

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 24 Φεβρουαρίου 2020, με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 16.1.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 53/20.1.2020 Προδικαστική Προσφυγή της ατομικής επιχείρησης «.....», που εδρεύει στην ..., επί της οδού, αρ. ..., νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της Περιφέρειας και ειδικότερα κατά της με αριθμ. πρωτ. 36/2899/12.12.2019 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της ως άνω αναθέτουσας αρχής, με την οποία εγκρίθηκε το με αριθμ. 2^ο/9.12.2019 Πρακτικό της Επιτροπής Διεξαγωγής (Ε.Δ.) του διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου του έργου «Αποκατάσταση βατότητας οδών και σύνδεσή τους με επαρχιακή οδό στα όρια του Δήμου προς εξυπηρέτηση Α.Μ.Ε.Α.», εκτιμώμενου προϋπολογισμού ύψους 250.000,00€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ, με το οποίο η Ε.Δ. μετά από έλεγχο των υποβληθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης από τον προσωρινό μειοδότη, και επειδή διαπίστωσε ότι τα δικαιολογητικά που υποβλήθηκαν είναι μεν πλήρη αλλά δεν είναι σύμφωνα με τους όρους της οικείας διακήρυξης και των δηλωθέντων στοιχείων στο ΤΕΥΔ, εισηγείται την απόρριψη της προσφοράς του οικονομικού φορέα «.....» και την ανάδειξη του συμμετέχοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....—.....» ως προσωρινού αναδόχου, με μέσο ποσοστό έκπτωσης 38,86%, για τους ειδικότερους λόγους που αναφέρονται στην υπό εξέταση προσφυγή.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,

Αριθμός απόφασης: 282 / 2020

σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, με την με αριθ. πρωτ. 138248/13758/11.9.2019 διακήρυξή της, η Περιφέρεια προκήρυξε ανοικτό, κάτω των ορίων ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου εκτέλεσης του έργου με αντικείμενο την «Αποκατάσταση βατότητας οδών και σύνδεσή τους με επαρχιακή οδό στα όρια του Δήμου προς εξυπηρέτηση ΑΜΕΑ» εκτιμώμενης προϋπολογισθείσας αξίας 250.000,00€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ και με κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης τη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Ειδικότερα, το κείμενο της προκείμενης διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 13.9.2019 με ΑΔΑΜ και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) ομοίως στις 13.9.2019, όπου έλαβε συστημικό αύξοντα αριθμό Στο πλαίσιο του διαγωνισμού αυτού, συμμετείχαν οκτώ (8) οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων και η προσφεύγουσα, η προσφορά της οποίας έγινε αποδεκτή και δυνάμει της με αριθ. 31/2459/21.10.2019 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής Περιφέρειας, κατ' αποδοχήν του από 11.10.2019 1^{ου} πρακτικού της Επιτροπής Διεξαγωγής του Διαγωνισμού αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος και εν συνεχεία, δυνάμει του με αριθ. πρωτ. 168226/16582/15.11.2019 εγγράφου της αναθέτουσας αρχής, κλήθηκε [ως προσωρινός ανάδοχος] να υποβάλει τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Με την προσβαλλόμενη διά της παρούσας προσφυγής απόφαση απερρίφθη ωστόσο η προσφορά του αναδειχθέντος με την ως άνω με αριθμ. πρωτ. 31/2459/21.10.2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, προσωρινού μειοδότη, ήτοι του οικονομικού φορέα «.....», διότι τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που υπέβαλε εμπρόθεσμα, ήταν πλήρη αλλά όχι σύμφωνα με τους όρους της οικείας διακήρυξης και των δηλωθέντων στοιχείων στο κατατεθέν από τον ως άνω συμμετέχοντα ΤΕΥΔ –όπως διατυπώνεται στη προσβαλλομένη απόφαση- και εγκρίθηκε συνακόλουθα ως προσωρινός ανάδοχος του διαγωνισμού, ο συμμετέχων οικονομικός φορέας «..... –», που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από

Αριθμός απόφασης: 282 / 2020

οικονομική άποψη προσφορά, ήτοι ποσό 123.273,85€ προ ΦΠΑ και μέσο ποσοστό έκπτωσης 38,86%.

2. Επειδή, για την άσκηση της Προσφυγής καταβλήθηκε, πληρώθηκε και δεσμεύτηκε το νόμιμο ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό, εκδοθέν για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)», ποσού 1.010,00€, δεδομένου ότι υπολογίζεται επί του 0,5% της προϋπολογισθείσας δαπάνης της προς ανάθεση σύμβασης άνευ ΦΠΑ, η οποία εν προκειμένω ανέρχεται στο ποσό των 201.612,90€. Επιπροσθέτως, η υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε με την χρήση του τυποποιημένου εντύπου (άρ. 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2, Παράρτημα Ι του Π.Δ. 39/2017).

3. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (έργο), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της υπόψη σύμβασης, που ανέρχεται σε ποσό 201.612,90€ άνευ ΦΠΑ καθώς και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας διά της αναρτήσεως της διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ (13.9.2019) εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, συναφώς και του Ν.4412/2016 (άρθρα 6 παρ. 1, 61 παρ. 1). Συνακόλουθα, η κρινομένη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου ΙV του ως άνω νόμου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 345 παρ. 1 και την περ. γ' της παρ. 7 του άρθρου 379 αυτού, ως ισχύει, η δε Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκείται η προδικαστική προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της. Περαιτέρω, όπως προκύπτει από τα μηνύματα που έχουν αναρτηθεί μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (με α/α συστήματος ...), η προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 361 παρ.1 περ. α του Ν.4412/2016 και 4 παρ.1 περ.α του Π.Δ.39/2017, δοθέντος ότι εν προκειμένω η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε σε όλους τους συμμετέχοντες, μεταξύ των οποίων και στη προσφεύγουσα, την 7.1.2020, η δε προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την 16.1.2020, ήτοι εντός της προβλεπόμενης στις ως άνω διατάξεις δεκαήμερης προθεσμίας για την άσκησή της.

Αριθμός απόφασης: 282 / 2020

4. Επειδή, η προσφεύγουσα που συμμετείχε στον υπόψη διαγωνισμό και υπέβαλε προσφορά, επικαλείται ότι μη νομίμως απερρίφθη διά της προσβαλλομένης απόφασης η προσφορά της χωρίς να έχει προηγηθεί από την αναθέτουσα αρχή διευκρινιστικό αίτημα της προς συμπλήρωση από τη προσφεύγουσα των ελλείψεων που διαπίστωσε, πολλώ δε μάλλον που η αναθέτουσα αρχή ήταν υποχρεωμένη να τη καλέσει να συμπληρώσει τις κριθείσες από την ίδια ελλείψεις, οι οποίες ήταν επουσιώδεις -κατά τη προσφεύγουσα- προτού προβεί στην απόρριψη της προσφοράς της. Με τον τρίτο λόγο προσφυγής της, εξάλλου, υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι τα δικαιολογητικά που κρίθηκαν ως μη σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, αποτελούσαν δικαιολογητικά των οποίων η αναθέτουσα αρχή είχε τη δυνατότητα να λάβει γνώση απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων και είχε μάλιστα δώσει προς τούτο συναίνεση. Με τον τέταρτο λόγο προσφυγής της ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι η προσβαλλομένη δεν αιτιολογεί το λόγο που τα δικαιολογητικά της δεν είναι σύμφωνα με τα δηλωθέντα από αυτήν στοιχεία στο ήδη κατατεθέν ΤΕΥΔ. Αντίθετα, παραπονείται η προσφεύγουσα ότι τα δηλωθέντα στοιχεία είναι απολύτως αληθή και προκύπτουν από τα προσκομιζόμενα δικαιολογητικά έγγραφα. Σε κάθε περίπτωση, ως υποστηρίζει η προσφεύγουσα, έχει κριθεί (ΣΤΕ 3794/2010) ότι η δήλωση θεωρείται ψευδής και συνεπάγεται τον αποκλεισμό του δηλούντος μόνον εφόσον αφορά στην απόκρυψη σημαντικών πληροφοριών, οι οποίες στη συγκεκριμένη περίπτωση θα αφορούσαν στη μη ύπαρξη των ανωτέρω δικαιολογητικών, γεγονός που δεν συντρέχει εν προκειμένω, καθώς με το υποβληθέν ΤΕΥΔ δεν δηλώθηκαν ψευδή ή αναληθή στοιχεία κατά την έννοια των διατάξεων του Ν. 4412/2016. Για τους πιο πάνω λόγους, η προσφεύγουσα αιτείται όπως η προσβαλλόμενη απόφαση ακυρωθεί.

5. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή διά του με αριθμ. πρωτ. οικ. 12239/1163/27.1.2020 εγγράφου της αποστέλλει τις απόψεις της, αναρτώντας το ως άνω έγγραφο στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, αιτούμενη συναφώς την απόρριψη της υπό εξέταση προσφυγής.

Αριθμός απόφασης: 282 / 2020

6. Επειδή, εξάλλου, στο από 9.12.2019 2^ο Πρακτικό της Επιτροπής περί Ελέγχου των δικαιολογητικών για την κατακύρωση της σύμβασης στον προσωρινό ανάδοχο «.....», το οποίο και έγινε αποδεκτό διά της προσβαλλομένης απόφασης και αποτελεί αναπόσπαστο μέρος αυτής, διατυπώνονται τα εξής: «Η Επιτροπή διαπιστώνει ότι • τα δικαιολογητικά του διαγωνισμού προσκομίσθηκαν νόμιμα και εμπρόθεσμα και • δεν είναι σε ισχύ κατά την ημέρα υποβολής των δικαιολογητικών τα παρακάτω: 1. Βεβαίωση ΤΕΕ η οποία λήγει την 10-11-2019 2. Φορολογική Ενημερότητα η οποία λήγει την 21-11-2019 3. Ασφαλιστική ενημερότητα του έργου «Συντήρηση - σήμανση - βελτίωση 1ης Ε.Ο. Π.Ε.» η οποία λήγει την 15-11-2019 4. Ασφαλιστική ενημερότητα του έργου «Συντήρηση - σήμανση - αποκατάσταση ζημιών - βελτίωση επικίνδυνων θέσεων οδού - - - οδού - και» η οποία λήγει την 11-10-2019. Σύμφωνα με τα ανωτέρω τα δικαιολογητικά που υποβλήθηκαν είναι πλήρη αλλά δεν είναι σύμφωνα με τους όρους της οικείας διακήρυξης και των δηλωθέντων στοιχείων στο ΤΕΥΔ. Μετά τα ανωτέρω η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγείται την απόρριψη της προσφοράς του οικονομικού φορέα «.....» και την ανάδειξη του «.....» ως προσωρινού αναδόχου με μέσο ποσοστό έκπτωσης 38,86%».

7. Επειδή, στις διατάξεις του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 με τίτλο Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών ορίζονται 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 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

Αριθμός απόφασης: 282 / 2020

75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή σε σφραγισμένο φάκελο, ο οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης. 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου 1 αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α', τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας. 3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι ψευδή ή ανακριβή, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται. 4. Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλει στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί

Αριθμός απόφασης: 282 / 2020

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, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και το άρθρο 75 η διαδικασία ματαιώνεται. 6. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο, στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2, και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας κατά τις παραγράφους 3, 4 ή 5 είτε κατακύρωσης της σύμβασης. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών, επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης του άρθρου 105. 7. Όσοι δεν έχουν αποκλειστεί οριστικά λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν, κατά τα οριζόμενα στα έγγραφα της σύμβασης και στις διατάξεις του παρόντος». Περαιτέρω στις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 104 του Ν. 4412/2016 ορίζεται: «1. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, κατά την υποβολή των

Αριθμός απόφασης: 282 / 2020

δικαιολογητικών του άρθρου 80, και κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ. 3 του άρθρου 105».

8. Επειδή, ειδικότερα, στην με αρ. πρωτ. 138248/13758/ 11.9.2019 διακήρυξη της Περιφέρειας με αντικείμενο την ανάδειξη αναδόχου εκτέλεσης του έργου για την «Αποκατάσταση βατότητας οδών και σύνδεσή τους με επαρχιακή οδό στα όρια του Δήμου προς εξυπηρέτηση ΑΜΕΑ» εκτιμώμενης προϋπολογισθείσας αξίας 250.000,00€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ, ορίζεται αντιστοίχως, στο κεφάλαιο 4.2 με τίτλο Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου/ Κατακύρωση/ Πρόσκληση για υπογραφή σύμβασης: «α) Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί, στο πλαίσιο της σχετικής ηλεκτρονικής διαδικασίας σύναψης σύμβασης και μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», τον προσωρινό ανάδοχο να υποβάλει εντός προθεσμίας 10 ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης κοινοποίησης σε αυτόν τα προβλεπόμενα στις κείμενες διατάξεις δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου και τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης. β) Τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου υποβάλλονται από τον οικονομικό φορέα ηλεκτρονικά, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» στην αναθέτουσα αρχή. γ) Αν δεν υποβληθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου (α) αίτημα προς την Επιτροπή Διαγωνισμού 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 και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή τυχόν ζητήσει την προσκόμιση δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών και πριν από το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α' ν. 4412/2016, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας. Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και

Αριθμός απόφασης: 282 / 2020

δικαιολογητικών, σύμφωνα με τα ανωτέρω υπό β) και γ) αναφερόμενα, προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα έγγραφα που απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 11 παρ. 2 του ν.2690/1999 «Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας», όπως τροποποιήθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ. 2 του ν.4250/2014. δ) Αν κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι: Ι) τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), είναι ψευδή ή ανακριβή ή ii) αν δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, ή ii) αν από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 21, 22 και 23 της παρούσας, 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 βάσει της τιμής τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας. Σε περίπτωση έγκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες ο προσωρινός ανάδοχος είχε δηλώσει με το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) ότι πληροί και οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση ο προσωρινός ανάδοχος μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της ειδοποίησης/πρόσκλησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης (οψιγενείς μεταβολές), δεν καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 15 της παρούσας. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση, ή αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα δικαιολογητικά, ή αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής του άρθρου 22, η διαδικασία σύναψης της σύμβασης ματαιώνεται. Η διαδικασία ελέγχου των ως άνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από την Επιτροπή Διαγωνισμού, στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών

Αριθμός απόφασης: 282 / 2020

κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο (γ) του παρόντος άρθρου. Η Επιτροπή, στη συνέχεια, το κοινοποιεί, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», στην αναθέτουσα αρχή για τη λήψη απόφασης. Η αναθέτουσα αρχή προβαίνει, μετά την έγκριση του ανωτέρω πρακτικού, στην κοινοποίηση της απόφασης κατακύρωσης, μαζί με αντίγραφο όλων των πρακτικών, σε κάθε προσφέροντα που δεν έχει αποκλεισθεί οριστικά, εκτός από τον προσωρινό ανάδοχο, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», και επιπλέον αναρτά τα Δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου στον χώρο «Συνημμένα Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού». ε) Η σύναψη της σύμβασης επέρχεται με την κοινοποίηση της απόφασης κατακύρωσης στον προσωρινό ανάδοχο σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 105 ως ακολούθως: Μετά την άπρακτη πάροδο της προθεσμίας άσκησης προδικαστικής προσφυγής η, σε περίπτωση άσκησής της, όταν παρέλθει άπρακτη η προθεσμία άσκησης αίτησης αναστολής κατά της απόφασης της Α.Ε.Π.Π. και, σε περίπτωση άσκησης αίτησης αναστολής κατά της απόφασης της Α.Ε.Π.Π., όταν εκδοθεί απόφαση επί της αίτησης, με την επιφύλαξη της χορήγησης προσωρινής διαταγής, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο τελευταίο εδάφιο της παραγράφου 4 του άρθρου 372 του ν. 4412/2016 και, μετά την ολοκλήρωση του προσυμβατικού ελέγχου από το Ελεγκτικό Συνέδριο, εφόσον απαιτείται, σύμφωνα με τα άρθρα 35 και 36 του ν. 4129/2013, ο προσωρινός ανάδοχος, υποβάλλει, εφόσον απαιτείται, υπεύθυνη δήλωση, μετά από σχετική πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του υποσυστήματος. Στην υπεύθυνη δήλωση, η οποία υπογράφεται κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 23 της παρούσας, δηλώνεται ότι, δεν έχουν επέλθει στο πρόσωπό του οφισγενείς μεταβολές, κατά την έννοια του άρθρου 104 του ν. 4412/2016, προκειμένου να διαπιστωθεί ότι δεν έχουν εκλείψει οι προϋποθέσεις συμμετοχής του άρθρου 21, ότι εξακολουθούν να πληρούνται τα κριτήρια επιλογής του άρθρου 22 και ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού του ίδιου άρθρου. Η υπεύθυνη δήλωση ελέγχεται από την Επιτροπή Διαγωνισμού, η οποία συντάσσει πρακτικό που συνοδεύει τη σύμβαση. Μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του υποσυστήματος κοινοποιείται η απόφαση κατακύρωσης στον προσωρινό ανάδοχο. Με την ίδια απόφαση καλείται ο ανάδοχος όπως προσέλθει σε

Αριθμός απόφασης: 282 / 2020

ορισμένο τόπο και χρόνο για την υπογραφή του συμφωνητικού, θέτοντάς του η αναθέτουσα αρχή προθεσμία που δεν μπορεί να υπερβαίνει τις είκοσι (20) ημέρες από την κοινοποίηση ειδικής ηλεκτρονικής πρόσκλησης, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του υποσυστήματος, προσκομίζοντας, και την απαιτούμενη εγγυητική επιστολή καλής εκτέλεσης. Η εν λόγω κοινοποίηση επιφέρει τα έννομα αποτελέσματα της απόφασης κατακύρωσης, σύμφωνα με οριζόμενα στην παρ. 3 του άρθρου 105 του ν.4412/2016. Εάν ο ανάδοχος δεν προσέλθει να υπογράψει το συμφωνητικό, μέσα στην προθεσμία που ορίζεται στην ειδική πρόκληση, κηρύσσεται έκπτωτος, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και ακολουθείται η διαδικασία του άρθρου 4.2.γ της παρούσας για τον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσέλθει για την υπογραφή του συμφωνητικού, η διαδικασία σύναψης της σύμβασης ματαιώνεται, σύμφωνα με την περίπτωση β της παραγράφου 1 του άρθρου 106 του ν. 4412/2016».

9. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003 κλπ), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κ.α.). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της Διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής, αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.10.2001, Υπόθεση C-19/00 Siac Construction Ltd, σκέψεις 34 και 44, ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54 κ.λπ.). Επέκεινα, η αρχή της διαφάνειας, προϋποθέτει ότι όλοι οι όροι και τρόποι

Αριθμός απόφασης: 282 / 2020

διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στη διακήρυξη του διαγωνισμού ή στη Συγγραφή Υποχρεώσεων, κατά τρόπο 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 έλεγχος του εάν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (ΔΕΕ C-496/1999, CAS Succhi di Frutta SpA, σκέψη 111 κ.λπ.).

10. Επειδή, από την επισκόπηση των στοιχείων της υπόθεσης και τη συνδυαστική εφαρμογή των ως άνω, όρων της διακήρυξης και οικείου κανονιστικού πλαισίου, συνάγεται ότι εν προκειμένω απαιτείται, μετά την σχετική προς τούτο πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής, η προσήκουσα εκ μέρους του αναδειχθέντος προσωρινού αναδόχου προσκόμιση των αξιούμενων δικαιολογητικών κατακύρωσης. Αν δεν υποβληθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και στη περίπτωση που ο προσωρινός ανάδοχος δεν έχει υποβάλλει εντός της ταχθείσας εκ του νόμου προθεσμίας αίτημα προς την Επιτροπή Διαγωνισμού για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο απαραίτητως συνοδεύεται από αποδεικτικά έγγραφα, από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή, εφόσον διαπιστώσει τα ως άνω, ότι δηλαδή είτε δεν έχουν προσκομισθεί τα απαιτούμενα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου είτε υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν είτε είναι ανακριβή είτε δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 21, 22 και 23 της υπόψη διακήρυξης, απορρίπτει τη προσφορά του προσωρινού αναδόχου και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας. Στο πλαίσιο δε τήρησης της αρχής της τυπικότητας των δημοσίων διαγωνισμών (βλ. σκ. 9), της αρχής της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των

Αριθμός απόφασης: 282 / 2020

διαγωνιζομένων, η αναθέτουσα αρχή εν προκειμένω ορθώς προέβη διά της προσβαλλομένης στην απόρριψη της προσφοράς της συμμετέχουσας και νυν προσφεύγουσας ατομικής επιχείρησης δεδομένου ότι κατά πρώτον, όπως και η ίδια η προσφεύγουσα άλλωστε συνομολογεί, όταν αποδέχεται ότι ήταν ισχυρά –τα επίμαχα δικαιολογητικά έγγραφα- κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της, ειδικότερα τα προσκομισθέντα ως δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου 1. Βεβαίωση ΤΕΕ 2. Φορολογική Ενημερότητα 3. Ασφαλιστική ενημερότητα του έργου «Συντήρηση - σήμανση - βελτίωση 1ης Ε.Ο. Π.Ε.» και 4. Ασφαλιστική ενημερότητα του έργου «Συντήρηση - σήμανση - αποκατάσταση ζημιών - βελτίωση επικίνδυνων θέσεων οδού--- οδού - και» δεν ήταν σε ισχύ κατά την ημέρα υποβολής τους, ως απαιτείται εντούτοις από το κανονιστικό πλαίσιο της οικείας διακήρυξης, κατά δεύτερον οι ως άνω κανονιστικού περιεχομένου όροι έχουν τεθεί επί ποινή αποκλεισμού και κατ'ακολουθίαν επιτάσσουν την απόρριψη της προσφοράς του αναδειχθέντος προσωρινού αναδόχου, στην περίπτωση της μη ικανοποίησης των, δηλαδή της μη πλήρωσης της προϋπόθεσης προσκόμισης νομίμως τύποις και ουσία, ήτοι παραδεκτώς, εμπροθέσμως αλλά και κατά περιεχόμενο των δικαιολογητικών κατακύρωσης από αυτόν [προσωρινό ανάδοχο]. Επέκεινα ορθώς υποστηρίζει η αναθέτουσα αρχή διά της συμπληρωματικής της αιτιολογίας στο ως άνω έγγραφο των απόψεων της (βλ. σκ. 5) ότι η προσφεύγουσα δεν είχε προβεί εν προκειμένω σε αίτημα παράτασης της προθεσμίας προσκόμισης των δικαιολογητικών κατακύρωσης της, ως άλλωστε εδύνατο βάσει νόμου και όρων διακήρυξης. Και τούτο διότι αποτελεί υποχρέωση του συμμετέχοντος και αναδειχθέντος προσωρινού αναδόχου να προσκομίσει προσηκόντως και νομίμως τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, ως προελέχθη, και συναφώς αποτελεί δική του μέριμνα αλλά και υποχρέωση βάσει νόμου, εάν δεν διαθέτει, κατά το στάδιο αυτό, της προσκόμισης των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου, το σύνολο των αξιούμενων δικαιολογητικών, να απευθύνει αιτιολογημένο αίτημα προς την Επιτροπή Διαγωνισμού για την παράταση της προθεσμίας υποβολής και στην περίπτωση αυτή η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο μάλιστα απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Αντιθέτως

Αριθμός απόφασης: 282 / 2020

αποτελεί υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής όταν τα παραπάνω δεν συντρέχουν, ήτοι τα δικαιολογητικά είναι ελλιπή ή δεν έχουν υποβληθεί νομίμως και επιπλέον δεν έχει υποβληθεί/ προηγηθεί νομίμως αίτημα από τον συμμετέχοντα οικονομικό φορέα παράτασης της προθεσμίας προσκόμισης των, να απορρίψει την προσφορά του, κατά δέσμια μάλιστα αρμοδιότητα προς τούτο.

11. Επειδή, εξάλλου, η προσφεύγουσα αβασίμως προβάλλει τον ισχυρισμό ότι η αναθέτουσα αρχή όφειλε η ίδια να αναζητήσει τα «ορθά» δικαιολογητικά με σχετικό αίτημα της προς τη συμμετέχουσα και αναδειχθείσα προσωρινή ανάδοχο, επικαλούμενη ειδικότερα τις διατάξεις του άρθρου 103 του Ν.4412/2016 (βλ. σκ. 7) καθώς και τις αντίστοιχες της οικείας διακήρυξης (βλ. σκ. 8) που ορίζουν ότι: «Το παρόν εφαρμόζεται και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή τυχόν ζητήσει την προσκόμιση δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία των προσφορών και πριν από το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α' ν. 4412/2016, τηρούμενων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας». Και τούτο διότι ο ισχυρισμός αυτός ερείδεται σε εσφαλμένη νομική βάση, δοθέντος ότι η επικαλούμενη από τη προσφεύγουσα αναλογική εφαρμογή των ως άνω διατάξεων δεν συνεπάγεται την υποχρέωση αιτήματος προς συμπλήρωση των προσκομισθέντων εγγράφων δικαιολογητικών κατακύρωσης από την αναθέτουσα αρχή, όπερ θα οδηγούσε στην εξάλειψη της υποχρέωσης της να απορρίπτει τη προσφορά στην περίπτωση που δεν ικανοποιούνται οι προϋποθέσεις του νόμου προκειμένου για τη προσήκουσα από τον αναδειχθέντα προσωρινό ανάδοχο υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ως έχει αναλυθεί στη προηγούμενη σκέψη, αλλά αντιθέτως, εναργώς προκύπτει ότι συνεπάγεται και σημαίνει την αποδοχή παράτασης από την αναθέτουσα αρχή της προθεσμίας υποβολής των ζητούμενων δικαιολογητικών εγγράφων, ύστερα από σχετικό αιτιολογημένο -υπό την έννοια ότι συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών- αίτημα του συμμετέχοντος. Άλλοις λόγους, η αναλογική εφαρμογή των διατάξεων εν προκειμένω συνάδει και εφαρμόζεται σε ό,τι αφορά τη διαδικασία αποδοχής

Αριθμός απόφασης: 282 / 2020

της παράτασης της προθεσμίας υποβολής των εγγράφων και δεν αφορά επουδενί την υποχρέωση αιτήματος από την αναθέτουσα αρχή, το οποίο δεν ορίζεται άλλωστε ή δεν διατυπώνεται στις διατάξεις του άρθρου 103 του Ν.4412/2016 σχετικά με την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης.

12. Επειδή, δεδομένων τούτων, αβασίμως αιτείται και επικαλείται εν προκειμένω η προσφεύγουσα διά των λόγων της προσφυγής της δυνατότητα θεραπείας των επουσιωδών κατ' αυτήν διαπιστωθεισών από την αναθέτουσα αρχή πλημμελειών στα προσκομισθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης, καθώς, ως έγινε δεκτό η διαπιστωθείσα μη συμμόρφωση με τους επί ποινή αποκλεισμού όρους της διακήρυξης επιφέρει υποχρεωτικά την απόρριψη της προσφοράς της. Εξάλλου, ως γίνεται δεκτό, στις διατάξεις του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016 ορίζονται οι περιπτώσεις συμπλήρωσης – αποσαφήνισης πληροφοριών και δικαιολογητικών, από τις οποίες διατάξεις εντούτοις ρητώς προκύπτει ότι δεκτικές συμπλήρωσης – διευκρίνισης αποτελούν τυπικές ή διαδικαστικές πλημμέλειες, ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, λ.χ., σύμφωνα με τον νόμο, 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. Δεδομένων τούτων, εναργώς συνάγεται ότι κατ' εξαίρεση γίνεται δεκτή η συμπλήρωση ή διόρθωση των στοιχείων της προσφοράς, διότι απαιτείται μόνον η απλή διευκρίνισή τους ή η διόρθωση πρόδηλων εκ παραδρομής σφαλμάτων. Και τούτο ειδικότερα διότι οι τυχόν συμπληρώσεις/διευκρινίσεις δεν θα πρέπει να εισάγουν διακρίσεις ή άνιση μεταχείριση των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων ή να έχουν ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα κατά τη διαδικασία ανάθεσης της σύμβασης. Εν προκειμένω και σύμφωνα με τα όσα έγιναν δεκτά ανωτέρω, η προσφορά της προσφεύγουσας ορθώς απερρίφθη από την αναθέτουσα αρχή, ως παραβιάζουσα την υποχρέωση προσκόμισης των νομίμων δικαιολογητικών κατακύρωσης, ως μάλιστα αυτή –η υποχρέωση-

Αριθμός απόφασης: 282 / 2020

οριοθετείται ρητώς και εναργώς από την οικεία διακήρυξη και συνεπώς δεν δύναται παραδεκτά να συμπληρωθεί/ διευκρινισθεί η προσφορά της, όσον αφορά την ουσιαστική ως άνω πλημμέλεια της, ήτοι την μη ορθή προσκόμιση των επίμαχων δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου, ως αυτά πρέπει να προσκομίζονται κατά το στάδιο κατακύρωσης. Τυχόν εφαρμογή δε των ανωτέρω διατάξεων του άρθρου 102 του Ν.4412/2016, θα είχε ως αποτέλεσμα την παραβίαση της αρχής της διαφάνειας και της αρχής απαγόρευσης των διακρίσεων καθώς και της συναφούς γενικής αρχής της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς (ΔΕΕ C-496/99, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta SpA, ΔΕΚ αποφάσεις της 20.9.1988, C-31/87, Boentjes, Συλλογή 1988, σ. 4635, σκέψη 22, της 25.4.1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54, της 18.10.2001, C-19/00, SIAC Construction, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 41 και 42 και της 4.12.2003, C-448/01. EVN AG, Wienstrom GmbH, σκέψεις 56 έως 58 πρβλ., επίσης Ε.Α. ΣτΕ 532/2004, 471-2/2000, 449/2000), αφού θα δινόταν η δυνατότητα να γίνει δεκτή προσφορά μη σύμφωνη με τη Διακήρυξη.

13. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, δεδομένου ότι σύμφωνα και με το οικείο νομοθετικό πλαίσιο «το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80, και κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ. 3 του άρθρου 105», αβασίμως η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι όφειλε η αναθέτουσα αρχή εν προκειμένω να αναζητήσει τα επίμαχα έγγραφα, επειδή η προσφεύγουσα είχε δώσει τη συγκατάθεση της προς τούτο, με τη σχετική δήλωση της για την πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων που εμπεριέχεται στο ΤΕΥΔ. Και τούτο διότι και ο ισχυρισμός αυτός ερείδεται σε εσφαλμένη νομική βάση, δοθέντος ότι αφενός το ΤΕΥΔ αποτελεί προκαταρκτική απόδειξη των δηλωθέντων σε αυτό αφετέρου δεν αναιρεί την υποχρέωση του αναδειχθέντος προσωρινού αναδόχου προς προσκόμιση των αξιούμενων δικαιολογητικών κατακύρωσης προσηκόντως

Αριθμός απόφασης: 282 / 2020

και νομίμως. Σύμφωνα δε με τις προδιαληφθείσες στη παρούσα σκέψη διατάξεις, το δικαίωμα συμμετοχής καθώς και η πλήρωση των όρων και προϋποθέσεων συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται τόσο κατά την υποβολή της προσφοράς όσο και κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου, όπερ συνεπάγεται ότι δεν ταυτίζεται ο έλεγχος που διενεργείται από την αναθέτουσα αρχή κατά το στάδιο αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς των συμμετεχόντων στην οικεία διαγωνιστική διαδικασία για την υπό ανάθεση σύμβαση με τον έλεγχο που διενεργείται από την αναθέτουσα αρχή κατά το στάδιο της αξιολόγησης των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου.

14. Επειδή, τέλος, αβασίμως και αλυσιτελώς προβάλλει η προσφεύγουσα ότι η προσβαλλομένη δεν αιτιολογεί το λόγο που τα δικαιολογητικά δεν είναι σύμφωνα με τα δηλωθέντα στοιχεία στο ΤΕΥΔ, επικαλούμενη ότι τα δηλωθέντα στοιχεία στο υποβληθέν από αυτή ΤΕΥΔ είναι απολύτως αληθή. Και τούτο διότι, σύμφωνα με τα διατυπωθέντα και στην προσβαλλομένη απόφαση, η προσφορά της προσφεύγουσας απορρίφθηκε διότι δεν είναι σύμφωνη με τους όρους της οικείας διακήρυξης και τα δηλωθέντα στο ΤΕΥΔ, χωρίς ωστόσο τούτο να σημαίνει ότι η δήλωση στο ΤΕΥΔ θεωρείται ψευδής, ως αβασίμως παραπονείται η προσφεύγουσα, αλλά ότι τα δηλωθέντα στο υποβληθέν από αυτήν ΤΕΥΔ, που αποτελεί επικαιροποιημένη υπεύθυνη δήλωση και λειτουργεί ως προκαταρκτική απόδειξη, έπρεπε να «πιστοποιηθούν» και επιβεβαιωθούν και κατά το στάδιο ελέγχου των προσκομισθέντων αντιστοίχως από τη συμμετέχουσα και νυν προσφεύγουσα εγγράφων δικαιολογητικών κατακύρωσης, όπερ ωστόσο δεν συνέτρεξε εν προκειμένω. Προσέτι, τούτο οδήγησε στον αποκλεισμό της και όχι η απόκρυψη σημαντικών πληροφοριών ή η δήλωση με το υποβληθέν ΤΕΥΔ ψευδών ή αναληθών στοιχείων, ως αβασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα.

15. Επειδή, ούτως εχόντων, η υπό εξέταση Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και κατά συνέπεια το παράβολο, που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει (άρθρο 363 του Ν. 4412/2016).

Αριθμός απόφασης: 282 / 2020

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη στις 24 Φεβρουαρίου 2020 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 12 Μαρτίου 2020.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης

Τζέιμου Ελ. Γιάννακα