

Η

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

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 28^η Ιουνίου 2018 με την εξής σύνθεση: Ειρήνη Αποκάρδου Πρόεδρος, Ιωάννα Θεμελή – Εισηγήτρια και Χρυσάνθη Ζαράρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 13-6-2018 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) – Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 541/13-6-2018, της, οικονομικού φορέα με τον διακριτικό τίτλο με έδρα στον,

Κατά του Ενιαίου Φορέα Κοινωνικής Ασφάλισης-ΕΦΚΑ (αναθέτουσα αρχή), που εδρεύει στην Αθήνα, οδός Αγ. Κωνσταντίνου αριθ. 16, όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά :

Να ακυρωθεί η απόφαση με αριθ. 457 του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής, που ελήφθη κατά την υπ' αριθμ. 25 συνεδρίαση της 5-6-2018 αυτού, και αφορά στην έγκριση των με αρ.Υ67/4/4/30-05-18, Υ67/5/5/31-05-18, Υ67/6/6/01-06-18, & Υ67/7/7/04-06-18 πρακτικών της Επιτροπής Αξιολόγησης των Αποτελεσμάτων της διαδικασίας Πρόσκλησης Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος, για τη σύναψη συμβάσεων με ιδιώτες που διαθέτουν κατασκευαστικές εγκαταστάσεις σε πανελλήνια κλίμακα για τον παραθερισμό ανήλικων παιδιών εργαζομένων /ασφαλισμένων /συνταξιούχων κατά περίπτωση των εντασσόμενων στον ΕΦΚΑ φορέων ΙΚΑ-ΕΤΑΜ, ΤΑΞΥ, ΤΥΔΚΥ, ΕΤΑΠ-ΜΜΕ, ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ, ΕΤΑΑ-ΤΣΑΥ, ΕΤΑΑ-ΤΥΔΑ, ΕΤΑΑ-ΤΥΔΠ, ΕΤΑΑ-ΤΥΔΘ, ΕΤΑΑ-ΤΑΝ, ΕΤΑΑ-ΤΑΣ, ΟΑΕΕ, ΤΑΝΤΠ, ΟΓΑ, ΤΥΔΕ, ΤΑΠΙΤ-ΤΑΠΕΜ, ΤΑΥΤΕΚΩ (ΤΑΠ-ΟΤΕ, ΤΑΑΠΤΠΓΑΕ, ΚΑΠ-ΔΕΗ-ΣΥΝΤ/ΧΟΙ), για τη θερινή περίοδο 2018, κατά το μέρος που απορρίφθηκε η προσφορά της και αποκλείσθηκε από τη δυνατότητα σύναψης σύμβασης καθώς και την τροποποίηση της προσβαλλόμενης ώστε να γίνει δεκτή η προσφορά της και να της επιτραπεί να συνάψει σύμβαση παραθερισμού.

Αριθμός απόφασης: 498/2018

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ιωάννα Θεμελή

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ύψους 660 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 218420598958 0810 0053, την από 12-6-2018 βεβαίωση της ΕΤΕ περί πληρωμής του παραβόλου και και εκτύπωση από την ιστοσελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων (ΓΓΠΣ) που αναφέρει ότι το ως άνω παράβολο είναι «δεσμευμένο»). Ειδικότερα, η προσφυγή αφορά σε εκδήλωση ενδιαφέροντος για την σύναψη σύμβασης ποσού 132.000 ευρώ.

2. Επειδή με την με αριθμ. 641902/2018 Πρόσκληση Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος προσκλήθηκαν σε πανελλήνια κλίμακα οι ενδιαφερόμενοι ιδιώτες που διαθέτουν κατασκηνωτικές εγκαταστάσεις για την υποβολή σφραγισμένων προσφορών και για την συμμετοχή τους στη διαδικασία επιλογής με σκοπό την σύναψη με την αναθέτουσα αρχή συμβάσεων παραθερισμού ανήλικων παιδιών εργαζομένων/ ασφαλισμένων/ συνταξιούχων των εντασσόμενων στον ΕΦΚΑ φορέων ΙΚΑ-ΕΤΑΜ, ΤΑΞΥ, ΤΥΔΚΥ, ΕΤΑΠ-ΜΜΕ, ΕΤΑΑ-ΤΣΜΕΔΕ, ΕΤΑΑ-ΤΣΑΥ, ΕΤΑΑ-ΤΥΔΑ, ΕΤΑΑ-ΤΥΔΠ, ΕΤΑΑ-ΤΥΔΘ, ΕΤΑΑ-ΤΑΝ, ΕΤΑΑ-ΤΑΣ, ΟΑΕΕ, ΤΑΝΤΠ, ΟΓΑ, ΤΥΔΕ, ΤΑΠΙΤ-ΤΑΠΕΜ, ΤΑΥΤΕΚΩ (ΤΑΠ-ΟΤΕ, ΤΑΑΠΤΠΓΑΕ, ΚΑΠ-ΔΕΗ-ΣΥΝΤ/ΧΟΙ), για την θερινή περίοδο 2018, CPV 55243000-5 «Παιδικές κατασκηνώσεις», προϋπολογισμού 14.237.631,42 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ. Ειδικότερα, σύμφωνα με τον όρο Α.1.1.1. των « ΓΕΝΙΚΩΝ ΚΑΙ ΕΙΔΙΚΩΝ ΟΡΩΝ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ» : «Οι προσφορές θα πρέπει να αναφέρουν το χρονικό διάστημα (κατ' ανώτατο όριο είκοσι δύο (22) ημερών) για κάθε κατασκηνωτική περίοδο (Α', Β' και Γ' κατασκηνωτικές περιόδους) και (κατ' ανώτατο όριο δεκατεσσάρων (14) ημερών) για την κατασκηνωτική περίοδο Δ' για παιδιά ΑμεΑ, καθώς και τον ανώτατο αριθμό των παιδιών των εργαζομένων /ασφαλισμένων/ συνταξιούχων του εκάστοτε πρώην ενοποιημένου Ταμείου του Ε.Φ.Κ.Α. που έχουν τη δυνατότητα να φιλοξενήσουν οι προσφέροντες για κάθε μία από τις τρεις κατασκηνωτικές περιόδους, αναλυτικά και για κάθε ξεχωριστή εγκατάσταση, που τυχόν διαθέτουν πανελλήνια, σύμφωνα με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α της

Αριθμός απόφασης: 498/2018

παρούσης. Σημειώνεται ότι οι συμμετέχοντες δύνανται να εκδηλώσουν ενδιαφέρον για προσφορά και σε λιγότερες των τριών κατασκευωτικών περιόδων (π.χ. σε μία ή δύο εξ αυτών).» Εν προκειμένω η προσφυγή αφορά σε εκδήλωση ενδιαφέροντος για σύναψη σύμβασης ποσού 132.000 ευρώ, όπως αναφέρει η προσφεύγουσα στην σελ. 2 της προσφυγής. Το ποσόν αυτό προκύπτει εξάλλου και από την κατατεθείσα και αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή εγγυητική επιστολή συμμετοχής, ποσού της εγγύησης 1.320 ευρώ ήτοι 1% του ποσού της προσφοράς, και συνεπώς πρόδηλης αξίας της προσφοράς 132.000 ευρώ, σύμφωνα με τον όρο Α.4.1 της πρόσκλησης.

3. Επειδή περίληψη της πρόσκλησης απεστάλη προς δημοσίευση στο Συμπλήρωμα της Επίσημης Εφημερίδας της Ευρωπαϊκής Ένωσης την 16-5-2018, όπου έλαβε αριθμό 2018/S 094-213450, το δε πλήρες κείμενο αυτής καταχωρήθηκε την 16-5-2018 στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) με Α.Δ.Α.Μ. 18PROC003107569, καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, όπου έλαβε συστημικό αριθμό 58109.

4. Επειδή, ο διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθ. 345 του ν. 4412/2016, και επομένως νόμιμα και παραδεκτά έχει ασκηθεί η υπό εξέταση προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ.

5. Επειδή στον διαγωνισμό συμμετείχε μεταξύ άλλων και η προσφεύγουσα, με την προσφορά της υπ' αριθ. 98032.

6. Επειδή την 30-5-2018 συνεδρίασε η Επιτροπή Αξιολόγησης των Αποτελεσμάτων των διαγωνισμών και των διαδικασιών διαπραγμάτευσης της Διοίκησης της αναθέτουσας αρχής και εξέδωσε το Πρακτικό με αριθ. Υ67/4 με το οποίο διαπίστωσε -μεταξύ άλλων- ότι προσφεύγουσα κατέθεσε εμπρόθεσμα ηλεκτρονική προσφορά την 29-5-2018 η οποία έλαβε αριθ.98032 καθώς και προσφορά σε έντυπη μορφή με αριθ. πρωτ. 680754/25-5-2018. Εν συνεχεία, την 31-5-2018 συνεδρίασε εκ νέου η Επιτροπή και εξέδωσε το Πρακτικό με αριθ. ΦΠΥ Υ67/5 στο οποίο ανέφερε ότι άρχισε τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής των οικονομικών φορέων και ότι θα συνεχίσει στην επόμενη συνεδρίαση. Ακολούθως την 1-6-2018 συνεδρίασε και πάλι η Επιτροπή και εξέδωσε το Πρακτικό με αριθ.

Αριθμός απόφασης: 498/2018

Υ67/6 στο οποίο ανέφερε ότι θα λόγω του μεγάλου αριθμού των προσφορών, θα συνεχίσει τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής των οικονομικών φορέων στην επόμενη συνεδρίαση. Τέλος την 4-6-2018 η Επιτροπή συνεδρίασε εκ νέου και εξέδωσε το Πρακτικό με αριθ. Υ67/67 στο οποίο μεταξύ άλλων έκρινε απορριπτικά την προσφορά της προσφεύγουσας «...καθώς δεν κατέθεσε ούτε ηλεκτρονικά ούτε σε έντυπη μορφή φορολογική ενημερότητα έκδοσης 2018..»

7. Επειδή την 5-6-2018 συνεδρίασε το Διοικητικό Συμβούλιο της αναθέτουσας αρχής και εξέδωσε την με αριθ. 457 απόφαση, σύμφωνα με την οποία ενέκρινε τα τέσσερα ως άνω Πρακτικά της Επιτροπής Αξιολόγησης των Αποτελεσμάτων. Η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε την 6-6-2018 στην προσφεύγουσα, μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού.

8. Επειδή κατά της ως άνω απόφασης ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή νόμιμα και εμπρόθεσμα την 13-6-2018, μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΑΕΠΠ από την αναθέτουσα αρχή με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, του ΠΔ 39/2017.

9. Επειδή η προσφυγή εισήχθη ενώπιον του 1^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 παρ. 1, 360, 365 του ν. 4412/2016 και των άρθρων 3 παρ. 1, 8, 10, 112, 13 του ΠΔ 39/2017, και κατόπιν της με αριθ.710 και 777 Πράξεων της Προέδρου του 1^{ου} Κλιμακίου περί ορισμού ημερομηνίας εξέτασης της προσφυγής και εισηγητή.

10. Επειδή την 15-6-2018 η αναθέτουσα αρχή προέβη στην προβλεπόμενη στο άρθρο 9 παρ. 1 α κοινοποίηση του ΠΔ 39/2017 της υπό εξέταση προσφυγής με ανάρτηση στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού.

11. Επειδή την 18-6-2018 η αναθέτουσα αρχή με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου απέστειλε στην ΑΕΠΠ με το αριθ. πρωτ. 774033/18-6-2018 έγγραφό της με τις απόψεις της επί της προσφυγής, και περαιτέρω την 21-6-2018 απέστειλε ηλεκτρονικά τον φάκελο με τα στοιχεία του διαγωνισμού, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθ. 365 παρ. 1 υποπαρ. β του Ν. 4412/2016 και 9 παρ. 2 περ. β του ΠΔ 39/2017.

Αριθμός απόφασης: 498/2018

12. Επειδή η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της ως άνω προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας ισχυριζόμενη με τον μόνο λόγο της προσφυγής της ότι κατά παράβαση των αρχών της χρηστής διοίκησης και του δικαιώματος της προηγούμενης ακρόασης απορρίφθηκε η προσφορά της διότι « ... με την αίτηση συμμετοχής η οποία άλλωστε θα πρέπει επίσης να εκληφθεί και ως υπεύθυνη δήλωση ότι πληρώ τις προϋποθέσεις συμμετοχής μου - είχα υποβάλει υπεύθυνη δήλωση περί των ασφαλιστικών μου εισφορών και επομένως -κατά τα ανωτέρω- σε κάθε περίπτωση, προτού κριθώ ότι αποκλείομαι από τη δυνατότητα σύναψης σύμβασης επιβαλλόταν να κληθώ να συμπληρώσω τα τυχόν ελλείποντα έγγραφα. Τούτο δε ήταν απολύτως ευχερές δεδομένου ότι κατέχω ήδη από 21-12-2017 την υπ' αριθμ. 71791 βεβαίωση του ΕΦΚΑ περί ασφαλιστικής μου ενημερότητας με ισχύ έως την 31-5-2018 και επιπρόσθετα από 4-6-2018 την 93250 ομοίου περιεχομένου βεβαίωση του ΕΦΚΑ από την οποία επίσης βεβαιώνεται η ασφαλιστική μου ενημερότητα. Είναι λοιπόν σαφές ότι διαρκώς ήμουν ασφαλιστικά ενήμερη και κατείχα τη νόμιμη προϋπόθεση, που όμως η προσβαλλόμενη απόφαση δε μου αναγνώρισε. Εξάλλου ήταν απολύτως ευχερές για τον ΕΦΚΑ να διαπιστώσει οίκοθεν, ακολούθως προς το άρθρο 3 παρ. 6α του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, την ενημερότητα μου αφού ο ίδιος ο ΕΦΚΑ είναι αυτός που μου τη χορηγεί. Επιπρόσθετα η αναθέτουσα αρχή δεν μπορεί νομίμως να απορρίψει προσφορά που, σε κάθε περίπτωση, ανταποκρίνεται στις απαιτήσεις της διακήρυξης, στηριζόμενη σε λόγους που επί της ουσίας δεν υφίστανται αφού όπως προανέφερα, ουδεμία οφειλή υφίσταται από μέρους μου σε οποιαδήποτε στιγμή, σε οιονδήποτε ασφαλιστικό φορέα. Υφίσταται δε προς τούτο διοικητικό προηγούμενο καθώς κατά την περσινή αντίστοιχη πρόσκληση του ΕΦΚΑ για το 2017 όπου επίσης υπήρχαν εταιρίες που δεν είχαν προσκομίσει εκ παραδρομής αντίστοιχες ενημερότητες έγινε αποδοχή των προσφορών των εταιρειών αυτών που δεν προσκόμισαν τα απαραίτητα δικαιολογητικά,... Ο αποκλεισμός μου χωρίς να υφίσταται από μέρους μου η παραμικρή οφειλή αλλά αντίθετα αποδεδειγμένα διαρκής από μέρους μου σχετική ενημερότητα είναι απολύτως άδικος και ζημιογόνος.....». Η προσφεύγουσα επισύναψε στην προσφυγή την με αριθ. πρωτ. 1653416/21-12-2017 βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας του ΕΦΚΑ, Περιφερειακή Διεύθυνση μη μισθωτών Λάρισας, Περιφερειακό Τμήμα μη μισθωτών

Αριθμός απόφασης: 498/2018

Τρικάλων με ισχύ μέχρι την 31-5-2018, καθώς και την με αριθ. πρωτ. 713067/4-6-2018 βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας της ίδιας Αρχής, με ισχύ μέχρι 31-10-2018.

13. Επειδή η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει στις απόψεις της επί της προσφυγής ότι η προσφεύγουσα « .. Η διαγωνιστική διαδικασία διεξήχθη σύμφωνα με το άρθρο 107 «Ανάθεση συμβάσεων για κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες» του Ν.4412/16 δεδομένου ότι ο κωδικός CPV 55243000-5 «Παιδικές Κατασκηνώσεις» συμπεριλαμβάνεται στο Παράρτημα XIV του Προσαρτήματος Α του ως άνω νόμου. Ως εκ τούτου, η Υπηρεσία μας προσκάλεσε τους οικονομικούς φορείς να εκδηλώσουν ενδιαφέρον με τη με αρ.πρωτ.641902/16-5-18 πρόσκληση. Στην παρ. Α.2.2.1.1 (Δικαιολογητικά συμμετοχής) της Πρόσκλησης αναφέρεται: «Οι υποψήφιοι Ανάδοχοι οφείλουν να υποβάλουν ηλεκτρονικά μαζί με την προσφορά τους, επί ποινή αποκλεισμού, σε μορφή αρχείου .pdf, τα ακόλουθα κατά περίπτωση δικαιολογητικά Συμμετοχής: ...Γ. ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΟ ΠΟΥ ΕΚΔΙΔΕΤΑΙ ΑΠΟ ΤΗΝ ΑΡΜΟΔΙΑ ΑΡΧΗ ΤΟΥ ΟΙΚΕΙΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ -ΜΕΛΟΥΣ Ή ΧΩΡΑΣ ΉΤΟΙ:ii) ασφαλιστική ενημερότητα κύριας και επικουρικής ασφάλισης καθώς και Υπεύθυνη δήλωση του ν.1599/1986 (του νομίμου εκπροσώπου) στην οποία δηλώνονται όλοι οι οργανισμοί κοινωνικής ασφάλισης (κύριας & επικουρικής) στους οποίους οφείλει να καταβάλει εισφορές....Σε περίπτωση μη υποβολής των αναφερομένων πιο πάνω δικαιολογητικών συμμετοχής η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη και συνιστά λόγο αποκλεισμού του συμμετέχοντα από τον διαγωνισμό. ...» Ο οικονομικός φορέας υπέβαλε στην με αρ. 98032 ηλεκτρονική προσφορά της : Υ/Δ του ν.1599/1986 στην οποία δηλώνεται ότι οι οργανισμοί κοινωνικής ασφάλισης (κύριας & επικουρικής) στους οποίους οφείλει να καταβάλει εισφορές είναι α) ΕΦΚΑ-ΟΑΕΕ, β) ΕΦΚΑ-ΙΚΑ (εργοδοτικές εισφορές) και γ) ΕΦΚΑ-ΤΣΑΥ. Την με αρ. πρωτ. 592230/20-12-17 βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας του τ.ΙΚΑ-ΕΤΑΜ. Την με αρ. πρωτ. 651414/18-05-18 βεβαίωση μη οφειλής του τ. ΕΤΑΑ-ΤΣΑΥ. Ενώ δεν κατέθεσε βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας από τον τ.ΟΑΕΕ, καίτοι δηλώνεται. ...» Εν συνεχεία η αναθέτουσα αρχή επικαλείται τις αρχές τυπικότητας της διαδικασίας, της ίσης μεταχείρισης και σχετική νομολογία και αναφέρει ότι «..είναι προφανώς μη νόμιμο καθώς ουδεμία σχετική διαδικασία προβλέπεται στο θεσμικό πλαίσιο περί προμηθειών, στο

Αριθμός απόφασης: 498/2018

οποίο ρητά οι υποψήφιοι ανάδοχοι οφείλουν να καταθέτουν με δική τους μέριμνα και ευθύνη καθόλα νόμιμα και επικαιροποιημένα δικαιολογητικά για τη συμμετοχή τους. Επιπλέον ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι προσφορές με συναφείς πλημμέλειες έγιναν δεκτές στην αντίστοιχη διαγωνιστική διαδικασία του έτους 2017 και δη από το Ελεγκτικό Συνέδριο, αλυσιτελώς αναφέρεται ενόψει του γεγονότος ότι η κύρια αιτιολογία για την αποδοχή αυτών υπήρξε η παραδοχή περίπτωσης συγγνωστής νομικής πλάνης, προϋπόθεση η οποία δεν συντρέχει στην ελεγχόμενη διαγωνιστική διαδικασία. Τέλος ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι θα έπρεπε να είχε κληθεί σε ακρόαση προκειμένου να συμπληρώσει τα ελλείποντα έγγραφα δεν ευσταθεί καθώς σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία, αρ.102 του Ν.4412/16, η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα, όπως παράλειψη μονογραφών, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις ενώ «(...) 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». Εν κατακλείδι η Αναθέτουσα Αρχή εφήρμοσε το θεσμικό πλαίσιο περί προμηθειών και το κανονιστικό πλαίσιο της πρόσκλησης των συμμετεχόντων θα αποτελούσε κατάδηλη μεροληψία, αθέμιτο ανταγωνισμό και εκτροπή από τους κανόνες της χρηστής διοίκησης, της διαφάνειας, της αμεροληψίας και της ίσης μεταχείρισης που οφείλει να ακολουθεί η Αναθέτουσα Αρχή κατά την έκδοση των διοικητικών πράξεων....»

14. Επειδή η προσφεύγουσα έχει προφανές έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής, καθώς έχει συμμετάσχει στον διαγωνισμό υποβάλλοντας προσφορά, και επομένως εύλογα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που απορρίπτει την προσφορά της.

15. Επειδή το Άρθρο 18 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» προβλέπει στην παράγραφο 1 τα κάτωθι : «1. Οι αναθέτουσες Αριθμός απόφασης: 37/2018 10 αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια,

Αριθμός απόφασης: 498/2018

τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης...[...]

16. Επειδή το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης» προβλέπει στην παρ. 1 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».

17. Επειδή το άρθ. 71 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Γενικές αρχές (άρθρο 56 παρ. 1 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» προβλέπει ότι : « Οι συμβάσεις ανατίθενται βάσει των κριτηρίων που καθορίζονται στα άρθρα 86 έως 89 εφόσον η αναθέτουσα αρχή έχει επαληθεύσει, σύμφωνα με τα άρθρα 79 έως και 81, ότι πληρούνται όλες οι κατωτέρω προϋποθέσεις: α) η προσφορά συνάδει με τις απαιτήσεις, τις προϋποθέσεις και τα κριτήρια που προβλέπονται στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος και στα έγγραφα της σύμβασης, λαμβανομένου υπόψη, κατά περίπτωση, του άρθρου 57...»

18. Επειδή το άρθ. 91 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Λόγοι απόρριψης προσφορών » προβλέπει ότι :« 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....»

19. Επειδή το άρθρο 56 παρ. 3 της Οδηγίας 2014/24 ορίζει ρητώς τα εξής : « 3. Όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται από τους οικονομικούς φορείς είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν — εφόσον δεν ορίζεται άλλως από την εθνική νομοθεσία με την οποία εφαρμόζεται η παρούσα οδηγία— να ζητούν από τους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς να υποβάλλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή

Αριθμός απόφασης: 498/2018

να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση εντός εύλογης προθεσμίας υπό την προϋπόθεση ότι τα σχετικά αιτήματα υποβάλλονται τηρουμένων απολύτως των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας».

20. Επειδή το άρθρο 102 «Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών (άρθρο 56 παρ. 3 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» προβλέπει ότι : «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

Αριθμός απόφασης: 498/2018

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 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».

21. Επειδή στον όρο Α 2.2.1 της διακήρυξης με τον τίτλο «Περιεχόμενα Φακέλου «Προσφορά» προβλέπεται ότι : «Στον φάκελο με την ένδειξη «Προσφορά» υποβάλλονται η εγγύηση συμμετοχής, και όλα τα απαιτούμενα κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς δικαιολογητικά Συγκεκριμένα, στον προαναφερόμενο φάκελο περιλαμβάνονται : Α.2.2.1.1. Δικαιολογητικά Συμμετοχής : Γ. ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΟ ΠΟΥ ΕΚΔΙΔΕΤΑΙ ΑΠΟ ΤΗΝ ΑΡΜΟΔΙΑ ΑΡΧΗ ΤΟΥ ΟΙΚΕΙΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ - ΜΕΛΟΥΣ Η ΧΩΡΑΣ ΗΤΟΙ:..... ii) ασφαλιστική ενημερότητα κύριας και επικουρικής ασφάλισης καθώς και Υπεύθυνη δήλωση του ν.1599/1986 (του νομίμου εκπροσώπου) στην οποία δηλώνονται όλοι οι οργανισμοί κοινωνικής ασφάλισης (κύριας & επικουρικής) στους οποίους οφείλει να καταβάλει εισφορές..... **Σε περίπτωση μη υποβολής των αναφερομένων πιο πάνω δικαιολογητικών συμμετοχής η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη και συνιστά λόγο αποκλεισμού του συμμετέχοντα από τον διαγωνισμό.**» Και περαιτέρω σύμφωνα με τον όρο Α 3.2 με τον τίτλο «Αξιολόγηση Προσφορών» : «Μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση του ηλεκτρονικού φακέλου «Προσφορά», η αρμόδια επιτροπή αξιολόγησης του διαγωνισμού προχωρεί στην αξιολόγηση των δικαιολογητικών που κατατέθηκαν στις προσφορές των συμμετεχόντων για την πληρότητα και την νομιμότητά τους – σύμφωνα με τα ισχύοντα – και στη διενέργεια ελέγχου των τεχνικών προσφορών για τη συμφωνία ή ασυμφωνία τους με τις τεχνικές προδιαγραφές / απαιτήσεις της Υπηρεσίας. Κατά το στάδιο

Αριθμός απόφασης: 498/2018

αυτό της διαδικασίας, η Αναθέτουσα Αρχή μπορεί να απευθύνει αιτήματα, ηλεκτρονικά – μέσω της παρεχόμενης από το σύστημα εφαρμογής, στους συμμετέχοντες χρήστες – οικονομικούς φορείς για παροχή διευκρινίσεων ή συμπληρώσεων επί νομίμως υποβληθέντων δικαιολογητικών. Για την αποσαφήνιση – συμπλήρωση πληροφοριών και δικαιολογητικών ισχύουν τα καθοριζόμενα στο άρθρο 102 του ν.4412/16..... Επισημαίνεται ότι τα ανωτέρω δικαιολογητικά ή τα άλλα στοιχεία του φακέλου «προσφορά» που έχουν υποβληθεί με την ηλεκτρονική προσφορά και απαιτούνται να προσκομισθούν στην αναθέτουσα αρχή εντός της ανωτέρω αναφερόμενης προθεσμίας είναι τα δικαιολογητικά και στοιχεία που δεν έχουν εκδοθεί/συνταχθεί από τον ίδιο τον οικονομικό φορέα και κατά συνέπεια δεν φέρουν την ψηφιακή του υπογραφή. Ως τέτοια στοιχεία ενδεικτικά είναι : η εγγύηση συμμετοχής, πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από δημόσιες αρχές ή άλλους φορείς Η προσκόμιση των ανωτέρω δικαιολογητικών (καθώς και όλων των δικαιολογητικών που αποτελούν το περιεχόμενο του φακέλου «Προσφορά») θα γίνεται στην υπηρεσία πρωτοκόλλου της Αναθέτουσας Αρχής (Αγ. Κων/νου 8, 5ος όροφος) με διαβιβαστικό, στο οποίο θα αναφέρονται αναλυτικά τα προσκομιζόμενα έγγραφα – δικαιολογητικά. Αυτά θα είναι τοποθετημένα μέσα σε καλά σφραγισμένο φάκελο.... »

22. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας και του Ελεγκτικού Συνεδρίου, η διακήρυξη του διαγωνισμού, ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους διαγωνιζόμενους όσο και την αναθέτουσα αρχή, η οποία υποχρεούται εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 105/2003, ΣτΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003, Ε.Α. 523/2010). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000, ΣτΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993) Περαιτέρω, οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, ιδρύουν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (ΣτΕ 743/2000). Τα παραπάνω προκύπτουν και από την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της

Αριθμός απόφασης: 498/2018

διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή των κριτηρίων ανάθεσης και την κρίση επί των προσκομιζόμενων δικαιολογητικών κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construcrtion Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54). Εξάλλου σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας που διέπει την διαδικασία της αναθέσεως δημοσίων συμβάσεων (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

23. 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 Ψ-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). 37.

24. Επειδή η εφαρμογή του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016 δεν μπορεί να ερμηνευθεί υπό την έννοια ότι επιτρέπει στην αναθέτουσα αρχή να δέχεται οποιαδήποτε διόρθωση παραλείψεων οι οποίες, κατά τις ρητές διατάξεις των εγγράφων του διαγωνισμού, συνεπάγονται υποχρεωτικώς τον αποκλεισμό του ενδιαφερόμενου προσφέροντος (απόφαση της 10ης Νοεμβρίου του 2016, C-199/15, Ciclat Soc. coop. κατά Consip SpA, Autorità per la Vigilanza sui Contratti Pubblici di lavori, servizi e forniture, σκέψη 30, απόφαση της 6ης Νοεμβρίου 2014, Cartiera dell'Adda, C-42/13, EU:C:2014:2345, σκέψη 46).

25. Επειδή περαιτέρω, μια προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31), ή να αντικατασταθεί με νέα, οπότε οιαδήποτε ερώτηση προς διευκρίνιση

Αριθμός απόφασης: 498/2018

μπορεί μόνο να έχει ως αποτέλεσμα την άρση κάποιας ασάφειας και όχι την υποβολή μη υποβληθέντος δικαιολογητικού και συνακόλουθα την τροποποίηση της εν θέματι προσφοράς (βλ. σχετικές αποφάσεις της 11ης Μαΐου 2017, Archus and Gama, C-131/2016, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36).

26. Επειδή, από την ρητή διατύπωση των ως άνω όρων της διακήρυξης σε συνδυασμό με τις ως άνω διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας καθίσταται σαφές ότι απαιτείται υποχρεωτικά, και μάλιστα επί ποινή απαραδέκτου της προσφοράς, η προσκόμιση σε ηλεκτρονική μορφή και η κατάθεση σε φυσική μορφή βεβαίωσης ασφαλιστικής ενημερότητας από τα ασφαλιστικά ταμεία στα οποία ο προσφέρων δήλωσε υπευθύνως ότι υπάγονται το απασχολούμενο στην επιχείρηση προσωπικό.

27. Επειδή από την έρευνα των εγγράφων της προσφοράς της προσφεύγουσας όπως είναι αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού προέκυψε ότι η προσφεύγουσα υπέβαλε ηλεκτρονικό αρχείο με τον τίτλο «Υπεύθυνη Δήλωση Ασφαλιστικών Εισφορών», όπου δήλωσε ότι οι οργανισμοί κοινωνικής ασφάλισης στους οποίους οφείλει να υποβάλλει εισφορές είναι –μεταξύ άλλων και- ο ΕΦΚΑ ΟΑΕΕ. Ωστόσο η προσφεύγουσα δεν υπέβαλε με την προσφορά της την σχετική βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας από τον ΕΦΚΑ ΟΑΕΕ παρά τον ρητό και σαφή όρο της διακήρυξης περί αποκλεισμού της προσφοράς στην περίπτωση αυτή. Η προσφεύγουσα δεν αμφισβητεί ότι δεν κατέθεσε στην προσφορά την επίμαχη ασφαλιστική ενημερότητα, την οποία επισυνάπτει στην προδικαστική προσφυγή, αλλά ισχυρίζεται ότι επειδή επί της ουσίας είναι πράγματι ασφαλιστικά ενήμερη δεν μπορεί να αποκλειστεί από τον διαγωνισμό. Όμως στην προκείμενη περίπτωση, η σχετική πρόβλεψη υποχρεωτικής προσκόμισης της επίμαχης ασφαλιστικής ενημερότητας με την προσφορά, και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού από την διαδικασία, προβλέπεται σαφώς στην διακήρυξη, και επομένως ο αποκλεισμός της προσφοράς της προσφεύγουσας αποφασίστηκε κατά δέσμια αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας που παγίως διέπει τις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων (βλ. σκέψη 22 της παρούσας). Περαιτέρω, απορριπτέοι ως αβάσιμοι είναι και οι ισχυρισμοί της

Αριθμός απόφασης: 498/2018

προσφεύγουσας ότι η αναθέτουσα αρχή όφειλε να αναζητήσει οίκοθεν την ασφαλιστική της ενημερότητα καθότι δεν προκύπτει από τον νόμο τέτοια υποχρέωση, ενώ αντίθετα προβλέπεται από τον νόμο και την πρόσκληση η προσκόμιση του επίμαχου εγγράφου από τον ίδιο τον προσφέροντα και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού του από την διαδικασία του διαγωνισμού. Τέλος είναι απορριπτέοι ως αόριστοι και περαιτέρω αλυσιτελείς οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας ότι σε άλλο διαγωνισμό έγιναν δεκτές βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας μεταγενεστέρως της κατάθεσης των προσφορών. Και τούτο επειδή και παρότι ουδεμία απόδειξη τούτων προσκομίζεται, όμως και αληθείς και βάσιμοι υποτιθέμενοι δεν μπορούν να ληφθούν υπ' όψιν λόγω της αυτοτέλειας των διαγωνιστικών διαδικασιών.

28. Επειδή κρίνεται αβάσιμος και ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας, ότι η αναθέτουσα αρχή έπρεπε να την καλέσει όπως καταθέσει την επίμαχη ασφαλιστική ενημερότητα, δεδομένου ότι η κατ' άρθ 102 του ν. 4412/2016 υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να ζητεί διευκρινήσεις επί της υποβληθείσας προσφοράς εφόσον επίκειται αποκλεισμός του διαγωνιζόμενου υφίσταται εφόσον μέλλει να διευκρινισθούν επουσιώδεις ασάφειες, ελλείψεις σφάλματα και παραδρομές της προσφοράς. Όμως εν προκειμένω, ουδεμία διευκρίνιση θα ήταν δυνατόν να ζητηθεί από την προσφεύγουσα, δεδομένου ότι ο αποκλεισμός της δεν συσχετίζεται με ασάφεια της προσφοράς της αλλά με παράβαση ουσιώδους και επί ποινή αποκλεισμού όρου της διακήρυξης, ήτοι ελλείπον έγγραφο, πράγμα το οποίο σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να θεωρηθεί ως επουσιώδης παράλειψη ή ήσσοнос σημασίας σφάλμα. Αντίθετη ερμηνεία θα οδηγούσε σε εκπρόθεσμη υποβολή εγγράφου του οποίου όμως η εμπρόθεσμη υποβολή προβλέπεται επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς, πράγμα που προσκρούει στην αρχή της τυπικότητας, της διαφάνειας, και εν τέλει καταλήγει στην απαράδεκτη κατά τον νόμο τροποποίηση της υποβληθείσας προσφοράς με προσκόμιση εγγράφου το οποίο δεν υποβλήθηκε, κατά τον δεσμευτικό τρόπο και χρόνο που απαιτεί η διακήρυξη και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού του προσφέροντος. Συνεπώς, τυχόν πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής προς συμπλήρωση της προσφοράς της προσφεύγουσας θα έπλησσε την νομιμότητα, τυπικότητα και διαφάνεια της διαδικασίας, καθώς θα συνέτρεχε περίπτωση παράβασης του ρητού και απαράβατου όρου της διακήρυξης περί αποκλεισμού προσφοράς.

Αριθμός απόφασης: 498/2018

Εφόσον επομένως η επίμαχη ασφαλιστική ενημερότητα δεν είχε υποβληθεί με την προσφορά της προσφεύγουσας – έστω και προφανώς εκ παραδρομής- δεν ήταν δυνατόν η μεταγενέστερη προσκόμιση στο στάδιο της αξιολόγησης των προσφορών και είναι απορριπτέοι ως αβάσιμοι οι αντίθετοι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας.

29. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

30. Επειδή κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

31. Επειδή ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει (άρθρο 363 ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 28-6-2018 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Ειρήνη Ε. Αψοκάρδου

Μαρία Μανώλογλου