

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 27 Ιανουαρίου 2020 με την εξής σύνθεση :
Ευαγγελία Μιχολίτση -Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Μιχαήλ Οικονόμου και Άννα Χριστοδουλάκου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 19/12/2019 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) –Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/ 1595/27-12-2019 της προσφεύγουσας με την επωνυμία «...» και δ.τ. «...», που εδρεύει στο ..., τ.κ. ..., νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της ... (...) (εφεξής «αναθέτουσα αρχή») νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθεί η από 10/12/2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, με την οποία απορρίφθηκε η προσφορά της και να της αποδοθεί το κατατεθέν παράβολο.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ευαγγελία Μιχολίτση.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή η προσφεύγουσα κατέβαλε εμπρόθεσμα και προσηκόντως παράβολο, ύψους επτακοσίων ογδόντα πέντε ευρώ (785,00 €) σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με ..., αντίγραφο της Εκτύπωσης της σελίδας της ΓΓΠΣ όπου αναφέρεται ως επιτυχής η πληρωμή του εν θέματι παραβόλου, εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων όπου το εν θέματι παράβολο φέρεται ως «δεσμευμένο»). Επισημαίνεται ότι δεδομένου ότι το κατά το νόμο παράβολο έχει υπολογισθεί επί τη βάσει της προϋπολογισθείσας δαπάνης ύψους

Αριθμός απόφασης: 199/2020

156.427,00 ευρώ πλέον ΦΠΑ, ανέρχεται στο ποσό των 782,13 ευρώ. Ως εκ τούτου, το υπερβάλλον ποσό των 2,86 ευρώ είναι επιστρεπτέο ως αχρεωστήτως καταβληθέν.

2. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με την με αριθμό πρωτ. ... διακήρυξη προκήρυξε ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου που θα αναλάβει την προμήθεια νωπών κρεάτων και πουλερικών των μονάδων της ΠΕ ... (κωδικοί CPV ..., ..., ..., ...) με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα οικονομική προσφορά μόνο βάσει τιμής, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 156.427,00 € πλέον ΦΠΑ. Το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ την 1/10/2019 (ΑΔΑΜ ...) και στο ΕΣΗΔΗΣ όπου έλαβε συστημικό αριθμό Στο διαγωνισμό συμμετείχαν τέσσερις (4) οικονομικοί φορείς μεταξύ των οποίων η προσφεύγουσα με την με α/α συστήματος ... προσφορά της.

3. Επειδή, με την με αρ. ..., ... της 6-11-2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής αποφασίστηκε η προσφορά της προσφεύγουσας ως η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη αποκλειστικά βάσει τιμής. Εν συνεχεία, κατόπιν της από 20-11-2019 αποστολής της πρόσκλησης υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, της υποβολής τους την 27 και 28 Νοεμβρίου 2019, κοινοποιήθηκε την 10/12/2019 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού η με αριθμό ..., ... πράξη της αναθέτουσας αρχής της 10/12/2019 με την οποία αποφασίστηκε α) η επικύρωση των αποτελεσμάτων ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών και της εισήγησης της Επιτροπής, β) ότι η μη υποβολή των απαιτούμενων δικαιολογητικών, σύμφωνα με το άρθρο 3.2 της Διακήρυξης, αποτελεί λόγο απόρριψης της προσφοράς του προσωρινού ανάδοχου και έχει ως αποτέλεσμα την κατάπτωση της εγγύησης συμμετοχής υπέρ της Αναθέτουσας Αρχής, γ) η κατακύρωση στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, δηλαδή την εταιρεία «...» (παρ. 4, του άρθρου 103 του Ν.4412/16, ο οποίος με την αυτή πράξη καλείται όπως υποβάλει τα προβλεπόμενα από το (δ) σχετικό δικαιολογητικά κατακύρωσης, εντός 10 ημερών.

Αριθμός απόφασης: 199/2020

4. Επειδή ο προσφεύγουσα άσκησε εμπρόθεσμα την κρινόμενη Προσφυγή, υποβάλλοντάς την στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ) μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» την 19.12.2019 (και κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή η προσφυγή στην ΑΕΠΠ με ηλεκτρονικό ταχυδρομείο στις 27-12-2019) σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. γ) του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. γ) του Ν. 4412/2016, και κάνοντας χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και της παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή, μετά προδήλου εννόμου συμφέροντος ασκήθηκε η υπό εξέταση προσφυγή, καθόσον με την προσβαλλόμενη απόφαση απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας.

6. Επειδή, αντίστοιχα, ο επίδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του αλλά και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης σύμφωνα με όσα εκτέθηκαν ανωτέρω, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016. Επομένως, νομίμως φέρεται προς εξέταση η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή στο 5ο κλιμάκιο της ΑΕΠΠ.

7. Επειδή η Αναθέτουσα Αρχή προέβη στην προβλεπόμενη από το άρθρο 9 παρ. 1 α κοινοποίηση του ΠΔ 39/2017 της Προσφυγής, προς όλους τους συμμετέχοντες αυθημερόν (19.12.2019) μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ). Πλην όμως ουδεμία παρέμβαση κατετέθη.

8. Επειδή η Αναθέτουσα Αρχή απέστειλε στις 27.12.2019 τις ..., ... απόψεις της επί της Προδικαστικής Προσφυγής μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προς την ΑΕΠΠ και την προσφεύγουσα.

9. Επειδή την 1.1.2020 κοινοποιήθηκε μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ) προς την ΑΕΠΠ και όλους τους συμμετέχοντες η από 31/12/2019 με αριθμό ..., ... απόφαση της αναθέτουσας αρχής περί αναστολής της διαγωνιστικής διαδικασίας μέχρι την έκδοση απόφαση της ΑΕΠΠ επί της υπό εξέταση προσφυγής.

10. Επειδή η προσφεύγουσα αναφέρει με την προσφυγή της τα εξής:
«1. Πρώτος λόγος προσφυγής

Με την προσβαλλόμενη απόφαση, απορρίφθηκε η προσφορά της εταιρίας μας, επειδή δεν προσκόμισε, Κωδικοποιημένο Καταστατικό και ΦΕΚ σύστασης.

Ο σκοπός προσκόμισης των ως άνω εγγράφων, ήτοι Κωδικοποιημένου Καταστατικού και ΦΕΚ σύστασης, είναι να αποδειχθεί η νόμιμη σύσταση και δημοσίευση (της σύστασης) της εταιρίας.

Η εταιρία μας, προσκόμισε το από 26/11/2019, πιστοποιητικό ΓΕΜΗ, από το οποίο αποδεικνύονται τα ως άνω, αφού στο πιστοποιητικό ρητά αναγράφεται η σύσταση και δημοσίευση της σύστασης. Περαιτέρω στο σχετικό πιστοποιητικό αναφέρονται ρητά, όλες οι τροποποιήσεις που έλαβαν χώρα κατά την λειτουργία της εταιρίας. Όπως είναι δε γνωστό, από το 2016 και πέρα αρμόδιος φορέας για την δημοσίευση των εταιριών και ότι τις αφορά, είναι το Εμπορικό Επιμελητήριο και όχι το Εθνικό Τυπογραφείο. Επισημαίνουμε ότι οι εταιρίες που νομίμως συστάθηκαν, με δημοσίευση της σύστασης τους στο ΦΕΚ , δεν είναι νόμιμες εάν δεν απογράφηκαν στο ΓΕΜΗ. Συνακόλουθα αρμόδιος φορέας, για την πιστοποίηση της νόμιμης σύστασης της εταιρίας είναι το Εμπορικό Επιμελητήριο κι επομένως εσφαλμένα εξ αρχής, η διακήρυξη απαιτούσε την προσκόμιση καταστατικού και ΦΕΚ σύστασης καθώς έπρεπε να ζητά σχετικά πιστοποιητικά από το ΓΕΜΗ.

Εξάλλου, σύμφωνα με σχετικό ρητό όρο τη διακήρυξης «Για την απόδειξη της νόμιμης σύστασης και των μεταβολών του νομικού προσώπου, εφόσον αυτή προκύπτει από πιστοποιητικό αρμόδιας αρχής (πχ γενικό πιστοποιητικό του ΓΕΜΗ), αρκεί η υποβολή αυτού, εφόσον έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του. Στις λοιπές περιπτώσεις τα κατά περίπτωση νομιμοποιητικά έγγραφα νόμιμης σύστασης και μεταβολών (όπως καταστατικά, πιστοποιητικά μεταβολών, αντίστοιχα ΦΕΚ, κλπ., ανάλογα με τη νομική μορφή του οικονομικού φορέα), (προφανώς εννοείται προσκομίζονται) συνοδευόμενα από υπεύθυνη δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου ότι εξακολουθούν να ισχύουν κατά την υποβολή τους» (σελ 19 της διακήρυξης).

Αριθμός απόφασης: 199/2020

Η εταιρία μας, υπέβαλλε [sic] νόμιμα το από 26/11/2019 Γενικό Πιστοποιητικό του ΓΕΜΗ, το οποίο σύμφωνα με τον ως άνω όρο αρκούσε για την απόδειξη της νόμιμης σύστασης της, χωρίς να απαιτεί περαιτέρω και προσκόμιση του Καταστατικού και του ΦΕΚ σύστασης Επιπλέον υποβλήθηκε, η από 25/11/2019 υπεύθυνη δήλωση του εκπροσώπου της εταιρίας (ΤΕΥΔ), με την οποία βεβαίωσε, την νόμιμη σύσταση και δημοσίευση της εταιρίας, δήλωση η οποία επίσης καλύπτει, την έλλειψη καταστατικού και ΦΕΚ σύστασης αφού αποδεικνύει την πλήρωση των όρων νόμιμης σύστασης (ΣΤΕ 2723/2018)

Σε κάθε περίπτωση, η νόμιμη σύσταση της εταιρίας, πρόκυπτε από άλλα έγγραφα που προσκομίστηκαν ενώ τόσο το Καταστατικό όσο και το ΦΕΚ σύστασης, είναι έγγραφα που προϋπήρχαν του διαγωνισμού και με δεδομένο ότι περιλαμβάνονταν και αναφέρονταν στο σχετικό πιστοποιητικό ΓΕΜΗ που νόμιμα υποβλήθηκε και προσκομίστηκε, η Αναθέτουσα Αρχή μπορούσε να ζητήσει την προσκόμιση τους, προς συμπλήρωση του ως άνω πιστοποιητικού.

Εξάλλου, το Καταστατικό της εταιρίας είναι δημοσιευμένο, στο υπ' αριθμ ... ΦΕΚ σύστασης, το οποίο είναι αναρτημένο στην σελίδα του Εθνικού Τυπογραφείου και μπορεί να βρεθεί, με βάση την επωνυμία ή το ΑΦΜ της εταιρίας. Σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4325/2015, οι Δημόσιες Αρχές, υποχρεούνται να λαμβάνουν οι ίδιες, τα έγγραφα που είναι δημοσιευμένα σε δημόσιες βάσεις δεδομένων, όπως το Εθνικό Τυπογραφείο.

Επιπλέον μαζί με τα δικαιολογητικά έγγραφα, ο νόμιμος εκπρόσωπος της εταιρίας μας, υπέβαλλε [sic] προς την Αναθέτουσα Αρχή και Υπεύθυνη δήλωση με το κάτωθι περιεχόμενο:

1. Τα στοιχεία που έχω αναφέρει σύμφωνα με τα μέρη I - IV ανωτέρω είναι ακριβή και ορθά και ότι έχω πλήρη επίγνωση των συνεπειών σε περίπτωση σοβαρών ψευδών δηλώσεων.

2. Είμαι σε θέση, κατόπιν αιτήματος και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσω τα πιστοποιητικά και τις λοιπές μορφές αποδεικτικών εγγράφων που αναφέρονται, εκτός εάν

α) Η ... έχει τη δυνατότητα να λάβει τα σχετικά δικαιολογητικά απευθείας με πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος

Αριθμός απόφασης: 199/2020

μέλος αυτή διατίθεται δωρεάν. β) Η ... έχει ήδη στην κατοχή της τα σχετικά έγγραφα.

3. Δίδω επισήμως τη συγκατάθεσή μου στην ..., προκειμένου να αποκτήσει πρόσβαση σε δικαιολογητικά των πληροφοριών τις οποίες έχω υποβάλλει στα μέρη I έως και IV του παρόντος Τυποποιημένου Εντύπου Υπεύθυνης Δήλωσης για τους σκοπούς της ανοιχτής διαδικασίας διενέργειας διαγωνισμού για την προμήθεια νωπών κρεάτων και πουλερικών και παρασκευασμάτων αυτών, για την κάλυψη των αναγκών των Μονάδων - Ανεξ. Υπομονάδων - Στρ. Καταστημάτων - ... Προσκυνητών - ... της Π.Ε. ... σύμφωνα με την Διακήρυξη υπ' αριθμ ... της

Επομένως, η Αναθέτουσα Αρχή, μπορούσε ευχερώς και όφειλε, να λάβει αντίγραφο του ΦΕΚ σύστασης, στο οποίο αποτυπώνονται και οι όροι του Καταστατικού, από την ηλεκτρονική σελίδα του Εθνικού Τυπογραφείου.

Εξάλλου σύμφωνα με την προσβαλλόμενη απόφαση της ..., η προσφορά της εταιρίας μας, απορρίφθηκε επειδή «Η μη υποβολή των απαιτούμενων δικαιολογητικών, σύμφωνα με το άρθρο 3.2 της Διακήρυξης, αποτελεί λόγο απόρριψης της προσφοράς του προσωρινού ανάδοχου και έχει ως αποτέλεσμα την κατάπτωση της εγγύησης συμμετοχής υπέρ της Αναθέτουσας Αρχής».

Στο άρθρο 3.2 της Διακήρυξης ωστόσο προβλέπονται τα εξής :

«Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η ... 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 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 που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.8.2. 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 - 2.2.7 αυτής» ενώ όπως εκθέσαμε στην παράγρ. 2.2.8.2 Αποδεικτικά μέσα (σελ. 19) προβλέπεται η

προσκόμιση πιστοποιητικού ΓΕΜΗ προς απόδειξη της νόμιμης σύστασης της εταιρίας. Πουθενά ωστόσο στις ως άνω παραγράφους, δεν αναφέρονται ως αναγκαία έγγραφα προς προσκόμιση, κατά την διαδικασία κατακύρωσης, το Καταστατικό και το ΦΕΚ σύστασης. Αντίθετα η προσκόμιση των ως άνω προβλέπεται μόνο, στο τελευταίο Παράρτημα της Διακήρυξης, στο οποίο Παράρτημα δεν παραπέμπει καμία από τις ως άνω υπ' αριθμ. 2-3 Παραγράφους της Διακήρυξης.

Καθίσταται φανερό ότι η διακήρυξη, δεν έχει σαφή διατύπωση, με αποτέλεσμα να δημιουργούνται παρανοήσεις από τους διαγωνιζόμενους και δεν είναι δυνατόν οι ασάφειες αυτές να οδηγούν σε αποκλεισμό συμμετεχόντων που αποδεδειγμένα, πληρούσαν όλα τα κριτήρια, προ της συμμετοχής τους στον διαγωνισμό.

Από τα ως άνω αποδεικνύεται ότι η προσβαλλόμενη απόφαση της ..., είναι προδήλως εσφαλμένη και σε αντίθεση με τους όρους της διακήρυξης. Επιπλέον, η σχετική απόφαση στερείται νόμιμης αιτιολογίας καθώς από τα δικαιολογητικά που προσκομίστηκαν, αποδεικνύονταν ότι η συμμετέχουσα εταιρία, είχε συσταθεί και δημοσιευθεί νόμιμα επομένως αποδεικνύονταν εξ αρχής, ότι η εταιρία, πληρούσε τις προϋποθέσεις αυτές, ήδη πριν την συμμετοχή της στο διαγωνισμό. Συνακόλουθα η «έλλειψη» των δύο αυτών εγγράφων, δεν επηρέαζε με οποιοδήποτε τρόπο την προσφορά ή την τεχνική επάρκεια και καταλληλότητα της εταιρίας, ώστε να οδηγήσει στην απόρριψη της προσφοράς μας.

2. Δεύτερος λόγος προσφυγής

Η προσφορά της εταιρίας, απορρίφθηκε επειδή δεν προσκομίστηκε, «Πρακτικό απόφασης ΔΣ περί εγκρίσεως συμμετοχής στο Διαγωνισμό και εξουσιοδότηση σε συγκεκριμένο πρόσωπο να καταθέσει την προσφορά».

Η εταιρία μας, υπέβαλλε [sic] πιστοποιητικό εκπροσώπησης, από το οποίο αποδεικνύεται ο νόμιμος εκπρόσωπος της.

Ο νόμιμος εκπρόσωπος της δε, υπέβαλλε [sic] και υπέγραψε το Τυποποιημένο Έγγραφο Υπεύθυνης δήλωσης (ΤΕΥΔ), στην οποία δηλώθηκε το όνομα και η διεύθυνση του νόμιμου εκπροσώπου της εταιρίας, ήτοι του προσώπου που ήταν αρμόδιο να εκπροσωπεί την εταιρία μας, για τους

Αριθμός απόφασης: 199/2020

σκοπούς της συγκεκριμένης διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης Από τα ως άνω έγγραφα, ήτοι πιστοποιητικό εκπροσώπησης, την υποβληθείσα Υπεύθυνη Δήλωση του νομίμου εκπροσώπου, συνάγεται ευχερώς ότι η εταιρία ενέκρινε την συμμετοχή στο Διαγωνισμό και ότι η προσφορά κατατέθηκε από τον νόμιμο εκπρόσωπο αυτής κι επομένως καλύπτεται, ο σχετικός όρος της Διακήρυξης (ΣτΕ 2723/2018).

Εξάλλου όπως ήδη εκθέσαμε, το περιεχόμενο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, τα οποία οφείλει να υποβάλει ο προσωρινός ανάδοχος, καθορίστηκε στην παράγραφο 3.2 της Διακήρυξης και τους όρους που αυτό παραπέμπει, εφ' όσον δε στους όρους αυτούς που περιλαμβάνονται στις παραγράφους 2-3, δεν προβλέπεται ειδικώς υποχρέωση του προσωρινού αναδόχου να προσκομίσει πρακτικό ΔΣ περί έγκρισης συμμετοχής στο Διαγωνισμό, δεν μπορεί να θεωρηθεί ότι θεμελιώνεται τέτοια υποχρέωση του προσωρινού αναδόχου και μάλιστα, επί ποινή απορρίψεως του φακέλου των δικαιολογητικών κατακύρωσής του (ΣτΕ 37/2019). Η υποχρέωση προσκόμισης του πρακτικού ΔΣ, προβλέπεται στο Παράρτημα της Διακήρυξης και όχι στις παραγράφους 2-3 της Διακήρυξης, στις οποίες παραπέμπει ο όρος 3.2.

Από τα ως άνω αποδεικνύεται ότι η προσβαλλόμενη απόφαση της ..., είναι προδήλως εσφαλμένη και σε αντίθεση με τους όρους της διακήρυξης. Επιπλέον, η σχετική απόφαση στερείται νόμιμης αιτιολογίας καθώς από τα δικαιολογητικά που προσκομίστηκαν και κυρίως από το ΤΕΥΔ, αποδεικνύονταν ότι η συμμετέχουσα εταιρία εγκρίνει την συμμετοχή της και ότι εκπροσωπείται από τον νόμιμο εκπρόσωπο της. Συνακόλουθα η «έλλειψη» του σχετικού πρακτικού ΔΣ, ήταν αδιάφορη, δεν επηρέαζε με οποιοδήποτε τρόπο την προσφορά ή την τεχνική επάρκεια και καταλληλότητα της εταιρίας και δεν μπορούσε να οδηγήσει στην απόρριψη της προσφοράς της.

3. Τρίτος λόγος Προσφυγής

Η προσφορά της εταιρίας μας απορρίφθηκε, επειδή δεν προσκόμισε «Φ/Α αδειών αυτοκινήτων»

Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης :

«2.2.5 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα

Αριθμός απόφασης: 199/2020

(1) Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να προσκομίσουν τις απαιτούμενες άδειες λειτουργίας της επιχείρησης/ εγκατάστασης σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην παράγραφο 3.2 (άδεια λειτουργίας υγειονομικού ενδιαφέροντος, κωδικούς αριθμούς έγκρισης, άδεια λειτουργίας τεχνικού ενδιαφέροντος ή απαλλακτικό, λοιπές ειδικές άδειες).

(2) Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να προσκομίσουν φωτοαντίγραφα των αδειών των οχημάτων μεταφοράς των ειδών του, συνοδευόμενα από σχετική Βεβαίωση Καταλληλότητας, εκδιδόμενα από την αρμόδια Υγειονομική Υπηρεσία της οικείας Περιφερειακής Ενότητας».

Η Υγειονομική Υπηρεσία, εκδίδει Άδεια καταλληλότητας οχήματος μεταφοράς προϊόντων ζωικής προέλευσης Π.Δ. 40/1977 και Υ.Α. 306176/1991) και όχι βεβαίωση, με την οποία πιστοποιεί, ότι ένα συγκεκριμένο όχημα, είναι κατάλληλο για την μεταφορά κρέατος και προϊόντων αυτού. Απαραίτητη δε προϋπόθεση για την έκδοση Άδειας Καταλληλότητας είναι να διαθέτει το συγκεκριμένο όχημα νόμιμη Άδεια Κυκλοφορίας, η οποία εκδίδεται από την Υπηρεσία Μεταφορών και Επικοινωνιών της Νομαρχιακής Αυτοδιοίκησης του τόπου κατοικίας του ενδιαφερομένου».

Από τα ως άνω, συνάγεται ευχερώς ότι η διατύπωση της διακήρυξη είναι ασαφής και δημιουργεί παρανοήσεις αφού δεν προκύπτει ποιες άδειες, πρέπει να προσκομιστούν από κανένα δε σημείο αυτής, δεν συνάγεται ευχερώς ότι πρέπει να προσκομιστούν, οι άδειες κυκλοφορίας των οχημάτων, που εκδίδονται από την Υπηρεσία Μεταφορών. Αντίθετα και από την γραμματική διατύπωση, του σχετικού όρου συνάγεται ότι πρέπει να προσκομιστούν άδειες και βεβαιώσεις, που εκδίδονται από την Υγειονομική Υπηρεσία.

Η εταιρία μας, με βάση τον ως άνω όρο, όπως αυτός ήταν διατυπωμένος, θεώρησε εύλογα ότι πρέπει να προσκομίσει, ως δικαιολογητικό, την Άδεια Καταλληλότητας των οχημάτων της. Μάλιστα επικοινωνήσαμε με την Υγειονομική Υπηρεσία προκειμένου να διαπιστώσει εάν απαιτείται οποιαδήποτε άλλη «βεβαίωση» για τα ως άνω οχήματα και μετά

Αριθμός απόφασης: 199/2020

από την αρνητική απάντηση που έλαβε, θεώρησε ότι η μόνη άδεια που πρέπει να προσκομίσει ήταν η Άδεια Καταλληλότητας.

Επισημαίνουμε ότι ακόμη και στο από 9/12/2019 Πρακτικό αποσφράγισης Προσφορών, αναγράφεται ότι δεν προσκομίστηκαν φ/α των αδειών αυτοκινήτων, χωρίς να προσδιορίζεται με ακρίβεια τι αφορούν οι άδειες αυτές, ήτοι εάν πρόκειται για άδεια καταλληλότητας, κυκλοφορίας, κτλ).

Ως προς την άδεια κυκλοφορίας των οχημάτων, επισημαίνουμε τα εξής: Καταρχήν αυτή εκδίδεται από την Δ/νση Μεταφορών και αποδεικνύει τόσο την δυνατότητα κυκλοφορίας του οχήματος όσο και τον ιδιοκτήτη αυτού .

Η έκδοση Άδειας Καταλληλότητας, που αφορά την δυνατότητα του οχήματος να μεταφέρει προϊόντα ζωικής προέλευσης, προϋποθέτει και απαιτεί την ύπαρξη νόμιμης άδειας κυκλοφορίας του οχήματος. Επομένως εφόσον προσκομίστηκε η άδεια καταλληλότητας, αποδεικνύεται ότι υφίσταται και άδεια κυκλοφορίας.

Σε κάθε περίπτωση, οι άδειες κυκλοφορίας των οχημάτων, προϋπήρχαν του διαγωνισμού και με δεδομένο ότι η ύπαρξη τους, προκύπτει από την άδεια καταλληλότητας και η μη προσκόμιση τους οφείλεται σε ασάφεια της Διακήρυξης, η Αναθέτουσα Αρχή μπορούσε νόμιμα, να ζητήσει την προσκόμιση τους.

Επειδή, οι αρχές της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και του υγιούς και αποτελεσματικού ανταγωνισμού, οι οποίες διέπουν τις διαδικασίες σύναψης των δημοσίων συμβάσεων, είτε διέπονται από το εθνικό δίκαιο είτε από το δίκαιο της Ευρωπαϊκής Ένωσης, επιβάλλουν σαφή και ακριβή μνεία στη διακήρυξη των απαιτούμενων, προς συμμετοχή στους διαγωνισμούς, προσόντων και των υποβλητέων, κατά την κατάθεση της προσφοράς, δικαιολογητικών και λοιπών στοιχείων. Συνεπώς, οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να υποβάλουν μόνον τα αξιούμενα από τη διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς και ειδικώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιοτήτων ή γεγονότων κρίσιμων για τη συμμετοχή στον διαγωνισμό, η δε αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας, δεν δύναται να προβεί σε αποκλεισμό διαγωνιζομένου από τη διαγωνιστική διαδικασία, λόγω μη προσκόμισεως διαφορετικών ή και επί

Αριθμός απόφασης: 199/2020

πλέον από τα προβλεπόμενα δικαιολογητικών συμμετοχής (βλ. ΕΑ 382/2015 5μ., 53, 19/2011, πρβλ. ΣΤΕ 3703/2010, 1329, 1616, 1619/2008).

Επειδή τυχόν ασάφειες στην Διακήρυξη του διαγωνισμού, δεν μπορούν να ερμηνεύονται σε βάρος των συμμετεχόντων, οδηγώντας στην απόρριψη των προσφορών τους ενώ πληρούν όλα τα κριτήρια.

Επειδή, τα έγγραφα που δεν προσκομίστηκαν, δεν αφορούν την προσφορά της εταιρίας ούτε την επάρκεια ή τεχνική ικανότητα και καταλληλότητα της.

Επειδή, σε κάθε περίπτωση πρόκειται για έγγραφα που δεν αφορούν λόγους αποκλεισμού και υφίστανται προ της διενέργειας του διαγωνισμού και περιλαμβάνονται και αναφέρονται στα πιστοποιητικά, που νόμιμα υποβλήθηκαν και επομένως αποδεικνύεται η ύπαρξη τους. Επειδή η αρχή της τυπικότητας, δεν πρέπει να οδηγεί σε τυπολατρία και σε αποκλεισμό συμμετεχόντων που πληρούσαν και πληρούν όλους τους όρους της Διακήρυξης, λόγω μη προσκόμισης δικαιολογητικών που δεν αφορούσαν λόγους αποκλεισμού και που δεν απαιτούνται με σαφήνεια από την Διακήρυξη.

Επειδή η ίδια η διακήρυξη, δεν χρησιμοποιεί όρους, όπως «με ποινή αποκλεισμού...», «με ποινή απαραδέκτου οι συμμετέχοντες πρέπει...» ή άλλους παρόμοιους, ως προς τα ως άνω έγγραφα (καταστατικό, ΦΕΚ σύστασης και Πρακτικό ΔΣ) είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί είτε δεν θεωρούνται ουσιώδεις είτε αποδεικνύονται από τα λοιπά έγγραφα που προσκομίζονται (πχ όταν η εταιρία υποβάλλει πιστοποιητικό ΓΕΜΗ, αποδεικνύεται η νόμιμη σύσταση της) και συνεπώς δεν μπορούσαν να οδηγήσουν σε απόρριψή της συμμετοχής μας (εξ αντιδιαστολής Γνμδ ΝΣΚ 70/2002).

Επειδή με την με αριθμό ... απόφασή σας, κρίθηκε ότι (νομ. σκ. 19) "Επειδή εκ των ανωτέρω συνάγεται ότι οι όροι του διαγωνισμού οφείλουν να είναι σαφείς και πλήρεις και να μην επιδέχονται παρερμηνειών (VI Τμήμα ΕΛΣυν 53/2007).

Επειδή περαιτέρω, σύμφωνα με την πάγια νομολογία του ΔΕΕ (ενδ. C - 422/09, 425/09 κ.α) κάθε πράξη της Αναθέτουσας Αρχής πρέπει να είναι

απολύτως αιτιολογημένη, υπό την έννοια να καθιστά γνωστό το σκεπτικό της, διότι μόνο έτσι μπορεί ο εκάστοτε οικονομικός φορέας να ελέγχει τη νομιμότητά της ή όχι προς το ενωσιακό (ή εσωτερικό) δίκαιο. Υπό το πρίσμα αυτό, κάθε Α.Α οφείλει να γνωστοποιεί επακριβώς του λόγους απόρριψης ή αποδοχής μίας προσφοράς, και μάλιστα, καθ' ο μέρος εφαρμόζονται εν προκειμένω και οι διατάξεις του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας (άρθρο 17), η αιτιολογία πρέπει να είναι σαφής, ειδική και πλήρης, ιδίως δε, όταν η απόρριψη μίας προσφοράς στηρίζεται σε μη ουσιώδεις ελλείψεις, όπως εν προκειμένω».

11. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με την με αριθμό ..., ... πράξη της αποφάσισε την αποδοχή του Πρακτικού της Επιτροπής Αξιολόγησης στο σύνολό της επισημαίνοντας ότι τα αναφερόμενα σε αυτήν εκφράζουν τις απόψεις της ... επί της προσφυγής. Συνακόλουθα, το από 27-12-2019 σχετικό πρακτικό αναφέρει τα κάτωθι : «**ΕΠΙ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ (ΑΙΤΙΟΛΟΓΙΚΟ ΜΕΡΟΣ - ΑΝΑΠΤΥΞΗ ΕΦΑΡΜΟΣΤΕΩΝ ΔΙΑΤΑΞΕΩΝ)**

B1. ΣΚΕΠΤΙΚΟ ΤΗΣ ΑΝΑΘΕΤΟΥΣΑΣ ΑΡΧΗΣ

9. Όσον αφορά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, σύμφωνα με το διακήρυξη στο άρθρο 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου- Δικαιολογητικά προσωρινού ανάδοχου), προβλέπεται ότι «Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η ... 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 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 που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.8.2. 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 - 2.2.7 αυτής.»

Σε αυτή την πρόταση τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης είναι ένα το μήμα των δικαιολογητικών κατακύρωσης και διακρίνεται από το δεύτερο

τμήμα των λοιπών δικαιολογητικών κατακύρωσης, δηλαδή αυτών της παραγράφου 2.2.8.2, διότι χρησιμοποιείται ο συμπλεκτικός σύνδεσμος «και».

10. Στα Περιεχόμενα της Διακήρυξης υπάρχει το Παράρτημα: «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ VI - ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΑ ΕΓΓΡΑΦΑ ΝΟΜΙΜΟΠΟΙΗΣΗΣ», το οποίο περιέχει αναλυτικά τα έγγραφα νομιμοποίησης που πρέπει να φέρει ο μειοδότης, ανάλογα με τη μορφή της εταιρείας και διαφοροποιείται από τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, υπό την έννοια ότι μεταξύ των δικαιολογητικών κατακύρωσης περιέχονται και τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης.

11. Στην παράγραφο 2.1.1 (Έγγραφα της Σύμβασης) ξεκαθαρίζεται ότι:

«Τα έγγραφα της παρούσας διαδικασίας σύναψης είναι τα ακόλουθα:

1. η προκήρυξη σύμβασης
2. το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης [ΤΕΥΔ]
3. η παρούσα διακήρυξη και τα παραρτήματά της
4. οι συμπληρωματικές πληροφορίες που τυχόν παρέχονται στο πλαίσιο της διαδικασίας, ιδίως σχετικά με τις προδιαγραφές και τα σχετικά δικαιολογητικά.»

12. Από τις σκέψεις 9,10,11 συνάγεται ότι κανένα από τα παραρτήματα της σύμβασης δεν είναι ήσσονος σημασίας ή μπορεί να παραβλεφθεί. Όλα τα παραρτήματα δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς.

13. Στο ίδιο άρθρο 3.2, επίσης, προβλέπεται ότι: «Απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον 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 Τ.Ε.Υ.Δ., 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 2.2.7 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας.»

Σε αυτό το άρθρο υπήρχε η προειδοποίηση ότι όταν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλει τα απαιτούμενα δικαιολογητικά, απορρίπτεται η προσφορά του.

14. Κατόπιν, εξετάζοντας τους τίτλους και το περιεχόμενο των υποκεφαλαίων του, είναι εμφανές πως, ό,τι δικαιολογητικό περιέχεται στο κεφάλαιο 2 (ΓΕΝΙΚΟΙ ΚΑΙ ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ) αφορά τα δικαιολογητικά Συμμετοχής, της Τεχνικής Προσφοράς και της Οικονομικής Προσφοράς. Επομένως όταν στη σελίδα 19, παράγραφος Β.7 γίνεται μνεία σε συγκεκριμένα δικαιολογητικά σύστασης ή εκπροσώπησης της εταιρείας, αυτά καλύπτουν τη συμμετοχή της εταιρείας στο διαγωνισμό (ως δικαιολογητικά ποιοτικής επιλογής) και όχι ως πλήρη δικαιολογητικά νομιμοποίησης για τα οποία υπάρχει ξεχωριστό παράρτημα. Εξάλλου, τα δικαιολογητικά της παραγράφου Β.7, εμπεριέχονται στο υποκεφάλαιο 2.2.8 (Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής) και όχι στο κεφάλαιο 3, άρα δεν πρέπει να συγχέονται με αυτά, παρόλο που υπάρχει συνάφεια. Ο προσωρινός μειοδότης όφειλε να το προσκομίσει αλλά αυτό γίνεται δεκτό, ως αποδεικτικό ποιοτικής επιλογής και δεν αναιρεί το Παράρτημα VI που γράφει με σαφήνεια όλα τα δικαιολογητικά νομιμοποίησης.

15. Επιπρόσθετα ο προσωρινός ανάδοχος είχε τη δυνατότητα να υποβάλει αίτημα για την παράταση της προθεσμίας υποβολής των δικαιολογητικών, για όσο χρόνο απαιτηθεί για την χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές (άρθρο 103, παρ. του Ν.4412/2016), κάτι που δεν έπραξε, συνεπώς είναι προβληματικό εκ των υστέρων να γίνεται επίκληση ασαφειών.

16. Στην παρ. 4.3 της Διακήρυξης (ΟΡΟΙ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ) αναγράφει ότι «Η συμμετοχή στο διαγωνισμό, συνεπάγεται αυτόματα και την πλήρη και ανεπιφύλακτη αποδοχή από το διαγωνιζόμενο όλων των όρων της διακήρυξης, καθώς και του Ν.4412/2016 (κανονισμός Προμηθειών του Δημοσίου).» Συνεπώς από τις σκέψεις 15 (μη έκφραση αποριών) και 16 (πλήρης αποδοχή της διακήρυξης), προκύπτει ότι δεν είναι ο κατάλληλος χρόνος να χαρακτηριστεί ασαφής η διακήρυξη.

17. Στο άρθρο 102 του Ν.4412/2016 καθίσταται σαφές ότι η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητήσει διευκρινιστικά ή συμπληρωματικά έγγραφα, μόνο για

Αριθμός απόφασης: 199/2020

ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλεις ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα. Η συμπλήρωση ή διευκρίνιση:

α. Δεν επιτρέπεται να έχει ως αποτέλεσμα μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης,

β. Πρέπει μόνο να συμπληρώνει τα ήδη υποβληθέντα δικαιολογητικά.

γ. Δεν πρέπει να εισάγει διακρίσεις, άνιση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια την ευνοϊκή μεταχείριση ενός οικονομικού φορέα.

Παράλληλα στο άρθρο 103, παρ 4 του ίδιου νόμου, τονίζεται ότι αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλει στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, απορρίπτεται η προσφορά του.

Εν προκειμένω η αναθέτουσα αρχή κρίνει ότι να αγνοήσει ότι τελέστηκε η παράλειψη υποβολής των δικαιολογητικών που προαναφέρθηκαν (και ζητούνται ρητά από τη διακήρυξη), είναι ασύμβατο με το πνεύμα των άρθρων αυτών και θα συνιστούσε μεροληπτική στάση υπέρ της προσφεύγουσας εταιρείας και άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων.

18. Εφόσον εκτέθηκε το σκεπτικό με το οποίο η λήφθηκε η απόφαση απόρριψης της προσφοράς της προσφεύγουσας, θα εκθέσουμε την άποψή μας για τα επιχειρήματα που προβάλλει [sic] στην προσφυγή.

B2. ΑΠΟΨΕΙΣ ΕΠΙ ΤΩΝ ΛΟΓΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ ΤΟΥ ΠΡΟΣΦΕΥΓΟΝΤΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ ΦΟΡΕΑ

19. Σχετικά με όσα αναγράφονται στον πρώτο λόγο προσφυγής:

Όπως εξηγήθηκε στις σκέψεις 9 και 14, ο σκοπός που η διακήρυξη ζητούσε αυτό το δικαιολογητικό ήταν άλλος (καλύπτει απαιτήσεις ποιοτικού χαρακτήρα).

Επειδή, κατά πάγια νομολογία, οι όροι της διακήρυξης δεσμεύουν τόσο την αναθέτουσα αρχή, όσο και τους διαγωνιζόμενους, καθόσον η διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο διενέργειας του διαγωνισμού.

Επειδή, τα απαιτούμενα δικαιολογητικά νομιμοποίησης προσδιορίζονται ακριβώς στη διακήρυξη και στα παραρτήματά της (σκέψεις 9-12), ο διαγωνιζόμενος όφειλε να υποβάλει τα απαιτούμενα από τη διακήρυξη ή τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία κατά

Αριθμός απόφασης: 199/2020

τον τρόπο και τη διαδικασία που η διακήρυξη επιβάλλει για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό (Ε.Α. ΣΤΕ 19/2011, ΣΤΕ 1329/2008).

Συνεπώς, η Διακήρυξη εφόσον κάνει ρητή μνεία δικαιολογητικών νομιμοποίησης και έχει παράρτημα με τα δικαιολογητικά νομιμοποίησης, ξεκάθαρα, τα απαιτεί κατά το τρίτο στάδιο του διαγωνισμού. Η αναθέτουσα αρχή θεωρεί ότι η προσκόμιση πιστοποιητικών ΓΕΜΗ δεν καλύπτουν την απαίτηση για την προσκόμιση ιδίου του ΦΕΚ Σύστασης ή του Καταστατικού.

Για αυτούς τους λόγους (λόγω του ανταγωνιστικού χαρακτήρα του διαγωνισμού και της δεσμευτικότητας των όρων της διακήρυξης) ο οικονομικός φορέας είναι υποχρεωμένος να αποδείξει ότι πληροί τις απαιτήσεις, ειδάλλως οι αναθέτουσες αρχές θα έπρεπε να αναζητούσαν για κάθε φορέα ξεχωριστά όλα τα δικαιολογητικά που είναι δημοσιευμένα, σε δημόσιες βάσεις δεδομένων. Επαναλαμβάνεται η θέση της ... ότι δεν προέβη σε τέτοια ενέργεια, διότι η παράλειψη αυτή θεωρείται τόσο ουσιώδης, ώστε αν προέβαινε στην εν λόγω αναζήτηση θα παραβίαζε την αρχή της διαφάνειας, της τυπικότητας και της ίσης μεταχείρισης των υποψηφίων. Αν προέβαινε η ... σε αυτεπάγγελτη αναζήτηση δικαιολογητικών, θα επέτρεπε τη μεταγενέστερη υποβολή νέων εγγράφων, άρα θα δρούσε μη νόμιμα.

Κλείνοντας και σε συνέχεια της σκέψης 12, θα προσθέταμε ότι: α. Το επιχείρημα που επικαλείται η προσφεύγουσα εταιρεία ότι δεν γίνεται ρητή παραπομπή στο παράρτημα μέσα στη διακήρυξη, στερείται ουσίας, διότι όφειλε να επιδείξει τη δέουσα επιμέλεια κατά την ανάγνωση της διακήρυξης.

β. Δεν υπάρχει καμία ασάφεια στη διακήρυξη, καθώς το παράρτημα είναι αναπόσπαστο μέρος της διακήρυξης.

20. Ως προς το δεύτερο λόγο προσφυγής:

Επειδή το δικαιολογητικό «Πρακτικό απόφασης ΔΣ περί εγκρίσεως συμμετοχής στο Διαγωνισμό και εξουσιοδότηση σε συγκεκριμένο πρόσωπο να καταθέσει την προσφορά» βρίσκεται στο Παράρτημα VI που δε λήφθηκε καθόλου υπόψη, η άποψη της ... είναι η ίδια με όσο αναφέρθηκαν παραπάνω. Η αρχή της τυπικότητας και οι όροι της Διακήρυξης δεσμεύουν την αναθέτουσα αρχή ως προς το ποια δικαιολογητικά θα δεχθεί.

Αριθμός απόφασης: 199/2020

Θεωρούμε ότι η ... δεν είχε υποχρέωση να δεχτεί ότι η υπεύθυνη δήλωση στο ΤΕΥΔ, του νόμιμου εκπρόσωπου της εταιρείας, αντικαθιστά το Πρακτικό του ΔΣ της Α.Ε., εφόσον αυτό ξεκάθαρα ζητείται από τη διακήρυξη. Αν το δεχόταν θα βρισκόταν εκ νέου στη δυσάρεστη θέση να χειριστεί ευνοϊκά την προσφεύγουσα εταιρεία και να παραβλέψει το γεγονός ότι αυτή παρέλειψε να βάλει ένα δικαιολογητικό.

21. Αναφορικά με τον τρίτο λόγο προσφυγής:

Η απαίτηση του δικαιολογητικού «φωτοαντίγραφο των αδειών των οχημάτων μεταφοράς των ειδών του» βρίσκεται στην παρ. 2.2.5 (2) του κειμένου της διακήρυξης και όχι σε παράρτημα. Συνεπώς, την έλλειψη αυτού του δικαιολογητικού, την εκλαμβάνουμε ως εμφιλοχώρηση πλημμέλειας στην υποβολή των ζητούμενων δικαιολογητικών.

Είναι προφανές ότι στην εν λόγω διάταξη γίνεται λόγος για δύο ειδών διακριτά δικαιολογητικά. Σε κάθε άδεια οχήματος ή άδεια κυκλοφορίας, όπως αναφέρεται στην προσφυγή, αναγράφεται το είδος των προϊόντων που δύναται να μεταφέρει. Σε κάθε περίπτωση ουδέποτε προσκομίστηκαν αυτά τα φωτοαντίγραφα και ουδέποτε δεν υπήρξε κάποια μορφή έκφρασης (τηλεφώνημα ή ηλεκτρονική αλληλογραφία μέσω ΕΣΗΔΗΣ) αυτής της απορίας στην ..., προκειμένου να δοθεί διευκρίνιση.

Η ... παραπέμπει στις σκέψεις 15 και 16 για το ζήτημα αυτό.

Γ. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ- ΕΚΤΙΜΗΣΗ

Αποφατικό Μέρος

22. Η θέση της ... υπό το φως όσων αναλύθηκαν είναι ότι η μη υποβολή των δικαιολογητικών (είτε του παραρτήματος είτε του κειμένου της διακήρυξης) δεν μπορεί να χαρακτηριστεί ως ήσσονος σημασίας και σε καμία περίπτωση τυπολατρική, ενώ η τυχόν προσφυγή σε ενέργειες που υποδεικνύει η προσφεύγουσα εταιρεία (πχ αυτεπάγγελτη αναζήτηση δικαιολογητικών ή αποδοχή του πιστοποιητικού ΓΕΜΗ αντί για όλα τα δικαιολογητικά που ζητά το παράρτημα VI), θα είχε ως αποτέλεσμα την υποβολή δικαιολογητικού που δεν υποβλήθηκε ποτέ κατά παράβαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων.

Αριθμός απόφασης: 199/2020

Δεν εντοπίζουμε ασάφεια στη διακήρυξη, ενώ αν υπήρχε όντως ασάφεια αυτή έπρεπε να υποδειχθεί νωρίτερα σε αυτήν προκειμένου να προληφθούν τυχόν παρανοήσεις.

Θεωρούμε ότι συντρέχει το πραγματικό της διάταξης του άρθρου 103, παρ.4, γεγονός που συνεπάγεται ότι η έννομη συνέπεια της απόρριψης της προσφοράς επιβάλλεται άνευ ετέρου. Μπορεί η προσφεύγουσα εταιρεία να πληροί τα κριτήρια της νομιμότητας, ωστόσο τηρουμένων των αρχών της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης και της τυπικότητας, στην περίπτωση αυτή η αναθέτουσα αρχή δεν έχει νομίμως τη διακριτική ευχέρεια ως προς την επιβολή της απόρριψης.

Δεν χρησιμοποιούνται όροι όπως «με ποινή αποκλεισμού» καθώς επιλέχτηκε η φρασεολογία του άρθρου 3.2, ενώ σε κάθε περίπτωση ο αποκλεισμός γίνεται σύμφωνα με το Ν.4412/2016 και τις αρχές του διοικητικού δικαίου.

Τέλος, η αιτιολογία της Απόφασης, η οποία συνοδεύεται από το Πρακτικό και την Εισηγητική Έκθεση, θεωρούμε ότι είναι επαρκώς τεκμηριωμένη και νόμιμη».

12. Επειδή, το άρθρο 53 του Ν. 4412/2016 με τίτλο « Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης» προβλέπει στην παρ. 1 και 2 τα εξής «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. [...]».

13. Επειδή το άρθρο 80 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Αποδεικτικά μέσα» προβλέπει : «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.

Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν αποδεικτικά μέσα, πλην εκείνων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο και στο άρθρο 82. Όσον αφορά το άρθρο 78, οι οικονομικοί φορείς μπορούν να στηρίζονται σε οποιοδήποτε κατάλληλο

Αριθμός απόφασης: 199/2020

μέσο προκειμένου να αποδείξουν στην αναθέτουσα αρχή ότι θα έχουν τους αναγκαίους πόρους στη διάθεσή τους.

2. Οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ως επαρκή απόδειξη του ότι ο οικονομικός φορέας δεν εμπίπτει σε καμία από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στο άρθρο 73: α) για την παράγραφο 1 του εν λόγω άρθρου, την προσκόμιση αποσπάσματος του σχετικού μητρώου, όπως του ποινικού μητρώου ή, ελλείψει αυτού, ισοδύναμου εγγράφου που εκδίδεται από αρμόδια δικαστική ή διοικητική αρχή του κράτους-μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο εν λόγω οικονομικός φορέας, από τον οποίο προκύπτει ότι πληρούνται αυτές οι προϋποθέσεις. Η υποχρέωση προσκόμισης του ως άνω αποσπάσματος αφορά και τα πρόσωπα του δεύτερου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 73,

β) για τις παραγράφους 2 και 4 περίπτωση β` του άρθρου 73, πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους-μέλους ή χώρας,

γ) για την περίπτωση γ` της παραγράφου 2 του άρθρου 73, πιστοποιητικό από τη Διεύθυνση Προγραμματισμού και Συντονισμού της Επιθεώρησης Εργασιακών Σχέσεων, από το οποίο να προκύπτουν οι πράξεις επιβολής προστίμου που έχουν εκδοθεί σε βάρος του οικονομικού φορέα σε χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής.

Αν το κράτος-μέλος ή η εν λόγω χώρα δεν εκδίδει τέτοιου είδους έγγραφο ή πιστοποιητικό ή όπου το έγγραφο ή το πιστοποιητικό αυτό δεν καλύπτει όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1, στις περιπτώσεις α` και β` της παραγράφου 2 και στην περίπτωση β` της παραγράφου 4 του άρθρου 73, το έγγραφο ή το πιστοποιητικό μπορεί να αντικαθίσταται από ένορκη βεβαίωση ή, στα κράτη-μέλη ή στις χώρες όπου δεν προβλέπεται ένορκη βεβαίωση, από υπεύθυνη δήλωση του ενδιαφερομένου ενώπιον αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής, συμβολαιογράφου ή αρμόδιου επαγγελματικού ή εμπορικού οργανισμού του κράτους -μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας.

Αριθμός απόφασης: 199/2020

Οι αρμόδιες δημόσιες αρχές παρέχουν, όπου κρίνεται αναγκαίο, επίσημη δήλωση στην οποία αναφέρεται ότι δεν εκδίδονται τα έγγραφα ή τα πιστοποιητικά της παρούσας παρ. ή ότι τα έγγραφα αυτά δεν καλύπτουν όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1, στις περιπτώσεις α` και β` της παραγράφου 2 και στην περίπτωση β` της παραγράφου 4 του άρθρου 73.

Οι επίσημες δηλώσεις καθίστανται διαθέσιμες μέσω του επιγραμμικού αποθετηρίου πιστοποιητικών (e-Certis) του άρθρου 81.

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.

4. Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια του οικονομικού φορέα μπορεί, κατά κανόνα, να αποδεικνύεται με ένα ή περισσότερα από τα δικαιολογητικά που αναφέρονται στο Μέρος I του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α`. Εάν ο οικονομικός φορέας, για βάσιμο λόγο, δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα δικαιολογητικά που ζητεί η αναθέτουσα αρχή, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο έγγραφο, το οποίο η αναθέτουσα αρχή κρίνει κατάλληλο.

5. Η τεχνική ικανότητα των οικονομικών φορέων μπορεί να αποδεικνύεται με έναν ή περισσότερους από τους τρόπους που αναφέρονται στο Μέρος II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α`, ανάλογα με τη φύση, την ποσότητα ή τη σπουδαιότητα και τη χρήση των έργων, των αγαθών ή των υπηρεσιών.

6. Οι ενώσεις οικονομικών φορέων που υποβάλλουν κοινή προσφορά, υποβάλλουν τα παραπάνω, κατά περίπτωση δικαιολογητικά, για κάθε

Αριθμός απόφασης: 199/2020

οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην ένωση, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 19.

7. Εφόσον ζητηθεί, η Αρχή θέτει στη διάθεση άλλων κρατών μελών κάθε πληροφορία σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού που παρατίθενται στα άρθρα 73 και 74, την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας και τις χρηματοοικονομικές και τεχνικές ικανότητες των προσφερόντων που αναφέρονται στα άρθρα 75, 76 και 77, καθώς και κάθε πληροφορία σχετικά με τα αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στο παρόν άρθρο.

8. Σε περίπτωση διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης, για την απόδειξη της αθέτησης των υποχρεώσεων στους τομείς του κοινωνικοασφαλιστικού και του εργατικού δικαίου της παραγράφου 2 του άρθρου 18, σύμφωνα με την παράγραφο 4 περίπτωση α' του άρθρου 73, η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται, κατ' ελάχιστον, να εφαρμόσει τα οριζόμενα στις περιπτώσεις β' και δ' της παρ. 2 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 (Α` 115).

9. Τα αποδεικτικά έγγραφα του παρόντος άρθρου και του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α`, μπορεί να εξειδικεύονται στις στα πρότυπα έγγραφα σύμβασης που εκδίδει η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53.[..]

10. Τα αποδεικτικά έγγραφα συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα. Στα αλλοδαπά δημόσια έγγραφα και δικαιολογητικά εφαρμόζεται η Συνθήκη της Χάγης της 5.10.1961, που κυρώθηκε με το ν. 1497/1984 (Α` 188).

Ειδικά τα αλλοδαπά ιδιωτικά έγγραφα συνοδεύονται από μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα επικυρωμένη είτε από πρόσωπο αρμόδιο κατά τις διατάξεις της εθνικής νομοθεσίας είτε από πρόσωπο κατά νόμο αρμόδιο της χώρας στην οποία έχει συνταχθεί το έγγραφο.

Στα έγγραφα της σύμβασης του άρθρου 53 μπορεί να ορίζεται ότι ενημερωτικά και τεχνικά φυλλάδια και άλλα έντυπα -εταιρικά ή μη- με ειδικό τεχνικό περιεχόμενο μπορούν να υποβάλλονται σε άλλη γλώσσα, χωρίς να συνοδεύονται από μετάφραση στην ελληνική. [...]

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, γ) τα δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2 του άρθρου 75, τα αποδεικτικά ισχύουσας εκπροσώπησης σε περίπτωση νομικών προσώπων, και τα πιστοποιητικά αρμόδιας αρχής σχετικά με την ονομαστικοποίηση των μετοχών σε περίπτωση ανωνύμων εταιρειών, εφόσον έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους, δ) οι ένορκες βεβαιώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους και ε) οι υπεύθυνες δηλώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών.

13. Τα έγγραφα του παρόντος υποβάλλονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α` 94). Ειδικά τα αποδεικτικά τα οποία αποτελούν ιδιωτικά έγγραφα, μπορεί να γίνονται αποδεκτά και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους».

14. Επειδή, το άρθρο 91 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Λόγοι απόρριψης προσφορών» αναφέρει αυτολεξεί τα εξής «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:

α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης.

β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102.

Αριθμός απόφασης: 199/2020

γ) Για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με το άρθρο 102.

δ) Η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, αν τέτοια δεν επιτρέπεται ή, αν επιτρέπεται, δεν πληροί τις ελάχιστες απαιτήσεις των εγγράφων της σύμβασης.

ε) Η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλει δύο ή περισσότερες προσφορές εκτός αν επιτρέπεται η υποβολή εναλλακτικής προσφοράς. Ο περιορισμός αυτός ισχύει, υπό τους όρους της περίπτωσης γ' της παραγράφου 4 του άρθρου 73 και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων.

στ) Προσφορά υπό αίρεση.

ζ) Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου, μελέτης ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών στις περιπτώσεις α' και β' της παρ. 2 του άρθρου 95.

η) Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών ή γενικών υπηρεσιών, προσφορά η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής, χωρίς αυτό να προβλέπεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή, εφόσον στα έγγραφα της σύμβασης προβλέπεται η κατάθεση δειγμάτων, η μη προσήκουσα κατάθεση τους.

2. Η παράγραφος 1 εφαρμόζεται αναλόγως στο πλαίσιο της διαδικασίας αξιολόγησης των αιτήσεων συμμετοχής στην κλειστή διαδικασία, τη διαδικασία του ανταγωνιστικού διαλόγου, στην ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση ή στη σύμπραξη καινοτομίας».

15. Επειδή, το άρθρο 102 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών» αναφέρει τα εξής «1. Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία

κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη.

2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, ιδίως δε παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία, πλημμελής σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74), μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, διαφοροποίηση της δομής των εγγράφων της προσφοράς από τα υποδείγματα, υποχρεωτικά ή μη, που θεσπίζονται με νόμο, κανονιστικές πράξεις ή τα έγγραφα της σύμβασης. Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση, κατά το πρώτο εδάφιο, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί.

3. Η διευκρίνιση ή η συμπλήρωση δεν πρέπει να εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης.

4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες να διευκρινίσουν, μέσα σε εύλογη προθεσμία η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής πρόσκλησης, το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς που έχουν υποβάλει, αν περιέχει ασάφειες ή σσονος σημασίας ατέλειες, επουσιώδεις παραλείψεις ή πρόδηλα τυπικά ή υπολογιστικά σφάλματα που η αναθέτουσα αρχή κρίνει ότι μπορεί να θεραπευθούν. Η διευκρίνιση αυτή δεν πρέπει να έχει ως αποτέλεσμα την ουσιώδη αλλοίωση της προσφοράς και δεν

Αριθμός απόφασης: 199/2020

πρέπει να προσδίδει αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα στη συγκεκριμένη προσφορά σε σχέση με τις λοιπές.

5. Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς».

16. Επειδή, το άρθρο 103 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών», όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 43 παρ. 12 του Ν.4605/2019 (Φ.Ε.Κ. Α' 52/01.04.2019) αναφέρει αυτολεξεί τα εξής : «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

Αριθμός απόφασης: 199/2020

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 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.

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».

17. Επειδή, οι οικείοι όροι της διακήρυξης προβλέπουν τα εξής: **i)**

2.1.1 Έγγραφα της σύμβασης

Τα έγγραφα της παρούσας διαδικασίας σύναψης είναι τα ακόλουθα:

1. η προκήρυξη σύμβασης
2. το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης [ΤΕΥΔ
3. η παρούσα διακήρυξη και τα παραρτήματά της
4. οι συμπληρωματικές πληροφορίες που τυχόν παρέχονται στο

πλαίσιο της διαδικασίας, ιδίως σχετικά με τις προδιαγραφές και τα σχετικά δικαιολογητικά, **ii)** 2.2.5. Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (1) Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να προσκομίσουν τις απαιτούμενες άδειες λειτουργίας της επιχείρησης/ εγκατάστασης σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην παράγραφο

3.2 (άδεια λειτουργίας υγειονομικού ενδιαφέροντος, κωδικούς αριθμούς έγκρισης, άδεια λειτουργίας τεχνικού ενδιαφέροντος ή απαλλακτικό, λοιπές ειδικές άδειες)

(2) Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να προσκομίσουν φωτοαντίγραφα των αδειών των οχημάτων μεταφοράς των ειδών του, συνοδευόμενα από σχετική Βεβαίωση Καταλληλότητας, εκδιδόμενα από την αρμόδια Υγειονομική Υπηρεσία της οικείας Περιφερειακής Ενότητας. **iii) 2.2.8.2** Αποδεικτικά μέσα

A. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.7, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας παραγράφου και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016.

Στην περίπτωση που προσφέρων οικονομικός φορέας ή ένωση αυτών στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.7 της παρούσας, οι φορείς στην ικανότητα των οποίων στηρίζεται υποχρεούνται στην υποβολή των δικαιολογητικών που αποδεικνύουν ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας και ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής κατά περίπτωση (παράγραφοι 2.2. 5 και 2.2.6).

Ο οικονομικός φορέας υποχρεούται να αντικαταστήσει έναν φορέα στην ικανότητα του οποίου στηρίζεται, εφόσον ο τελευταίος δεν πληροί το σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίο συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού των παραγράφων 2.2.3.1, 2.2.3.2 και 2.2.3.4 .

Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η ... 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

Αριθμός απόφασης: 199/2020

δεδομένων εμπεριέχεται στο Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) του άρθρου 79 παρ. 4 ν. 4412/2016.

Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η ... που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα ως άνω δικαιολογητικά και αυτά εξακολουθούν να ισχύουν.

Επισημαίνεται ότι γίνονται αποδεκτές:

- οι ένορκες βεβαιώσεις που αναφέρονται στην παρούσα Διακήρυξη, εφόσον έχουν συνταχθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους,

- οι υπεύθυνες δηλώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών. Σημειώνεται ότι δεν απαιτείται θεώρηση του γνησίου της υπογραφής τους.

B. 1. Σχετικά με την κατάργηση της υποχρέωσης υποβολής πρωτοτύπων ή επικυρωμένων αντιγράφων εγγράφων σε διαγωνισμούς δημοσίων συμβάσεων διευκρινίζονται τα εξής:

1. Απλά αντίγραφα δημοσίων εγγράφων:

Γίνονται υποχρεωτικά αποδεκτά ευκρινή φωτοαντίγραφα των πρωτοτύπων ή των ακριβών αντιγράφων των δημοσίων εγγράφων, που έχουν εκδοθεί από τις υπηρεσίες και τους φορείς της περίπτωσης α' της παρ. 2 του άρθρου 1 του νόμου 4250/2014. Σημειωτέον ότι η παραπάνω ρύθμιση δεν καταλαμβάνει τα συμβολαιογραφικά έγγραφα (λ.χ. πληρεξούσια, ένορκες βεβαιώσεις κ.ο.κ.), για τα οποία συνεχίζει να υφίσταται η υποχρέωση υποβολής κεκυρωμένων αντιγράφων.

2. Απλά αντίγραφα αλλοδαπών δημοσίων εγγράφων:

Επίσης, γίνονται αποδεκτά ευκρινή φωτοαντίγραφα από αντίγραφα εγγράφων που έχουν εκδοθεί από αλλοδαπές αρχές, υπό την προϋπόθεση ότι αυτά είναι νομίμως επικυρωμένα από την αρμόδια αρχή της χώρας αυτής, και έχουν επικυρωθεί από δικηγόρο, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 36 παρ. 2 β) του Κώδικα Δικηγόρων (Ν4194/2013). Σημειώνεται ότι δεν τίγονται και εξακολουθούν να ισχύουν, οι απαιτήσεις υποβολής δημοσίων εγγράφων με συγκεκριμένη επισημείωση (APOSTILLE), οι οποίες απορρέουν από

διεθνείς συμβάσεις της χώρας (Σύμβαση της Χάγης) ή άλλες διακρατικές συμφωνίες (βλ. και σημείο 6.2.)

3. Απλά αντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων:

Γίνονται υποχρεωτικά αποδεκτά ευκρινή φωτοαντίγραφα από αντίγραφα ιδιωτικών εγγράφων τα οποία έχουν επικυρωθεί από δικηγόρο, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 36 παρ. 2 β) του Κώδικα Δικηγόρων (N 4194/2013), καθώς και ευκρινή φωτοαντίγραφα από τα πρωτότυπα όσων ιδιωτικών εγγράφων φέρουν θεώρηση από υπηρεσίες και φορείς της περίπτωσης α' της παρ. 2 του άρθρου 1 του νόμου 4250/2014.

4. Πρωτότυπα έγγραφα και επικυρωμένα αντίγραφα

Γίνονται υποχρεωτικά αποδεκτά και πρωτότυπα ή νομίμως επικυρωμένα αντίγραφα των δικαιολογητικών εγγράφων, εφόσον υποβληθούν από τους διαγωνιζόμενους.

Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά.

α) για την παράγραφο 2.2.3.1 απόσπασμα του σχετικού μητρώου, όπως του ποινικού μητρώου ή ελλείπει αυτού, ισοδύναμο έγγραφο που εκδίδεται από αρμόδια δικαστική ή διοικητική αρχή του κράτους-μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας, από το οποίο προκύπτει ότι πληρούνται αυτές οι προϋποθέσεις, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του.

Η υποχρέωση προσκόμισης του ως άνω αποσπάσματος εφαρμόζεται επίσης και στις περιπτώσεις εταιρειών περιορισμένης ευθύνης (Ε.Π.Ε.) και προσωπικών εταιρειών (Ο.Ε. και Ε.Ε.), για τους διαχειριστές, και στις περιπτώσεις ανωνύμων εταιρειών (Α.Ε.), τον Πρόεδρο, τον Διευθύνοντα Σύμβουλο, καθώς και όλα τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου.

Σημειώνεται ότι, σε περίπτωση που το απόσπασμα ποινικού μητρώου φέρει καταδικαστικές αποφάσεις, οι συμμετέχοντες θα πρέπει να προσκομίσουν τις αναφερόμενες σε αυτό καταδικαστικές αποφάσεις.

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,

Αριθμός απόφασης: 199/2020

που να είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής του, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται σε αυτό χρόνος ισχύος, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του .

Ειδικά για τις περιπτώσεις της παραγράφου 2.2.3.2 α., πέραν του ως άνω πιστοποιητικού, υποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος ότι δεν έχει εκδοθεί δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ για την αθέτηση των υποχρεώσεών του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης.

Για τους οικονομικούς φορείς που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα, τα πιστοποιητικά ότι δεν τελούν υπό πτώχευση, πτωχευτικό συμβιβασμό ή υπό αναγκαστική διαχείριση ή ότι δεν έχουν υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης, εκδίδονται από το αρμόδιο Πρωτοδικείο της έδρας του οικονομικού φορέα. Το πιστοποιητικό ότι το νομικό πρόσωπο δεν έχει τεθεί υπό εκκαθάριση με δικαστική απόφαση εκδίδεται από το οικείο Πρωτοδικείο της έδρας του οικονομικού φορέα, το δε πιστοποιητικό ότι δεν έχει τεθεί υπό εκκαθάριση με απόφαση των εταίρων εκδίδεται από το Γ.Ε.Μ.Η., σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, ως κάθε φορά ισχύουν. Τα φυσικά πρόσωπα (ατομικές επιχειρήσεις) δεν προσκομίζουν πιστοποιητικό περί μη θέσεως σε εκκαθάριση.

Η μη αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων του οικονομικού φορέα, για τους εγκατεστημένους στην Ελλάδα οικονομικούς φορείς αποδεικνύεται μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων, με εκτύπωση της καρτέλας "Στοιχεία Μητρώου/Επιχείρησης", όπως αυτά εμφανίζονται στο *taxisnet*.

γ) Για τις περιπτώσεις του άρθρου 2.2.3.2γ της παρούσας, πιστοποιητικό από τη Διεύθυνση Προγραμματισμού και Συντονισμού της Επιθεώρησης Εργασιακών Σχέσεων, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του από το οποίο να προκύπτουν οι πράξεις επιβολής προστίμου που έχουν εκδοθεί σε βάρος του οικονομικού φορέα σε χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφοράς. Μέχρι να καταστεί εφικτή η έκδοση του ανωτέρω πιστοποιητικού, αυτό αντικαθίσταται από υπεύθυνη δήλωση του οικονομικού

Αριθμός απόφασης: 199/2020

φορέα, χωρίς να απαιτείται επίσημη δήλωση του ΣΕΠΕ σχετικά με την έκδοση του πιστοποιητικού.

δ) Για τις λοιπές περιπτώσεις της παραγράφου 2.2.3.4, υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι οριζόμενοι στην παράγραφο λόγοι αποκλεισμού.

ε) για την παράγραφο 2.2.3.8. υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα ότι δεν έχει εκδοθεί σε βάρος του απόφαση αποκλεισμού, σύμφωνα με το άρθρο 74 του ν. 4412/2016.

B.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. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης προσκομίζουν πιστοποιητικό/βεβαίωση του αντίστοιχου επαγγελματικού ή εμπορικού μητρώου του Παραρτήματος XI του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016, με το οποίο πιστοποιείται αφενός η εγγραφή τους σε αυτό και αφετέρου το ειδικό επάγγελμά τους. Στην περίπτωση που χώρα δεν τηρεί τέτοιο μητρώο, το έγγραφο ή το πιστοποιητικό μπορεί να αντικαθίσταται από ένορκη βεβαίωση ή, στα κράτη - μέλη ή στις χώρες όπου δεν προβλέπεται ένορκη βεβαίωση, από υπεύθυνη δήλωση του ενδιαφερομένου ενώπιον αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής, συμβολαιογράφου ή αρμόδιου επαγγελματικού ή εμπορικού οργανισμού της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας ότι δεν τηρείται τέτοιο μητρώο και ότι ασκεί τη δραστηριότητα που απαιτείται για την εκτέλεση του αντικείμενου της υπό ανάθεση σύμβασης.

Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς προσκομίζουν βεβαίωση εγγραφής στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο ή στο Μητρώο Κατασκευαστών Αμυντικού Υλικού

Επισημαίνεται ότι, τα δικαιολογητικά που αφορούν στην απόδειξη της απαίτησης του άρθρου 2.2.4 (απόδειξη καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας) γίνονται αποδεκτά, εφόσον έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους, εκτός αν,

Αριθμός απόφασης: 199/2020

σύμφωνα με τις ειδικότερες διατάξεις αυτών, φέρουν συγκεκριμένο χρόνο ισχύος.

B.3. Για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν Αποδεικτικό φορολογικής ενημερότητας.

B.4. Για την απόδειξη της τήρησης των υποχρεώσεων στον κοινωνικοασφαλιστικό τομέα, οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν Βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας (κύριας και επικουρικής). Αυτή θα αφορά όλους τους απασχολούμενους με οποιαδήποτε σχέση εργασίας στην επιχείρησή του (συμπεριλαμβανομένου του εργοδότη) και όχι μόνο τους εργαζόμενους με σχέση εξαρτημένης εργασίας.

B.5. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.5 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν Άδειες λειτουργίας στο όνομα του φυσικού ή νομικού προσώπου που συμμετέχει στο διαγωνισμό και για την ισχύουσα έδρα της επιχείρησης, καθώς και αριθμό έγκρισης εάν απαιτείται (φωτοαντίγραφα από επίσημη κρατική αρχή), όπως παρακάτω:

(1) Άδεια λειτουργίας υγειονομικού ενδιαφέροντος, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα κατά περίπτωση από την ΚΥΑ 15523/2006 (ΦΕΚ 1187/Τ.Β'/31-08-2006) καθώς επίσης και αριθμό εγκρίσεως (εάν απαιτείται).

(2) Άδεια λειτουργίας τεχνικού ενδιαφέροντος ή απαλλακτικό, σύμφωνα με τον Ν. 3325/2005 (ΦΕΚ 68/Τ.Α 11-03-2005), ή όπως αυτή εκδόθηκε με την ισχύουσα νομοθεσία κατά το χρόνο έκδοσης.

(3) Σε περίπτωση που η λειτουργία της επιχείρησης απαιτεί παραπάνω από μία άδειες, προσκομίζονται όλες, όπως ειδική άδεια χειρισμού τροφίμων ζωικής προέλευσης, σύμφωνα με το ΠΔ 79/2007 (ΦΕΚ Α 95/31 Μαΐ 07).

(4) Κτηνιατρική άδεια λειτουργίας στη μονάδα αποτέφρωσης ζωικών αποβλήτων.

(5) Έγκριση εγκατάστασης ψυκτικής αποθήκης για αποθήκευση και συντήρηση νωπών και κατεψυγμένων προϊόντων ζωικής προέλευσης.

(6) Έγκριση εγκατάστασης τεμαχισμού, αποστέωσης νωπών και κατεψυγμένων κρεάτων.

Αριθμός απόφασης: 199/2020

(7) Εκδοθέντα από την αρμόδια Υγειονομική Υπηρεσία της οικείας Περιφερειακής Ενότητας επικυρωμένα φωτοαντίγραφα αδειών του οχήματος ή των οχημάτων μεταφοράς των ειδών που προορίζονται για τη μεταφορά των προϊόντων και έχουν δηλωθεί στο ΤΕΥΔ, συνοδευόμενα από τη σχετική Βεβαίωση Καταλληλότητας, από τα οποία θα πιστοποιείται η καταλληλότητα των οχημάτων για τη χρήση που προορίζονται.

(8) Άδεια διάθεσης λυμάτων ή απαλλακτικό, όπως αυτή έχει ενσωματωθεί στην Έγκριση Περιβαλλοντολογικών Όρων (ΕΠΟ) ή στα Πρότυπα Περιβαλλοντολογικών Δεσμεύσεων (ΠΠΔ), εκδιδόμενη από τις κατά τόπους Υπηρεσίες Ύδρευσης και Αποχέτευσης ή άλλες αρμόδιες υπηρεσίες αναλόγως της φύσης και των ιδιομορφιών της περιοχής που εδρεύει η βιοτεχνία - βιομηχανία, καθώς και του τρόπου επεξεργασίας και διάθεσης των λυμάτων της ή βεβαίωση από τις αρμόδιες αρχές για τη συμμόρφωση τους ως προς τις απαιτήσεις της σχετικής νομοθεσίας αναφορικά με την επεξεργασία και τη διάθεση των λυμάτων τους. Σε περίπτωση δε που δεν υπάρχει δίκτυο, είναι απαραίτητη η προσκόμιση βεβαίωσης για το λόγο αυτό από τις αρμόδιες κατά τόπους Υπηρεσίες Ύδρευσης και Αποχέτευσης (ΔΣ αυτών).

B.6. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν Βεβαίωση ανάπτυξης και εφαρμογής HACCP, από ιδιωτικό φορέα, που να είναι διαπιστευμένος από το ΕΣΥΔ ή από φορέα διαπίστευσης μέλος της Ευρωπαϊκής Συνεργασίας για τη διαπίστευση και μάλιστα, μέλος της αντίστοιχης Συμφωνίας Αμοιβαίας Αναγνώρισης (MLA) αυτής, ή κατά το πρότυπο EN ISO 22000:2005, στην έκταση που απαιτείται, ή βεβαίωση εφαρμογής του αντίστοιχου οδηγού υγιεινής του ΕΦΕΤ, ανάλογα με το είδος και τη δυναμικότητα της επιχείρησης, περί μη υποχρέωσης εφαρμογής HACCP ή βεβαίωση της αντίστοιχης Δνσης της οικείας Περιφερειακής Ενότητας, υπεύθυνη για τρόφιμα ζωικής προέλευσης, για την καταλληλότητα της επιχείρησης ως προς τη συγκεκριμένη δραστηριότητα.

B.7. Για την απόδειξη της νόμιμης εκπροσώπησης, στις περιπτώσεις που ο οικονομικός φορέας είναι νομικό πρόσωπο και υποχρεούται, κατά την

Αριθμός απόφασης: 199/2020

κείμενη νομοθεσία, να δηλώνει την εκπροσώπηση και τις μεταβολές της σε αρμόδια αρχή (πχ ΓΕΜΗ), προσκομίζει σχετικό πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης, το οποίο πρέπει να έχει εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή του. Στις λοιπές περιπτώσεις τα κατά περίπτωση νομιμοποιητικά έγγραφα σύστασης και νόμιμης εκπροσώπησης (όπως καταστατικά, πιστοποιητικά μεταβολών, αντίστοιχα ΦΕΚ, συγκρότηση Δ.Σ. σε σώμα, σε περίπτωση Α.Ε., κλπ., ανάλογα με τη νομική μορφή του οικονομικού φορέα), συνοδευόμενα από υπεύθυνη δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου ότι εξακολουθούν να ισχύουν κατά την υποβολή τους.

Για την απόδειξη της νόμιμης σύστασης και των μεταβολών του νομικού προσώπου, εφόσον αυτή προκύπτει από πιστοποιητικό αρμόδιας αρχής (πχ γενικό πιστοποιητικό του ΓΕΜΗ), αρκεί η υποβολή αυτού, εφόσον έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του. Στις λοιπές περιπτώσεις τα κατά περίπτωση νομιμοποιητικά έγγραφα νόμιμης σύστασης και μεταβολών (όπως καταστατικά, πιστοποιητικά μεταβολών, αντίστοιχα ΦΕΚ, κλπ., ανάλογα με τη νομική μορφή του οικονομικού φορέα), συνοδευόμενα από υπεύθυνη δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου ότι εξακολουθούν να ισχύουν κατά την υποβολή τους.

Οι αλλοδαποί οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα προβλεπόμενα, κατά τη νομοθεσία της χώρας εγκατάστασης, αποδεικτικά έγγραφα, και εφόσον δεν προβλέπονται, υπεύθυνη δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου, από την οποία αποδεικνύονται τα ανωτέρω ως προς τη νόμιμη σύσταση, μεταβολές και εκπροσώπηση του οικονομικού φορέα.

Οι ως άνω υπεύθυνες δηλώσεις γίνονται αποδεκτές, εφόσον έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών.

Από τα ανωτέρω έγγραφα πρέπει να προκύπτουν η νόμιμη σύσταση του οικονομικού φορέα, όλες οι σχετικές τροποποιήσεις των καταστατικών, το/τα πρόσωπο/α που δεσμεύει/ουν νόμιμα την εταιρία κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού (νόμιμος εκπρόσωπος, δικαίωμα υπογραφής κλπ.), τυχόν τρίτοι, στους οποίους έχει χορηγηθεί εξουσία εκπροσώπησης,

Αριθμός απόφασης: 199/2020

καθώς και η θητεία του/των ή/και των μελών του οργάνου διοίκησης/ νόμιμου εκπροσώπου.

B.8. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους που προβλέπονται από τις εκάστοτε ισχύουσες εθνικές διατάξεις ή διαθέτουν πιστοποίηση από οργανισμούς πιστοποίησης που συμμορφώνονται με τα ευρωπαϊκά πρότυπα πιστοποίησης, κατά την έννοια του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016, μπορούν να προσκομίζουν στις αναθέτουσες αρχές πιστοποιητικό εγγραφής εκδιδόμενο από την αρμόδια αρχή ή το πιστοποιητικό που εκδίδεται από τον αρμόδιο οργανισμό πιστοποίησης.

Στα πιστοποιητικά αυτά αναφέρονται τα δικαιολογητικά βάσει των οποίων έγινε η εγγραφή των εν λόγω οικονομικών φορέων στον επίσημο κατάλογο ή η πιστοποίηση και η κατάταξη στον εν λόγω κατάλογο.

Η πιστοποιούμενη εγγραφή στους επίσημους καταλόγους από τους αρμόδιους οργανισμούς ή το πιστοποιητικό, που εκδίδεται από τον οργανισμό πιστοποίησης, συνιστά τεκμήριο καταλληλότητας όσον αφορά τις απαιτήσεις ποιοτικής επιλογής, τις οποίες καλύπτει ο επίσημος κατάλογος ή το πιστοποιητικό.

Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους απαλλάσσονται από την υποχρέωση υποβολής των δικαιολογητικών που αναφέρονται στο πιστοποιητικό εγγραφής τους.

B.9. Οι ενώσεις οικονομικών φορέων που υποβάλλουν κοινή προσφορά, υποβάλλουν τα παραπάνω, κατά περίπτωση δικαιολογητικά, για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην ένωση, σύμφωνα με τα ειδικότερα προβλεπόμενα στο άρθρο 19 παρ. 2 του ν. 4412/2016.

B.10. Στην περίπτωση που οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.8 για την απόδειξη ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, προσκομίζει, ιδίως, σχετική έγγραφη δέσμευση των φορέων αυτών για τον σκοπό αυτό. Η ως άνω δέσμευση θα μπορούσε να προκύπτει από ιδιωτικό συμφωνητικό μεταξύ προσφέροντος και τρίτου, στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται, ή από οποιοδήποτε άλλο κατάλληλο μέσο iv) 3.2 Πρόσκληση υποβολής

Αριθμός απόφασης: 199/2020

δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου

Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η ... 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 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 που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.8.2. 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 - 2.2.7 αυτής.

Τα εν λόγω δικαιολογητικά, υποβάλλονται από τον προσφέροντα («προσωρινό ανάδοχο»), ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος, σε μορφή αρχείων pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημερομηνία υποβολής του τους, κατά τις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α' 94). Ειδικά τα αποδεικτικά τα οποία αποτελούν ιδιωτικά έγγραφα, μπορεί να γίνονται αποδεκτά και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους και η οποία πρέπει να έχει συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών. Όταν υπογράφονται από τον ίδιο φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή.

Με την παραλαβή των ως άνω δικαιολογητικών, το σύστημα εκδίδει επιβεβαίωση της παραλαβής τους και αποστέλλει ενημερωτικό ηλεκτρονικό μήνυμα σ' αυτόν στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση.

Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλει εντός της προθεσμίας της παρ. 5.3.1 του παρόντος, 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 την χορήγηση των δικαιολογητικών, η ... παρατείνει την προθεσμία

Αριθμός απόφασης: 199/2020

υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για την χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές.

Το παρόν εφαρμόζεται και στις περιπτώσεις που η ... 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 παρ. 5 εδαφ. α' του ν. 4412/2016, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας.

Όσοι 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 η κατακύρωση γίνεται στον 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 Τ.Ε.Υ.Δ., 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 2.2.7 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας.

Σε περίπτωση έγκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της ... για μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες ο προσωρινός ανάδοχος είχε δηλώσει με το Τ.Ε.Υ.Δ. ότι πληροί, οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου (οψιγενείς μεταβολές), δεν καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του.

Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υποβάλλει αληθή ή ακριβή δήλωση ή δεν προσκομίσει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα δικαιολογητικά ή δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής

Αριθμός απόφασης: 199/2020

σύμφωνα με τις παραγράφους 2.2.4 -2.2.7 της παρούσας διακήρυξης, η διαδικασία ματαιώνεται.

Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από την Επιτροπή του Διαγωνισμού, στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών κατά τα οριζόμενα ανωτέρω και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της ... για τη λήψη απόφασης είτε για την κατακύρωση της σύμβασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας είτε για την κήρυξη του προσωρινού αναδόχου ως εκπτώτου.

Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών και της εισήγησης της Επιτροπής επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης **ν** 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών

Η ... με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:

α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών) , 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας

β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας διακήρυξης,

γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την ... σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας και το άρθρο 102 του ν. 4412/2016,

δ) η οποία είναι υπό αίρεση,

ζ) η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής,

η) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης. **vi) ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ VI - ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΑ ΕΓΓΡΑΦΑ ΝΟΜΙΜΟΠΟΙΗΣΗΣ**

1. Αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης αποτελούν όλα τα δικαιολογητικά που αφορούν την συμμετοχή φυσικών προσώπων ημεδαπών και αλλοδαπών στην παρούσα διαδικασία διενέργειας διαγωνισμού και σύναψης σχετικής σύμβασης.

2. Κατά το στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ο οικονομικός φορέας, εκτός των άλλων, οφείλει να υποβάλλει τα σχετικά νομιμοποιητικά έγγραφα απόδειξης των ιδιοτήτων του συμμετέχοντος καθώς και της εξουσίας έκδοσης παραστατικού εκπροσώπησης, τα οποία καθορίζονται ως εξής:

α. Για Ημεδαπά νομικά πρόσωπα με τη μορφή Ανωνύμου Εταιρείας (ΑΕ) ή Εταιρείας Περιορισμένης Ευθύνης (ΕΠΕ):

(1) ΦΕΚ σύστασης της εταιρείας.

(2) ΦΕΚ εκπροσώπησης της εταιρείας.

(3) Πρόσφατο κωδικοποιημένο καταστατικό, θεωρημένο από την αρμόδια Αρχή.

(4) Βεβαίωση της αρμόδιας κατά περίπτωση διοικητικής ή δικαστικής Αρχής, από την οποία να προκύπτουν οι τυχόν μεταβολές, που έχουν επέλθει στο νομικό πρόσωπο και τα όργανα διοίκησης αυτού.

(5) Πρακτικό απόφασης ΔΣ περί εγκρίσεως συμμετοχής στο Διαγωνισμό και εξουσιοδότηση σε συγκεκριμένο πρόσωπο να καταθέσει την προσφορά.

β. Για Ημεδαπά νομικά πρόσωπα με τη μορφή προσωπικής εταιρείας (ΟΕ ή ΕΕ):

(1) Επίσημο αντίγραφο ή επικυρωμένο φωτοαντίγραφο του συμφωνητικού σύστασης της εταιρείας και όλων των τροποποιήσεων αυτού, καθώς και του τελευταίου σε ισχύ καταστατικού της εταιρείας.

(2) Πιστοποιητικό περί μεταβολών της εταιρείας από την αρμόδια Αρχή.

γ. Για αλλοδαπά νομικά πρόσωπα:

(1) Ανάλογα με τη μορφή τους, αντίστοιχα νομιμοποιητικά έγγραφα και πιστοποιητικά με αυτά που αναφέρονται στις ανωτέρω υποπαραγράφους 3.α. ή 3.β., τα οποία προβλέπονται από το δίκαιο της χώρας της έδρας ή λειτουργίας τους και από τα οποία αποδεικνύεται η νόμιμη σύσταση και λειτουργία τους, η εγγραφή στα προβλεπόμενα μητρώα εταιριών και το τελευταίο σε ισχύ καταστατικό, και οι λοιπές πληροφορίες και στοιχεία, που ζητούνται ανωτέρω για τους ημεδαπούς, τα οποία πρέπει να συνοδεύονται από επίσημη μετάφραση στα Ελληνικά.

(2) Σε περίπτωση που η χώρα προέλευσης δεν εκδίδει κάποιο αντίστοιχο πιστοποιητικό, αυτό αντικαθίσταται από Υπεύθυνη Δήλωση του άρθρου 8 του Ν. 1599/1986 (ΦΕΚ Α' 75) του νόμιμου εκπροσώπου του υποψηφίου, από την οποία προκύπτει ότι:

(α) Δεν εκδίδεται τέτοιο πιστοποιητικό.

(β) Ο Υποψήφιος πληρεί [sic] το σχετικό νομιμοποιητικό όρο, που πρέπει να συνοδεύεται από επίσημη μετάφραση στα Ελληνικά.

δ. Συνεταιρισμοί:

Κατά περίπτωση, τα δικαιολογητικά που προβλέπονται αντιστοίχως ανωτέρω. Διευκρινίζεται ότι οι απαιτούμενες κατά τα ανωτέρω υπεύθυνες δηλώσεις του άρθρου 8 του Ν. 1599/1986 (ΦΕΚ Α' 75) αφορούν τον Πρόεδρο του Δ.Σ και υπογράφονται ψηφιακά από αυτόν.

ε. Ενώσεις / κοινοπραξίες που υποβάλλουν κοινή προσφορά:

(1) Τα παραπάνω κατά περίπτωση δικαιολογητικά, για το κάθε μέλος, που συμμετέχει στην ένωση ή την κοινοπραξία.

(2) Δήλωση σύστασης ένωσης ή κοινοπραξίας, υπογεγραμμένης υποχρεωτικά από όλα τα μέλη αυτής ή από εκπρόσωπό τους εξουσιοδοτημένο με συμβολαιογραφική πράξη, στην οποία θα φαίνεται το αντικείμενο εργασιών του καθενός από τους συμμετέχοντες, ο εκπρόσωπος της ένωσης έναντι της Αναθέτουσας Αρχής και το πρόσωπο που ενδεχομένως τον αναπληρώνει. Στην προσφορά απαραίτητως πρέπει να προσδιορίζεται η

έκταση και το είδος της συμμετοχής του κάθε μέλους της ένωσης ή της κοινοπραξίας.

ΣΗΜΕΙΩΣΕΙΣ

1η: Σε περίπτωση που στη χώρα του υποψήφιου παρόχου υπηρεσιών ορισμένα από τα πιο πάνω δικαιολογητικά δεν εκδίδονται ή δεν καλύπτουν στο σύνολό τους όλες τις πιο πάνω περιπτώσεις, πρέπει επί ποινή αποκλεισμού να αναπληρωθούν με ένορκη βεβαίωση, μεταφρασμένη στα ελληνικά, του υποψήφιου παρόχου υπηρεσιών ή, στα κράτη όπου δεν προβλέπεται Ένορκη Βεβαίωση, με υπεύθυνη δήλωση, μεταφρασμένη στα ελληνικά, του υποψήφιου παρόχου υπηρεσιών ενώπιον δικαστικής ή διοικητική αρχής, συμβολαιογράφου ή αρμόδιου επαγγελματικού οργανισμού της χώρας του υποψήφιου παρόχου υπηρεσιών στην οποία θα βεβαιώνεται ότι ο υποψήφιος πάροχος υπηρεσιών δεν βρίσκεται στην αντίστοιχη κατάσταση. Η Ένορκη αυτή Βεβαίωση θα υποβληθεί υποχρεωτικά από τον υποψήφιο πάροχο υπηρεσιών στον οποίο πρόκειται να κατακυρωθεί ο Διαγωνισμός εντός του «Φακέλου Δικαιολογητικών Κατακύρωσης».

2η: Προσφορά Ενώσεων / Κοινοπραξιών:

I. Με την υποβολή της προσφοράς κάθε μέλος της ένωσης ή της κοινοπραξίας ευθύνεται εις ολόκληρο. Σε περίπτωση κατακύρωσης ή ανάθεσης του εν λόγω διαγωνισμού, η ευθύνη αυτή εξακολουθεί μέχρι πλήρους εκτέλεσης της σύμβασης.

II. Σε περίπτωση που εξαιτίας ανικανότητας για οποιοδήποτε λόγο ή ανωτέρας βίας, μέλος της ένωσης ή της κοινοπραξίας δεν μπορεί να ανταποκριθεί, αντιστοίχως, στις υποχρεώσεις της ένωσης ή της κοινοπραξίας κατά τον χρόνο αξιολόγησης των προσφορών, τα υπόλοιπα μέλη συνεχίζουν να έχουν την ευθύνη ολόκληρης της κοινής προσφοράς με την ίδια τιμή και τους ίδιους όρους.

III. Εάν η παραπάνω ανικανότητα προκύψει κατά τον χρόνο εκτέλεσης της σύμβασης, τα υπόλοιπα μέλη συνεχίζουν να έχουν την ευθύνη της ολοκλήρωσης αυτής με την ίδια τιμή και τους ίδιους όρους. Τα υπόλοιπα μέλη της ένωσης ή της κοινοπραξίας και στις δύο περιπτώσεις μπορούν να προτείνουν αντικατάσταση. Η αντικατάσταση μπορεί να εγκριθεί με απόφαση

Αριθμός απόφασης: 199/2020

της Κεντρικής Αρχής Προμηθειών, ύστερα από γνωμοδότηση του αρμοδίου οργάνου ».

18. 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 (Ολ. ΣΤΕ 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).

19. Επειδή, ο τρόπος συντάξεως των προσφορών στα πλαίσια των δημοσίων διαγωνισμών διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, η οποία αποσκοπεί στην εξασφάλιση αφενός της τηρήσεως των αρχών του ανταγωνισμού, της διαφάνειας και του ίσου μέτρου κρίσεως αφετέρου της ανάγκης ευχερούς συγκρίσεως των προσφορών μεταξύ τους καθώς και στην αποφυγή του κινδύνου αλλοιώσεως αυτών (ΣΤΕ127/2015, 1971/2013, 194/2011, 804/2010, 3084/2008, 1895/2007, 3769/2003, ΕΑ 860, 689/2011, 1008/2009, 817/2008). Επίσης, όπως προαναφέρθηκε, σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοκτικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Σύμφωνα με τα ανωτέρω, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη

Αριθμός απόφασης: 199/2020

σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000).

20. Επειδή, η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κα βλ. και ΕΑ 228/2013, 111/2006, 597/2007 κα) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, Β' Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σε. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

21. 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, σκ. 25 και C-599/10, SAG ELV Slovenko κλπ, 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, σκ. 27).

22. 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 22ας Ιουνίου

Αριθμός απόφασης: 199/2020

1993, Επιτροπή κατά Δανίας, C 243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C 87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, SIAC Construction, C 19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, Μηχανική, C 213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, MT Højgaard και Züblin, C 396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C 87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, Universale-Bau, C 470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C 538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, 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).

23. Επειδή, λαμβάνοντας υπόψη το περιεχόμενο του άρθρου 103 ως ισχύει, θα πρέπει να επισημανθεί ότι η παρέλευση της ως άνω δεκαήμερης προθεσμίας και χωρίς να έχει υποβληθεί εκ μέρους του προσωρινού αναδόχου αίτημα για παράταση αυτής υπό τους όρους και προϋποθέσεις του άρθρου 103 του ν. 4412/2016, δημιουργεί αυτοδίκαια απώλεια του δικαιώματός του για υποβολή ελλειπόντων δικαιολογητικών. Ο εξορθολογισμός αυτός της διαδικασίας συμπλήρωσης των δικαιολογητικών κατακύρωσης με μετακύλιση του βάρους και της ευθύνης προσκόμισής τους από την αναθέτουσα αρχή στον προσωρινό ανάδοχο όχι μόνον δεν καταλείπει στάδιο διακριτικής ευχέρειας στην αναθέτουσα αρχή για πρόσκληση του προσωρινού αναδόχου προς συμπλήρωση των ως άνω δικαιολογητικών, το οποίο εξάλλου δεν υφίστατο και ποτέ στο στάδιο αυτό της διαδικασίας ούτε και με το προηγούμενο νομοθετικό καθεστώς αλλά, αντιθέτως, δημιουργεί σ' αυτήν την υποχρέωση να απορρίψει άνευ ετέρου την προσφορά του προσωρινού αναδόχου ο οποίος δεν τηρεί τις υποχρεώσεις του από τη διάταξη αυτή είτε εντός της αρχικής προθεσμίας είτε κατόπιν παρατάσεως αυτής για προσκόμιση των δικαιολογητικών και με αυτόν τον τρόπο φέρει ο ίδιος τον κίνδυνο απόρριψης της προσφοράς του και της συνεπεία αυτής κατάπτωσης της εγγυητικής του επιστολής, η οποία κατάπτωση επέρχεται άνευ άλλου τινός ως αυτόθροη συνέπεια της μη τήρησης της ως άνω υποχρέωσης. Μόνη δε εξαίρεση ως προς το ζήτημα της

Αριθμός απόφασης: 199/2020

κατάπτωσης εν προκειμένω η περίπτωση του τετάρτου εδαφίου του όρου 4.2.δ της διακήρυξης. Έτσι αυστηροποιείται το σχετικό νομοθετικό πλαίσιο προς προστασία του δημοσίου συμφέροντος με σκοπό, όπως προαναφέρθηκε, την ενίσχυση της εθνικής οικονομίας και την καταπολέμηση της ανεργίας (βλ. ΔεφΠατ Ν7/2020, Ν58/2019) .

24. Επειδή, αναφορικά με τη μη προσκόμιση του οικείου κωδικοποιημένου καταστατικού και του ΦΕΚ σύστασης δέον ειπείν τα εξής : Υφίσταται σχετική μνεία στο άρθρο 2.2.8.2. της διακήρυξης που αναφέρει *per se* «Για την απόδειξη της νόμιμης σύστασης και των μεταβολών του νομικού προσώπου, εφόσον αυτή προκύπτει από πιστοποιητικό αρμόδιας αρχής (πχ γενικό πιστοποιητικό του ΓΕΜΗ), αρκεί η υποβολή αυτού, εφόσον έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του. Στις λοιπές περιπτώσεις τα κατά περίπτωση νομιμοποιητικά έγγραφα νόμιμης σύστασης και μεταβολών (όπως καταστατικά, πιστοποιητικά μεταβολών, αντίστοιχα ΦΕΚ, κλπ., ανάλογα με τη νομική μορφή του οικονομικού φορέα), συνοδευόμενα από υπεύθυνη δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου ότι εξακολουθούν να ισχύουν κατά την υποβολή τους». Αντιστοίχως, στο άρθρο 3.2. της διακήρυξης αναφέρεται μεταξύ άλλων «Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η ... 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 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 που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.8.2. 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 - 2.2.7 αυτής».

25. Επειδή, από την συνδυαστική ερμηνεία των δύο αυτών άρθρων προκύπτει το συμπέρασμα ότι το άρθρο 3.2. δεν παραπέμπει ευθέως στο Παράρτημα VI, όπου αναφέρονται εν γένει τα νομιμοποιητικά έγγραφα αλλά αναφέρεται σε έγγραφα νομιμοποίησης και τα δικαιολογητικά της

παραγράφου 2.2.8.2. όσον αφορά τη μη συνδρομή λόγων αποκλεισμού και πλήρωσης κριτηρίων επιλογής. Επομένως, καταρχήν δεν αναφέρεται εν γένει στα πιστοποιητικά του 2.2.8.2. και τα νομιμοποιητικά έγγραφα, όπως λανθασμένα υπολαμβάνει η αναθέτουσα αρχή. Τουναντίον, λόγω της αναφοράς στο 2.2.8.2., της μη ρητής παραπομπής του άρθρου 3.2. της διακήρυξης στο Παράρτημα VI και του γεγονότος ότι το εν θέματι Παράρτημα παρίσταται εν προκειμένω γενικότερο (*lex generalis*) του ειδικότερου όρου 2.2.8.2. της διακήρυξης (*lex specialis*), ο οποίος προβλέπει την αποδοχή και μόνο του πιστοποιητικού το οποίο αποδεικνύει την νόμιμη σύσταση της εταιρείας, εφόσον έχει εκδοθεί τους τελευταίους τρεις (3) μήνες, προκύπτει ότι εν προκειμένω προεξέχων ρόλο έχει ως προς τα έγγραφα σύστασης το άρθρο 2.2.8.2. της διακήρυξης, το οποίο εφαρμόζεται εν προκειμένω.

26. Επειδή, τα στοιχεία σύστασης και μεταβολών του καταστατικού της εν θέματι εταιρείας πιστοποιούνται δια της υποβολής του ενδεικτικώς αναφερόμενου στον οικείο όρο της διακήρυξης πιστοποιητικού (βλ. υποβληθέν με αριθ. Πρωτ. ... της 26/11/2019 Γενικό Πιστοποιητικό ΓΕΜΗ ...), το οποίο – δεδομένης της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης 27 και 28/11/2019 - έχει εκδοθεί εντός του προβλεπόμενου χρόνου (3 μήνες) προκειμένου να γίνει αποδεκτό έναντι λοιπών νομιμοποιητικών εγγράφων σύστασης. Επομένως, ο πρώτος λόγος της προσφυγής παρίσταται βάσιμος.

27. Επειδή, τυχόν ασάφειες ή πλημμέλειες των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορούν να ερμηνεύονται εις βάρος των διαγωνιζομένων, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών και θα πρέπει να παρέχεται και σε αυτούς, οι οποίοι βλάπτονται από την ασάφεια ή την πλημμέλεια αυτή, η δυνατότητα να συμπληρώσουν την τυχόν ελαττωματική προσφορά τους (ΕΑ ΣτΕ 423/2011, 424/2011, 425/2011). Τούτο, διότι η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται σε βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΕφΑθ 1959/1970, Αρμ. 1970, σελ. 1111, Εφ.Θεσ. 501/87, ΕΔημ.Εργ. 1990/1, σελ. 84, Α. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, έκδοση θ' , σελ. 776).

28. Επειδή, όλως επικουρικώς ως προς τα ανωτέρω, εάν ιδωθεί επί τη αυτή βάσει τόσο η πρόβλεψη του 2.2.8.2. αναφορικά με τα έγγραφα που αποδεικνύουν τη νόμιμη σύσταση και τις μεταβολές της ανώνυμης εταιρείας όσο και η πρόβλεψη του οικείου Παραρτήματος VI, παρίστανται οι εν θέματι αναφορές όλως αντιφατικές. Το γεγονός αυτό είναι ικανό να δημιουργήσει ακόμη και στον ευλόγως ενημερωμένο και κανονικά επιμελή συμμετέχοντα σύγχυση ως προς την αληθή απαίτηση εν προκειμένω της διακήρυξης. Επομένως, και υπό αυτή την επικουρική βάση ο πρώτος προβαλλόμενος λόγος γίνεται αποδεκτός.

29. Επειδή, συνακόλουθα, η επίκληση από την πλευρά της προσφεύγουσας της δυνατότητας της αναθέτουσας αρχής, δυνάμει σχετικής δικής της ρητής συγκατάθεσης, να αναζητήσει μόνη της τα συγκεκριμένα – ελλείποντα κατά την κρίση της αναθέτουσας αρχής δικαιολογητικά – προβάλλεται αλυσιτελώς κι επομένως απαραδέκτως.

30. Επειδή, με το δεύτερο λόγο προσφυγής, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι δεν απαιτείται η προσκόμιση πρακτικού περί εγκρίσεως συμμετοχής στο διαγωνισμό ενώ η συγκεκριμένη εξουσιοδότηση / έγκριση συνάγεται ούτως ή άλλως από τα υποβληθέντα δικαιολογητικά και δη το προσκομισθέν ΤΕΥΔ.

31. Επειδή, ως προαναφέρθη, και βασίμως προβάλλει η προσφεύγουσα η απαίτηση προσκόμισης του πρακτικού παροχής εξουσιοδοτήσεων για συμμετοχή της εταιρείας στο διαγωνισμό και κατάθεση της προσφοράς προκύπτει μονομερώς από το Παράρτημα VI, ενώ δεν υφίσταται σχετική μνεία στα άρθρα 2.2.8.2. και 3.2. της διακήρυξης. Ωστόσο, τούτου, με βάση τα ανωτέρω κριθέντα και λαμβάνοντας υπόψη α) την πρόβλεψη του άρθρου 2.2.1. της διακήρυξης που σαφώς εντάσσει τα Παραρτήματα στα συμβατικά τεύχη και β) την μη ύπαρξη ειδικότερης πρόβλεψης στα ως άνω αναφερθέντα 2.2.8.2. και 3.2. άρθρα της διακήρυξης, ενώ στο οικείο παράρτημα υφίσταται η φράση «οφείλει» υπογραμμίζοντας την υποχρεωτική φύση των εν λόγω προβλέψεων, εφόσον προφανώς κατά τα διδάγματα της κοινής πείρας δεν υφίσταται ειδικότερος όρος, ο συγκεκριμένος

όρος αποτελεί σαφή πρόβλεψη της οικείας διακήρυξης περί προσκόμισης συγκεκριμένου δικαιολογητικού.

32. Επειδή, δέσμια αρμοδιότητα υπάρχει, όταν το διοικητικό όργανο, εφόσον διαπιστώσει ότι συντρέχουν οι προβλεπόμενες από τους κανόνες δικαίου πραγματικές ή νομικές προϋποθέσεις για την εφαρμογή τους, είναι υποχρεωμένο να εκδώσει διοικητική πράξη που περιέχει ορισμένη ατομική ρύθμιση, την οποία προκαθορίζουν οι κανόνες αυτοί (Επαμεινώνδας Π. Σπηλιωτόπουλος, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, 1ος τόμος, 15η έκδοση σελ. 138). Συνεπώς, αν η δημόσια διοίκηση δεν ενεργήσει – όταν ο νόμος απαιτεί ενέργεια- παρανομεί (Α. Ι. Τάχος, Ελληνικό διοικητικό δίκαιο, 5η έκδοση, ΕΚΔΟΣΕΙΣ ΣΑΚΚΟΥΛΑ, ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗ, 1996, σελ. 319).

33. Επειδή, οι γενικές αρχές του διοικητικού δικαίου, ως της χρηστής διοίκησης, και της αναλογικότητας, έχουν εφαρμογή κατά την ενάσκηση της διακριτικής ευχέρειας της Αναθέτουσας Αρχής, ήτοι της νομικής δυνατότητας της διοίκησης να επιλέγει ανάμεσα σε διάφορες εξίσου νόμιμες λύσεις, μία απόφαση δηλαδή για το εάν, πότε και πώς της διοικητικής δράσης (Π. Δαγτόγλου, Γενικό Διοικητικό Δίκαιο, Αθήνα-Κομοτηνή 2004, σ. 191). Επομένως, δεν χωρεί εφαρμογή των αρχών της αναλογικότητας και της χρηστής διοίκησης όπου η αναθέτουσα αρχή οφείλει να εφαρμόσει συγκεκριμένη διάταξη και κατά τον νόμο και την Διακήρυξη ενεργεί κατά δεσμία αρμοδιότητα (πρβλ. ΔΕφΑθ 2098/2013, ΣτΕ 2067/2004, 13/2003, 1072/2003, 999/2019 ΔΕφΑθ).

34. Επειδή, επομένως, όφειλε η προσφεύγουσα να προσκομίσει το σχετικό πρακτικό, η δε, τυχόν εκ των υστέρων προσκόμιση αυτού κατ' εφαρμογή του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016 θα παραβίαζε τους όρους και τις προϋποθέσεις νόμιμης εφαρμογής του οικείου άρθρου, καθώς θα τροποποιούσε ανεπίτρεπτα την οικεία προσφορά, η, δε, αναθέτουσα θα ενεργούσε κατά παράβαση της δέσμιας αρμοδιότητάς της να απορρίψει προσφορά, η οποία κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα αυτής (βλ. άρθρο 2.4.6. παρ. η). Εξάλλου, σε περίπτωση μη υποβληθέντος ή μη

νομίμως υποβληθέντος δικαιολογητικού δεν τίθεται ζήτημα συμπλήρωσης ή παροχής διευκρινίσεων (πρβλ. ΔεφΠατ Ν7/2020), ούτε καταλείπεται εφαρμογής της αναλογικότητας όπως υπαινίσσεται η προσφεύγουσα επικαλούμενη την εν τοις πράγμασι απόδειξη της έγκρισης υποβολής προσφοράς δια του νομίμου εκπροσώπου. Αντιθέτως, οι αρχές της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της υποχρέωσης διαφάνειας, η τήρηση των οποίων αποτελεί ζήτημα θεμελιώδους σημασίας για την εφαρμογή της ενωσιακής και εθνικής νομοθεσίας περί δημοσίων συμβάσεων (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 58/2019, 30/2019, 346/2017, 219/2017 κα) θα απέκλειαν την αντικατάσταση μη νομίμου δικαιολογητικού ή την υποβολή το πρώτον ελλείποντος δικαιολογητικού (βλ. ΕΑ ΣτΕ 65/2019, ΔεφΘεσ.166/2019, πρβλ a contrario ΕΑ ΣτΕ 37/2019). Επομένως, ο δεύτερος λόγος της προσφυγής απορρίπτεται ως αβάσιμος.

35. Επειδή, αβασίμως προβάλλει η προσφεύγουσα την εν τοις πράγμασι απόδειξη της παροχής εξουσιοδότησης για συμμετοχή στο διαγωνισμό και της κατάθεσης αυτής από τον νόμιμο εκπρόσωπο, άλλως αλυσιτελώς, καθώς ως προελέχθη, δεν χωρεί διακριτική ευχέρεια όπου υφίσταται βάσει ρητού όρου της διακήρυξης υποχρέωση προσκόμισης συγκεκριμένου δικαιολογητικού, ανεξαρτήτως σκοπιμότητας αυτού.

36. Επειδή, με τον τρίτο λόγο η προσφεύγουσα προβάλλει ότι λανθασμένα η αναθέτουσα αρχή προέβη στην απόρριψη της προσφοράς της και επί τη βάσει ότι δεν προσκόμισε άδεια κυκλοφορίας των οχημάτων.

37. Επειδή, σε πλήρη αντιστοίχιση με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 2.4.5. της διακήρυξης το άρθρο 2.2.8.2. αναφέρει επί του προκείμενου «(7) *Εκδοθέντα από την αρμόδια Υγειονομική Υπηρεσία της οικείας Περιφερειακής Ενότητας επικυρωμένα φωτοαντίγραφα αδειών του οχήματος ή των οχημάτων μεταφοράς των ειδών που προορίζονται για τη μεταφορά των προϊόντων και έχουν δηλωθεί στο ΤΕΥΔ, συνοδευόμενα από τη σχετική Βεβαίωση Καταλληλότητας, από τα οποία θα πιστοποιείται η καταλληλότητα των οχημάτων για τη χρήση που προορίζονται*».

38. Επειδή, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι υπάρχει ασάφεια της διακήρυξης, δεδομένου ότι η άδεια κυκλοφορίας εκδίδεται από το Υπουργείο

Μεταφορών ενώ η αναφερθείσα στον ανωτέρω όρο της διακήρυξης βεβαίωση καταλληλόλητας συνιστά άδεια καταλληλόλητας.

39. Επειδή, ωστόσο, από τη γραμματική ερμηνεία του ως άνω επίμαχου όρου της διακήρυξης προκύπτει αδιάσειστα ότι η μετοχή «εκδοθέντα» αφορά τη φράση «επικυρωμένα αντίγραφα» και όχι τη λέξη αδειών, ενώ δεν προκύπτει από τα συμβατικά τεύχη ότι η εκδούσα αρχή των επικυρωμένων αντιγράφων δέον είναι να ταυτίζεται με αυτή των αδειών. Εξάλλου, ως η ίδια η προσφεύγουσα προβάλλει, προϋπόθεση έκδοσης των αδειών καταλληλόλητας συνιστά η υποβολή στην αρμόδια Υγειονομική Υπηρεσία της Περιφέρειας και των αδειών κυκλοφορίας των οχημάτων. Περαιτέρω, η αναφορά σε αντίγραφα αδειών οχήματος, που κατά τα διδάγματα της κοινής πείρας παραπέμπει στις άδειες κυκλοφορίας, ακολουθούμενη από την λέξη φράση «συνοδευόμενα από σχετική βεβαίωση καταλληλόλητας» επιβεβαιώνει κατά τρόπο αδιαμφισβήτητο ότι απαιτείται η προσκόμιση αντιγράφων δύο αδειών. Επομένως, παρά τα αντιθέτως προβαλλόμενα από την προσφεύγουσα ουδεμία ασάφεια υφίσταται στον οικείο όρο της διακήρυξης ενώ η αιτιολογία της προσβαλλόμενης απόφασης παρίσταται επαρκώς ειδική και σαφής κι έχει περαιτέρω συμπληρωθεί μετά των νομίμως κι εμπροθέσμως υποβληθεισών απόψεών της αναθέτουσας αρχής, οι οποίες κοινοποιήθηκαν στην προσφεύγουσα. Επομένως ο τρίτος λόγος προσφυγής απορρίπτεται ως αβάσιμος, ενώ αλυσιτελώς προβάλλεται με βάση τα ανωτέρω, η μη σκοπιμότητας της προσκόμισης των αδειών κυκλοφορίας λόγω μη σύνδεσής τους με λόγο αποκλεισμού ή λόγο πλήρωσης απαίτησης τεχνικής επάρκειας. Σε κάθε περίπτωση, ανεπικαίρως, προβάλλεται εμμέσως η πλημμέλεια του οικείου όρου της διακήρυξης, την οποία απεδέχθη ανεπιφύλακτα με την συμμετοχή της η προσφεύγουσα.

40. Επειδή, έχει παγίως κριθεί από τη νομολογία ότι η θεμελίωση εννόμου συμφέροντος για τον προσφεύγοντα, τελεί υπό την ύπαρξη βλάβης εστιάζοντας στο διατακτικό της Απόφασης και όχι στην αιτιολογία, δεδομένου ότι ακόμη και εάν και η αιτιολογία έχει πλημμέλειες, αλλά εντούτοις η πράξη είναι νόμιμη κατά το συγκεκριμένο τμήμα του διατακτικού της με άλλη αιτιολογία, το κύρος της πράξης δεν πάσχει ακυρότητα (ΣτΕ 2239/1970,

Αριθμός απόφασης: 199/2020

4698/1988), καθόσον η πράξη κρίνεται ορθή ως προς το διατακτικό της. Επομένως, η ενδεχόμενη πλημμελής αιτιολογία της προσβαλλόμενης Απόφασης δεν θα είχε, εν προκειμένω, επίπτωση στο κύρος αυτής, διότι θα είχε ορθώς απορριφθεί η προσφορά της προσφεύγουσας ήτοι, σε κάθε περίπτωση, και με την πλημμελή αιτιολογία η προσβαλλόμενη θα ήταν ορθή ως προς το διατακτικό της (βλ. Μ. ΠΙΚΡΑΜΕΝΟΣ, “Η αιτιολογία των διοικητικών πράξεων και ο ακυρωτικός δικαστικός έλεγχος”, εκδ. Σάκκουλα-Αθήνα-Θεσσαλονίκη, 2012,σελ. 344 επόμε.).

41. Επειδή γίνεται δεκτή η εισήγηση εν συνόλω.

42. Επειδή η κρινόμενη προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

43. Επειδή, συνακόλουθα πρέπει να καταπέσει το κατατεθέν παράβολο (άρθρα 5 και 18 ΠΔ 39/2017 και 363 του Ν. 4412/2016) σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στην σκ. 1 της παρούσας.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση ποσού 782,13 ευρώ εκ του παραβόλου με κωδικό ..., που κατέθεσε η προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη Πειραιώς, στις 27 Ιανουαρίου 2020 κι εκδόθηκε την 17 Φεβρουαρίου 2020.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ευαγγελία Μιχολίτση

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

Φωτεινή Μαραντίδου