

Η

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

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 12 Δεκεμβρίου 2019 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος Πρόεδρος και Εισηγητής, Αγγελική Πουλοπούλου και Εμμανουέλα Σωτηροπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 5.12.2019 κατατεθείσα και διαβιβασθείσα στο Κλιμάκιο την 10.12.2019 με Γεν. Αρ. Κατ. Α.Ε.Π.Π. 1513/10.12.2019 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «....», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων επιδιώκει την ακύρωση της κοινοποιηθείσας σε αυτόν την 27-11-2019, απόφασης με αρ. πρωτ. της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος έκρινε ως αποδεκτές τις προσφορές των διαγωνιζομένων και ανέδειξε τον πρώτο εξ αυτών ως προσωρινό ανάδοχο, στο πλαίσιο της διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης για την Παροχή Υπηρεσιών Καθαριότητας Κτιρίων της Κεντρικής Υπηρεσίας του, εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 143.548,39 ευρώ, που προκηρύχθηκε με τη με αρ. διακήρυξη, η οποία δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με Μοναδικό ΑΔΑΜ την 27-8-2019 και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της Προσφυγής κατεβλήθη το κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο (με αρ., ποσού 718,00 ευρώ), πληρώθηκε δε δια του από 5-12-2019 εμβάσματος Τραπέζης

Αριθμός Απόφασης: 1379/2019

2. Επειδή, με την από 5-12-2019 εμπρόθεσμη και νομότυπα υπογεγραμμένη προσφυγή του, ο προσφεύγων που κατέστη αποδεκτός και κατετάγη τέταρτος μειοδότης μετά τους ως άνω τρεις διαγωνιζόμενους κατά της αποδοχής των οποίων και ανάδειξης του πρώτου εξ αυτών, ως προσωρινού αναδόχου, στρέφεται μετ' εννόμου συμφέροντος, αιτούμενος την κατά το αντίστοιχο μέρος και σκέλη της, ακύρωση της από 27-11-2019 κοινοποιηθείσας σε αυτόν εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών ως και ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, στο πλαίσιο διαδικασίας εμπίπτουσας λόγω εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας και χρόνου δημοσίευσης στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ, προβάλλοντας ειδικότερα ως προς και τους τρεις ανωτέρω μετέχοντες, ότι παρέλειψαν να υποβάλουν με τα δικαιολογητικά συμμετοχής τους και άρα, ήδη με την προσφορά τους σειρά δικαιολογητικών και περαιτέρω, ειδικά όσον αφορά τον δεύτερο εξ αυτών (...), ότι υπέβαλε ΤΕΥΔ και υπεύθυνες δηλώσεις υπογεγραμμένες μόνο από 1 μέλος του διοικητικού του συμβουλίου. Άρα, η προσφυγή πρέπει να γίνει τυπικά δεκτή και να εξεταστεί περαιτέρω κατ' ουσία.

3. Επειδή, κατά τον όρο 2.2.5.1 της διακήρυξης περί «ΠΡΟΚΑΤΑΡΚΤΙΚΗΣ ΑΠΟΔΕΙΞΗΣ ΚΑΤΑ ΤΗΝ ΥΠΟΒΟΛΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ» ορίζεται ότι «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, 2.2.5 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016 Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) (Β/3698/16-11-2016), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα ΙΙΙ, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. ... Σε όλες τις περιπτώσεις, όπου περισσότερα από ένα φυσικά πρόσωπα είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου ενός οικονομικού φορέα ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό, υποβάλλεται ένα Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), το οποίο υπογράφεται και το οποίο είναι δυνατό να φέρει μόνο την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα ως προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 2.2.3.1 της παρούσας για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν. Ως

Αριθμός Απόφασης: 1379/2019

εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα νοείται ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτού, όπως προκύπτει από το ισχύον καταστατικό ή το πρακτικό εκπροσώπησής του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ή το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπεί τον οικονομικό φορέα για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης.», ενώ κατά τον όρο 2.4.3 «ΠΕΡΙΕΧΟΜΕΝΑ ΦΑΚΕΛΟΥ «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ-ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ» ορίζεται ειδικώς ως προς τα δικαιολογητικά συμμετοχής ότι «2.4.3.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν: α) Το τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 4 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.5.1 της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό πρότυπο ΤΕΥΔ το οποίο έχει αναρτηθεί, και σε επεξεργάσιμη μορφή αρχείου doc, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης (Παράρτημα ΙΙΙ), Η υποχρέωση υποβολής υπεύθυνης δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ.) αφορά σε κάθε πρόσωπο που είναι μέλος του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του εν λόγω οικονομικού φορέα ή έχει εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό. Η υποχρέωση του προηγούμενου εδαφίου αφορά ιδίως: α) στις περιπτώσεις ατομικής επιχείρησης, από τον νόμιμο εκπρόσωπο αυτής, β) στις περιπτώσεις εταιρειών περιορισμένης ευθύνης (Ε.Π.Ε.), ιδιωτικών κεφαλαιουχικών εταιρειών (Ι.Κ.Ε.) και προσωπικών εταιρειών (Ο.Ε. και Ε.Ε.), τους διαχειριστές, γ) στις περιπτώσεις ανωνύμων εταιρειών (Α.Ε.), τον διευθύνοντα σύμβουλο, καθώς και όλα τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου, δ) στις περιπτώσεις των συνεταιρισμών τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου. ε) σε όλες τις υπόλοιπες περιπτώσεις νομικών προσώπων, η υποχρέωση των προηγούμενων εδαφίων αφορά στους νόμιμους εκπροσώπους τους. Οι ενώσεις οικονομικών φορέων που υποβάλλουν κοινή προσφορά, υποβάλλουν το Τ.Ε.Υ.Δ. για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην ένωση. Κατά την υποβολή του ΤΕΥΔ είναι δυνατή, σύμφωνα με το άρθρο 107 του ν. 4497/17(Α΄171/13.11.2017), με μόνη την ψηφιακή υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα η προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3.1 της παρούσας (παρ. 1 του άρθρου 73) για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν. Ως εκπρόσωπος του

Αριθμός Απόφασης: 1379/2019

οικονομικού φορέα νοείται ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτού, όπως προκύπτει από το ισχύον καταστατικό ή το πρακτικό εκπροσώπησης του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής ή το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπεί τον οικονομικό φορέα για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για τη συγκεκριμένη διαδικασία σύμβασης. ... β) εγγύηση συμμετοχής, σύμφωνα με το άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 της παρούσας διακήρυξης.», περαιτέρω δε, κατά τον όρο 3.2 περί δικαιολογητικών κατακύρωσης ορίζεται ότι «Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής 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 που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.5.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 - 2.2.5 αυτής.», ενώ και κατά τον όρο 2.2.5.2 περί αποδεικτικών μέσων πλήρωσης κριτηρίων επιλογής και μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού, προβλέπεται ότι «Α. 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.». Κατά τα ανωτέρω προκύπτει ότι το αποδεκτό από το σύνολο των διαγωνιζομένων κανονιστικό πλαίσιο της διαδικασίας με σαφήνεια περιέγραψε τις αποδεικτικές υποχρεώσεις των μετεχόντων σε αυτή ως προς την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής και τη μη συνδρομή λόγων αποκλεισμού και δη σε δύο στάδια, ήτοι αφενός κατά την προσφορά, όταν αρκεί προκατακτική απόδειξη περί των ανωτέρω, που επέρχεται δια μόνης της υποβολής ΤΕΥΔ, αφετέρου κατά το στάδιο δικαιολογητικών κατακύρωσης, ήτοι αποκλειστικά όσον αφορά τον ήδη τότε ανακηρυχθέντα προσωρινό ανάδοχο, οπότε και πρέπει να προσκομιστούν ως οριστική απόδειξη, όσων ήδη δια της προσφοράς προσωρινώς και προκαταρκτικώς αποδείχθηκαν, τα δικαιολογητικά (δικαιολογητικά κατακύρωσης) του όρου 2.2.5, όλα δε τα παραπάνω σε πλήρη συμφωνία με το

Αριθμός Απόφασης: 1379/2019

αντίστοιχο πλαίσιο διεξαγωγής της αποδεικτικής διαδικασίας των προσόντων συμμετοχής που περιγράφεται κατά τον Ν. 4412/2016 στα άρ. 79, 93 και 103 αυτού, ενώ οι παραπάνω όροι της διακήρυξης τελούν σε πλήρη και δημιουργούσα πρόδηλη περί των ανωτέρω σαφήνεια, μεταξύ τους αλληλοσυμπλήρωση. Ειδικότερα και σε αντίθεση με όλα όσα αβάσιμα ο προσφεύγων επικαλείται, κατά τον όρο 2.4.3.1 στον φάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής που υποβάλλεται με την προσφορά από κάθε διαγωνιζόμενο, αρκεί για την πλήρωση των οικείων απαιτήσεων προκαταρκτικής απόδειξης κατά τον όρο 2.2.5.1, η υποβολή ΤΕΥΔ (πέραν της εγγυητικής συμμετοχής), ουδόλως δε ζητήθηκε οιοδήποτε άλλο δικαιολογητικό περί μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού, νόμιμης σύστασης και εκπροσώπησης ή πλήρωσης κριτηρίου επιλογής ή εν γένει οτιδήποτε άλλο. Περαιτέρω, ρητά ο όρος 3.2 περί δικαιολογητικών που υποβάλλει αποκλειστικά ο προσωρινός ανάδοχος αναφέρεται στα δικαιολογητικά του όρου 2.2.5.2, ορίζοντας τα ως δικαιολογητικά κατακύρωσης, τα οποία δικαιολογητικά ο προσφεύγων επικαλείται εσφαλμένα ότι έπρεπε να υποβληθούν ήδη με την προσφορά, ενώ και ο ίδιος ο όρος 2.2.5.2 προ της μνείας στην παρ. Β αυτού στα επιμέρους δικαιολογητικά κατακύρωσης, ήδη στην παρ. Α αυτού διακρίνει τα δικαιολογητικά που μνημονεύονται εκεί, ήτοι τα δικαιολογητικά κατακύρωσης και τον χρόνο υποβολής τους, από τον όλως αυτοτελώς υποδεικνυόμενο χρόνο υποβολής της προσφοράς. Επομένως, ουδόλως απαιτήθηκε οι προσφέροντες να υποβάλουν με την προσφορά τους οιοδήποτε δικαιολογητικό του όρου 2.2.5.2.Β και συνεπώς, η μη υποβολή οιοδήποτε εξ αυτών ή ακόμη και η ελλιπής ή πλημμελής υποβολή του, ουδόλως δύνανται να οδηγήσουν σε αποκλεισμό προσφοράς, αφού η υποχρέωση προσκόμισης τους το πρώτον γεννάται και δε αποκλειστικά στο πρόσωπο του προσωρινού αναδόχου κατά τον χρόνο κλήσης του τελευταίου, μετά την ανάδειξη του ως προσωρινού αναδόχου, προς προσκόμιση δικαιολογητικών κατακύρωσης. Περαιτέρω, η δήλωση στο ΤΕΥΔ στοιχείων απευθείας πρόσβασης προς βάσεις δεδομένων τέθηκε από τη διακήρυξη ως απλή ευχέρεια και διευκόλυνση για τους οικονομικούς φορείς, προκειμένου να απαλλαγούν από την υποχρέωση υποβολής του οικείου δικαιολογητικού στο στάδιο της κατακύρωσης («2.2.5.2.Α ...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

Αριθμός Απόφασης: 1379/2019

οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής. Η δήλωση για την πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων εμπεριέχεται στο Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) του άρθρου 79 παρ. 4 ν. 4412/2016.») και όχι ως υποχρέωση αυτών επί ποινή απαραδέκτου της προσφοράς τους, ουδόλως δε εμποδίζονται να υποβάλουν όλως παραδεκτά το ίδιο το οικείο αποδεικτικό έγγραφο με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, εκπληρώνοντας την οικεία ανά περίπτωση απαίτηση που αυτό αφορά, χωρίς να δηλώσουν στοιχεία απευθείας πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων. Εξάλλου (πρβλ. Απόφαση ΑΕΠΠ 98/2017), ουδόλως ο προσφεύγων αιτιάται ότι επί της ουσίας ελλείπει οιοδήποτε προσόν στο πρόσωπο οιοδήποτε των διαγωνιζομένων την αποδοχή των οποίων προσβάλλει, ήτοι ότι συντρέχει στην πραγματικότητα λόγος αποκλεισμού ή δεν πληρούται κριτήριο επιλογής κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς τους, αλλά αποκλειστικά προβάλλει εναντίον τους μη πλήρωση αποδεικτικών απαιτήσεων, που όμως δεν υφίσταντο κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, δηλαδή μη (πρώρη) υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης ήδη με την προσφορά. Ειδικότερα, όσον αφορά τον προσωρινό ανάδοχο, ο προσφεύγων αιτιάται έλλειψη των ποινικών μητρώων του όρου 2.2.5.2.B1.α, της υπεύθυνης δήλωσης του νομίμου εκπροσώπου σχετικά με τους οργανισμούς κοινωνικής ασφάλισης του όρου 2.2.5.2.B1.β, του πιστοποιητικού ΣΕΠΕ ή της αντιστοίχου αποδεικτικής αξίας ένορκης βεβαίωσης και της οικείας υπεύθυνης δήλωσης του όρου 2.2.5.2.B.γ, ως αυτός διευκρινίσθηκε από την αναθέτουσα με το σημ. 2 της από 10-9-2019 διευκρίνισης της και της υπεύθυνης δήλωσης του νομίμου εκπροσώπου περί μη έκδοσης απόφασης αποκλεισμού του άρ. 74 Ν. 4412/2016 κατά τον όρο 2.2.5.2.B1.δ ως και υποβολή πιστοποιητικών νόμιμης σύστασης και εκπροσώπησης του ΓΕΜΗ, ως απαιτούνταν κατά τον όρο 2.2.5.2.B3 που εκδόθηκαν σε χρόνο προγενέστερο των 30 ημέρων πριν τη διενέργεια του διαγωνισμού. Ως προς τον δεύτερο ως άνω διαγωνιζόμενο, με την επωνυμία, προβάλλει αντιστοίχως μη υποβολή με την προσφορά πιστοποιητικών φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας κατά τον όρο 2.2.5.2.B1.β της διακήρυξης και όσον αφορά τον τρίτο ως άνω διαγωνιζόμενο, με την επωνυμία, έλλειψη όλων όσων προέβλεπε ότι λείπουν και από την προσφορά του προσωρινού αναδόχου, αλλά και πιστοποιητικών φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας, ως και πιστοποιητικού νόμιμης εκπροσώπησης του ΓΕΜΗ κατά τον όρο 2.2.5.2.B3 και επιπλέον υποβολή

Αριθμός Απόφασης: 1379/2019

πιστοποιητικών νόμιμης σύστασης και εκπροσώπησης του ΓΕΜΗ, ως απαιτούνταν κατά τον όρο 2.2.5.2.B3 που εκδόθηκαν σε χρόνο προγενέστερο των 30 ημέρων πριν τη διενέργεια του διαγωνισμού. Επομένως, το σύνολο των ως άνω αιτιάσεων του προσφεύγοντος και κατά των τριών ως άνω προσφερόντων αφορούν αποκλειστικά μη υποβολή δικαιολογητικών του όρου 2.2.5.2.B της διακήρυξης, ήτοι δικαιολογητικών κατακύρωσης προς απόδειξη μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού του όρου 2.2.3 της διακήρυξης και περί απόδειξης νόμιμης σύστασης και εκπροσώπησης κατά τον όρο 2.2.5.2.B3 (και στην περίπτωση του και του προσωρινού αναδόχου και μη υποβολή εμπροθέσμως εκδοθέντων δικαιολογητικών του όρου 2.2.5.2.B3). Πλην όμως, όπως αναλυτικά ανωτέρω αναφέρθηκε, ουδεμία υποχρέωση υπήρχε για την υποβολή οιαδήποτε εκ των δικαιολογητικών του όρου 2.2.5.2.B είτε περί λόγων αποκλεισμού είτε περί κριτηρίων επιλογής είτε περί νόμιμης σύστασης και εκπροσώπησης, με την προσφορά και όλα τα ανωτέρω, απαιτούνταν να προσκομιστούν κατά τον όρο 3.2 αποκλειστικά από τον προσωρινό ανάδοχο μετά την ανάδειξη του αυτή και κατόπιν κλήσης από την αναθέτουσα προς υποβολή τους, προκειμένου να λάβει χώρα κατακύρωση και να καταστεί οριστικός ανάδοχος, αφού τα ανωτέρω δικαιολογητικά συνιστούν κατά τη διακήρυξη και συμφώνως με τα άρθρα 80 και 103 Ν. 4412/2016 δικαιολογητικά κατακύρωσης και όχι δικαιολογητικά συμμετοχής ή έγγραφα της προσφοράς. Επιπλέον και συνεπεία των ανωτέρω, αλυσιτελώς προβάλλεται ότι οι ως άνω διαγωνιζόμενοι δεν παρέπεμψαν σε βάση δεδομένων στο ΤΕΥΔ τους όσον αφορά δικαιολογητικά (κατακύρωσης) που δεν υπέβαλαν με την προσφορά τους, αφού κατά τα ανωτέρω ουδεμία ούτως ή άλλως υποχρέωση είχαν να τα υποβάλουν ήδη με αυτήν. Επιπλέον, όλως αλυσιτελώς ο προσφεύγων επικαλείται την Απόφαση 76/2019 της ΑΕΠΠ προς τεκμηρίωση του ισχυρισμού του, ότι κατά την προκείμενη διακήρυξη τα δικαιολογητικά κατακύρωσης πρέπει να υποβάλλονται ήδη με την προσφορά από κάθε διαγωνιζόμενο και όχι μόνο από τον προσωρινό ανάδοχο και τούτο διότι, ασχέτως του όλως αυτοτελούς της διαδικασίας που αφορούσε η τότε Απόφαση ΑΕΠΠ και της αξιολόγησης εντός αυτής, ουδεμία Απόφαση της ΑΕΠΠ δύναται να αντιταχθεί ως προς το σαφές και πάγιο γράμμα του νόμου, αλλά και το ρητό και ομοίως σαφές γράμμα της προκείμενης συγκεκριμένης διακήρυξης, το οποίο ασχέτως τυχόν ομοιότητας λεκτικού οικείων όρων με αυτούς που η ως άνω Απόφαση ΑΕΠΠ ερμήνευσε επί της τότε υπόθεσης και του τρόπου με τον οποίο το τότε λεκτικό ερμηνεύθηκε, όπως ο προσφεύγων επικαλείται, ουδόλως δύναται, τουλάχιστον ως

Αριθμός Απόφασης: 1379/2019

έχει κατά την προκείμενη διακήρυξη και τους αναλυτικά ανωτέρω αναφερόμενους όρους αυτής, την έννοια ότι τα δικαιολογητικά κατακύρωσης υποβάλλονται από τους προσφέροντες κατά την υποβολή της προσφοράς τους και όχι από τον προσωρινό ανάδοχο και μόνο και τούτο μόνο όταν αυτός κληθεί προς υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης προς τον σκοπό της κατακύρωσης σε αυτόν του αποτελέσματος του διαγωνισμού και δη, ενώ όλες οι ως άνω αιτιάσεις αντιβαίνουν στην ίδια την έννοια των «δικαιολογητικών κατακύρωσης» και το σύστημα προκαταρκτικής απόδειξης που θέσπισε δια του άρ. 79 Ν. 4412/2016 ο εθνικός νομοθέτης κατ' ενσωμάτωση των ενωσιακών οδηγιών 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ, αλλά και υιοθέτησε πιστά και με πλήρη σαφήνεια η προκείμενη διακήρυξη, όπως εξάλλου συμβαίνει κατά παγία πρακτική και σύμφωνα με τον νόμο στις εν γένει διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων κατά το νυν νομοθετικό πλαίσιο, εκτός αν σε συγκεκριμένη διακήρυξη ειδικώς ορίζεται το αντίθετο, στοιχεία ευρέως γνωστά εξάλλου σε κάθε κατ' επάγγελμα εργολάβο δημοσίων συμβάσεων, ως ο νυν προσφεύγων. Σημειώνεται δε, ότι δικαιολογητικά ως αυτά τα οποία ο προσφεύγων επικαλείται ότι έπρεπε να υποβληθούν με την προσφορά, ως εκ φύσεως τους και εκ του νόμου δικαιολογητικά κατακύρωσης κατ' άρ. 103 Ν. 4412/2016, δύνανται να νοηθούν ως δικαιολογητικά της προσφοράς, αποκλειστικά όταν η ανά περίπτωση διακήρυξη ειδικώς ορίζει ότι πρέπει να προσκομιστούν ως δικαιολογητικά συμμετοχής ή σε κάθε περίπτωση με τον φάκελο της προσφοράς, ουδόλως όμως οτιδήποτε τέτοιο διέπει και υφίσταται επί της προκείμενης διακήρυξης. Άρα, όλοι οι περί μη υποβολής των ως άνω εγγράφων από τους παραπάνω διαγωνιζόμενους, ισχυρισμοί του προσφεύγοντος είναι απορριπτέοι ως νόμω αβάσιμοι, αντικρουόμενοι δε όχι μόνο από διατάξεις νόμου, αλλά και ιδίως σαφείς, κατά τα ανωτέρω αναφερόμενα, όρους του κανονιστικού περιεχομένου της διαδικασίας, το οποίο εξάλλου και ο ίδιος ανεπιφύλακτα απεδέχθη δια της συμμετοχής του στον προκείμενο διαγωνισμό.

4. Επειδή περαιτέρω, όσον αφορά το ζήτημα της υπογραφής του ΤΕΥΔ και σε αντίθεση με όσα ο προσφεύγων προβάλλει, η διακήρυξη κατά τους όρους 2.2.5.1 και 2.4.3.1, ομοίως με σαφήνεια ορίζει ότι αυτό αρκεί να υπογραφεί από έστω έναν νόμιμο εκπρόσωπο, ο οποίος ούτως δια της εκ μέρους του υπογραφής του ΤΕΥΔ επιτυγχάνει την προκαταρκτική και άρα, κατά τους ίδιους ως άνω όρους και τον νόμο, όλως επαρκή για τις αποδεικτικές ανάγκες του χρόνου υποβολής προσφοράς, απόδειξη περί έλλειψης λόγων αποκλεισμού περί ποινικής καταδίκης για το σύνολο των

Αριθμός Απόφασης: 1379/2019

φυσικών προσώπων, οι καταδίκες των οποίων είναι κρίσιμες για την κατάγνωση ή μη λόγου αποκλεισμού του οικονομικού φορέα (όρος 2.4.3.1 «...με μόνη την ψηφιακή υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα η προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3.1 της παρούσας (παρ. 1 του άρθρου 73) για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν...») και όλα τα ανωτέρω, επίσης σε πλήρη συμφωνία με την ταυτόσημου περιεχομένου και ισχύουσα ήδη (κατ' άρ. 107 Ν. 4497/2017) από 13-11-2017 διάταξη του άρ. 79^A Ν. 4412/2016. Το δε ΕΕΕΣ του ως άνω διαγωνιζομένου υπεβλήθη ψηφιακά υπογεγραμμένο από την, Πρόεδρο και Διευθύνουσα Σύμβουλο της, σύμφωνα εξάλλου και με το οικείο από 30-8-2019 (12 ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, την 12-9-2019) πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης του ΓΕΜΗ, η οποία, ασχέτως της ως άνω ιδιότητάς της, ήδη κατά το από 5-9-2019 Πρακτικό ΔΣ της ως άνω ανωνύμου εταιρείας, ειδικώς και ρητά εξουσιοδοτήθηκε μεταξύ άλλων (σημ. 3 Πρακτικού) και όσον αφορά τον συγκεκριμένο υπό κρίση διαγωνισμό «ως νόμιμος εκπρόσωπος της εταιρείας, να υπογράψει όλα τα απαιτούμενα από τον διαγωνισμό δικαιολογητικά ηλεκτρονικά μέσω της εφαρμογής που παρέχεται από τον δικτυακό τόπο του διαγωνισμού στη Διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ., συμπεριλαμβανομένης και της προσφοράς], καθώς και [εγκρίνεται] εξουσιοδότηση να υπογράψει οποιοδήποτε σχετικό έγγραφο απαιτηθεί για λογαριασμό της εταιρείας στο πλαίσιο του ... διαγωνισμού.» και άρα, το ως άνω πρόσωπο νομίμως υπέγραψε το ΕΕΕΣ του παραπάνω οικονομικού φορέα, αφού συμφώνως με τους όρους 2.2.5.1 και 2.4.3.1 της διακήρυξης είναι ο «νόμιμος εκπρόσωπος» του οικονομικού φορέα υπό την έννοια των όρων αυτών, όπως προκύπτει από το παραπάνω «πρακτικό εκπροσώπησης» του οικονομικού φορέα «κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς» και «το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπεί τον οικονομικό φορέα... ή για τη συγκεκριμένη διαδικασία σύμβασης». Περαιτέρω, και μεν το από 9-6-2017 καταστατικό του οικονομικού φορέα, όπως κάθε ανώνυμης εταιρείας ορίζει καταρχήν διαχείριση και εκπροσώπηση, κατά τα άρ. 14 και 15 αυτού αντίστοιχα, εκ του αρμοδίου οργάνου του ΔΣ, πλην όμως ρητά το άρ. 15 παρ. 3-4 του καταστατικού επιτρέπει υποκατάσταση του ΔΣ με απόφαση του τελευταίου, περί ανάθεσης εξουσιών και αρμοδιοτήτων που καταρχήν ανήκουν σε αυτό, σε κάθε τρίτο, αλλά και μέλος ΔΣ, όλα δε τα περί του

Αριθμός Απόφασης: 1379/2019

αντιθέτου προβαλλόμενα εκ του προσφεύγοντος είναι αβάσιμα, ενώ εξάλλου ουδεμία, ως επικαλείται, δήλωση των «νομίμων εκπροσώπων» του υπάρχει στην προσφορά, η οποία αναφέρει ότι το ΤΕΥΔ θα υπογραφεί από όλα τα μέλη του ΔΣ. Κατά τα δε ανωτέρω, νομίμως υπεγράφη από την και όποια υπεύθυνη δήλωση υπεβλήθη για τη συμμετοχή του οικονομικού φορέα στον διαγωνισμό, αφού αυτή κατά τα ανωτέρω νομίμως εξουσιοδοτήθηκε προς τούτο από το ΔΣ και τούτο ενώ, αφενός σε κάθε περίπτωση από κανένα όρο της διακήρυξης δεν προκύπτει υποχρέωση συνυπογραφής από όλα τα μέλη ΔΣ ανώνυμης εταιρείας των υπευθύνων δηλώσεων του όρου 2.2.5.2.B ή οιωνδήποτε άλλων δηλώσεων, αλλά μόνο, κατ' αποτέλεσμα, από τον νομιμοποιηθέντα και εξουσιοδοτηθέντα προς τούτο εκπρόσωπο του οικονομικού φορέα, ήτοι εν προκειμένω την ως άνω Πρόεδρο και Διευθύνουσα Σύμβουλο, αφετέρου ούτως ή άλλως, όπως ήδη αναφέρθηκε, όσον αφορά τις υπεύθυνες δηλώσεις του όρου 2.2.5.2.B της διακήρυξης, αυτές, όπως και όλα τα ανωτέρω δικαιολογητικά κατακύρωσης ουδόλως απαιτούνταν να υποβληθούν με την προσφορά και εφόσον υπεβλήθησαν προώρως, ουδόλως δύνανται να αξιολογηθούν προς αποκλεισμό οιασδήποτε προσφοράς όσον αφορά οιοδήποτε σφάλμα υπογραφής ή χρόνου έκδοσης και εν γένει πλημμέλεια αυτών, αφού πάντως, ακόμη και αν η υπογραφή τους ήταν πλημμελής και ελλιπής ουδόλως αυτή αποδεικνύει συνδρομή λόγου αποκλεισμού του όρου 2.2.3 ή μη πλήρωση κριτηρίου επιλογής ή έλλειψη προϋπόθεσης συμμετοχής που τυχόν κατ' ουσία συντρέχει κατά την υποβολή της προσφοράς. Εξάλλου, ο προσφεύγων ουδόλως προσδιορίζει συγκεκριμένη, πλην του ΤΕΥΔ, υπεύθυνη ή άλλη δήλωση που έπρεπε να υπογραφεί από το σύνολο των μελών ΔΣ, αλλά όλως αορίστως επικαλείται, αβάσιμα δε σε κάθε περίπτωση κατά τα ανωτέρω, την υποβολή όλων των υπευθύνων δηλώσεων χωρίς υπογραφή του συνόλου των μελών του ΔΣ του παραπάνω οικονομικού φορέα. Άρα, και οι ως άνω ισχυρισμοί του προσφεύγοντος περί της υπογραφής του ΤΕΥΔ και των δηλώσεων του οικονομικού φορέα είναι νόμω και ουσία αβάσιμοι και κατ' αποτέλεσμα και σε συνδυασμό με την αμέσως προηγούμενη σκέψη, το σύνολο των ισχυρισμών του προσφεύγοντος κατά όλων των ως άνω διαγωνιζομένων είναι απορριπτέοι.

5. Επειδή, συνεπεία των ανωτέρω πρέπει να απορριφθεί η Προδικαστική Προσφυγή ως προς κάθε σκέλος, αιτητικό και ισχυρισμό της.

Αριθμός Απόφασης: 1379/2019

6. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το παράβολο ποσού 718,00 ευρώ.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου ποσού 718,00 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 12 Δεκεμβρίου 2019 και εκδόθηκε αυθημερόν.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ ΜΙΧΑΗΛ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΓΙΩΤΗ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ