

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 28.03.2019 με την εξής σύνθεση:
Σταυρούλα Κουρή, Πρόεδρος, Μαρία-Ελένη Σιδέρη, Εισηγήτρια και Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 21.02.2019 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/241/22.02.2019 της προσφεύγουσας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του ΔΗΜΟΥ ΠΑΥΛΟΥ ΜΕΛΑ [εφεξής αναθέτουσα αρχή] και

Της Παρεμβαίνουσας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαρία-Ελένη Σιδέρη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, με την Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει όπως ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 52/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, η οποία εκδόθηκε στο πλαίσιο της υπ' αριθμ. 20586/15.05.2018 Διακήρυξης με αντικείμενο την «Προμήθεια υλικών καθαριότητας και ευπρεπισμού Δήμου Παύλου Μελά, Δημοτικής Επιχείρησης ΙΡΙΣ και Σχολικών Επιτροπών», συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 152.426,75€ πλέον ΦΠΑ. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της ως άνω προσβαλλόμενης πράξης, κατά το μέρος που ανέδειξε την παρεμβαίνουσα ως οριστική ανάδοχο του Τμήματος 2, συνολικής

προϋπολογισθείσας αξίας 53.907,50€ πλέον ΦΠΑ. Η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της Προδικαστικής Προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης.

2. Επειδή, με την υπ' αριθμ. 20586/15.05.2018 Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε ανοικτός, ηλεκτρονικός διαγωνισμός, με αντικείμενο την «Προμήθεια υλικών καθαριότητας και ευπρεπισμού Δήμου Παύλου Μελά, Δημοτικής Επιχείρησης ΙΡΙΣ και Σχολικών Επιτροπών», συνολική προϋπολογισθείσα δαπάνη 152.426,75€ πλέον ΦΠΑ και κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Η εν λόγω Διακήρυξη, η οποία περιλαμβάνει 4 Τμήματα [Τμήμα 1 (Απορρυπαντικά-σαπούνια), Τμήμα 2 (Χαρτικά), Τμήμα 3 (Διάφορα είδη ευπρεπισμού) και Τμήμα 4 (Σακούλες απορριμμάτων)], καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 15.05.2018 με ΑΔΑΜ: 18PROC003092028 και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) την ίδια ημέρα με Α/Α 57776 (για το Τμήμα 1), 57777 (για το Τμήμα 2), 57778 (για το Τμήμα 3) και 57779 (για το Τμήμα 4). Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 11.06.2018 και ώρα 15.00 μ.μ., ενώ ως ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η 15.06.2018 και ώρα 10.00 π.μ. Στην εν λόγω διαγωνιστική διαδικασία και ειδικά στο Τμήμα 2 συμμετείχαν οι εξής οικονομικοί φορείς: 1), 2) και 3) Με την υπ' αριθμ. 762/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, η προσφορά της απορρίφθηκε, ενώ οι προσφορές της προσφεύγουσας και της παρεμβαίνουσας κρίθηκαν αποδεκτές και προκρίθηκαν στην αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών, η οποία έλαβε χώρα την 19.11.2018. Με την υπ' αριθμ. 1030/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής κρίθηκαν αποδεκτές και οι δύο οικονομικές προσφορές και αναδείχθηκε η παρεμβαίνουσα προσωρινή ανάδοχος, καθώς είχε υποβάλει την χαμηλότερη τιμή για το Τμήμα 2. Με το υπ' αριθμ. 32/02.01.2019 έγγραφο, η αναθέτουσα αρχή κάλεσε την παρεμβαίνουσα να υποβάλει τα αποδεικτικά μέσα της παραγράφου 2.2.5.2 της Διακήρυξης (δικαιολογητικά κατακύρωσης) εντός προθεσμίας 20 ημερών. Η παρεμβαίνουσα

ανταποκρίθηκε την ίδια ημέρα, αναρτώντας τα εν λόγω έγγραφα στο ΕΣΗΔΗΣ, ενώ την 11.01.2019, ήτοι πριν παρέλθει η 20μερη προθεσμία, προέβη στην ανάρτηση επικαιροποιημένου Πιστοποιητικού εγγραφής στο Εμπορικό και Βιομηχανικό Επιμελητήριο Θεσσαλονίκης, με ισχύ έως την 31.12.2019. Μετά την αξιολόγηση των εν λόγω δικαιολογητικών, η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης του Διαγωνισμού εξέδωσε το υπ' αριθμ. 5287/31.01.2019 Πρακτικό, με το οποίο εισηγήθηκε την κατακύρωση – μεταξύ άλλων - του Τμήματος 2 στην παρεμβαίνουσα. Η Οικονομική Επιτροπή με την υπ' αριθμ. 52/2019 απόφασή της ενέκρινε ομόφωνα το υπ' αριθμ. 5287/31.01.2019 και ανέδειξε ως οριστική ανάδοχο του Τμήματος 2 την παρεμβαίνουσα.

3. Επειδή, για την άσκηση της ανωτέρω Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει προσκομιστεί, ελεγχθεί και δεσμευτεί αντίστοιχα το ηλεκτρονικό παράβολο υπέρ Ελληνικού Δημοσίου με κωδικό 261207720959 0422 0017, ποσού ευρώ εξακοσίων (€600,00), σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 1-2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και 5 παρ. 1-2 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64).

4. Επειδή, η ΑΕΠΠ είναι καθ' ύλην αρμόδια βάσει του αντικειμένου αλλά και του συνολικού ποσού της Διακήρυξης του Διαγωνισμού (εκ ποσού 152.426,75€ πλέον ΦΠΑ), σύμφωνα με τα άρθρα 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2017 και 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, ενώ επιπλέον θεμελιώνεται και η κατά χρόνο αρμοδιότητά της, όπως απαιτείται από τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, τροποποιηθείσας της διάταξης δυνάμει του άρθρου 43 παρ. 4 Ν. 4487/2016 (ΦΕΚ Α' 116), δεδομένου πως η αντίστοιχη διαγωνιστική διαδικασία ξεκίνησε μετά την 26.06.2017.

5. Επειδή, η Προδικαστική Προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α) του Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α) του Π.Δ. 39/2017, ήτοι εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στην προσφεύγουσα, η οποία έγινε με τη χρήση ηλεκτρονικών μέσων (μέσω του ΕΣΗΔΗΣ) την 11.02.2019.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα θεμελιώνει, κατ' αρχήν, έννομο συμφέρον για την άσκηση της υπό κρίση Προσφυγής, καθώς δραστηριοποιείται ενεργά στον τομέα που αποτελεί το αντικείμενο της υπό ανάθεση προμήθειας και έχει υποβάλει προσφορά για το Τμήμα 2, με αποτέλεσμα να προσδοκά ότι, εάν κριθούν βάσιμοι οι ισχυρισμοί της για την αδυναμία της παρεμβαίνουσας να αποδείξει όσα δήλωσε στο ΤΕΥΔ, θα αναδειχθεί η ίδια ανάδοχος της σύμβασης.

7. Επειδή, η Παρέμβαση έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στον διαδικτυακό τόπο του Διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ) την 22.02.2019 και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, έλαβε δε ΓΑΚ 139. Ειδικότερα, κατατέθηκε εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και 7 του Π.Δ. 39/2017, ήτοι εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της Προδικαστικής Προσφυγής στους υπόλοιπους συμμετέχοντες, η οποία έγινε με ηλεκτρονικά μέσα (μέσω του ΕΣΗΔΗΣ) την 22.02.2019. Η δε παρεμβαίνουσα έχει έννομο συμφέρον, δεδομένου ότι έχει αναδειχθεί οριστική ανάδοχος της υπό ανάθεση σύμβασης και η υπό κρίση Προσφυγή επιδιώκει τον αποκλεισμό της.

8. Επειδή, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής πρέπει να ακυρωθεί για τους εξής λόγους: ι) Για την απόδειξη της μη πλήρωσης του λόγου αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της Διακήρυξης και συγκεκριμένα των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 2.2.3.2 αναφορικά με την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, η παρεμβαίνουσα προσκόμισε πιστοποιητικό φορολογικής ενημερότητας για το νομικό πρόσωπο της εταιρείας, καθώς και βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας τόσο για το νομικό πρόσωπο όσο και για τα μέλη του Δ.Σ. που έχουν αυτόνομα υποχρέωση ασφάλισης στον ΕΦΚΑ (πρώην ΟΑΕΕ) ως μη μισθωτοί. Η προσφεύγουσα επισημαίνει ότι από την επισκόπηση των προσκομισθέντων πιστοποιητικών και βεβαιώσεων προκύπτει ότι τα εν λόγω δικαιολογητικά ανατρέχουν μόνο στον χρόνο προσκόμισης των δικαιολογητικών κατακύρωσης (02.01.2019) και όχι στον χρόνο υποβολής της προσφοράς, όπως ρητώς απαιτείται από τη διακήρυξη και τον νόμο. Πιο

Αριθμός απόφασης: 368/2019

συγκεκριμένα, το πιστοποιητικό φορολογικής ενημερότητας εκδόθηκε την 16.11.2018 με ισχύ έως 16.01.2019. Η βεβαίωση φορολογικής ενημερότητας για το νομικό πρόσωπο εκδόθηκε την 02.10.2018 με ισχύ έως 01.04.2019, ενώ οι τέσσερις (4) βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας των μελών του Δ.Σ., που έχουν υποχρέωση αυτόνομης ασφάλισης ως μη μισθωτοί, εκδόθηκαν άπασες από τα εκάστοτε αρμόδια τμήματα του ΕΦΚΑ την 11.12.2018, με ισχύ οι δύο εξ αυτών έως 31.05.2019 και οι έτερες δύο εξ αυτών έως 10.06.2019. Από τα ανωτέρω συνάγεται ότι δεν έχουν προσκομιστεί τα αντίστοιχα πιστοποιητικά και οι βεβαιώσεις φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας που να καλύπτουν τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, ήτοι την 08.06.2018, με αποτέλεσμα να μην αποδεικνύεται αν η οριστική ανάδοχος ενέπιπτε στους λόγους αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3.2 κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς και, κατά την προσφεύγουσα, να τίθεται εν αμφιβόλω η αλήθεια της σχετικής δήλωσης περί φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας στο υποβληθέν ΤΕΥΔ. ιι) Για την απόδειξη της μη πλήρωσης του λόγου αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3.3 της Διακήρυξης και δη της περίπτωσης β' της εν λόγω παραγράφου, η παρεμβαίνουσα προσκόμισε πλήρη σειρά πιστοποιητικών από το αρμόδιο Πρωτοδικείο Θεσσαλονίκης, τα οποία όμως φέρουν χρόνο εκδόσεως από 17.10.2018 έως 23.10.2018. Πιο συγκεκριμένα: το πιστοποιητικό περί μη πτωχεύσεως με αριθ. πρωτ. 10353/2018 εκδόθηκε την 17.10.2018, το πιστοποιητικό περί μη θέσεως σε αναγκαστική διαχείριση με αριθ. πρωτ. 33856/2018 εκδόθηκε την 23.10.2018, το πιστοποιητικό περί μη κατάθεσης δικογράφου αίτησης πτώχευσης – δήλωσης παύσης πληρωμών με αριθ. πρωτ. 33857/2018 εκδόθηκε την 23.10.2018, το πιστοποιητικό περί μη κατάθεσης δικογράφου αίτησης συνδιαλλαγής – εξυγίανσης (άρθρο 99 Ν. 3588/2007) με αριθ. πρωτ. 33858/2018 εκδόθηκε την 23.10.2018 και το πιστοποιητικό περί μη κατάθεσης δικογράφου αίτησης για υπαγωγή στο καθεστώς ειδικής εκκαθάρισης με αριθ. πρωτ. 33859/2018 εκδόθηκε την 23.10.2018. Εκτός από το τελευταίο πιστοποιητικό περί μη υπαγωγής στο καθεστώς ειδικής εκκαθάρισης, το οποίο πιστοποιεί ότι δεν έχει κατατεθεί σχετικό δικόγραφο αίτησης υπαγωγής στην εν λόγω διαδικασία μέχρι την 22.12.2016, όταν και

καταργήθηκε η σχετική διαδικασία της ειδικής εκκαθάρισης του άρθρου 106 ια του Πτωχευτικού Κώδικα δυνάμει του Ν. 4446/2016, όλα τα υπόλοιπα πιστοποιητικά που υποβλήθηκαν και μνημονεύονται ανωτέρω βεβαιώνουν τη μη κήρυξη σε πτώχευση και τη μη κατάθεση δικογράφων αιτήσεων για τις λοιπές διαδικασίες μέχρι την ημερομηνία εκδόσεώς τους και όχι για το επόμενο της εκδόσεώς τους διάστημα. Άρα, η προσφεύγουσα συμπεραίνει ότι δεν καλύπτεται ο χρόνος υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, αφού η πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης απευθύνθηκε στην προσωρινή ανάδοχο την 02.01.2019. Η προσφεύγουσα αναφέρει και το υπ' αριθ. πρωτ. 5035/28.9.2018 έγγραφο της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΑ.Α.ΔΗ.ΣΥ.) με τίτλο – θέμα «Ζητήματα που άπτονται του χρόνου έκδοσης και ισχύος των δικαιολογητικών που προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο (δικαιολογητικών κατακύρωσης) για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού», σύμφωνα με το οποίο: *«[...] Εάν στη Διακήρυξη, η οποία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο της διαδικασίας, δεν προβλέπεται ρητά ορισμένος χρόνος έκδοσης των εν λόγω δικαιολογητικών, επισημαίνονται τα ακόλουθα:...Τα δικαιολογητικά εκδίδονται, κατά κανόνα, μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης στον προσωρινό ανάδοχο κατά το άρθρο 103 του ν. 4412/2016 και εντός των προβλεπόμενων σε αυτό προθεσμιών, ώστε να διασφαλίζεται το επίκαιρο των καταστάσεων που βεβαιώνουν [...]»*. Ειδικά όσον αφορά τα πιστοποιητικά του πρωτοδικείου, που βεβαιώνουν ότι ο εκάστοτε οικονομικός φορέας δεν εμπίπτει στους λόγους αποκλεισμού του άρθρου 73 παρ. 4 περ. β' του Ν. 4412/2016 (ήτοι εν προκειμένω της παραγράφου 2.2.3.3 περ. β' της Διακήρυξης), στο ανωτέρω έγγραφο της ΕΑΑΔΗΣΥ αναφέρονται τα εξής: *«[...] τα λοιπά πιστοποιητικά που εκδίδονται από τις δικαστικές αρχές του άρθρου 80 παρ. 2 του ν. 4412/2016 (πχ. περί μη πτώχευσης, εξυγίανσης, δικαστικής εκκαθάρισης, κλπ), δεδομένου ότι βεβαιώνουν έννομες καταστάσεις μέχρι και το χρόνο έκδοσής τους, δεν είναι απαραίτητο να εκδίδονται και κατά τον χρόνο υποβολής των προσφορών ή των αιτήσεων συμμετοχής. Τουναντίον, αρκεί η προσκόμισή τους από τον προσωρινό ανάδοχο με ημερομηνία μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή τους, δεδομένου ότι τα εν λόγω*

δικαιολογητικά καλύπτουν όλο το προγενέστερο της έκδοσής τους χρονικό διάστημα και ως εκ τούτου, καλύπτουν τις απαιτήσεις του άρθρου 104 παρ. 1 του ν. 4412/2016 [...]. Τέλος, η προσφεύγουσα επισημαίνει ότι στη Διακήρυξη δεν ορίζεται ρητά ορισμένος χρόνος έκδοσης των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ώστε να δικαιολογείται η κάμψη του κανόνα της υποβολής επικαιροποιημένων πιστοποιητικών του Πρωτοδικείου, ήτοι που να καλύπτουν την ημερομηνία πρόσκλησης υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Το γεγονός δε ότι δηλώνεται στην υποβληθείσα ένορκη βεβαίωση ότι η εν λόγω εταιρεία «[...] δεν τελεί υπό εκκαθάριση ούτε έχει κινηθεί σε βάρος της διαδικασία κήρυξης εκκαθάρισης ή αναγκαστικής εκκαθάρισης ή οποιαδήποτε ανάλογη διαδικασία [...]», κατά την προσφεύγουσα, δεν απαλλάσσει την παρεμβαίνουσα από την υποχρέωση να προσκομίσει πιστοποιητικά από το αρμόδιο Πρωτοδικείο Θεσσαλονίκης για την απόδειξη ότι δεν εμπίπτει στις καταστάσεις της περίπτωσης β' της παραγράφου 2.2.3.3 της Διακήρυξης, εφόσον αυτά εκδίδονται. iii) Για την απόδειξη της πλήρωσης του κριτηρίου ποιοτικής επιλογής της παραγράφου 2.2.4 της Διακήρυξης σχετικά με την καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας, η παρεμβαίνουσα προσκόμισε το απαιτούμενο εκ της Διακήρυξης Πιστοποιητικό του αρμόδιου Εμπορικού και Βιομηχανικού Επιμελητηρίου Θεσσαλονίκης, πλην όμως αυτό έχει ισχύ μέχρι 31.12.2018, όπως εμφανίζεται στο κάτω μέρος του προσκομισθέντος εγγράφου. Δεδομένου ότι η πρόσκληση υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης απευθύνθηκε στην προσωρινή ανάδοχο δύναμη του υπ' αριθ. πρωτ. 32/02.01.2019 εγγράφου, η προσφεύγουσα αναφέρει ότι το υποβληθέν Πιστοποιητικό του Εμπορικού και Βιομηχανικού Επιμελητηρίου Θεσσαλονίκης δεν καλύπτει τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης.

9. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή στις υπ' αριθμ. 10163/27.02.2019 Απόψεις της αναφέρει: «Έχοντας υπόψη τους κανόνες της ορθής και διάφανης διαδικασίας προμηθειών καθώς και της ίσης μεταχείρισης και χρηστής δημοσιονομικής διοίκησης, η Επιτροπή του διαγωνισμού προχώρησε στην επανεξέταση του φακέλου της και ειδικότερα των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Λαμβάνοντας υπόψη τις διατάξεις των άρθρων 103, 104 του Ν.

4412/2016 καθώς και το ΑΠ 5035/2018 της ΕΑΑΔΗΣΥ περί διευκρινίσεων σχετικά με τα δικαιολογητικά που προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο, διαπιστώθηκε ότι εκ παραδρομής δεν ζητήθηκαν από την ορθά, τα δικαιολογητικά που θα έπρεπε να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής προσφορών. Επειδή η αναθέτουσα αρχή οφείλει να ακολουθεί τους κανόνες της ορθής και διάφανης διαδικασίας προμηθειών καθώς και να δεσμεύεται από τους όρους της Διακήρυξης. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 106 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 3: “Αν διαπιστωθούν σφάλματα ή παραλείψεις σε οποιοδήποτε στάδιο της διαδικασίας ανάθεσης, η αναθέτουσα αρχή μπορεί, μετά από γνώμη του αρμόδιου οργάνου, να ακυρώσει μερικώς τη διαδικασία ή να αναμορφώσει ανάλογα το αποτέλεσμα της ή να αποφασίσει την επανάληψή της από το σημείο που εμφιλοχώρησε το σφάλμα ή η παράλειψη”, θεωρούμε ότι δίνεται η δυνατότητα να γίνει η επανάληψη της διαδικασίας σχετικά με την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης από τον προσωρινό ανάδοχο. Θεωρούμε ότι το με αριθμ. 5287/2019 πρακτικό θα πρέπει να ανακληθεί και να επαναληφθεί η διαδικασία της προσκόμισης δικαιολογητικών κατακύρωσης από τον προσωρινό ανάδοχο».

10. Επειδή, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι, σύμφωνα με τη Διακήρυξη, «αν μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση και κατά τον έλεγχο των ως άνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι δεν έχουν προσκομισθεί ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, παρέχεται προθεσμία στον προσωρινό ανάδοχο να τα προσκομίσει ή να τα συμπληρώσει εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης, μέσω του Συστήματος, ειδοποίησής του. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί αιτιολογημένα να παρατείνει την ως άνω προθεσμία κατ’ ανώτατο όριο για δεκαπέντε (15) επιπλέον ημέρες». Η παρεμβαίνουσα αναφέρει ότι, σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις, η αναθέτουσα αρχή έπρεπε να παράσχει προθεσμία 5 ημερών για την προσκόμιση των ελλειπόντων δικαιολογητικών. Τέλος, επισημαίνει ότι διαθέτει το σύνολο των δικαιολογητικών με ημερομηνία ισχύος την 11.06.2018, ήτοι την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών και αιτείται την απόρριψη της Προδικαστικής Προσφυγής.

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

12. Επειδή, στις διατάξεις του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 (Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών) προβλέπεται ότι: «Πέραν των οριζόμενων στις παραγράφους 3 και 4 του άρθρου 79 και στο άρθρο 93, ισχύουν και τα ακόλουθα: 1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας, που καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης και δεν μπορεί να είναι μικρότερη των δέκα (10) ούτε μεγαλύτερη των είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της

σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή σε σφραγισμένο φάκελο, ο οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης. 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, παρέχεται προθεσμία στον προσωρινό ανάδοχο να τα προσκομίσει ή να τα συμπληρώσει εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να παρατείνει την ως άνω προθεσμία, εφόσον αιτιολογείται αυτό επαρκώς και κατ' ανώτατο όριο για δεκαπέντε (15) επιπλέον ημέρες. 3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι ψευδή ή ανακριβή, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται. 4. Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλει στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα

απαιτούμενα έγγραφα και δικαιολογητικά, η διαδικασία ματαιώνεται. 5. Αν από τα παραπάνω δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74 ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και τα άρθρα 75, 76 και 77, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και το άρθρο 75 η διαδικασία ματαιώνεται. 6. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για 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 υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν, κατά τα οριζόμενα στα έγγραφα της σύμβασης και στις διατάξεις του παρόντος».

13. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 104 του Ν. 4412/2016 (Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής - Οψιγενείς μεταβολές): «1. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80, και κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ. 3 του άρθρου 105 [...]».

14. Επειδή, σύμφωνα με τα άρθρα 365 παρ. 1 του Ν.4412/2016 και 9 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να παραθέσει αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης με την Προδικαστική Προσφυγή πράξης.

15. Επειδή, στην παράγραφο 3.2 της Διακήρυξης (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου) επαναλαμβάνεται η διάταξη της παρ. 2 του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016, ως εξής: *«Αν μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση και κατά τον έλεγχο των ως άνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι δεν έχουν προσκομισθεί ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, παρέχεται προθεσμία στον προσωρινό ανάδοχο να τα προσκομίσει ή να τα συμπληρώσει εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης, μέσω του Συστήματος, ειδοποίησής του. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί αιτιολογημένα να παρατείνει την ως άνω προθεσμία κατ' ανώτατο όριο για δεκαπέντε (15) επιπλέον ημέρες»*.

16. Επειδή, στην υποσημείωση της Διακήρυξης υπ' αριθ. 61 (σελίδα 20) ορίζονται τα εξής: *«[...] Λαμβανομένου υπόψη του σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος των πιστοποιητικών φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας που εκδίδονται από τους ημεδαπούς φορείς, οι οικονομικοί φορείς μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά, τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 του ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι. Τα εν λόγω πιστοποιητικά υποβάλλονται μαζί με τα υπόλοιπα αποδεικτικά μέσα του άρθρου 22 από τον προσωρινό ανάδοχο, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του υποσυστήματος [...]»*.

17. Επειδή, η αρχή της διαφάνειας, προϋποθέτει ότι όλοι οι όροι και τρόποι 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 κλπ).

18. 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 κλπ). 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 κλπ).

19. Επειδή, σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις, το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται σε 3 χρόνους και συγκεκριμένα: α) κατά την υποβολή της προσφοράς, β) κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης και γ) κατά την σύναψη της σύμβασης. Ειδικότερα, όπως προβλέπεται και στο υπ' αριθμ. 5035/28.09.2018 διευκρινιστικό έγγραφο της ΕΑΑΔΗΣΥ, εάν στη Διακήρυξη, η οποία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο της διαδικασίας, δεν προβλέπεται ρητά ορισμένος χρόνος έκδοσης των εν λόγω δικαιολογητικών, τα δικαιολογητικά εκδίδονται, κατά κανόνα, μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης στον προσωρινό ανάδοχο κατά το άρθρο 103 του Ν. 4412/2016 και εντός των προβλεπόμενων σε αυτό προθεσμιών, ώστε να

διασφαλίζεται το επίκαιρο των καταστάσεων που βεβαιώνουν. Κατά παρέκκλιση του ανωτέρω κανόνα, πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί προ της κοινοποίησης της πρόσκλησης, μπορούν να υποβληθούν, στην περίπτωση που εξακολουθούν να ισχύουν κατά τον χρόνο υποβολής τους. Περαιτέρω, επισημαίνεται ότι τα πιστοποιητικά ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας δεν καλύπτουν το προγενέστερο της έκδοσής τους χρονικό διάστημα. Τα πιστοποιητικά που εκδίδονται από τις δικαστικές αρχές του άρθρου 80 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 (πχ. περί μη πτώχευσης, εξυγίανσης, δικαστικής εκκαθάρισης κλπ), δεδομένου ότι βεβαιώνουν έννομες καταστάσεις μέχρι και το χρόνο έκδοσής τους, δεν είναι απαραίτητο να εκδίδονται και κατά τον χρόνο υποβολής των προσφορών ή των αιτήσεων συμμετοχής. Τουναντίον, αρκεί η προσκόμισή τους από τον προσωρινό ανάδοχο με ημερομηνία μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή τους, δεδομένου ότι τα εν λόγω δικαιολογητικά καλύπτουν όλο το προγενέστερο της έκδοσής τους χρονικό διάστημα και ως εκ τούτου, καλύπτουν τις απαιτήσεις του άρθρου 104 παρ. 1 του ν. 4412/2016.

20. Επειδή, από την επισκόπηση των υποβληθέντων δικαιολογητικών του άρθρου 80 του Ν. 4412/2016 προκύπτει ότι πράγματι, η παρεμβαίνουσα, αν και ανταποκρίθηκε άμεσα στην από 02.01.2019 Πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής, παρέλειψε να υποβάλει τα εξής δικαιολογητικά: α) πιστοποιητικό φορολογικής ενημερότητας για το νομικό πρόσωπο και βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας για το νομικό πρόσωπο αλλά και τα μέλη του Δ.Σ. που έχουν υποχρέωση αυτόνομης ασφάλισης ως μη μισθωτοί, που να καλύπτουν την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς, ήτοι την 08.06.2018 και β) πιστοποιητικά για τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3.3 περ. β', που να καλύπτουν τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ήτοι εν προκειμένω να έχουν εκδοθεί μετά την κοινοποίηση της Πρόσκλησης για υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης (02.01.2019), δεδομένου ότι ούτως ή άλλως καλύπτουν όλο το προγενέστερο της έκδοσής τους διάστημα. Η προαναφερόμενη πλημμέλεια, όπως επισημαίνει και η προσφεύγουσα, δεν καταλαμβάνει το από 23.10.2018 πιστοποιητικό περί μη κατάθεσης δικογράφου αίτησης για υπαγωγή στο καθεστώς ειδικής εκκαθάρισης, καθώς η εν λόγω

διαδικασία καταργήθηκε το 2016. Επίσης, όπως ορθά επισημαίνει η προσφεύγουσα, η υποβληθείσα ένορκη βεβαίωση δεν δύναται να υποκαταστήσει τα ελλείποντα πιστοποιητικά, καθώς δεν πρόκειται για περίπτωση κατά την οποία τα ζητούμενα πιστοποιητικά δεν εκδίδονται, όπως αυτή ρητά οριοθετείται στην παράγραφο 2.2.5.2 της Διακήρυξης. γ) Ωστόσο, θα πρέπει να επισημανθεί ότι η προβαλλόμενη από την προσφεύγουσα έλλειψη του πιστοποιητικού περί εγγραφής της παρεμβαίνουσας στο Εμπορικό και Βιομηχανικό Επιμελητήριο Θεσσαλονίκης δεν υφίσταται, καθώς η τελευταία ανήρτησε νέο έγγραφο εντός της 20ήμερης προθεσμίας (και συγκεκριμένα την 11.01.2019), το οποίο έχει ισχύ έως την 31.12.2019, με αποτέλεσμα να καταλαμβάνει και τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης.

21. Επειδή, οι προαναφερόμενες στη σκέψη 20 ελλείψεις υπό στοιχεία α) και β) δεν εντοπίστηκαν από την Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης του Διαγωνισμού, ούτε από την Οικονομική Επιτροπή της αναθέτουσας αρχής κατά το στάδιο ελέγχου των προσκομισθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης, με αποτέλεσμα η προσωρινή ανάδοχος και ήδη παρεμβαίνουσα να καταστεί οριστική ανάδοχος με την υπ' αριθμ. 52/2019 απόφαση (προσβαλλόμενη πράξη), χωρίς να έχει αποδείξει ότι δεν εμπίπτει στο σύνολο των λόγων αποκλεισμού της Διακήρυξης τόσο κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της, όσο και κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Αντίθετα, οι ελλείψεις αυτές, εντοπίστηκαν και προβλήθηκαν από την προσφεύγουσα και για τον λόγο αυτό, η υπό κρίση Προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή κατά το μέρος που αφορά στον εντοπισμό των προαναφερόμενων ελλείψεων, εξαιρουμένης ωστόσο της προβαλλόμενης έλλειψης που αφορά στην απόδειξη της καταλληλότητας άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας (Πιστοποιητικό του ΕΒΕΘ).

22. Επειδή, ωστόσο, στην παρ. 2 του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 καθώς και στην παράγραφο 3.2 της Διακήρυξης προβλέπεται ρητά ότι σε περίπτωση που, κατά την αξιολόγηση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, διαπιστωθεί ότι δεν έχουν προσκομισθεί ορισμένα εξ αυτών ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, παρέχεται προθεσμία στον προσωρινό

ανάδοχο να τα προσκομίσει ή να τα συμπληρώσει εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης, μέσω του Συστήματος, ειδοποίησής του, με δυνατότητα παράτασης της προθεσμίας για 15 επιπλέον ημέρες. Η αναθέτουσα αρχή, εφόσον όπως αναφέρεται στην προηγούμενη σκέψη δεν εντόπισε τις πλημμέλειες, αυτονόητα δεν προέβη σε πρόσκληση της παρεμβαίνουσας για συμπλήρωσή τους. Κατά συνέπεια, οι προαναφερόμενες ελλείψεις δεν είναι δυνατό να επιφέρουν τον αποκλεισμό της προσωρινής αναδόχου, πριν αυτή κληθεί να τις αποκαταστήσει και, κατά το μέρος αυτό θα πρέπει να γίνει δεκτή η Παρέμβαση της «.....». Θα πρέπει να σημειωθεί ότι η παρεμβαίνουσα επισύναψε στην Παρέμβασή της ορισμένα εκ των ελλειπόντων εγγράφων, τα οποία ωστόσο δεν είναι δυνατό να εξεταστούν από τον κρίνον Κλιμάκιο, καθώς μία τέτοια ενέργεια θα συνιστούσε ανεπίτρεπτη υποκατάσταση της Διοίκησης.

23. Επειδή, κατά συνέπεια, κρίνεται αναγκαία αφενός η ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης και αφετέρου η αναπομπή της υπόθεσης στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου η τελευταία να καλέσει την προσωρινή ανάδοχο και ήδη παρεμβαίνουσα να προσκομίσει εντός προθεσμίας 5 ημερών, με δυνατότητα εάν το κρίνει αναγκαίο να την παρατείνει κατά 15 ημέρες, τα ελλείποντα πιστοποιητικά, προκειμένου να αποδείξει: α) ότι δεν ενέπιπτε στις περιπτώσεις α και β της παραγράφου 2.2.3.2 της Διακήρυξης κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της και β) ότι δεν εμπίπτει στις περιπτώσεις της περίπτωσης β της παραγράφου 2.2.3.3, καλύπτοντας τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ήτοι εν προκειμένω υποβάλλοντας έγγραφα που έχουν εκδοθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης (02.01.2019). Σε περίπτωση, ωστόσο, που η τελευταία δεν υποβάλει στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα έγγραφα ή σε περίπτωση που από τα έγγραφα που θα υποβάλει δεν αποδείξει τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού κατά τα ανωτέρω, τότε η αναθέτουσα αρχή θα πρέπει κατά δέσμια αρμοδιότητα να απορρίψει την προσφορά της, να καταπέσει η εγγύηση συμμετοχής της και να κληθεί να υποβάλει δικαιολογητικά κατακύρωσης η προσφεύγουσα.

24. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή και ομοίως η ασκηθείσα Παρέμβαση.

25. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα, ποσού 600,00€ (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται εν μέρει την Παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 52/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής.

Αναπέμπει την υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή κατά τα κρινόμενα στις σκέψεις 22-23 της παρούσας.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου, ποσού 600,00€.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 28.03.2019 και εκδόθηκε στις 05.04.2019 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κουρή Σταυρούλα

Νικολαΐδου Ανθούλα