμα Γ για το οποίο ασκείται η παρούσα: α/α 55890.

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 1.210,00 € (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 249363351959 0219 0017), το οποίο και υπολογίζεται σε ποσοστό 0,5% επί της προϋπολογιζόμενης δαπάνης του τμήματος της σύμβασης για το οποίο ασκείται η Προσφυγή, εν προκειμένω του Τμήματος Γ, προϋπολογισμού 241.935,48€, χωρίς Φ.Π.Α. Το εν λόγω ποσό πληρώθηκε σύμφωνα με το προσκομιζόμενο e-παράβολο αυτόματης δέσμευσης, το οποίο έχει εκδοθεί για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.) και την προσκομιζόμενη απόδειξη πληρωμής.

Αριθμός απόφασης: 48/2019

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

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (προμήθεια), της κατά τα ανωτέρω προϋπολογισθείσας δαπάνης του χωρίς Φ.Π.Α. (265.816,48 €), σύμφωνα με τα άρθρα 345 παρ. 1 και 6 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και του χρόνου αποστολής της Προκήρυξης προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. (07.05.2018), σύμφωνα με τα άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 - όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν - του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στις διατάξεις του Βιβλίου II του Ν. 4412/2016 και συνεπώς υπάγεται στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π. και στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, σύμφωνα με την παρ. 1 (α) του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 (γ) του Π.Δ. 39/2017, έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα στις 11.12.2018 και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 21.12.2018, ήτοι εντός της δεκαήμερης, προβλεπόμενης εκ του νόμου, προθεσμίας.

6. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και με προφανές έννομο συμφέρον, άμεσο, προσωπικό και ενεστώς, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της υπόψη προσβαλλόμενης, δοθέντος ότι δραστηριοποιείται στο χώρο του αντικειμένου του υπό εξέταση διαγωνισμού, υπέβαλε την προσφορά της στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία, ανεδήχθη προσωρινή ανάδοχος και εν συνεχεία, στο στάδιο προσκόμισης και ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, απερρίφθη η προσφορά της και κατέπεσε η κατατεθείσα από αυτήν εγγυητική επιστολή συμμετοχής, μη συννόμως κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στους λόγους της Προσφυγής της. Συνεπώς παραδεκτώς και έχουσα έννομο συμφέρον για το λόγο αυτόν, αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης και την επιστροφή της καταπεσούσης εγγυητικής επιστολής συμμετοχής, δοθέντος ότι εν προκειμένω, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης πράξης

Αριθμός απόφασης: 48/2019

κατά το μέρος που αφορά στην επιβολή σε βάρος της κύρωσης περί κατάπτωσης της εγγύησης συμμετοχής της διότι εξ' αυτού του λόγου βλάπτεται οικονομικά και υφίσταται ισόπωση με την εγγυητική επιστολή που προσκόμισε οικονομική ζημία.

7. Επειδή, με το υπ' αριθ. πρωτ. 59042/27.11.2018 έγγραφό της, η αναθέτουσα αρχή εκφράζει τις απόψεις της επί της εν λόγω Προσφυγής, αιτούμενη όπως απορριφθούν οι προβαλλόμενοι με αυτήν λόγοι ως νόμω και ουσία αβάσιμοι, κατά τα ειδικότερα υποστηριζόμενα.

8. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017 ορίζεται ότι: *«1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου 4412/2016 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 στον Τίτλο 3 του ανωτέρω νόμου ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».* Περαιτέρω, το άρθρο 367 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: *«1. Η ΑΕΠΠ αποφαίνεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της... 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...»* και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ. 39/2017.

9. Επειδή, η κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής συνιστά διοικητική κύρωση, επαγόμενη οικονομική βλάβη και επομένως έννομες συνέπειες εις βάρος οικονομικού φορέα, που επιβάλλεται κατ' αυτού

Αριθμός απόφασης: 48/2019

στο πλαίσιο διαδικασίας ανάθεσης δημοσίας σύμβασης λόγω της επέλευσης συγκεκριμένων εκ του νόμου και της διακήρυξης προϋποθέσεων (ΣΤΕ ΕΑ 608/2007, ΔΕφΠατρ Α7/2018 και Ν29/2016). Επομένως, η απόφαση περί κατάπτωσης εγγυητικής επιστολής συμμετοχής συνιστά εκτελεστή πράξη της αναθέτουσας, η οποία εκδίδεται επί απορρίψεως της προσφοράς ενός οικονομικού φορέα σε διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης. Τούτο προκύπτει και από το συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 72, 73, 75, 79, 103 και 104 του Ν. 4412/2016μ σύμφωνα με τις οποίες η κατάπτωση της εγγύησης συμμετοχής συνέχεια αναγκαία είτε με αποκλεισμό του οικονομικού φορέα από τη διαγωνιστική διαδικασία λόγω πλημμελειών της προσφοράς του σε σχέση με τους όρους της διακήρυξης, είτε με την εκ μέρους του αποχώρηση από τη διαδικασία (με απόσυρση της προσφοράς του ή με μη προσέλευση προς υπογραφή της σύμβασης), άρα και πάλι τον αποκλεισμό του από αυτήν. Επομένως, η κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής διαγωνιζομένου συνιστά πράξη του προσυμβατικού σταδίου, ήτοι της διαγωνιστικής διαδικασίας που προηγείται της σύναψης σύμβασης και ως εκ τούτου εφαρμοστέες τυγχάνουν, πλέον, και υπό το ισχύον δίκαιο οι διατάξεις του Βιβλίου IV Ν. 4412/2016, συμπεριλαμβανομένων των άρθρων 346 και 360 επ. Ν. 4412/2016 περί άσκησης προδικαστικής προσφυγής ενώπιον της ΑΕΠΠ (πρβλ. ΣΤΕ ΕΑ 608/2007 και 186/2011). Άλλωστε, όπως προκύπτει από τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 παρ.1 του Ν. 4412/2016, το δικαίωμα άσκησης προδικαστικής προσφυγής επιφυλάσσεται όχι μόνο υπέρ όποιου έχει, ήτοι διατηρεί ενεργό δικαίωμα συμμετοχής και επιδίωξης ανάθεσης του συμβατικού αντικειμένου, αλλά και υπέρ όποιου είχε τέτοιο συμφέρον (βλ. και όμοια διατύπωση στο προϊσχύσαν άρθρο 2 Ν. 3886/2010 περί προσωρινής δικαστικής προστασίας, προϋπόθεση για την οποία και υπό τις αυτές προϋποθέσεις ήταν η άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατ' άρθρο 4 του ως άνω νόμου), ήτοι καθ' οιονδήποτε τρόπο ενδιαφέρθηκε να μετάσχει αλλά δεν κατέστη αυτό εφικτό ή μετείχε και απεκλείσθη από διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης, υπό τη μόνη προϋπόθεση ότι ενδέχεται να υποστεί ή έχει ήδη υποστεί ζημία από την προσβαλλόμενη παράλειψη ή εκτελεστή πράξη,

Αριθμός απόφασης: 48/2019

μεταξύ των οποίων κατά τα ανωτέρω συγκαταλέγεται και η απόφαση περί κατάπτωσης της εγγύησης συμμετοχής. Υπό τα δεδομένα τούτα, παραδεκτώς προσβάλλεται η απόφαση της αναθέτουσας αρχής περί κατάπτωσης της εγγύησης συμμετοχής της προσφεύγουσας με την υπό κρίση προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ (βλ. ΑΕΠΠ 675/2018).

10. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η υπό κρίση Προσφυγή είναι τυπικά παραδεκτή και θα πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

11. Επειδή, με την υπό κρίση προσφυγή της η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της με αριθ. 451/2018 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Κορδελιού – Ευόσμου με την οποία αποφασίστηκε η «*κατάπτωση υπέρ του Δήμου Κορδελιού – Ευόσμου της Εγγυητικής Επιστολής Συμμετοχής της εταιρείας [...] με αριθμό e-17777/06-06-2018, ποσού 4.839,00 ευρώ που εκδόθηκε από το Ταμείο Μηχανικών Εργοληπτών Δημοσίων Έργων (ΤΜΕΔΕ)*».

12. Επειδή, το άρθρο 72 «Εγγυήσεις» του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι «1. Οι αναθέτουσες αρχές ζητούν από τους προσφέροντες να παράσχουν, κατά περίπτωση, τα ακόλουθα είδη εγγυήσεων: α) «Εγγύηση συμμετοχής», το ύψος της οποίας καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης σε συγκεκριμένο χρηματικό ποσό, αριθμητικώς και ολογράφως σε ευρώ, και δεν μπορεί να υπερβαίνει το 2% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης εκτός ΦΠΑ, με ανάλογη στρογγυλοποίηση. Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, το ύψος της εγγύησης συμμετοχής υπολογίζεται επί της εκτιμώμενης αξίας, εκτός ΦΠΑ, του/των προσφερομένου/ων τμήματος/τμημάτων. Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση. Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς που καθορίζουν τα έγγραφα της σύμβασης. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τον προσφέροντα να παρατείνει, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής. {...} .Η εγγύηση συμμετοχής

Αριθμός απόφασης: 48/2019

καταπίπτει, αν ο προσφέρων αποσύρει την προσφορά του κατά τη διάρκεια ισχύος αυτής, παρέχει ψευδή στοιχεία ή πληροφορίες που αναφέρονται στα άρθρα 73 έως 78, δεν προσκομίσει εγκαίρως τα προβλεπόμενα στα έγγραφα της σύμβασης δικαιολογητικά ή δεν προσέλθει εγκαίρως για υπογραφή της σύμβασης. {...}. Η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στον ανάδοχο με την προσκόμιση της εγγύησης καλής εκτέλεσης. Η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στους λοιπούς προσφέροντες μετά: αα) την άπρακτη πάροδο της προθεσμίας άσκησης προσφυγής ή την έκδοση απόφασης επί ασκηθείσας προσφυγής κατά της απόφασης κατακύρωσης και ββ) την άπρακτη πάροδο της προθεσμίας άσκησης ασφαλιστικών μέτρων ή την έκδοση απόφασης επ' αυτών, και γγ) την ολοκλήρωση του προσυμβατικού ελέγχου από το Ελεγκτικό Συνέδριο, σύμφωνα με το άρθρα 35 και 36 του Ν. 4129/2013 (Α` 52), εφόσον απαιτείται. Για τα προηγούμενα στάδια της κατακύρωσης η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στους συμμετέχοντες στην περίπτωση απόρριψης της προσφοράς τους και εφόσον δεν έχει ασκηθεί ενδικοφανής προσφυγή ή ένδικο βοήθημα ή έχει εκπνεύσει άπρακτη η προθεσμία άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής ή ένδικων βοηθημάτων ή έχει λάβει χώρα παραίτηση από το δικαίωμα άσκησης αυτών ή αυτά έχουν απορριφθεί αμετακλήτως». Επέκεινα, το άρθρο 75 «Κριτήρια επιλογής» του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι «1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας β) ... γ) ... 2. Όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος - μέλος εγκατάστασής τους, όπως περιγράφεται στο Παράρτημα ΧΙ του Προσαρτήματος Α' ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα αυτό. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων υπηρεσιών, εφόσον οι οικονομικοί φορείς πρέπει να διαθέτουν ειδική έγκριση ή να είναι μέλη συγκεκριμένου οργανισμού για να μπορούν να παράσχουν τη σχετική υπηρεσία στη χώρα καταγωγής τους, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να τους ζητεί να αποδείξουν ότι διαθέτουν την έγκριση αυτή ή ότι είναι μέλη του εν λόγω οργανισμού ...». Το άρθρο 80

Αριθμός απόφασης: 48/2019

«Αποδεικτικά μέσα ορίζει «... 3. Για την απόδειξη της απαίτησης της παραγράφου 2 του άρθρου 75, οι αναθέτουσες αρχές απαιτούν πιστοποιητικό/βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού μητρώου του Παραρτήματος XI του Προσαρτήματος Α΄, με το οποίο να πιστοποιείται αφενός η εγγραφή τους σε αυτό και το ειδικό επάγγελμά τους, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα και στα άρθρα 76 και 77, κατά περίπτωση. Για την απόδειξη άσκησης γεωργικού ή κτηνοτροφικού επαγγέλματος, οι αναθέτουσες αρχές απαιτούν σχετική βεβαίωση άσκησης επαγγέλματος, από αρμόδια διοικητική αρχή ή αρχή Οργανισμού Τοπικής Αυτοδιοίκησης ...».

13. Επειδή, περαιτέρω, το άρθρο 103 «Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών», ως έχει τροποποιηθεί και ισχύει, του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι «Πέραν των οριζόμενων στις παραγράφους 3 και 4 του άρθρου 79 και στο άρθρο 93, ισχύουν και τα ακόλουθα: «1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας, που καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης και δεν μπορεί να είναι μικρότερη των δέκα (10) ούτε μεγαλύτερη των είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α΄ 74) όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή σε σφραγισμένο φάκελο, ο οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης. 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, παρέχεται προθεσμία στον προσωρινό ανάδοχο να τα προσκομίσει ή να τα συμπληρώσει εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να παρατείνει την ως άνω προθεσμία, εφόσον αιτιολογείται αυτό επαρκώς και κατ' ανώτατο όριο για δεκαπέντε (15)

Αριθμός απόφασης: 48/2019

επιπλέον ημέρες. 3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι ψευδή ή ανακριβή, «απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου» και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται. 4. Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλει στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα έγγραφα και δικαιολογητικά, η διαδικασία ματαιώνεται. 5. Αν από τα παραπάνω δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74 ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και τα άρθρα 75, 76 και 77, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από

Αριθμός απόφασης: 48/2019

οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και το άρθρο 75 η διαδικασία ματαιώνεται. 6. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης [είτε για την κήρυξη του προσωρινού αναδόχου ως εκπτώτου] είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας κατά τις παραγράφους 3, 4 ή 5 είτε κατακύρωσης της σύμβασης. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών, επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης του άρθρου 105 ...». Τέλος, στο άρθρο 104 «Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής – Οψιγενείς μεταβολές» του Ν. 4412/2016 προβλέπεται ότι «1. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80, και κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ.3 του άρθρου 105. Στην απόφαση κατακύρωσης αναφέρονται υποχρεωτικά οι προθεσμίες για την αναστολή της σύναψης της σύμβασης, σύμφωνα με τα άρθρα 360 επόμενα. {...}. 2. Αν επέλθουν μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες οι προσφέροντες/υποψήφιοι είχαν δηλώσει ότι πληρούν, σύμφωνα με το άρθρο 79, οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση ο προσφέρων/υποψήφιος μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, οι προσφέροντες/υποψήφιοι οφείλουν να ενημερώσουν αμελλητί την αναθέτουσα αρχή σχετικά και το αργότερο μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών του άρθρου 80. 3. Σε περίπτωση έκκαιρης και προσηκούσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για οψιγενείς μεταβολές κατά την έννοια της προηγούμενης παραγράφου που επήλθαν στο πρόσωπο του προσωρινού αναδόχου, δεν καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η

Αριθμός απόφασης: 48/2019

εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με τις παραγράφους 4, 5 και 6 του άρθρου 72, και εφαρμόζονται κατά τα λοιπά οι διατάξεις των παραγράφων αυτών. Σε αντίθετη περίπτωση, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του προσωρινού αναδόχου, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 72».

14. Επειδή, εν προκειμένω, στον όρο 2.2.2. «Εγγύηση συμμετοχής» της υπό κρίση Διακήρυξης ορίζεται ότι «2.2.2.1. Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής²⁸, που ανέρχεται: ... - Για την υπ' αριθμ.265/2017 μελέτη (Προμήθεια εξοπλισμού οπτικο-ακουστικής εγκατάστασης για το Πολυλειτουργικό Κέντρο-Θέατρο του Δήμου Κορδελιού-Ευόσμου, προϋπολογισμού € 300.000,00) στο ποσό των τεσσάρων χιλιάδων οκτακοσίων τριάντα οκτώ ευρώ και εβδομήντα ενός λεπτού (€ 4.838,71) ... 2.2.2.2. Η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στον ανάδοχο με την προσκόμιση της εγγύησης καλής εκτέλεσης. Η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στους λοιπούς προσφέροντες, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 72 του ν. 4412/2016. 2.2.2.3. Η εγγύηση συμμετοχής καταπίπτει, αν ο προσφέρων αποσύρει την προσφορά του κατά τη διάρκεια ισχύος αυτής, παρέχει ψευδή στοιχεία ή πληροφορίες που αναφέρονται στα άρθρα 2.2.3 έως 2.2.4, δεν προσκομίσει εγκαίρως τα προβλεπόμενα από την παρούσα δικαιολογητικά ή δεν προσέλθει εγκαίρως για υπογραφή της σύμβασης. Περαιτέρω, στον όρο 2.2.4 «Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας» ορίζεται ότι «Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής τους ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016. ... Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς απαιτείται να είναι

Αριθμός απόφασης: 48/2019

εγγεγραμμένοι στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο ή στο Μητρώο Κατασκευαστών Αμυντικού Υλικού». Τέλος, στον όρο 2.2.5 «Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής» ορίζεται ότι «2.2.5.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν το σχετικό κριτήριο επιλογής της παραγράφου 2.2.4 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) ... Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.4, 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 ... Β.2. Για την απόδειξη της απαίτησης του άρθρου 2.2.4. (απόδειξη καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας) προσκομίζουν πιστοποιητικό/βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού ή εμπορικού μητρώου του κράτους εγκατάστασης, έκδοσης εντός του τελευταίου εξαμήνου ... Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς προσκομίζουν βεβαίωση εγγραφής στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο ή στο Μητρώο Κατασκευαστών Αμυντικού Υλικού».

15. Επειδή, στην υπό κρίση περίπτωση για το Τμήμα Γ και την υπ' αριθ. 265/2017 Μελέτη της υπόψη διαγωνιστικής διαδικασίας, υποβλήθηκαν πέντε προσφορές, από τις οποίες και μετά την τεχνική και οικονομική αξιολόγησή τους, ανεδείχθη, με την υπ' αριθ. 369/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, η προσφεύγουσα εταιρεία, [...], και προχώρησε η διενέργεια της ηλεκτρονικής αποσφράγισης των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου. Κατά τον έλεγχο τους, διαπιστώθηκε η μη προσκόμιση πιστοποιητικού εγγραφής στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο, σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.4. και 2.2.5.2. (παρ. Β2) της Διακήρυξης και με την υπ' αριθ. 419/18 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής

Αριθμός απόφασης: 48/2019

της αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκε το υπ' αριθ. πρωτ. 47409/16-10-18 Πρακτικό αποσφράγισης δικαιολογητικών κατακύρωσης προσωρινού αναδόχου και απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας εταιρείας ως προσωρινού αναδόχου για το Τμήμα Γ της υπό κρίση Διακήρυξης. Ειδικότερα, κατόπιν ελέγχου από την Επιτροπή του διαγωνισμού των δικαιολογητικών κατακύρωσης της προσφεύγουσας και προσωρινής αναδόχου, απέσταλη στις 08.10.2018, σύμφωνα με το άρθρο 103 παρ. 2 του Ν. 4412/2016, το υπ' αριθμ. 45298/04-10-2018 έγγραφο περί προσκόμισης των δικαιολογητικών που απαιτούνται, ως αυτά αναφέρονται σύμφωνα με τη Διακήρυξη του διαγωνισμού, η προσφεύγουσα και προσωρινή ανάδοχος κατέθεσε τα συμπληρωματικά δικαιολογητικά στην πλατφόρμα του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, χωρίς όμως να προσκομίσει πιστοποιητικό εγγραφής στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο.

16. Επειδή, από τις ανωτέρω αναφερόμενες διατάξεις της Διακήρυξης (βλ. σκέψη 14 της παρούσας), εναργώς προκύπτει ότι απαιτείτο για τους εγκατεστημένους στην Ελλάδα οικονομικούς φορείς, ως η προσφεύγουσα, η προσκόμιση βεβαίωσης εγγραφής στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο ή στο Μητρώο Κατασκευαστών Αμυντικού Υλικού προς απόδειξη της επαγγελματικής δραστηριότητας του οικονομικού φορέα, το οποίο δεν προσκομίσθηκε εν τέλει από την προσφεύγουσα, καίτοι εδόθη σε αυτήν, σχετική προς τούτο, σύμφωνα με το άρθρο 103 παρ. 2 του Ν. 4412/2016, προθεσμία. Τούτων δοθέντων, παραδεκτώς η αναθέτουσα αρχή, απέκλεισε την προσφορά της προσφεύγουσας, αφού δεν προσκομίσθηκε εγκαίρως το πιστοποιητικό προς πλήρωση του τεθέντος στη Διακήρυξη κριτηρίου επιλογής του άρθρου 2.2.4 και 2.2.5.2. (παρ. Β2) αυτής. Σε κάθε, δε, περίπτωση, η προσφεύγουσα με την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή δεν προσέφυγε κατά της απόρριψης της προσφοράς της, λόγω μη προσκόμισης στο στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου του πιστοποιητικού εγγραφής στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο, αφού ως ισχυρίζεται η κατατεθείσα βεβαίωση του Τεχνικού Επιμελητηρίου Ελλάδος (Τ.Ε.Ε.), κάλυπτε τον όρο της Διακήρυξης, αλλά στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης, η οποία και

Αριθμός απόφασης: 48/2019

αφορά αποκλειστικώς την κατάπτωση της εγγυητικής της επιστολής συμμετοχής. Συνεπώς, δεν αποτελεί ζήτημα προς κρίση της υπόψη Προσφυγής το νόμιμο ή μη της απόρριψης της προσφοράς της προσφεύγουσας, ει μη μόνον το ζήτημα του νόμιμου της κατάπτωσης της υπόψη εγγυητικής επιστολής συμμετοχής.

17. Επειδή, το άρθρο 72 του Ν. 4412/2016, όσο και ο όρος 2.2.2.2 της Διακήρυξης, ως ανωτέρω αναφέρονται, ρητώς ορίζουν ότι η εγγύηση συμμετοχής καταπίπτει, αν ο προσφέρων αποσύρει την προσφορά του κατά τη διάρκεια ισχύος αυτής, παρέχει ψευδή στοιχεία ή πληροφορίες που αναφέρονται στα άρθρα 73 έως 78, δεν προσέλθει εγκαίρως για υπογραφή της σύμβασης ή δεν προσκομίσει εγκαίρως τα προβλεπόμενα στα έγγραφα της σύμβασης δικαιολογητικά, ως στην προκείμενη περίπτωση, κατά τα προαναφερόμενα, όπου απαιτείτο επί ποινή αποκλεισμού για τους εγκατεστημένους στην Ελλάδα οικονομικούς φορείς, η προσκόμιση βεβαίωσης εγγραφής στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο ή στο Μητρώο Κατασκευαστών Αμυντικού Υλικού, το οποίο και δεν προσκόμισε η προσφεύγουσα, δίχως να επικαλείται, δε, οψιγενείς λόγους μεταβολής στο πρόσωπό της κατ' άρθρο 104 του Ν. 4412/2016, που να αιτιολογούν την μη κατάπτωση, κατά το προρρηθέν άρθρο του νόμου, της προσκομισθείσας εγγυητικής επιστολής συμμετοχής. Στην προκείμενη περίπτωση, όπου ο προσωρινός ανάδοχος δεν υπέβαλε στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, απορρίπτεται η προσφορά του και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72. Τούτων δοθέντων και λαμβανομένου υπόψη ότι παραδεκτώς απερρίφθη η προσφορά της προσφεύγουσας και προσωρινής αναδόχου, κατά τα προλεχθέντα, ζήτημα εντούτοις, το οποίο, ως αναφέρθηκε δεν κρίνεται με την παρούσα απόφαση, αφού δεν προσβάλλεται τούτο με την υπό κρίση Προσφυγή, νομίμως με την προσβαλλόμενη απόφαση αποφασίσθηκε η κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής της προσφεύγουσας, αφού η κύρωση αυτή, της κατάπτωσης της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής, επέρχεται

Αριθμός απόφασης: 48/2019

παρακολουθηματικώς και αυτοδικαίως εκ του νόμου κατά τα προαναφερόμενα, συνεπεία της απόρριψης της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου, υπό την προϋπόθεση συνδρομής συγκεκριμένων προϋποθέσεων, ως ο Νόμος ορίζει, οι οποίες εν προκειμένω πληρούται λόγω της μη προσκόμισης του προαναφερθέντος σχετικού πιστοποιητικού εγγραφής στο αρμόδιο επιμελητήριο, προς απόδειξη του κριτηρίου της επαγγελματικής καταλληλότητας του οικονομικού φορέα.

18. Επειδή, η προσφεύγουσα αναφέρει ότι η κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής δύναται να λάβει χώρα μόνον αν, κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι ψευδή ή ανακριβή, σύμφωνα με το άρθρο 103, παρ. 1-3, του Ν. 4412/2016, περίπτωση που δεν συντρέχει εν προκειμένω, αφού κανένα από τα στοιχεία που δηλώθηκαν στο υποβληθέν από την προσφεύγουσα Ε.Ε.Ε.Σ. δεν ήταν ψευδές ή ανακριβές, δοθέντος ότι η προσκομιζόμενη βεβαίωση του Τ.Ε.Ε., ως δικαιολογητικό για την επαγγελματική καταλληλότητα ανταποκρινόταν πλήρως στα όσο δηλώθηκαν στο Ε.Ε.Ε.Σ. Ο ισχυρισμός αυτός τυγχάνει νόμω και ουσία αβάσιμος και κατ' ακολουθίαν είναι απορριπτέος. Και τούτο διότι κατ' άρθρο 72 του Ν. 4412/2016, καθώς και κατά τον όρο 2.2.2. της Διακήρυξης, ρητώς ορίζεται ότι η εγγύηση συμμετοχής καταπίπτει και αν ο προσφέρων δεν προσκομίσει εγκαίρως τα προβλεπόμενα στα έγγραφα της σύμβασης δικαιολογητικά, ως εν προκειμένω, που η προσφεύγουσα δεν προσκόμισε το σχετικό πιστοποιητικό εγγραφής στο αρμόδιο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο ή στο Μητρώο Κατασκευαστών Αμυντικού Υλικού κατ' άρθρο 2.2.4 και 2.2.5.2. (παρ. Β2) της Διακήρυξης. Ωσαύτως, απορριπτέος, τυγχάνει και ο ισχυρισμός επίκλησης της υπ' αριθ. 331/2018 απόφασης της Α.Ε.Π.Π. Και τούτο διότι ο εν λόγω ισχυρισμός τυγχάνει κατ' αρχάς αόριστος, αφού ουδεμία αναφορά γίνεται στο πως η προμνησθείσα απόφαση της Α.Ε.Π.Π. σχετίζεται ή ομοιάζει με την υπό κρίση περίπτωση, σε κάθε περίπτωση και πέραν και ανεξαρτήτως της αρχής περί της αυτοτέλειας εκάστης διαγωνιστικής διαδικασίας, από την οποία προκύπτει ότι τυχόν κριθέντα σε έτερη διαγωνιστική διαδικασία δεν τυγχάνουν

Αριθμός απόφασης: 48/2019

εφαρμογής άνευ ετέρου σε άλλη διαγωνιστική διαδικασία, η υπό εξέταση περίπτωση κατ' ουδένα τρόπο δεν ομοιάζει με την υπ' αριθ. 331/2018 απόφαση της Α.Ε.Π.Π., αφού στην τελευταία περίπτωση κρίθηκε το ζήτημα ότι δεν υφίσταται υποχρέωση ατομικής επιχείρησης, που ασκεί δραστηριότητα μηχανικού, εγγραφής στο Γ.Ε.ΜΗ. ή σε άλλο εμπορικό επιμελητήριο ει μη μόνον στο Τ.Ε.Ε., ενώ στην υπό κρίση περίπτωση η προσφεύγουσα εταιρεία έχει τη μορφή ομορρύθμου εταιρείας, η οποία και υποχρεωτικά εγγράφεται στο Γ.Ε.ΜΗ. κατ' άρθρο 1 «Γενικό Εμπορικό Μητρώο Υπόχρεοι καταχώρησης» του Ν. 3419/2005 (ΦΕΚ Α' 297), όπου ορίζεται ότι «1. Καθιερώνεται Γενικό Εμπορικό Μητρώο (Γ.Ε.ΜΗ.), στο οποίο εγγράφονται υποχρεωτικά τα κατωτέρω πρόσωπα και ενώσεις προσώπων (εφεξής "οι υπόχρεοι"). α. Τα φυσικά πρόσωπα που είναι έμποροι και διαθέτουν επαγγελματική κατοικία ή εγκατάσταση ή ασκούν εμπορία μέσω κύριας ή δευτερεύουσας εγκατάστασης στην ημεδαπή β. Η ένωση προσώπων που ασκεί εμπορία μέσω κύριας ή δευτερεύουσας εγκατάστασης στην ημεδαπή και κάθε εμπορική εταιρεία, εφόσον η σύσταση της έγινε κατά το ελληνικό δίκαιο, ήτοι η ομόρρυθμη και ετερόρρυθμη (απλή ή κατά μετοχές) εταιρεία ...» και κατά τούτο όφειλε να προσκομίσει την απαιτούμενη από τη Διακήρυξη βεβαίωσης εγγραφής στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο.

19. Επειδή, κατ' ακολουθίαν ο λόγος της υπό κρίση Προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως νόμω και ουσία αβάσιμος, αφού πληρούνται οι προϋποθέσεις του νόμου για την κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής της εταιρείας [...] λόγω μη υποβολής του πιστοποιητικού εγγραφής στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο, δικαιολογητικού προς πλήρωση του κριτηρίου ποιοτικής επιλογής, ως προς την επαγγελματική καταλληλότητα του οικονομικού φορέα, σύμφωνα με τους όρους 2.24 και 2.2.5.2 (B2) της Διακήρυξης.

20. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμη, νόμω και ουσία.

Αριθμός απόφασης: 48/2019

21. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα, ποσού 1.210,00 € (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 249363351959 0219 0017), πρέπει να καταπέσει, 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

Απορρίπτει την Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 249363351959 0219 0017), ποσού χιλίων διακοσίων δέκα ευρώ (1.210,00 €).

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη στις 15 Ιανουαρίου 2019 και εκδόθηκε αυθημερόν.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Νεκταρία–Πηνελόπη Ταμανίδη

Ευαγγελία Ζαφειράτου