

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)**

**7ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της την 13<sup>η</sup> Σεπτεμβρίου 2019 με την εξής σύνθεση:  
Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου-Πρόεδρος, Χρυσάνθη Ζαράρη-Εισηγήτρια και  
Μιχαήλ Σειραδάκης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 05.08.2019 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ)  
ΑΕΠΠ 980/06.08.2019 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την  
επωνυμία «....» και το διακριτικό τίτλο «.....» (εφεξής προσφεύγων), που  
εδρεύει στο...., επί της οδού..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του Δήμου Αλίμου (εφεξής αναθέτουσα αρχή), όπως εκπροσωπείται  
νόμιμα και

Της ατομικής επιχείρησης με την επωνυμία «...» που εδρεύει στα  
Βριλήσσια Αττικής, επί της οδού..., (εφεξής παρεμβαίνων), όπως νόμιμα  
εκπροσωπείται.

Με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων αιτείται: να  
ακυρωθεί η προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. 150/2019 απόφαση της αναθέτουσας  
αρχής που ελήφθη στην με αρ. 33/2019 Τακτική συνεδρίαση της Οικονομικής  
Επιτροπής του Δήμου Αλίμου, που περιείχε ενσωματωμένο το 3ο ΠΡΑΚΤΙΚΟ  
ΓΝΩΜΟΔΟΤΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ κατά το μέρος της οποίας  
κρίθηκαν ως οριστικοί μειοδότες οι: - .....για τις Ομάδες : Α2' & Δ', -  
.....για τις Ομάδες : Β', - ....για τις Ομάδες : Ε', να αποκλειστούν οι προσφορές  
των ως άνω οικονομικών φορέων για τις ομάδες Α1, Α2, Β, Δ & Ε και να ορισθεί  
ο ίδιος προσωρινός μειοδότης για το σύνολο των ανωτέρω ομάδων (Α1, Α2, Β,  
Δ & Ε).

Ο παρεμβαίνων αιτείται τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης κατά το μέρος αυτής με το οποίο ανακηρύχθηκε ανάδοχος για τις Ομάδες Β και Γ.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα  
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο**

1.Επειδή, με την με αρ. πρωτ. 10140/23-04-2019 διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε Δημόσιο Διεθνή Ηλεκτρονικό Διαγωνισμό για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΓΙΑ ΤΟ ΚΟΙΝΩΝΙΚΟ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟ ΚΑΙ ΤΟΥΣ ΔΗΜΟΤΙΚΟΥΣ ΠΑΙΔΙΚΟΥΣ ΣΤΑΘΜΟΥΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΑΛΙΜΟΥ, 2019» (CPV : 15800000-6, 15411110-6, 15119000-5, 15612500-6, 03142500-3), με προϋπολογισθείσα δαπάνη 333.216,15€ πλέον ΦΠΑ, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει τιμής. Ειδικότερα, στη διακήρυξη περιλαμβάνονται 9 ομάδες/υποομάδες, με δικαίωμα υποβολής προσφοράς για μία ή περισσότερες ομάδες/υποομάδες των υπό προμήθεια ειδών, ο δε προϋπολογισμός των ομάδων/υποομάδων κατά της κατακύρωσης των οποίων στρέφεται ο προσφεύγων με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, ήτοι των : Α1, Α2, Β, Δ και Ε, για τις οποίες και είχε υποβάλει προσφορά, ανέρχεται σε 278.942,15, πλέον του νομίμου ΦΠΑ.

2. Επειδή για την άσκηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής έχει καταβληθεί το αναλογούν νόμιμο e-παραβόλο ύψους 1.395,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 290438406959 1002 0037 εκτύπωση ηλεκτρονικής συναλλαγής της 03.08.2019 που αφορά στην πληρωμή του εν λόγω παραβόλου δια μέσου της ΕΘΝΙΚΗΣ ΤΡΑΠΕΖΑΣ και εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών όπου στο πεδίο κατάσταση του ως άνω παραβόλου αναφέρεται η ένδειξη «Δεσμευμένο»).

## **Αριθμός απόφασης: 1105/2019**

3. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, περίληψη της διακήρυξης απεστάλη για δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε (βλ. άρθρο 1.6 περ.Α της διακήρυξης), καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΑΔΑΜ: 19PROC004850826) στις 23.04.2018 καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ όπου έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 73081.

4. Επειδή, ο διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας αξίας του, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του ν. 4412/2016.

5. Επειδή, η προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 05.08.2019 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, δοθείσας της κοινοποίησης της προσβαλλόμενης στους ενδιαφερομένους στις 31.07.2019, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, και γ) είναι νομίμως υπογεγραμμένη σύμφωνα με τις διατάξεις του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και του ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή, ο προσφεύγων ως προσφέρων στην υπό στοιχείο 1, της παρούσας, διαγωνιστική διαδικασία, ο οποίος και υπέβαλε προσφορά για τις Ομάδες/Υποομάδες Α1, Α2, Β, Δ και Ε ( βλ. 1<sup>ο</sup> πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας), θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής, ως προς το μέρος που αφορά στη νόμιμη αποδοχή των προσφορών των συνυποψηφίων του και εν προκειμένω στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτων στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς τους (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση, για τα ως άνω τμήματα, δοθέντος ότι και η δική του προσφορά κρίθηκε αποδεκτή. Παρόλο δε, που η δική του προσφορά βρίσκεται πιο χαμηλά

στη σειρά κατάταξης, μετά τον πρώτο προσωρινό μειοδότη για έκαστη ομάδα/υποομάδα, όλοι οι υπόλοιποι συμμετέχοντες έχουν ήδη ορισθεί προσωρινοί μειοδότες έστω σε μία ομάδα/υποομάδα και έχουν καταθέσει και εμφανίσει ήδη τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που ζητούνται τα οποία, κατά τους ισχυρισμούς του, *«είναι ελλιπή και προγενέστερης έκδοσης, που δεν μπορούν να εκδοθούν σήμερα και να ισχύουν για προγενέστερο χρόνο, οπότε μετά την απόρριψη του πρώτου προσωρινού μειοδότη όλοι οι υπόλοιποι σε σειρά μειοδοσίας μέχρι την εταιρία μας θα παρουσιάζουν την ίδια έλλειψη δικαιολογητικών μέχρις ότου να φθάσει η κάθε ομάδα / υποομάδα να κατακυρωθεί προσωρινά σε εμάς»* και επισυνάπτει πίνακα με σειρά μειοδοσίας / ομάδα και σε ποιες ομάδες έχει μειοδοτήσει αντίστοιχα η κάθε εταιρία σε σειρά πάνω από την δική του.

7. Επειδή, με την με αρ. 1244/07.08.2019 Πράξη της Προέδρου του 7<sup>ου</sup> Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής και επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων.

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή: α) προέβη, στις 06.08.2019 σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο και β) απέστειλε, στην ΑΕΠΠ, δια της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, τις με αρ. πρωτ. 19202/08.08.2019 απόψεις της αναφορικά επί της υπό εξέταση προσφυγής.

9. Επειδή, ο παρεμβαίνων, εμπροθέσμως, κατέθεσε την από 16.08.2019 παρέμβαση του ο οποίος με προφανές έννομο συμφέρον αιτείται τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης με την οποία του κατακυρώθηκαν τα είδη των ομάδων Β' και Γ'. Ωστόσο, δοθέντος ότι ο προσφεύγων δεν προσβάλλει την κατακύρωση του τμήματος Γ', διότι δεν θεμελιώνει έννομο συμφέρον ως προς αυτό - λόγω μη εκ μέρους του κατάθεσης προσφοράς στην οικεία διαγωνιστική διαδικασία-, η παρέμβαση ασκείται απαραδέκτως, ως προς τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης για την κατακύρωση της Ομάδας Γ' η οποία και

δεν προσβάλλεται ενώπιον της ΑΕΠΠ με την υπό εξέταση προσφυγή και τούτο διότι η Παρέμβαση, η οποία και ασκείται για τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης με την Προδικαστική Προσφυγή πράξης, αποσκοπεί στην απόκρουση της Προδικαστικής Προσφυγής και των λόγων που προβάλλονται με την Προσφυγή. Κατ' ακολουθίαν, αυτοτελείς λόγοι διατήρησης της προσβαλλόμενης, πέραν όσων αναφέρονται προς ακύρωση στην Προδικαστική Προσφυγή, δεν προβάλλονται παραδεκτώς με την Παρέμβαση γιατί τα όρια του ακυρωτικού ελέγχου καθορίζονται, κάθε φορά, με βάση τις αιτιάσεις του προσφεύγοντος (βλ. ΣΤΕ 4484/2009, ΣΤΕ Ολομ. 3717/1977).

10. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως και παραδεκτώς εισάγεται ενώπιον του 7<sup>ου</sup> Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016 και του Π.Δ/τος 39/2017.

11. Επειδή, με την με αρ. πρωτ. 16622/08.07.2019 πρόσκληση υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, κλήθηκαν οι προσωρινοί ανάδοχοι της επίμαχης διαγωνιστικής διαδικασίας να προσκομίσουν, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της, τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74), όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στο άρθρο 2.2.6.2. της ανωτέρω διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 2.2.4 -2.2.5 αυτής. Περαιτέρω, στην ανωτέρω πρόσκληση ορίζεται ότι, τα εν λόγω δικαιολογητικά, υποβάλλονται από τον προσωρινό ανάδοχο, ηλεκτρονικά μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, σε μορφή αρχείων pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημερομηνία υποβολής τους εντός σφραγισμένου φακέλου, αλλά και ότι, σύμφωνα με την παρ.12 του άρθρου 80 του Ν.4412/2016, τα αποδεικτικά μέσα γίνονται αποδεκτά κατά τον ακόλουθο τρόπο: α) τα δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 1 του άρθρου 73, την περίπτωση γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 73 και την περίπτωση β' της παραγράφου 4 του άρθρου 73 εφόσον έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν

## Αριθμός απόφασης: 1105/2019

από την υποβολή τους, β) τα λοιπά δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2 του άρθρου 73 εφόσον είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται χρόνος ισχύος, να έχουν εκδοθεί κατά τα οριζόμενα στην προηγούμενη περίπτωση.

Έτι περαιτέρω, με την προσβαλλόμενη, που αφορά σε έγκριση του 3<sup>ου</sup> Πρακτικού της γνωμοδοτικής επιτροπής του διαγωνισμού, κρίθηκαν αποδεκτά, τα δικαιολογητικά κατακύρωσης των οικονομικών φορέων:..... Ειδικότερα, με την προσβαλλόμενη αποφασίσθηκε η κατακύρωση των ειδών της διακήρυξης ως κάτωθι: – ....για την Ομάδα: Α1', – .....για τις Ομάδες : Α2' & Δ', – ....για τις Ομάδες : Β' & Γ', – ....για τις Ομάδες : Ε' & Ζ', – .....για την Ομάδα : ΣΤ'1,

12. Επειδή, ο προσφεύγων, κατόπιν παράθεσης σχετικού ιστορικού και των άρθρων 2.2.3, 2.3.3.2, 2.2.6, 2.2.6.1, 2.2.6.2, Β.7 και 2.4.6 της διακήρυξης αλλά και το με αρ. πρωτ. 2210/19.04.2019 έγγραφο της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ περ. Β.4, ισχυρίζεται ότι : *«Από την επισκόπηση των φακέλων συμμετοχής αλλά και των δικαιολογητικών κατακύρωσης που κατέθεσαν οι προσωρινοί μειοδότες.....διαπιστώσαμε ότι αυτοί ήταν ελλιπείς και δεν μπορούσαν να αποδείξουν τα κριτήρια συμμετοχής και κατακύρωσης ...και συγκεκριμένα:*

*Για την Ομάδα Α1, η εταιρία ..α) δεν έχει κατατεθεί ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΟ ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗΣ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑΣ που να ισχύει κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς καθώς επίσης β) ενώ έχει καταθέσει Υπεύθυνη Δήλωση που δηλώνει ότι οι ασφαλιστικοί φορείς που είναι υποχρεωμένοι να καταβάλλουν εισφορές είναι:*

*1) ΙΚΑ-ΕΤΑΜ ΓΙΑ ΤΟ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ΩΣ ΚΥΡΙΑ ΑΣΦΑΛΙΣΗ*

*2) Ο.Α.Ε.Ε. ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΕΡΓΟΔΟΤΕΣ ΩΣ ΚΥΡΙΑ ΑΣΦΑΛΙΣΗ*

*3) ΕΠΙΚΟΥΡΙΚΗ ΑΣΦΑΛΙΣΗ Τ.Ε.Α.Υ.Ε.Τ. ΓΙΑ ΤΗΝ ΕΠΙΚΟΥΡΙΚΗ ΑΣΦΑΛΙΣΗ ΕΡΓΟΔΟΤΩΝ ΚΑΙ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΩΝ, παρόλα αυτά δεν έχει καταθέσει στο φάκελο του Βεβαίωση Ασφαλιστικής Ενημερότητας του ταμείου Τ.Ε.Α.Υ.Ε.Τ. που να ισχύει κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς (για την εταιρία και για τους εργοδότες).*

**Αριθμός απόφασης: 1105/2019**

Για την Ομάδα Α2 & Δ, η εταιρία....., α) δεν έχει κατατεθεί ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΟ ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗΣ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑΣ που να ισχύει κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς καθώς επίσης β) ενώ έχει καταθέσει Υπεύθυνη Δήλωση που δηλώνει ότι οι ασφαλιστικοί φορείς που είναι υποχρεωμένοι να καταβάλλουν εισφορές είναι:

- 1) ΙΚΑ-ΕΤΑΜ ΓΙΑ ΤΟ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ΩΣ ΚΥΡΙΑ ΑΣΦΑΛΙΣΗ
- 2) Ο.Α.Ε.Ε. ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΕΡΓΟΔΟΤΕΣ ΩΣ ΚΥΡΙΑ ΑΣΦΑΛΙΣΗ
- 3) ΕΠΙΚΟΥΡΙΚΗ ΑΣΦΑΛΙΣΗ Τ.Ε.Α.Υ.Ε.Τ. ΓΙΑ ΤΗΝ ΕΠΙΚΟΥΡΙΚΗ ΑΣΦΑΛΙΣΗ ΕΡΓΟΔΟΤΩΝ ΚΑΙ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΩΝ παράλα αυτά δεν έχει καταθέσει στο φάκελο του Βεβαίωση Ασφαλιστικής Ενημερότητας του ταμείου Τ.Ε.Α.Υ.Ε.Τ. που να ισχύει κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς (για την εταιρία και για τους εργοδότες)

Για την Ομάδα Β, η εταιρία....., α) δεν έχει κατατεθεί ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΟ ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗΣ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑΣ που να ισχύει κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς καθώς επίσης β) ενώ έχει καταθέσει Υπεύθυνη Δήλωση που δηλώνει ότι οι ασφαλιστικοί φορείς που είναι υποχρεωμένοι να καταβάλλουν εισφορές είναι:

- 1) ΙΚΑ-ΕΤΑΜ ΓΙΑ ΤΟ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ΩΣ ΚΥΡΙΑ ΑΣΦΑΛΙΣΗ
- 2) Ο.Α.Ε.Ε. ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΕΡΓΟΔΟΤΕΣ ΩΣ ΚΥΡΙΑ ΑΣΦΑΛΙΣΗ
- 3) ΕΠΙΚΟΥΡΙΚΗ ΑΣΦΑΛΙΣΗ Τ.Ε.Α.Υ.Ε.Τ. ΓΙΑ ΤΗΝ ΕΠΙΚΟΥΡΙΚΗ ΑΣΦΑΛΙΣΗ ΕΡΓΟΔΟΤΩΝ ΚΑΙ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΩΝ παράλα αυτά δεν έχει καταθέσει στο φάκελο του Βεβαίωση Ασφαλιστικής Ενημερότητας του ταμείου Τ.Ε.Α.Υ.Ε.Τ. που να ισχύει κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς (για την εταιρία και για τους εργοδότες)

Για την Ομάδα Ε, η εταιρία....., α) δεν έχει κατατεθεί ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΟ ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗΣ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑΣ που να ισχύει κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς καθώς επίσης β) ενώ έχει καταθέσει Υπεύθυνη Δήλωση που δηλώνει ότι οι ασφαλιστικοί φορείς που είναι υποχρεωμένοι να καταβάλλουν εισφορές είναι:

- 1) 1ΚΑ-ΕΤΑΜ ΓΙΑ ΤΟ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ΩΣ ΚΥΡΙΑ ΑΣΦΑΛΙΣΗ
- 2) Ο.Α.Ε.Ε. ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΕΡΓΟΔΟΤΕΣ ΩΣ ΚΥΡΙΑ ΑΣΦΑΛΙΣΗ
- 3) ΕΠΙΚΟΥΡΙΚΗ ΑΣΦΑΛΙΣΗ Τ.Ε.Α.Υ.Ε.Τ. ΓΙΑ ΤΗΝ ΕΠΙΚΟΥΡΙΚΗ ΑΣΦΑΛΙΣΗ ΕΡΓΟΔΟΤΩΝ ΚΑΙ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΩΝ παρόλα αυτά δεν έχει καταθέσει στο φάκελο του Βεβαίωση Ασφαλιστικής Ενημερότητας του ταμείου Τ.Ε.Α.Υ.Ε.Τ. που να ισχύει κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς (για την εταιρία και για τους εργοδότες)».

Στη συνέχεια, ο προσφεύγων, επικαλείται το άρθρο 18 του ν. 4412/2016 και νομολογία αναφορικά με την αρχή της ίσης μεταχείριση, της διαφάνειας, της τυπικότητας, της δεσμευτικότητας των όρων της διακήρυξης που διέπουν τις διαγωνιστικές διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και την ad hoc Απόφαση της ΑΕΠΠ με αρ. 656/2018, σκέψη 35, του πρώην 1<sup>ου</sup> Κλιμακίου, και ισχυρίζεται ότι, «ενόψει των ανωτέρω ουσιωδών πλημμελειών, ασαφειών και σφαλμάτων που υπέπεσαν οι ανωτέρω αναφερόμενες εταιρίες κατά την υποβολή της προσφοράς τους και κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης στον εν θέματι διαγωνισμό, πρέπει αυτές να απορριφθούν ως μη νόμιμες, απαράδεκτες και μη πληρούσες τους απαραίτους όρους της διακήρυξης».

13. Επειδή η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι «Το 3<sup>ο</sup> πρακτικό του διαγωνισμού, αποτυπώνει το αποτέλεσμα αξιολόγησης των δικαιολογητικών κατακύρωσης που ζητήθηκαν σύμφωνα με το άρθρο 103 του ν. 4412/2016. Κατακύρωση αποτελέσματος διαγωνισμού: Στο άρθρο 103 (ν. 4412/16) περιγράφεται αναλυτικά η διαδικασία ολοκλήρωσης του διαγωνισμού ήτοι: •Μετά την αξιολόγηση των προσφορών η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα πρωτότυπα ή αντίγραφα δικαιολογητικά, σε σφραγισμένο φάκελο. •Η προθεσμία είναι 10 έως 20 ημέρες (παρ. 1) •Εάν δεν προσκομιστούν τα δικαιολογητικά ή εάν είναι ελλιπή, δίδεται προθεσμία πέντε (5) έως δεκαπέντε (15) ημερών στον προσωρινό ανάδοχο να τα προσκομίσει. Η προθεσμία εκκινεί από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης ειδοποίησης στον προσωρινό ανάδοχο (παρ. 2) •Σε περίπτωση υποβολής

ψευδών δικαιολογητικών ή μη εμπρόθεσμης προσκόμισης δικαιολογητικών, επιβάλλονται στον προσωρινό ανάδοχο η κήρυξη του ως έκπτωτου και η κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής. Η σύμβαση σε αυτή την περίπτωση κατακυρώνεται υπέρ του επομένου στη σειρά διαγωνιζόμενου, (παρ. 3,4,5) •Η διαδικασία ολοκληρώνεται με την σύνταξη πρακτικού από το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο και την διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής, για την λήψη απόφασης είτε για κήρυξη έκπτωτου του προσωρινού αναδόχου είτε για κατακύρωση της σύμβασης είτε για ματαίωση της διαδικασίας (παρ. 6). Σε κανένα σημείο δεν αναφέρεται ότι τα δικαιολογητικά (πχ φορολογική ενημερότητα, ασφαλιστική κλπ) θα πρέπει να υποβληθούν και για την ημέρα κατάθεσης προσφοράς, αλλά ζητάει το άρθρο να υποβληθούν όταν θα ζητηθούν για να αξιολογηθούν. Ο νόμος δεν προβλέπει αξιολόγηση των δικαιολογητικών αυτών σε προηγούμενο στάδιο, αλλά προβλέπει να δηλώνονται με το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) (ΦΕΚ Β 3698/16-11-2016) ως δικαιολογητικό συμμετοχής για αξιολόγηση των προηγούμενων σταδίων του διαγωνισμού, όπου και καταλήγει η διαδικασία σε προσωρινό ανάδοχο, (αφού ελεγχθούν τα δικαιολογητικά συμμετοχής και ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς). Τα δικαιολογητικά κατακύρωσης θα κατατεθούν μόνο από τον προσωρινό ανάδοχο στο στάδιο της κατακύρωσης και μετά από το σχετικό έγγραφο όπως περιγράφεται ανωτέρω στο άρθρο 103 του ν 4412/16 και θα πρέπει να είναι πρόσφατα, γι' αυτό προβαίνουν στην έκδοση τους μετά το σχετικό έγγραφο της υπηρεσίας, ενώ ο νόμος προβλέπει και σχετική παράταση στη περίπτωση που οι αρμόδιες Αρχές αδυνατούν να τα εκδώσουν στη τεθείσα προθεσμία. Είναι επομένως σαφές ότι δεν προβλέπεται κατάθεση δικαιολογητικών κατακύρωσης που να ισχύουν την ημέρα του διαγωνισμού, αλλά εκδίδονται αφού οριστεί ο προσωρινός ανάδοχος και σταλεί το σχετικό έγγραφο της Υπηρεσίας. Όλοι οι προσωρινοί ανάδοχοι των επιμέρους ομάδων του διαγωνισμού, εφάρμοσαν τα προβλεπόμενα από το νόμο και υπέβαλαν τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που τους ζητήθηκαν από την Υπηρεσία. Επιπρόσθετα επισημαίνουμε ότι στη διακήρυξη του διαγωνισμού, στο εδάφιο 2.2.6.2. Β.6 (β) (σελ. 16) αναφέρεται σαφώς ότι τα δικαιολογητικά ασφαλιστικής

και φορολογικής ενημερότητας θα πρέπει να ισχύουν κατά το χρόνο υποβολής τους. Τα δικαιολογητικά αυτά υποβάλλονται μόνο από το προσωρινό ανάδοχο στη διαδικασία κατακύρωσης. Σε κανένα προηγούμενο στάδιο του διαγωνισμού δεν προβλέπεται η υποβολή τους. Ο διαγωνισμός ήταν διεθνής ηλεκτρονικός δημοσιεύτηκε στην επίσημη εφημερίδα της Ευρωπαϊκής ένωσης καθώς και στην Ελλάδα, και ως εκ τούτου οι όροι της διακήρυξης ήταν γνωστοί στο ευρύτερο κοινό. Όμως δεν υποβλήθηκε καμιά ένσταση κατά των όρων της διακήρυξης. Η ενιστάμενη εταιρεία..., συμμετείχε στο διαγωνισμό αποδέχθηκε χωρίς επιφύλαξη τους όρους της διακήρυξης (και το εδάφιο 2.2.6.2.B.6. (β), υπέβαλε προσφορά και δεν μπορεί μετά το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών να αιτείται αλλοίωση των όρων της διακήρυξης για να μπορέσει να αποκλείσει όλους τους συμμετέχοντες που προσέφεραν καλύτερη οικονομική προσφορά από τη δική της ώστε να ανακηρυχθεί μειοδότης ! Η άποψη της ενιστάμενης εταιρείας αποτελεί αλλοίωση των όρων της διακήρυξης που είναι όλως δόλου παράνομη. Από όλα τα παραπάνω διαπιστώνεται ότι οι λόγοι της προσφυγής δεν προβλέπονται σε διάταξη νόμου και στη διακήρυξη του διαγωνισμού και θα πρέπει να μην γίνει δεκτή».

14. Επειδή, ο παρεμβαίνων κατόπιν παράθεσης σχετικού ιστορικού, ισχυρίζεται ότι «είναι ΑΛΥΣΙΤΕΛΕΙΣ, άλλως ΑΠΑΡΑΔΕΚΤΟΙ, ΝΟΜΙΚΑ ΚΑΙ ΟΥΣΙΑΣΤΙΚΑ ΑΒΑΣΙΜΟΙ ΟΙ ΙΣΧΥΡΙΣΜΟΙ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ .....ΓΙΑ ΤΗΝ ΑΠΟΡΡΙΨΗ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΜΟΥ. Όπως ορίζεται, στο άρθρο 3.2 της αρ. πρωτ. 10140/23-04-2019 Διακήρυξης του Διαγωνισμού μετά την αξιολόγηση των προσφορών η Αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί ηλεκτρονικά μέσω του ΕΣΗΔΗΣ τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση «προσωρινό ανάδοχο», να υποβάλει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης (πρωτότυπα ή αντίγραφα) που απαιτούνται ως αποδεικτικά ηλεκτρονικά και σε φυσική μορφή. Συγκεκριμένα, σχετικά με την υποχρέωση προσκόμισης του πιστοποιητικού φορολογικής ενημερότητας, υπέβαλα το με αρ. πρωτ. 66956220 Αποδεικτικό Ενημερότητας για χρέη προς το Δημόσιο και σχετικά με το πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας TEAYET υπέβαλα το αρ.πρωτ. 5027/02-07-2019 Αποδεικτικό Ασφαλιστικής Ενημερότητας όπως αυτά προβλέπονταν από την

Διακήρυξη. Περαιτέρω, σύμφωνα δε με το άρθρο 3.2 (σελ.23) της με αρ. πρωτ. 10140/23-04-2019 Διακήρυξης του Διαγωνισμού και το άρθρο 102 του Ν.4412/2016 «Αν μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση και κατά τον έλεγχο των ως άνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι δεν έχουν προσκομισθεί τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας, αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές» Επικουρικά, αναφέρω ότι δεν μας ζητήθηκε από την Αναθέτουσα Αρχή προσκόμιση νέου πιστοποιητικού φορολογικής ενημερότητας και ασφαλιστικής ενημερότητας ΤΕΑΥΕΤ παρότι υπήρχε η δυνατότητα συμπλήρωσης αυτών (ΑΕΠΠ 1138/2019, Σχετ. 3). Σε κάθε περίπτωση η εταιρεία μας είναι ενήμερη το διάστημα που επικαλείται ο προσφεύγων το οποίο το αποδεικνύουμε με τα επισυναπτόμενα πιστοποιητικά φορολογικής ενημερότητας & ασφαλιστικής ενημερότητας ΤΕΑΥΕΤ (σχετ. 1 & 2). Επομένως, η προδικαστική προσφυγή της ως άνω εταιρείας πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη, άλλως ως νόμω και ουσία αβάσιμη, άλλως ως καταχρηστική και να επικυρωθεί η υπ' αρ.150/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Αλίμου. ».

15. Επειδή, η παρ. 1 του άρθρου 18 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «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 [...] 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 [...]».

16. Επειδή, το άρθ. 71 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Γενικές αρχές (άρθρο 56 παρ. 1 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» προβλέπει ότι : «Οι συμβάσεις ανατίθενται βάσει των κριτηρίων που καθορίζονται στα άρθρα 86 έως 89 εφόσον η αναθέτουσα αρχή έχει επαληθεύσει, σύμφωνα με τα άρθρα 79 έως και 81, ότι πληρούνται όλες οι κατωτέρω προϋποθέσεις: α) η προσφορά συνάδει με τις απαιτήσεις, τις προϋποθέσεις και τα κριτήρια που προβλέπονται στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος και στα έγγραφα της σύμβασης,...β) η προσφορά προέρχεται από προσφέροντα ο οποίος δεν αποκλείεται από τη συμμετοχή δυνάμει των άρθρων 73 και 74 ...».

17. Επειδή, στην περ. α) της παρ. 2 του άρθρου 73 «Λόγοι αποκλεισμού» του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «2. Αποκλείεται από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης οποιοσδήποτε οικονομικός φορέας, εάν η αναθέτουσα αρχή: α) γνωρίζει ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία...»

18. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 79 «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης» του ν.4412/2016 ορίζεται ότι «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες 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...Το ΕΕΕΣ προσδιορίζει τη δημόσια αρχή ή το τρίτο μέρος που είναι υπεύθυνο για την έκδοση των σχετικών δικαιολογητικών και περιλαμβάνει επίσημη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα

είναι σε θέση, εφόσον του ζητηθεί και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά.[...] 5. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα πιστοποιητικά που έχουν παραληφθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 80 και 82. 6. Κατά παρέκκλιση της παρ. 5, 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. Κατά παρέκκλιση της παρ. 5, οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση ή συνάψει τη συμφωνία-πλαίσιο, διαθέτει ήδη τα δικαιολογητικά αυτά. Για τον σκοπό του πρώτου εδαφίου, η Γενική Δ/νση Μεταρρυθμιστικής Πολιτικής και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης του Υπουργείου Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης και οι αρμόδιοι φορείς τήρησης των βάσεων δεδομένων, διασφαλίζουν ότι οι βάσεις δεδομένων, οι οποίες περιέχουν σχετικές πληροφορίες για τους οικονομικούς φορείς και μπορούν να χρησιμοποιούνται από τις αναθέτουσες αρχές, μπορούν επίσης να χρησιμοποιούνται υπό τις ίδιους όρους από τις αναθέτουσες αρχές άλλων κρατών-μελών...[...].

Ειδικότερα, σύμφωνα με τις διατάξεις του Εκτελεστικού Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016, άμεσης εφαρμογής για τα κράτη μέλη, καθιερώθηκε το τυποποιημένο έντυπο για το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Προμήθειας (Επίσημη Εφημ. ΕΕ L3/16 της 6-1-2016). Περαιτέρω, όπως αναφέρεται στο Προοίμιο του Εκτελεστικού Κανονισμού: « (1) [...]Κατά

συνέπεια, το τυποποιημένο έντυπο για το ΕΕΕΠ θα πρέπει να καταρτιστεί κατά τρόπο ώστε να παρακαμφθεί η ανάγκη προσκόμισης σημαντικού αριθμού πιστοποιητικών ή άλλων εγγράφων που σχετίζονται με τα κριτήρια αποκλεισμού και τα κριτήρια επιλογής. ... (3) Για την αποφυγή του διοικητικού φόρτου για τις αναθέτουσες αρχές και τους αναθέτοντες φορείς και τις πιθανές αντιφατικές ενδείξεις στα διάφορα έγγραφα της προμήθειας, οι πληροφορίες τις οποίες οι οικονομικοί φορείς πρέπει να παρέχουν στο ΕΕΕΠ θα πρέπει να αναφέρονται σαφώς από τις αναθέτουσες αρχές και τους αναθέτοντες φορείς εκ των προτέρων στην προκήρυξη διαγωνισμού ή με αναφορές σε άλλα μέρη των εγγράφων της προμήθειας, τις οποίες οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει, σε κάθε περίπτωση, να εξετάζουν προσεκτικά, ενόψει της συμμετοχής τους και ενδεχομένης υποβολής προσφορών. (4) Το ΕΕΕΠ αναμένεται επίσης να συμβάλει σε περαιτέρω απλοποίηση, τόσο για τους οικονομικούς φορείς όσο και για τις αναθέτουσες αρχές και τους αναθέτοντες φορείς, με την αντικατάσταση των πολλών και διαφόρων εθνικών υπεύθυνων δηλώσεων από ένα τυποποιημένο έντυπο, που θα καθιερωθεί σε ευρωπαϊκό επίπεδο.[...]. Επίσης, στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ 1 Οδηγίες του Κανονισμού αναφέρεται ότι: «Το ΕΕΕΠ είναι υπεύθυνη δήλωση από τους οικονομικούς φορείς, ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη. Όπως προβλέπεται στο άρθρο 59 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, πρόκειται για μια τυπική δήλωση του οικονομικού φορέα ότι δεν βρίσκεται σε μια από τις καταστάσεις λόγω της οποίας οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, ότι πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής και ... Στόχος του είναι να μειωθεί ο διοικητικός φόρτος που απορρέει από την απαίτηση προσκόμισης σημαντικού αριθμού πιστοποιητικών ή άλλων εγγράφων που σχετίζονται με τα κριτήρια αποκλεισμού και τα κριτήρια επιλογής. [...] Κατά την προετοιμασία των εγγράφων της προμήθειας για μια δεδομένη διαδικασία προμήθειας, οι αναθέτουσες αρχές και οι αναθέτοντες φορείς πρέπει να δηλώνουν στην προκήρυξη διαγωνισμού, στα έγγραφα της προμήθειας που αναφέρονται στην προκήρυξη διαγωνισμού ή στις προσκλήσεις επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος ποιες πληροφορίες θα ζητηθούν από τους οικονομικούς φορείς, .... [...] Η αναθέτουσα

αρχή ή ο αναθέτων φορέας μπορεί να ζητεί από κάθε προσφέροντα, ανά πάσα στιγμή κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλει όλα ή ορισμένα από τα απαιτούμενα πιστοποιητικά και δικαιολογητικά, όποτε αυτό είναι απαραίτητο για να διασφαλιστεί η ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας [...].».

19. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 80 «Αποδεικτικά μέσα» του ν. 4412/2016, ως τροποποιηθέν ισχύει, ορίζεται ότι «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν τα πιστοποιητικά, τις βεβαιώσεις και τα λοιπά αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 4 και 5 και στο Παράρτημα XII του Προσαρτήματος Α΄, ως απόδειξη της μη ύπαρξης λόγων αποκλεισμού, όπως αναφέρονται στα άρθρα 73 και 74 και της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα άρθρα 75 και 76», και ότι «12. Τα αποδεικτικά μέσα γίνονται αποδεκτά κατά τον ακόλουθο τρόπο: α) τα δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 1 του άρθρου 73, την περίπτωση γ΄ της παραγράφου 2 του άρθρου 73 και την περίπτωση β΄ της παραγράφου 4 του άρθρου 73 εφόσον έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους, β) τα λοιπά δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2 του άρθρου 73 εφόσον είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται χρόνος ισχύος, να έχουν εκδοθεί κατά τα οριζόμενα στην προηγούμενη περίπτωση».

20. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 103 «Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών», του ν. 4412/2016, ως τροποποιηθέν ισχύει από 01.04.2019, ήτοι προ της δημοσίευσης της διακήρυξης, ορίζεται 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 εντός δέκα (10) 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 και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου 1 αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α', τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας.

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 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, στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2, και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης 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.

7. Όσοι δεν έχουν αποκλειστεί οριστικά λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν, κατά τα οριζόμενα στα έγγραφα της σύμβασης και στις διατάξεις του παρόντος».

21. Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 104 «Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής Οψιγενείς μεταβολές», του ν. 4412/2016, ως τροποποιηθέν ισχύει από 01.04.2019, ήτοι προ της δημοσίευσης της διακήρυξης, ορίζεται 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.

22. Επειδή, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ορίζεται: «2.2.3 Λόγοι αποκλεισμού Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης (διαγωνισμό) προσφέρων οικονομικός φορέας, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (εάν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (εάν πρόκειται για ένωση οικονομικών φορέων) ένας ή περισσότεροι από τους ακόλουθους λόγους:... 2.2.3.2. Στις ακόλουθες περιπτώσεις : α) όταν ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή/και β) όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Αν ο προσφέρων είναι Έλληνας πολίτης ή έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα, οι υποχρεώσεις του που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης καλύπτουν

τόσο την κύρια όσο και την επικουρική ασφάλιση. Δεν αποκλείεται ο προσφέρων οικονομικός φορέας, όταν έχει εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του είτε καταβάλλοντας τους φόρους ή τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης που οφείλει, συμπεριλαμβανομένων, κατά περίπτωση, των δεδουλευμένων τόκων ή των προστίμων είτε υπαγόμενος σε δεσμευτικό διακανονισμό για την καταβολή τους.....

2.2.6 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής

2.2.6.1 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 τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4 και 2.2.5, 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), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες στην ηλεκτρονική διεύθυνση [http://www.eprocurement.gov.gr/webcenter/files/anakinoseis/eees\\_odigies.pdf](http://www.eprocurement.gov.gr/webcenter/files/anakinoseis/eees_odigies.pdf),...

.....

2.2.6.2 Αποδεικτικά μέσα Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.5, 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. 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 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ). 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. Β. 1. Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά..... β) για τις παραγράφους 2.2.3.2 και 2.2.3.4 περίπτωση β' πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας..... Για την περίπτωση της παραγράφου 2.2.3.2, απαιτείται επιπλέον υπεύθυνη δήλωση του προσωρινού αναδόχου αναφορικά με τους οργανισμούς κοινωνικής ασφάλισης (στην περίπτωση που ο προσωρινός ανάδοχος έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα αφορά Οργανισμούς κύριας και επικουρικής ασφάλισης) στου οποίου οφείλει να καταβάλει εισφορές]. [...] Β.7. Ημερομηνία έκδοσης των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Για την ημερομηνία έκδοσης των δικαιολογητικών κατακύρωσης ισχύουν όσα αναφέρονται στην παράγραφο 7αδ του άρθρου 43 του Ν.4605/19. Ειδικότερα, τα αποδεικτικά μέσα γίνονται αποδεκτά κατά τον ακόλουθο τρόπο: α) Τα δικαιολογητικά που αφορούν την παρ. 1 του άρθρου 73 [ποινικό μητρώο] , την περίπτ. γ' της παρ.2 του άρθρου 73 [πιστοποιητικό ΣΕΠΕ] και την περίπτ. β' της παρ. 4 του άρθρου 73 [μη εκκαθάριση, μη πτώχευση κλπ] εφόσον έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους, β) Τα λοιπά δικαιολογητικά που αφορούν την παρ.2 του άρθρου 73 [φορολογική, ασφαλιστική ενημερότητα] εφόσον είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται χρόνος ισχύος, να έχουν εκδοθεί κατά τα οριζόμενα στην προηγούμενη περίπτωση, ...» [...] 3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης - Δικαιολογητικά κατακύρωσης Τα εν λόγω δικαιολογητικά, υποβάλλονται από τον προσφέροντα («προσωρινό ανάδοχο»), ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος, σε δέκα (10) ημέρες, σε μορφή αρχείων pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημερομηνία υποβολής τους..... Αν μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση και κατά τον έλεγχο των ως άνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι δεν έχουν προσκομισθεί τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο

προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας, αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν το στάδιο κατακύρωσης. Όσοι οικονομικοί φορείς δεν έχουν αποκλειστεί οριστικά, λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν. Απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και ακολουθείται η διαδικασία του άρθρου 103, για τον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας, εάν: i) κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης, είναι ψευδή ή ανακριβή, ή ii) δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών ή iii) από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) και 2.2.4 έως 2.2.5 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας,

23. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν

παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «με ποινή αποκλεισμού...», «πρέπει...» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002).

24. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 25 και απόφαση SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 27).

25. Επειδή, η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012,

## Αριθμός απόφασης: 1105/2019

SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

26. Επειδή, ο όλος μηχανισμός υποβολής και ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, δηλαδή της διαφανούς και αυστηρής διαδικασίας του Διαγωνισμού, κατά την οποία η νομιμότητα συμμετοχής προϋποθέτει την εκπλήρωση τυπικών προϋποθέσεων. Άλλωστε οι απαραίτητες ικανότητες των υποψηφίων αποδεικνύονται με την προσκόμιση δικαιολογητικών που ορίζονται από την εκάστοτε αναθέτουσα αρχή (βλ. Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ΄ Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009, Δημήτριος Ι. Ράικος, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, Β΄ έκδοση, Σάκκουλας, 2017, σελ. 195-197).

27. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, όπως είναι αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, οι προσφορές τον κάτωθι οικονομικών φορέων, ήδη αναδόχων, υποβλήθηκαν εμπρόθεσμα στον επίμαχο διαγωνισμό που είχε ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 20.05.2019. Ειδικότερα, προκύπτουν τα ακόλουθα, για τον οικονομικό φορέα, με την επωνυμία:

α)., κατέθεσε την με αρ.137577 προσφορά του, όπου στο ΕΕΕΣ του, δηλώνει τόσο ότι είναι ασφαλιστικά και φορολογικά ενήμερος αλλά και ότι δύναται να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής ασφαλιστικών εισφορών και φόρων, το οποίο και επαναλαμβάνει στο Μέρος VI του ΕΕΕΣ. Κατόπιν σχετικής πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής με αρ. πρωτ. 16622/08.07.2019 (κοινοποιηθείσα στις 09.07.2019 στους ενδιαφερομένους) προς κατάθεση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, κατέθεσε την από 27.05.2019 βεβαίωση φορολογικής ενημερότητας, την από 8.7.2019 βεβαίωση ΤΕΑΥΕΤ και την οικεία Υ.Δ περί των ταμείων στα οποία υποχρεωτικά ασφαλίζεται.

β)....., κατέθεσε την με αρ. 136107 προσφορά όπου στο ΕΕΕΣ, δηλώνει τόσο ότι είναι ασφαλιστικά και φορολογικά ενήμερη αλλά και ότι δύναται να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής ασφαλιστικών εισφορών και φόρων, δήλωση

## Αριθμός απόφασης: 1105/2019

που επαναλαμβάνει στο Μέρος VI του ΕΕΕΣ. Κατόπιν σχετικής πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής με αρ. πρωτ. 16622/08.07.2019 ( κοινοποιηθείσα στις 09.07.2019 στους ενδιαφερομένους) προς κατάθεση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, κατέθεσε την από 06.06.2019 βεβαίωση φορολογικής ενημερότητας και τις από 2.7.2019 βεβαιώσεις ΤΕΑΥΕΤ και την οικεία Υ.Δ περί των ταμείων στα οποία υποχρεωτικά ασφαρίζεται.

γ) ....κατέθεσε την με αρ. 137303 προσφορά όπου στο ΕΕΕΣ του, δηλώνει τόσο ότι είναι ασφαλιστικά και φορολογικά ενήμερος αλλά και ότι δύναται να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής ασφαλιστικών εισφορών και φόρων, το οποίο και επαναλαμβάνει στο Μέρος VI του ΕΕΕΣ. Κατόπιν σχετικής πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής με αρ. πρωτ. 16622/08.07.2019 (κοινοποιηθείσα στις 09.07.2019 στους ενδιαφερομένους) προς κατάθεση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, κατέθεσε βεβαίωση φορολογικής ενημερότητας και βεβαίωση ΤΕΑΥΕΤ, αμφότερες εκδοθείσες στις 02.07.2019, και την οικεία Υ.Δ περί των ταμείων στα οποία υποχρεωτικά ασφαρίζεται.

δ)....., κατέθεσε την με αρ. 135656 προσφορά του όπου στο ΕΕΕΣ του δηλώνει τόσο ότι είναι ασφαλιστικά και φορολογικά ενήμερος αλλά και ότι δύναται να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής ασφαλιστικών εισφορών και φόρων, το οποίο και επαναλαμβάνει στο Μέρος VI του ΕΕΕΣ. Κατόπιν σχετικής πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής με αρ. πρωτ. 16622/08.07.2019 (κοινοποιηθείσα στις 09.07.2019 στους ενδιαφερομένους) προς κατάθεση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, κατέθεσε βεβαίωση φορολογικής ενημερότητας και βεβαίωση ΤΕΑΥΕΤ, εκδοθείσες στις 06.06.2019 και 02.07.2019, αντίστοιχα, και την οικεία Υ.Δ περί των ταμείων στα οποία υποχρεωτικά ασφαρίζεται.

Επομένως, δεν αμφισβητείται ως προς τα ανωτέρω πραγματικά περιστατικά ότι ουδείς εκ των ανωτέρω οικονομικών φορέων και ήδη αναδόχων, δεν υπέβαλε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης τόσο φορολογική ενημερότητα όσο και βεβαίωση του ΤΕΑΥΕΤ-ΝΠΙΔ που να ισχύουν κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς τους.

28. Επειδή, **ο προσφεύγων** με τον κοινό λόγο της προσφυγής του ως προς το σύνολο των προσωρινών αναδόχων, ισχυρίζεται ότι κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης, οι προσωρινοί ανάδοχοι και ήδη ανάδοχοι με την προσβαλλόμενη, κατέθεσαν φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα (για το TEAYET) σε ισχύ, μόνο κατά το χρόνο κατάθεσης των δικαιολογητικών κατακύρωσης και όχι και κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς τους, ως απαιτείται, οπότε η απόφαση κατακύρωσης θα πρέπει να ακυρωθεί.

**Η αναθέτουσα αρχή**, ισχυρίζεται ότι σε κανένα σημείο της διακήρυξης δεν προβλεπόταν η κατάθεση των οικείων δικαιολογητικών, αλλά ρητά απαιτούνταν τα οικεία δικαιολογητικά να είναι σε ισχύ κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, όπερ και έπραξαν οι ήδη ανάδοχοι και ότι τα εν λόγω δικαιολογητικά θα υποβληθούν όταν θα ζητηθούν για να αξιολογηθούν.

**Ο παρεμβαίνων** ισχυρίζεται ότι δεν ζητήθηκε από την Αναθέτουσα Αρχή προσκόμιση νέου πιστοποιητικού φορολογικής ενημερότητας και ασφαλιστικής ενημερότητας TEAYET παρότι υπήρχε η δυνατότητα συμπλήρωσης αυτών και ότι είναι ενήμερος το διάστημα που επικαλείται ο προσφεύγων, επισυνάπτοντας το πρώτον με την προσφυγή του πιστοποιητικά φορολογικής ενημερότητας & ασφαλιστικής ενημερότητας TEAYET, ισχύοντα το χρόνο κατάθεσης της προσφοράς του.

29. Επειδή, η θέσπιση και η υποχρεωτική χρήση του ΕΕΕΣ στον εκάστοτε διαγωνισμό ανάθεσης δημόσιας σύμβασης άνω των ορίων των οδηγιών, εξυπηρετεί, μεταξύ άλλων, το σκοπό παράκαμψης κατά το στάδιο υποβολής και αξιολόγησης του συνόλου των προσφορών, της ανάγκης προσκόμισης από τους οικονομικούς φορείς σημαντικού αριθμού πιστοποιητικών ή άλλων εγγράφων που σχετίζονται με τα κριτήρια αποκλεισμού και τα κριτήρια επιλογής προκειμένου να αποφευχθεί διοικητικός φόρτος τόσο για τις αναθέτουσες αρχές όσο και για τους οικονομικούς φορείς, ιδία τις ΜΜΕ. Ωστόσο, οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να είναι σε θέση να αποδείξουν με τα

κατάλληλα και απαιτούμενα στη διακήρυξη έγγραφα, όσα δηλώνουν υπευθύνως με το ΕΕΕΣ (βλ. σκέψη 18 της παρούσας, όμοια με σκ. 25 της με αρ. 656/2018 Απόφασης ΑΕΠΠ), στοιχείο που αναφέρεται ρητά και στο μη υποκείμενο σε προσαρμογή αλλά Παράρτημα VI «*Τελικές Δηλώσεις*» του ΕΕΕΣ, που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της εκάστοτε διακήρυξης αναθέτουσας αρχής, σε διαδικασίες άνω των ορίων, όπως εν προκειμένω, όπου ρητά αναγράφεται και υπογράφεται ότι *«Ο κάτωθι υπογεγραμμένος, δηλώνω επισήμως ότι είμαι σε θέση, κατόπιν αιτήματος και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσω τα πιστοποιητικά και τις λοιπές μορφές αποδεικτικών εγγράφων που αναφέρονται»* (εννοείται στο παρόν ΕΕΕΣ). Περαιτέρω, το ΕΕΕΣ αποτελεί κατά το νόμο ( βλ. παρ. 1 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016) Υπεύθυνη Δήλωση, που επιφέρει τις κυρώσεις του ν. 1599/1986 (βλ. άρθρο 2.6.1 της διακήρυξης), και στην οποία, κατά πάγια νομολογία, δεν δύναται να βεβαιωθούν γεγονότα μελλοντικά αλλά αφορά αποκλειστικά και μόνον σε γεγονότα παρόντα ή παρελθόντα, όχι, όμως, μέλλοντα (πρβλ. ΠΕ 160, 58/1984 και ΣτΕ 781/2010). Επομένως, αφενός οι οικονομικοί φορείς δηλώνουν στο ΕΕΕΣ υπευθύνως γεγονότα τα οποία ισχύουν κατά το χρόνο υπογραφής του, προαποδεικνύοντας τα, τα οποία και ανά πάσα στιγμή, κατά τη διάρκεια της διαγωνιστικής διαδικασίας οφείλουν να αποδείξουν βάσει των κατάλληλων εγγράφων κατόπιν αιτήματος της αναθέτουσας αρχής. Έτι, περαιτέρω, από τη ρητή διατύπωση των όρων της διακήρυξης [βλ. σκέψη 22 της παρούσας και συγκεκριμένα τους όρους 2.2.6.1, 2.2.6.2 και 3.2, (άρθρα 79, 104 και 103, αντίστοιχα, του ν. 4412/2016)], προκύπτει ότι απαιτείται υποχρεωτικά η προσκόμιση σε ηλεκτρονική μορφή και η κατάθεση σε φυσική μορφή των οικείων αποδεικτικών εγγράφων του άρθρου 2.2.6.2 της διακήρυξης, μεταξύ των οποίων και αποδεικτικών φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας, ή εν γένει πιστοποιητικών της αρμόδιας δημόσιας αρχής, από τα οποία να προκύπτει ότι, τόσο κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών όσο και κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης και σύναψης της σύμβασης (βλ. άρθρο 2.2.6.2 Α πρώτο εδάφιο), ο προσωρινός ανάδοχος είναι ενήμερος ως προς τις φορολογικές και ασφαλιστικές του υποχρεώσεις. Δηλαδή, ούτε στη διακήρυξη ούτε στο νόμο,

προβλέπεται η απόδειξη ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας από το υποβαλλόμενο προαποδεικτικώς ΕΕΕΣ, ήτοι, ότι το ΕΕΕΣ αποδεικνύει παραδεκτά ασφαλιστική/φορολογική ενημερότητα, ούτε, ότι απαιτείται φορολογική ή ασφαλιστική ενημερότητα, μόνο για τον μετέπειτα της υποβολής προσφοράς χρόνο (βλ. άρθρο 2.2.6.2 Α 1ο εδάφιο το οποίο επαναλαμβάνει τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 104 του ν. 4412/2016). Ωστόσο, στην παρ. 2.2.6.2 της διακήρυξης, περιλαμβάνεται τόσο η περ. Α (ως άνω), όσο και η περ. Β.7 «*Ημερομηνία έκδοσης των δικαιολογητικών κατακύρωσης*», στην οποία ρητά ορίζεται για την ασφαλιστική και φορολογική ενημερότητα, ότι, απαιτείται να είναι σε ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους, ήτοι, δεν συνάγεται ευχερώς, ότι απαιτείται και η κατάθεση των οικείων επίμαχων δικαιολογητικών στο φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ως αυτά ίσχυαν κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς των προσωρινών αναδόχων, ούτε όμως και στο άρθρο 3.2, χωρίς να το έχει αιτηθεί σαφώς η ίδια. Κατόπιν δε, της σχετικής πρόσκλησης της προς τους προσωρινούς αναδόχους προς κατάθεση και των επίμαχων δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παραπέμπει γενικά στο άρθρο 2.2.6.2 ενώ ρητά επαναλαμβάνει αυτούσια την παρ. Β7, οδηγώντας, ευλόγως στο συμπέρασμα ότι, με το φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, απαιτεί να υποβληθούν μόνο τα εκεί περιγραφόμενα έγγραφα. Εξ'ου και ο παρεμβαίνων, αλλά και στο σύνολό τους, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, οι προσκληθέντες προσωρινοί ανάδοχοι, προέβησαν στην έκδοση νέας ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας, που τυγχάνει μεταγενέστερη του χρόνου υποβολής της προσφοράς τους, προκειμένου να είναι σε ισχύ κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, τις οποίες και μόνο κατέθεσαν. Έτι, περαιτέρω, ως παγίως έχει κριθεί από τη νομολογία, η όποια ασάφεια των εγγράφων της σύμβασης, δεν μπορεί να ερμηνευτεί εις βάρος των οικονομικών φορέων, χωρίς να τους δοθεί η δυνατότητα να συμπληρώσουν την ελαττωματική τους προσφορά (βλ. μεταξύ άλλων ΔΕΦΑΘ 213/2019). Επομένως, η απόφαση κατακύρωσης η οποία εκδόθηκε άνευ ελέγχου συνδρομής των οικείων προϋποθέσεων περί ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας, όπως εν προκειμένω, κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς, πάσχει μεν

ακυρότητας, βάσει του άρθρου 2.2.6.Α πρώτο εδάφιο της διακήρυξης καθόσον τόσο το ΑΦΕ ως αποδεικτικό φορολογικής ενημερότητας όσο και η ασφαλιστική ενημερότητα, απαιτείται να αναφέρονται στην ενημερότητα του προσωρινού αναδόχου κατά πάντα χρόνο συμμετοχής του στην διαγωνιστική διαδικασία, δηλαδή και κατά την υποβολή της προσφοράς του και μετά, ωστόσο, δημιουργείται ασάφεια, ως προς την υποχρέωση των οικονομικών φορέων να καταθέσουν τα οικεία έγγραφα με το φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, άνευ σχετικού προς τούτο αιτήματος της αναθέτουσας αρχής, μη δυνάμενη να ερμηνευθεί εις βάρος των προσφερόντων, άνευ προγενέστερης κλήσης τους προς συμπλήρωση των οικείων δικαιολογητικών.

30. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, είναι απορριπτέος ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι δεν απαιτείται η προσκόμιση φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας, που να βεβαιώνουν την φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα τόσο κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς όσο και κατά τον χρόνο κατάθεσης των δικαιολογητικών κατακύρωσης διότι, δεν προβλέπεται από τη διακήρυξη. Τουναντίον, προβλέπεται στη διακήρυξη, στο άρθρο 2.2.6.2 Α, ότι το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.5, στις οποίες περιλαμβάνεται και η περ. 2.2.3.2 περί ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016. Η δε αναθέτουσα αρχή δεν δύνατο νομίμως να προβεί στην κατακύρωση της επίμαχης διαγωνιστικής διαδικασίας, άνευ ελέγχου συνδρομής της ως άνω προϋπόθεσης, όπως δηλαδή έπραξε. Εν πάσει περιπτώσει το ΕΕΕΣ δεν υποκαθιστά ούτε βέβαια αποδεικνύει την ασφαλιστική και φορολογική ενημερότητα. Περαιτέρω, οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος περί υποχρέωσης προσκόμισης των επίμαχων εγγράφων γίνονται μεν δεκτοί, και η προσβαλλόμενη πρέπει να ακυρωθεί διότι αποδέχθηκε ως πλήρη τα δικαιολογητικά κατακύρωσης των προσωρινών αναδόχων και κατακύρωσε την

προμήθεια, ωστόσο, λόγω της ως άνω ασάφειας της διακήρυξης δεν δύναται να οδηγήσει αυτομάτως στην απόρριψη των προσφορών των αναδόχων, ως εκτέθηκε στην αμέσως προηγούμενη σκέψη.

31. Επειδή, περαιτέρω, το αίτημα του προσφεύγοντος περί αποκλεισμού των προσφορών των καθού οικονομικών φορέων και περί ορισμού του ίδιου ως προσωρινού μειοδότη για τα επίμαχα τμήματα, εκφεύγει από το πεδίο αρμοδιότητας της ΑΕΠΠ η οποία έχει αρμοδιότητα, εν προκειμένω, μόνο να ακυρώσει την προσβαλλόμενη πράξη (ΕΑ 58/2018 σκ.8). Επομένως, προβάλλεται απαραδέκτως και απορρίπτεται. Ομοίως, απαραδέκτως κατέθεσε τα επίμαχα έγγραφα το πρώτον με την προσφυγή του, ο παρεμβαίνων, καθόσον δεν ακολουθήθηκε η νόμιμη διαδικασία του ν.4412/2016 (βλ. άρ 79, 102) και δεν δύναται να αποφανθεί η ΑΕΠΠ, το πρώτον, υποκαθιστώντας τοιουτοτρόπως την αναθέτουσα αρχή (ΕΑ ΣΕ 59/2018). Ωστόσο, θα πρέπει να σημειωθεί ότι τα εκ μέρους του επίμαχα κατατεθέντα έγγραφα που ανατρέχουν στο χρόνο κατάθεσης της προσφοράς του δεν δύναται να εκδοθούν αναδρομικά (βλ. ad hoc Απόφαση ΑΕΠΠ με αρ. 656/2018 και την επ' αυτής με αρ. Ν 195/2018 Απόφαση ΔΕφ Πειρ, με την οποία απορρίφθηκε η αίτηση αναστολής επί της ως άνω απόφασης ΑΕΠΠ, επικυρώνοντας την κρίση του πρώην 1<sup>ου</sup> Κλιμακίου).

32. Επειδή γίνεται δεκτή η εισήγηση.

33. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει, δεκτή, ομοίως και να απορριφθεί η παρέμβαση.

34. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων πρέπει να επιστραφεί βάσει των άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ/τος 39/2017.

**Για τους λόγους αυτούς**

**Αριθμός απόφασης: 1105/2019**

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη κατά το σκεπτικό.

Διατάσσει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 13.09.2019 και εκδόθηκε στις 30.09.2019 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου**

**Ηλέκτρα Νικολακοπούλου**