

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 09.07.2018 με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου -Εισηγήτρια- και Μαρία Μανδράκη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 08.06.2018 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στο ΕΣΗΔΗΣ) Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 530/11.06.2018 της προσφεύγουσας εταιρείας με την επωνυμία [...], που εδρεύει στην [...], [...], όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της με αριθμ. 929/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της [...], η οποία επικύρωσε τα με αριθ. 1 και 2 Πρακτικά αποσφράγισης και αξιολόγησης των δικαιολογητικών κατακύρωσης του ηλεκτρονικού, ανοικτού, διεθνούς, δημόσιου διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με τη με αριθ. 27452/2018 Διακήρυξη με αντικείμενο «Προμήθεια τροφίμων και βασικής υλικής βοήθειας για τις ανάγκες του επιχειρησιακού προγράμματος επισιτιστικής και βασικής υλικής συνδρομής για το Ταμείο Ευρωπαϊκής Βοήθειας Απόρων της Κοινωνικής Σύμπραξης της Π.Ε. Ηλείας της [...]» σε 9 Ομάδες, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 2.423.888,14 ευρώ, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία [...], η οποία εδρεύει στην [...], οδός [...], όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης ως άνω απόφασης κατά το μέρος που με αυτήν αναδεικνύεται η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία [...] ως προσωρινή ανάδοχος για την Ομάδα Δ της υπόψη σύμβασης, διότι, ως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα αναλυτικά με τους λόγους της υπό κρίση προσφυγής της, εσφαλμένως η

Αριθμός απόφασης: 561/2018

αναθέτουσα αρχή κατόπιν ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης ενέκρινε την κατακύρωση της Ομάδας Δ της σύμβασης στην ως άνω συνδιαγωνιζόμενη εταιρία.

Με την ανωτέρω Παρέμβαση, η παρεμβαίνουσα αιτείται την απόρριψη της υπό κρίση Προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης κατά το μέρος που με αυτήν, κατ'ορθή εφαρμογή των οικείων διατάξεων και των όρων της διακήρυξης, αναδείχθηκε ως προσωρινή ανάδοχος για την Ομάδα Δ της υπόψη σύμβασης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την υπ' αριθ. 1/2018 Διακήρυξη της [...] προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός, ανοικτός, διεθνής, δημόσιος διαγωνισμός σε Ομάδες με αντικείμενο την «Προμήθεια τροφίμων και βασικής υλικής βοήθειας για τις ανάγκες του επιχειρησιακού προγράμματος επισιτιστικής και βασική υλικής συνδρομής για το Ταμείο Ευρωπαϊκής Βοήθειας Απόρων της Κοινωνικής Σύμπραξης της Π.Ε. Ηλείας της [...]» προϋπολογισθείσας αξίας 2.423.888,14 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., η οποία Διακήρυξη καταχωρήθηκε στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 31.05.2018, στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 02.06.2018 και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 02.06.2018, όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό : α/α 27452.

2. Επειδή, έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 217761150958 0806 0073), ποσού 3.773,53 €, όπως τούτο υπολογίζεται σε ποσοστό 0,5% επί της συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας, άνευ ΦΠΑ, του τμήματος Δ στο οποίο αφορά η υπόψη προδικαστική προσφυγή.

Αριθμός απόφασης: 561/2018

3. Επειδή, έχει γίνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017.

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (προμήθεια) και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 2.423.888,14 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι ανώτερης αξίας των 60.000€, όπως και του χρόνου δημοσίευσης της διακήρυξης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

5. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ. α'), όπου προβλέπεται ότι: «1. Σε περίπτωση προσφυγής κατά πράξης της αναθέτουσας αρχής, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι: (α) δέκα (10) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, αν η πράξη κοινοποιήθηκε με ηλεκτρονικά μέσα ή με τηλεομοιοτυπία (άρθρο 361 παρ.1 περ. β' ν.4412/2016) ή (β) ..., (γ)....», δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη πράξη, υπ' αριθμ. 929/2018 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της [...], αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ στις 30.05.2018, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες και η Προδικαστική Προσφυγή της προσφεύγουσας εταιρείας κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 08.06.2018, ήτοι εντός της εκ του νόμου δεκαήμερης προθεσμίας.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της με αριθμ. 929/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της [...] με την οποία εγκρίθηκαν τα με αριθ. 1 και 2 Πρακτικά αποσφράγισης και αξιολόγησης των δικαιολογητικών κατακύρωσης δυνάμει των οποίων αναδείχθηκε εν τέλει ως προσωρινή ανάδοχος για την Ομάδα Δ με αντικείμενο την προμήθεια Κρεάτων της υπόψη σύμβασης η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία [...], η οποία προσέφερε το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης, ενώ η προσφορά της προσφεύγουσας για την ίδια ως άνω

Αριθμός απόφασης: 561/2018

Ομάδα κατετάγη δεύτερη σε σειρά. Ειδικότερα, όπως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, σε συνέχεια πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής προς την παρεμβαίνουσα για την προσκόμιση των απαιτούμενων κατά τη διακήρυξη δικαιολογητικών κατακύρωσης, η παρεμβαίνουσα προσκόμισε τη με αριθ. πρωτ. 298/26.02.2018 βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας εκδόσεως της Εθνικής Τράπεζας της Ελλάδος Α.Ε., η οποία κατά το περιεχόμενό της ανέφερε ότι : *«η εταιρία συνεργάζεται με την Εθνική Τράπεζα από το έτος 2006 και η μέχρι σήμερα συναλλακτική συμπεριφορά της είναι ομαλή. Η Τράπεζα έχει εγκρίνει υπέρ της εταιρίας όριο πιστοδότησης και χρηματοδοτήσεις Κ/Κ και έκδοση Ε/Ε Α', Β' και Γ' κατηγορίας, σύμφωνα με τους όρους και τις προϋποθέσεις που έχει καθορίσει...»* και η οποία δε δύνατο να υποκαταστήσει την απαιτούμενη κατά τη διακήρυξη βεβαίωση περί πιστοληπτικής ικανότητας, η οποία ως η αναθέτουσα αρχή είχε διευκρινίσει έπρεπε να καλύπτει τουλάχιστον το 30% του προϋπολογισμού (χωρίς το ΦΠΑ) του προσφερόμενου είδους. Ενόψει τούτου, όπως η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, εσφαλμένως η αναθέτουσα αρχή, αν και με το με αριθ. 1 Πρακτικό της διαπίστωσε την εν λόγω έλλειψη, κάλεσε εκ νέου την παρεμβαίνουσα όπως προσκομίσει εντός νέας ορισθείσας προθεσμίας ένορκη βεβαίωση για την κάλυψη όλων των περιπτώσεων του άρθρου 73 παρ. 4 περ. β. του Ν. 4412/2016 και βεβαίωση τράπεζας για την πιστοληπτική της ικανότητα που να καλύπτει τουλάχιστον το 30% της προϋπολογισθείσας αξίας του προσφερόμενου είδους, αντί να κηρύξει αυτήν έκπτωτη και να καλέσει τον αμέσως επόμενο σε σειρά κατάταξης προμηθευτή, ως ορίζει η διάταξη του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016. Περαιτέρω, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι, κατά παράβαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων όπως και της ισχύουσας νομοθεσίας περί δημοσίων συμβάσεων, η αναθέτουσα αρχή με το με αριθ. 2 Πρακτικό της έκανε δεκτό το εκ νέου προσκομισθέν δικαιολογητικό πιστοληπτικής ικανότητας που προσκόμισε η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία, διότι ακόμα κι αν κατά το περιεχόμενό του αναφέρεται ότι έχει εγκριθεί υπέρ της εταιρίας πιστοδοτικό πλαίσιο το οποίο καλύπτει το 30% του προϋπολογισμού του έργου με ΦΠΑ, ήτοι 256.000,00 ευρώ, και πάλι δεν ορίζεται συγκεκριμένο όριο χρηματοδότησης για το

Αριθμός απόφασης: 561/2018

συγκεκριμένο διαγωνισμό, παρά μόνον επαναλαμβάνεται ότι η τράπεζα «προτίθεται να το εξετάσει», «χωρίς να αναλαμβάνει με την παρούσα καμία δέσμευση ικανοποίησής του», με αποτέλεσμα εν τέλει παρανόμως η αναθέτουσα αρχή να προβεί στην έγκριση των ως άνω Πρακτικών, αιτούμενη για τους λόγους αυτούς την ακύρωση της προσβαλλομένης απόφασης κατά το μέρος που η αναθέτουσα αρχή ανέδειξε ως προσωρινή ανάδοχο για την Ομάδα Δ της υπόψη σύμβασης τη συνδιαγωνιζόμενη και δη παρεμβαίνουσα εταιρία [...].

7. Επειδή, εν προκειμένω, η προσφεύγουσα στοιχειοθετεί το έννομο συμφέρον της στο γεγονός ότι έχει υποβάλλει νομίμως και εμπροθέσμως την προσφορά της για την Ομάδα Δ' της υπόψη σύμβασης, η οποία κατόπιν αξιολόγησης τόσο του φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» όσο και του φακέλου της «Οικονομικής Προσφοράς» έχει γίνει δεκτή, με αποτέλεσμα να λάβει τη δεύτερη θέση στη σειρά κατάταξης των διαγωνιζομένων κατά το στάδιο αποσφράγισης και αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών, έχοντας υποβάλλει την προσφορά με το δεύτερο σε σειρά μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης, μετά από την προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης και δη παρεμβαίνουσας εταιρίας [...], στην οποία εν τέλει κατακυρώθηκε και η Ομάδα Δ' της υπόψη σύμβασης, ισχυριζόμενη ότι έχει υποστεί ζημία από την προσβαλλόμενη εκτελεστή πράξη της Αναθέτουσας Αρχής, η οποία κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης και της εσωτερικής νομοθεσίας, αφενός μεν κάλεσε τη συνδιαγωνιζόμενη και δη παρεμβαίνουσα εταιρία -κατόπιν ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης- όπως επανυποβάλλει το δικαιολογητικό κατακύρωσης που αφορά στην πιστοληπτική της ικανότητα, αφετέρου δε, έκανε δεκτό αυτό, ακόμα κι αν από το περιεχόμενό του δε βεβαιώνεται η ζητούμενη κατά τη διακήρυξη πιστοληπτική ικανότητα.

8. Επειδή, παρεμβαίνει η εταιρεία με την επωνυμία [...], η οποία Παρέμβαση, ασκείται εν γένει παραδεκτώς και στη νόμιμη προθεσμία, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 7 του Π.Δ.39/2017,

Αριθμός απόφασης: 561/2018

αφού, όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, η εν λόγω Προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή προς τους ενδιαφερόμενους τρίτους στις 11.06.2018, οπότε και έλαβε γνώση αυτής η παρεμβαίνουσα, και η Παρέμβαση κατατέθηκε στις 15.06.2018, ήτοι εντός της σχετικής 10ήμερης προθεσμίας προς άσκηση παρέμβασης, η δε παρεμβαίνουσα έχει προφανές έννομο συμφέρον να παρέμβει, αφού επιδιώκει τη διατήρηση της προσβαλλόμενης απόφασης με την οποία έγιναν αποδεκτά τα προσκομισθέντα εκ μέρους της δικαιολογητικά κατακύρωσης και εν τέλει αναδείχθηκε ως προσωρινή ανάδοχος για την Ομάδα Δ' με αντικείμενο την προμήθεια κρεάτων της υπόψη σύμβασης. Ειδικότερα, με την παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι νομίμως η αναθέτουσα αρχή την κάλεσε, κατ'εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 103 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και κατόπιν διαπίστωσης ελλείψεων στο πιστοποιητικό της δικαστικής αρχής που αφορούσε στην πλήρωση όλων των περιπτώσεων του άρθρου 73 παρ. 4 περ. β. του Ν. 4412/2016 και στην προσκομισθείσα βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας, να προσκομίσει αυτά κατά το ορθόν και εντός προθεσμίας 5 ημερών από την εκ νέου ειδοποίηση, σε κάθε δε περίπτωση, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι ορθώς η αναθέτουσα αρχή έκανε δεκτή την εκ νέου προσκομισθείσα βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητάς της από την οποία προκύπτει σαφώς ότι η συνεργαζόμενη με αυτήν τράπεζα –η οποία εκδίδει τη βεβαίωση- *«έχει εγκρίνει υπέρ της εταιρίας, σύμφωνα με τους όρους και τις προϋποθέσεις που έχει καθορίσει, πιστοδοτικό πλαίσιο το οποίο καλύπτει το 30% του προϋπολογισμού του έργου με ΦΠΑ, ήτοι 256.000,00 ευρώ ως εξής : σε όριο πιστοδότησης για χρηματοδοτήσεις Κ/Κ και σε έκδοση Ε/Ε Α', Β' και Γ' κατηγορίας»* απαίτηση η οποία αποδεικνύει τη χρηματοοικονομική της επάρκεια σύμφωνα με τους όρους της υπόψη διακήρυξης, κατά τους οποίους δεν απαιτείται επιπλέον από το περιεχόμενο της εν λόγω βεβαίωσης να αποδεικνύεται και η χρηματοδότηση της αναδόχου εταιρίας από την τράπεζα στο ύψος του ως άνω ποσού.

9. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της αναφέρεται αναλυτικά στην εξέλιξη της διαδικασίας αξιολόγησης των δικαιολογητικών

Αριθμός απόφασης: 561/2018

κατακύρωσης των προσωρινών αναδόχων της υπόψη σύμβασης, επισημαίνοντας ιδιαίτερος ότι η απόφασή της να ζητήσει από τους προσωρινούς μειοδότες της σύμβασης, μεταξύ των οποίων και από την παρεμβαίνουσα, εντός προβλεπόμενης προθεσμίας πέντε (5) ημερών, να συμπληρώσουν και να αποσαφηνίσουν τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που υπέβαλαν, στηρίζεται στη διάταξη του άρθρου 103 παρ. 2 του Ν. 4412/2016. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή προβάλλει ότι σε καμία περίπτωση κατά τον αρχικό έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης η Επιτροπή Διαγωνισμού δε διαπίστωσε ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν είναι ψευδή ή ανακριβή, ώστε να απορρίψει συλλήβδην την προσφορά της προσωρινής αναδόχου και δη παρεμβαίνουσας. Μάλιστα, όπως εκθέτει η αναθέτουσα αρχή, λαμβάνοντας υπόψη ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας είχε μεγάλη διαφορά έκπτωσης σε σχέση με την προσφορά του δεύτερου κατά σειρά μειοδότη -δηλαδή της προσφεύγουσας- έδωσε σε αυτήν τη δυνατότητα να συμπληρώσει τα δικαιολογητικά κατακύρωσής της, ως ο νόμος ορίζει. Εντούτοις, η αναθέτουσα αρχή προβάλλει ότι, κατόπιν αξιολόγησης και των συμπληρωματικών δικαιολογητικών κατακύρωσης, έκρινε, μεταξύ άλλων ότι, η παρεμβαίνουσα εταιρία καλύπτει τις απαιτήσεις της διακήρυξης, κηρύσσοντας αυτή ανάδοχο για την Ομάδα Δ – ΚΡΕΑΤΑ του διαγωνισμού, απόφαση την οποία έλαβε νόμιμα και με βάση το δημόσιο συμφέρον

10. 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, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 367 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: *«1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων*

Αριθμός απόφασης: 561/2018

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.

11. Επειδή, η Α.Ε.Π.Π., σύμφωνα με τις προαναφερόμενες διατάξεις, επιλαμβάνεται προδικαστικών προσφυγών που στρέφονται κατά πράξεων ή παραλείψεων αναθετουσών αρχών που εκδίδονται/συντελούνται κατά το στάδιο ανάθεσης των δημοσίων συμβάσεων, όπως αυτές προσβάλλονται ενώπιόν της, από κάθε πρόσωπο το οποίο έχει ή είχε έννομο συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση, εξετάζοντας τους προβαλλόμενους πραγματικούς και νομικούς ισχυρισμούς των εμπλεκόμενων μερών και αποφαινεται αιτιολογημένα.

12. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 18 παρ. 1 του Ν. 4412/2016: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, 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».

13. Επειδή, με τους όρους της υπόψη διακήρυξης προβλέπεται στην παράγραφο 1.4.1.1. ότι : «Οι προσφέροντες υποβάλουν ηλεκτρονικά μαζί με την προσφορά τους, εγκαίρως και προσηκόντως, επί ποινή αποκλεισμού, τα εξής δικαιολογητικά, σε μορφή αρχείου .pdf, σύμφωνα με το άρθρο 93 του Ν.4412/16: α) Εγγύηση συμμετοχής β) Ο προσφέρων υποβάλλει ηλεκτρονικά μαζί με την προσφορά του, εγκαίρως και προσηκόντως, επί ποινή αποκλεισμού, σε μορφή αρχείου .pdf, το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης

Αριθμός απόφασης: 561/2018

(ΕΕΕΣ), ψηφιακά υπογεγραμμένο, το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του Ν.1599/1986 (Α'75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν αρχές ή τρία μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι : β.1), β.2)....., β.3), β.4) Δεν τελεί υπό πτώχευση, δεν έχει υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης ή ειδικής εκκαθάρισης, δεν τελεί υπό αναγκαστική διαχείριση από εκκαθαριστή ή από το δικαστήριο, δεν έχει υπαχθεί σε διαδικασία πτωχευτικού συμβιβασμού, δεν έχει αναστείλει τις επιχειρηματικές δραστηριότητες, δεν βρίσκεται σε οποιαδήποτε ανάλογη κατάσταση προκύπτουσα από παρόμοια διαδικασία, προβλεπόμενη σε εθνικές διατάξεις του νόμου, β.5), β.6)....., β.7), β.8), β.9), β.10), β.11), γ.1), γ.2) Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, ότι πληροί τα οριζόμενα στο άρθρο 4.2.1 της παρούσας κριτήρια, γ.3), και στην παράγραφο 4.1. ότι : «Τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που πρέπει να υποβληθούν χωρίζονται σε δύο κατηγορίες (εξυπακούεται ότι υποβάλλονται όλα τα δικαιολογητικά και των δύο κατηγοριών): • Δικαιολογητικά προσωπικής κατάστασης του προσφέροντα στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση (προσωρινός ανάδοχος) • Δικαιολογητικά που αποδεικνύουν την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα του προσφέροντος (προσωρινός ανάδοχος). 4.1.1 Δικαιολογητικά προσωπικής κατάστασης του προσφέροντα στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση (προσωρινός ανάδοχος). Τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που πρέπει να υποβάλλει ο κάθε μειοδότης, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση (προσωρινός ανάδοχος), κατά περίπτωση είναι: α), β) Πιστοποιητικό αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής. της χώρας εγκατάστασής του προσωρινού αναδόχου, έκδοσης του τελευταίου εξαμήνου πριν από την κοινοποίηση της έγγραφης πρόσκλησης για υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης, από το οποίο να προκύπτει ότι δεν εμπίπτει σε καμία από τις περιπτώσεις της παρ. 4 περ. β του άρθρου 73 του Ν. 4412/2016. Εάν στην χώρα εγκατάστασης του προσωρινού αναδόχου δεν εκδίδονται κάποιο από τα ανωτέρω έγγραφα-πιστοποιητικά ή κάποιο από τα ανωτέρω έγγραφα-

Αριθμός απόφασης: 561/2018

πιστοποιητικά δεν καλύπτει όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στις παρ. 1, 2 και 4 (περ. β) του άρθρου 73 του Ν. 4412/2016, το έγγραφο – πιστοποιητικό μπορεί να αντικαθίσταται από ένορκη βεβαίωση ή, στα κράτη – μέλη ή στις χώρες όπου δεν προβλέπεται ένορκη βεβαίωση, από υπεύθυνη δήλωση του προσωρινού αναδόχου ενώπιον αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής, συμβολαιογράφου ή αρμόδιου επαγγελματικού ή εμπορικού οργανισμού του κράτους – μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο προσωρινός ανάδοχος. 4.1.2 Δικαιολογητικά που αποδεικνύουν την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα του προσφέροντος (προσωρινός ανάδοχος). Τα δικαιολογητικά που αποδεικνύουν την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα του προσφέροντος (προσωρινός ανάδοχος) και τα οποία υποβάλλονται από αυτόν είναι: α), β) Βεβαίωση Τραπεζής για την πιστοληπτική ικανότητα της επιχείρησης, γ)

14. Επειδή, με το με αριθ. πρωτ. 172382/2200 έγγραφό της η αναθέτουσα αρχή απάντησε σε ερώτημα της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας [...], διευκρινίζοντας ότι η απαιτούμενη κατά τη διακήρυξη βεβαίωση τραπεζικού ιδρύματος για την πιστοληπτική ικανότητα του προσφέροντος πρέπει να καλύπτει τουλάχιστον το 30% του προϋπολογισμού (χωρίς το ΦΠΑ) του προσφερόμενου είδους.

15. Επειδή, ως έχει γίνει δεκτό κατά πάγια νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας αλλά και την απολύτως κρατούσα άποψη στην επιστήμη του διοικητικού δικαίου, η διακήρυξη δημόσιου διαγωνισμού συνιστά στο σύνολο της κανονιστική πράξη της αναθέτουσας αρχής, η οποία δεσμεύει τόσο την ίδια την αναθέτουσα αρχή όσο και τους διαγωνιζόμενους (ενδεικτικώς ΣτΕ 2992/1983, 4607/1986, 1127 και 4052/1990, 3306/1991, 1616 και 1619/2008), υπό την έννοια ότι οι προσφορές των διαγωνιζομένων πρέπει να τηρούν απολύτως τους υποχρεωτικούς και δεσμευτικούς όρους της διακήρυξης

Αριθμός απόφασης: 561/2018

και να βρίσκονται σε συμφωνία με το κανονιστικό περιεχόμενο αυτών, όπερ συνεπάγεται ότι κάθε απόκλιση από τις υποχρεωτικές προβλέψεις της διακήρυξης συνιστά παράβαση του ενωσιακού δικαίου και κυρίως των αρχών της τυπικότητας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, οι οποίες διέπουν κάθε διαγωνιστική διαδικασία, με επακόλουθο το απαράδεκτο της υπόψη προσφοράς ή/ και την ακυρότητα των πράξεων της αναθέτουσας αρχής, που δεν συνάδουν στις παραπάνω επιταγές/ αρχές. Επέκεινα και κατά πάγια νομολογία, διευκρινίσεις που παρέχονται επί όρων της διακήρυξης, αποτελούν εκτελεστές διοικητικές πράξεις και εντάσσονται στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, συμπληρώνοντας τους όρους της Διακήρυξης στους οποίους αναφέρονται (βλ. Ράικο Δημ., Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, σελ. 338 – 339 με αναφερομένη σχετική νομολογία). Ως εκ τούτου, από τους όρους της υπόψη διακήρυξης (σκέψη 12) σε συνδυασμό με το ως άνω έγγραφο παροχής διευκρινίσεων της αναθέτουσας αρχής προκύπτει ότι προς απόδειξη της χρηματοοικονομικής του επάρκειας ο προσωρινός ανάδοχος απαιτείται να προσκομίσει βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας που να καλύπτει τουλάχιστον το 30% της προϋπολογισθείσας αξίας του είδους στο οποίο αφορά η προσφορά του, ήτοι εν προκειμένω βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας που να καλύπτει τουλάχιστον το 30% της προϋπολογισθείσας αξίας του είδους της Ομάδας Δ (χωρίς ΦΠΑ) για το οποίο έχει υποβάλει την προσφορά της η παρεμβαίνουσα, το οποίο υπολογίζεται στο ποσό των 226.411,36 ευρώ χωρίς ΦΠΑ και στο ποσό των 255.844,83 ευρώ με ΦΠΑ (754.704,54 ευρώ προϋπολογισθείσα αξία Τμήματος Δ χωρίς ΦΠΑ \times 30% = 226.411,36 ευρώ, άλλως 754.704,54 ευρώ προϋπολογισθείσα αξία Τμήματος Δ χωρίς ΦΠΑ + 98.111,59 ΦΠΑ 13% = 852.816,13 \times 30% = 255.844,83 ευρώ).

16. Επειδή, σύμφωνα με τις 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*

Αριθμός απόφασης: 561/2018

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 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,

Αριθμός απόφασης: 561/2018

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.».

Αριθμός απόφασης: 561/2018

17. Επειδή, αναφορικά με τη διαδικασία υποβολής και αξιολόγησης των δικαιολογητικών κατακύρωσης όπως και την ανάδειξη του αναδόχου της σύμβασης, στην υπόψη διακήρυξη προβλέπεται στο άρθρο 4 ότι : «4. Διαδικασία κατακύρωσης. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, κατά το άρθρο 103 του Ν. 4412/2016, ο προσφέρων στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση, εντός προθεσμίας είκοσι (20) ημερών από τη σχετική ειδοποίηση που του αποστέλλεται ηλεκτρονικά, υποβάλλει ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος, σε μορφή αρχείου .pdf και σε φάκελο με σήμανση «Δικαιολογητικά Κατακύρωσης», τα δικαιολογητικά που απαιτούνται κατά περίπτωση και αναφέρονται στις παραγράφους 4.1 και 4.2. Όταν υπογράφονται από τον ίδιο φέρουν ψηφιακή υπογραφή. Οι δηλώσεις του παρόντος άρθρου υπογράφονται ψηφιακά από τους έχοντες υποχρέωση προς τούτο και δεν απαιτείται σχετική θεώρηση. Τα δικαιολογητικά προσκομίζονται από τον προσφέροντα εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή και σε έντυπη μορφή στην αρμόδια Υπηρεσία. 4.2 Ηλεκτρονική αποσφράγιση του φακέλου «Δικαιολογητικά Κατακύρωσης». Η ηλεκτρονική αποσφράγιση του φακέλου «Δικαιολογητικά κατακύρωσης» του προσφέροντος στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση γίνεται ύστερα από σχετική ειδοποίηση των συμμετεχόντων που δικαιούνται να λάβουν γνώση των δικαιολογητικών που υπεβλήθησαν. Η αποσφράγιση γίνεται μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο σύστημα οργάνων της Αναθέτουσας Αρχής, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κείμενων διατάξεων για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων και διαδικασιών. Αμέσως μετά την ανωτέρω ηλεκτρονική αποσφράγιση, οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό θα έχουν ηλεκτρονική πρόσβαση στο περιεχόμενο του φακέλου των Δικαιολογητικών Κατακύρωσης που αποσφραγίσθηκε. 4.3 Ανάδειξη μειοδότη στον οποίο θα γίνει κατακύρωση. Η αρμόδια επιτροπή αξιολόγησης ελέγχει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης και εισηγείται στην Αναθέτουσα Αρχή σχετικά, η οποία αποφαινεται. Κατόπιν αποδοχής των δικαιολογητικών κατακύρωσης εκδίδεται από την Αναθέτουσα Αρχή η απόφαση κατακύρωσης του διαγωνισμού του έργου στον Ανάδοχο και με μεριμνά της γνωστοποιείται σε αυτόν και στους λοιπούς προσφέροντες. Η μη έγκαιρη και προσήκουσα υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης

Αριθμός απόφασης: 561/2018

(σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 103 του Ν. 4412/2016), συνιστά λόγο αποκλεισμού του προσφέροντος, κήρυξης του ως έκπτωτου και κατάπτωσης της Εγγυητικής Επιστολής Συμμετοχής του. Σε αυτή την περίπτωση η Αναθέτουσα Αρχή καλεί τον επόμενο προμηθευτή με την αμέσως χαμηλότερη τιμή και σε περίπτωση που και αυτός δεν υποβάλλει εγκαίρως τα προσήκοντα δικαιολογητικά, η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα με την αμέσως επόμενη χαμηλότερη τιμή και ούτω καθ' εξής. Αν κανένας από τους προμηθευτές δεν υποβάλλει ηλεκτρονικά και προσκομίσει, σύμφωνα με τους όρους και τις προϋποθέσεις των ανωτέρω διατάξεων, ένα ή περισσότερα από τα έγγραφα και δικαιολογητικά τα οποία απαιτούνται από αυτές, ο διαγωνισμός ματαιώνεται. Εάν κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης διαπιστωθεί ο συμμετέχων έχει δηλώσει ψευδή ή ανακριβή στοιχεία κατά το στάδιο της συμμετοχής, κηρύσσεται έκπτωτος και καταπίπτει υπέρ του Δημοσίου η Εγγύηση Συμμετοχής του».

18. Επειδή, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι, κατ' εφαρμογή της ισχύουσας ως άνω νομοθεσίας σε συνδυασμό με τους όρους της υπόψη διακήρυξης, η αναθέτουσα αρχή με τη με αριθ. πρωτ. 37239/585/20.02.2018 έγγραφη ειδοποίησή της κάλεσε τους προσφέροντες που αναδείχθηκαν προσωρινοί ανάδοχοι για καθεμία από τις ομάδες της σύμβασης να προσκομίσουν εντός προθεσμίας είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της παρούσας ειδοποίησης ηλεκτρονικά μέσω του τόπου του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., σε μορφή αρχείου .pdf και σε φάκελο με σήμανση «Δικαιολογητικά Κατακύρωσης» τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που περιγράφονται στο άρθρο 4 της διακήρυξης. Κατόπιν αποσφράγισης και αξιολόγησης των δικαιολογητικών κατακύρωσης που υπεβλήθησαν κατά τα ανωτέρω, και αφού η αρμόδια επιτροπή διαπίστωσε ελλείψεις στα προσκομισθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης, συνέταξε το Πρακτικό 1 με το οποίο καλούσε τους προσωρινούς αναδόχους των οποίων τα δικαιολογητικά έφεραν ελλείψεις, μεταξύ των οποίων και την παρεμβαίνουσα, να προσκομίσουν αυτά εντός προθεσμίας 5 ημερών από την κοινοποίηση του εν λόγω Πρακτικού. Ειδικότερα, αναφορικά με την παρεμβαίνουσα εταιρία, και δη

Αριθμός απόφασης: 561/2018

σε σχέση με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που αφορούσαν την προσωπική της κατάσταση, η αρμόδια επιτροπή έκρινε ότι εφόσον από τα πιστοποιητικά της αρμόδιας δικαστικής αρχής δεν καλύπτονται όλες οι περιπτώσεις του άρθρου 73 παρ. 4 περ. β. του Ν. 4412/2016, η παρεμβαίνουσα θα έπρεπε να προσκομίσει ένορκη βεβαίωση προς τούτο, ενώ σε σχέση με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που αφορούσαν την καταλληλότητά της ότι, η προσκομισθείσα από 26.02.2018 βεβαίωση πιστοληπτικής της ικανότητας κατά το περιεχόμενο της οποίας αναφέρεται ότι : *«η εταιρία συνεργάζεται με την Εθνική Τράπεζα από το έτος 2006 και η μέχρι σήμερα συναλλακτική συμπεριφορά της είναι ομαλή. Η Τράπεζα έχει εγκρίνει υπέρ της εταιρίας όριο πιστοδότησης για χρηματοδοτήσεις Κ/Κ και έκδοση Ε/Ε Α', Β' και Γ' κατηγορίας, σύμφωνα με τους όρους και τις προϋποθέσεις που έχει καθορίσει.....»* είναι γενικής διατύπωσης, χωρίς αναφορά σε συγκεκριμένο ποσό, ως απαιτεί η διακήρυξη, και για το λόγο αυτό απαιτείται η παρεμβαίνουσα να προσκομίσει βεβαίωση για την πιστοληπτική της ικανότητα που να καλύπτει τουλάχιστον το 30% της προϋπολογισθείσας δαπάνης του προσφερόμενου είδους. Υπό τις πραγματικές αυτές συνθήκες, ο πρώτος λόγος που προβάλλει με την παρούσα προσφυγή της η προσφεύγουσα ερείδεται στην εσφαλμένη και κατά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής προς την παρεμβαίνουσα προκειμένου η τελευταία να συμπληρώσει κατά τα ανωτέρω τα ελλιπώς υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης, προσκομίζοντας ένορκη βεβαίωση και βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας τράπεζας η οποία να καλύπτει τουλάχιστον το 30% της προϋπολογισθείσας δαπάνης του προσφερόμενου είδους.

19. Επειδή, υπό τα δεδομένα τούτα, με τον πρώτο λόγο προσφυγής της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι εσφαλμένως και κατά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας, η αναθέτουσα αρχή κάλεσε την παρεμβαίνουσα να προσκομίσει εντός νέας πενταήμερης προθεσμίας τα ελλιπώς υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης, τα οποία κατά το περιεχόμενό τους φέρουν ουσιώδεις ελλείψεις που δε δύναται να συμπληρωθούν νομίμως και δη στο πλαίσιο εφαρμογής της διάταξης του

Αριθμός απόφασης: 561/2018

άρθρου 103 παρ.2 του Ν. 4412/2016, επικαλούμενη προς τούτο και σχετική νομολογία (ήτοι την Ν24/2018 ΔΕφΠειρ). Αντιθέτως, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, η αναθέτουσα αρχή όφειλε, κατ'ορθή εφαρμογή του άρθρου 103, αφού διαπίστωσε τις ως άνω ελλείψεις, να κηρύξει την παρεμβαίνουσα έκπτωτη και να καλέσει το διαγωνιζόμενο που προσέφερε το αμέσως χαμηλότερο ποσοστό έκπτωσης.

20. Επειδή, από το γράμμα της διάταξης του άρθρου 103 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 συνάγεται ότι, στην περίπτωση που ο προσφέρων στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση δεν υποβάλει εντός της ορισθείσας αρχικώς προθεσμίας τα ζητούμενα κατά τη διακήρυξη δικαιολογητικά κατακύρωσης, η αναθέτουσα αρχή χορηγεί νέα προθεσμία πέντε (5) ημερών προκειμένου αυτός να προσκομίσει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που δεν υποβλήθηκαν αρχικώς ή να συμπληρώσει τις ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν. Ήτοι κατά την έννοια της εν λόγω διάταξης, στο στάδιο που έχει πλέον αναδειχθεί, κατόπιν εφαρμογής όλων των διαδικασιών αξιολόγησης της προσφοράς του, ο προσωρινός ανάδοχος και ως εκ τούτου επίκειται η κατακύρωση της σύμβασης, παρέχεται εκ του νόμου ένα περιθώριο θεραπείας τυχόν σφάλματος/παράλειψης του προσωρινού αναδόχου το οποίο συνίσταται είτε στο γεγονός ότι τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης δεν προσκομίστηκαν καθόλου, είτε στο γεγονός ότι προσκομίστηκαν ελλιπώς, εντός της ορισθείσας αρχικώς προθεσμίας. Συνεπώς, λαμβάνοντας υπόψιν ότι κατά την έννοια του άρθρου 103 παρ. 2 θεραπεύονται κατ'αρχήν οι περιπτώσεις που τα δικαιολογητικά κατακύρωσης δεν προσκομίστηκαν εμπροθέσμως στο σύνολό τους ή προσκομίστηκαν εμπροθέσμως μόνο κατά ένα μέρος, συνάγεται ότι το πνεύμα του νομοθέτη είναι προφανώς να θεραπεύονται και οι περιπτώσεις εκείνες που τα κατ'αρχήν προσκομισθέντα εμπροθέσμως δικαιολογητικά κατακύρωσης φέρουν ελλείψεις ως προς το περιεχόμενό τους, οπότε και χρήζουν συμπλήρωσης ως προς το περιεχόμενό τους ή δύναται να επανυποβληθούν κατά το ορθόν. Ως εκ τούτου, εφόσον η εν λόγω διάταξη τυγχάνει εφαρμογής, η αναθέτουσα αρχή κηρύσσει έκπτωτο τον προσωρινό ανάδοχο, είτε όταν τα δικαιολογητικά κατακύρωσης δεν προσκομίστηκαν εντός

Αριθμός απόφασης: 561/2018

της εκ νέου ορισθείσας -ή και παραταθείσας- προθεσμίας, είτε όταν από τον έλεγχο των προσκομισθέντων εν τέλει δικαιολογητικών κατακύρωσης διαπιστώνεται ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν κατ' άρθρο 79 είναι ψευδή ή ανακριβή ή δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και η πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής. Υπό τα δεδομένα τούτα, ως αβάσιμος απορρίπτεται και ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι «οι ανωτέρω περιγραφείσες ελλείψεις δε δύναται να θεωρηθούν ως ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 (βλ. Ν24/2018 ΔΕφΠειρ, Τμήμα Α1, ακυρωτικός σχηματισμός)» διότι η ως άνω κρίση του Δικαστηρίου έλαβε χώρα υπό την εξέταση διαφορετικών πραγματικών δεδομένων τα οποία συνοψίζονται αφενός στο ότι η απαιτούμενη κατά τη διακήρυξη και προσκομισθείσα από την προσφέρουσα βεβαίωση δανειοληπτικής ικανότητας δεν έγινε δεκτή διότι δε βεβαιωνόταν με αυτήν η δυνατότητα χρηματοδότησης στο ύψος του οριζόμενου από τη διακήρυξη ποσού και αφετέρου στο ότι, δεδομένου ότι κατά τους όρους της υπόψη διακήρυξης η εν λόγω βεβαίωση απαιτούνταν να προσκομιστεί κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς, το δικαστήριο έκανε την κρίση περί ότι «η παράλειψη βεβαίωσης περί δανειοληπτικής ικανότητας δε μπορεί να θεωρηθεί ως ασάφεια, επουσιώδης πλημμέλεια ή πρόδηλο τυπικό σφάλμα που επιδέχεται διόρθωση ή συμπλήρωση, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016» (σκέψη 9 Ν24/2018 ΔΕφΠειρ), και όχι ως εσφαλμένως επικαλείται η προσφεύγουσα κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016.

21. Επειδή, σε συνέχεια της ανωτέρω σκέψης, απορρίπτεται ως αβάσιμος ο πρώτος λόγος προσφυγής καθότι, ως συνάγεται εν προκειμένω, η αναθέτουσα αρχή, κατ'εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 103 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην υπόψη διακήρυξη -όπου ορίζεται ότι η μη έγκαιρη και προσήκουσα υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης κρίνεται σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 103 του Ν. 4412/2016- ορθώς κάλεσε εκ νέου την παρεμβαίνουσα -όπως και τους

Αριθμός απόφασης: 561/2018

προσφέροντες που αναδείχθηκαν προσωρινοί ανάδοχοι για τις λοιπές ομάδες του αντικειμένου της σύμβασης- να προσκομίσει τα ελλιπώς υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης, ήτοι αφενός μεν ένορκη βεβαίωση προς απόδειξη απαίτησης που αφορούσε την προσωπική της κατάσταση, αφετέρου δε βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας από την οποία να προκύπτει σαφώς ότι καλύπτεται τουλάχιστον το 30% της προϋπολογισθείσας αξίας του προσφερόμενου είδους, με αναφορά στο συγκεκριμένο αυτό ποσό.

22. Επειδή, ειδικότερα με το δεύτερο λόγο προσφυγής της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι, ακόμα κι αν γίνει δεκτό ότι η παρεμβαίνουσα νομίμως προσκόμισε εκ νέου τη με αριθ. πρωτ. 413/19.04.2018 βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας, το περιεχόμενό της είναι και πάλι αόριστο και αντιφατικό διότι, ακόμα κι αν σε αυτήν αναφέρεται ρητώς ότι η τράπεζα έχει εγκρίνει πιστοδοτικό πλαίσιο υπέρ της παρεμβαίνουσας το οποίο καλύπτει το 30% του προϋπολογισμού του έργου με ΦΠΑ, εν συνεχεία επαναλαμβάνεται ότι : *«σε περίπτωση που η εταιρία υποβάλει αίτημα χρηματοδότησης βάσει του ανωτέρω έργου, η τράπεζα προτίθεται να το εξετάσει με βάση τα εκάστοτε τραπεζικά κριτήρια, τους ισχύοντες νομισματοπιστωτικούς κανόνες, την οικονομική κατάσταση και τις προοπτικές της εταιρίας κατά το χρόνο της υποβολής του χωρίς να αναλαμβάνει με την παρούσα οποιαδήποτε δέσμευση ικανοποίησώς του»*. Ως εκ τούτου, ως η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, από το περιεχόμενο της προσκομισθείσας εκ νέου βεβαίωσης πιστοληπτικής ικανότητας δε προκύπτει σαφώς η δυνατότητα χρηματοδότησης της παρεμβαίνουσας στο ύψος του οριζόμενου από τη διακήρυξη ποσού, καθώς η πιστούχος τράπεζα επαναλαμβάνει και πάλι ότι «προτίθεται να εξετάσει αίτημα χρηματοδότησης», «χωρίς να αναλαμβάνει με την παρούσα οποιαδήποτε δέσμευση ικανοποίησώς του». Υπό τα δεδομένα τούτα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται αφενός μεν ότι η προσκομισθείσα εκ νέου βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας δεν πληροί τον επί ποινή αποκλεισμού σχετικό όρο της διακήρυξης, αφετέρου δε ότι η αναθέτουσα αρχή παραβιάζει την αρχή της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, εισάγοντας την ευνοϊκότερη μεταχείριση της παρεμβαίνουσας με την αποδοχή της εν λόγω βεβαίωσης.

Αριθμός απόφασης: 561/2018

23. Επειδή, το θεσμικό πλαίσιο των πιστοδοτήσεων των τραπεζών διαμορφώνεται από τους σχετικούς Νόμους, τις Πράξεις Διοικητού (Π.Δ.Τ.Ε.) και τις Πράξεις Εκτελεστικής Επιτροπής (Π.Ε.Ε.) της Τραπέζης της Ελλάδος, τη νομολογία, καθώς και από Υπουργικές αποφάσεις ή αποφάσεις άλλων αρμοδίων Νομισματικών Αρχών, για εξειδικευμένες κυρίως πιστοδοτήσεις. Ο βασικός Νόμος, ο οποίος προσδιορίζει τη δυνατότητα των πιστωτικών ιδρυμάτων να δραστηριοποιούνται στην παροχή πιστοδοτήσεων, είναι ο Ν. 4261/5.5.2014, με τον οποίο ενσωματώθηκαν στην ελληνική τραπεζική νομοθεσία οι διατάξεις και οι γενικές αρχές των Οδηγιών του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου αριθ. 2013/36/ΕΕ, σχετικά με την «πρόσβαση στην δραστηριότητα πιστωτικών ιδρυμάτων και την προληπτική εποπτεία πιστωτικών ιδρυμάτων και επιχειρήσεων επενδύσεων, για την τροποποίηση της οδηγίας 2002/87/ΕΚ και την κατάργηση των οδηγιών 2006/48/ΕΚ και 2006/49/ΕΚ». Ειδικότερα, όπως ορίζεται με τις διατάξεις του άρθρου 1 του Ν. 4261/2014 : «1. Με τα άρθρα 1 έως και 166 του νόμου αυτού σκοπείται η ενσωμάτωση στην ελληνική έννομη τάξη της Οδηγίας 2013/36/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 26ης Ιουνίου 2013 «σχετικά με την πρόσβαση στη δραστηριότητα πιστωτικών ιδρυμάτων και την προληπτική εποπτεία πιστωτικών ιδρυμάτων και επιχειρήσεων επενδύσεων, για την τροποποίηση της Οδηγίας 2002/87/ΕΚ και για την κατάργηση των Οδηγιών 2006/48/ΕΚ και 2006/49/ΕΚ» (ΕΕ L 176). 2. Ειδικότερα, θεσπίζονται κανόνες σχετικά με: α) την ανάληψη και άσκηση της δραστηριότητας των πιστωτικών ιδρυμάτων και των επιχειρήσεων επενδύσεων (από κοινού καλούμενα «ιδρύματα»), β) τις εποπτικές αρμοδιότητες και τα εργαλεία για την προληπτική εποπτεία των ιδρυμάτων από τις αρμόδιες αρχές, γ) την προληπτική εποπτεία των ιδρυμάτων από τις αρμόδιες αρχές κατά τρόπο συμβατό προς τους κανόνες που προβλέπονται στον Κανονισμό (ΕΕ) αριθ. 575/2013 (ΕΕ L 176), δ) τις απαιτήσεις δημοσιοποίησης όσον αφορά την προληπτική ρύθμιση και εποπτεία των ιδρυμάτων». Σύμφωνα δε με την αιτιολογική έκθεση του νόμου: «Τα ιδρύματα καλούνται να εφαρμόζουν μεθόδους και προσεγγίσεις που βασίζονται σε εσωτερικές αξιολογήσεις ή εσωτερικά μοντέλα και να μην στηρίζουν της

Αριθμός απόφασης: 561/2018

απαιτήσεις ιδίων κεφαλαίων για τον πιστωτικό κίνδυνο και τον κίνδυνο αγοράς μόνο σε εξωτερικές αξιολογήσεις πιστοληπτικής ικανότητας. Καλούνται επίσης να θεσπίσουν υγιή κριτήρια χορήγησης πιστώσεων και υγιείς διαδικασίες λήψης αποφάσεων επί ζητημάτων χορήγησης πιστώσεων (άρθρο 69).». Τέλος, όπως ορίζεται με τη διάταξη του άρθρου 71 του ως άνω νόμου : «1. Τα ιδρύματα: α) βασίζουν τη χορήγηση πιστώσεων σε ορθά και σαφώς καθορισμένα κριτήρια και καθορίζουν με σαφήνεια τη διαδικασία έγκρισης, τροποποίησης, ανανέωσης και αναχρηματοδότησης των πιστώσεων, β) χρησιμοποιούν εσωτερικές μεθοδολογίες που τους επιτρέπουν να αξιολογούν τον πιστωτικό κίνδυνο των ανοιγμάτων σε μεμονωμένους οφειλέτες, σε τίτλους ή σε θέσεις τιτλοποίησης και τον πιστωτικό κίνδυνο σε επίπεδο χαρτοφυλακίου. Ειδικότερα, οι εσωτερικές μέθοδοι δεν στηρίζονται αποκλειστικά ή μηχανικά σε εξωτερικές πιστοληπτικές αξιολογήσεις. Στην περίπτωση που οι απαιτήσεις ιδίων κεφαλαίων βασίζονται σε αξιολόγηση από Εξωτερικό Οργανισμό Πιστοληπτικών Αξιολογήσεων (ΕΟΠΑ) ή στο γεγονός ότι ένα άνοιγμα δεν έχει λάβει πιστοληπτική αξιολόγηση, τα ιδρύματα δεν απαλλάσσονται από την πρόσθετη εξέταση άλλων σχετικών πληροφοριών για την αξιολόγηση της κατανομής του εσωτερικού κεφαλαίου, γ) διαθέτουν αποτελεσματικά συστήματα για τη διαρκή διαχείριση και παρακολούθηση των διαφόρων χαρτοφυλακίων και ανοιγμάτων που ενέχουν πιστωτικό κίνδυνο των ιδρυμάτων, περιλαμβανομένων του εντοπισμού και της διαχείρισης προβληματικών πιστώσεων, της διενέργειας επαρκών προσαρμογών και προβλέψεων αξίας, δ) διαφοροποιούν επαρκώς τα χαρτοφυλάκια πιστώσεων, λαμβανομένων υπόψη των αγορών στις οποίες δραστηριοποιείται ή σκοπεύει να δραστηριοποιηθεί το ίδρυμα και της συνολικής πιστοδοτικής στρατηγικής του ιδρύματος. 2. Σε περίπτωση αίτησης χορήγησης δανείου ή λοιπών πιστώσεων από πιστωτικό ή χρηματοδοτικό ίδρυμα, οι αιτούντες παρέχουν πλήρη και ακριβή πληροφόρηση για την αξιολόγηση από το πιστωτικό ή χρηματοδοτικό ίδρυμα της φερεγγυότητας και της πιστοληπτικής τους ικανότητας. Τα πιστωτικά και χρηματοδοτικά ιδρύματα υποχρεούνται να λαμβάνουν υπόψη τους, κατά τη διαβάθμιση των σχετικών κινδύνων με βάση το άρθρο αυτό τυχόν μερική ή ολική άρνηση του αιτούντος να χορηγήσει τέτοιες

Αριθμός απόφασης: 561/2018

πληροφορίες. Στις πληροφορίες αυτές δεν περιλαμβάνονται αυτές που σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία αποτελούν ευαίσθητα προσωπικά δεδομένα».

24. Επειδή, στην πιστωτική πολιτική των τραπεζών καθορίζονται, μεταξύ άλλων, ότι τα πιστωτικά ιδρύματα μέσω καταγεγραμμένων διαδικασιών εξασφαλίζουν τη δίκαιη και ίση μεταχείριση όλων ανεξαιρέτως των πιστούχων, μέσω αμερόληπτης πιστοδοτικής πολιτικής (συμπεριλαμβανομένης και της τιμολογιακής πολιτικής), η οποία σχετίζεται αποκλειστικά και μόνο με την πιστοληπτική ικανότητα των πιστούχων και με τον αναλαμβανόμενο πιστωτικό κίνδυνο. Ο δε πιστωτικός κίνδυνος που αναλαμβάνουν τα πιστωτικά ιδρύματα με τις πιστοδοτήσεις που πραγματοποιούν, προσδιορίζεται από την πιστοληπτική ικανότητα των πιστούχων, η οποία προκύπτει από την ανάλυση των οικονομικών και ποιοτικών τους στοιχείων, τη συναλλακτική τους συμπεριφορά και τις τυχόν καθυστερήσεις που εμφανίζονται στην εξυπηρέτηση των υποχρεώσεών τους. Με βάση τους παράγοντες αυτούς, οι πιστούχοι κατατάσσονται στην αντίστοιχη περίμετρο κανονικού κινδύνου ή των πιστούχων υπό επιτήρηση, καθώς και στις επιμέρους ζώνες πιστωτικού κινδύνου. Σημειωτέον ότι η αξιολόγηση της πιστοληπτικής ικανότητας των επιχειρήσεων που υποβάλλουν αιτήματα πιστοδοτήσεως πραγματοποιείται με ενδελεχή διερεύνηση και ανάλυση των οικονομικών και ποιοτικών τους στοιχείων, σε συνδυασμό με τις συνθήκες του κλάδου στον οποίο ανήκουν ή τις ειδικότερες συνθήκες αγοράς που τυχόν επηρεάζουν την πορεία και την εξέλιξη των, για τον ακριβέστερο δε προσδιορισμό της πιστοληπτικής ικανότητας τους, λαμβάνονται υπ' όψιν και οι υποχρεώσεις τους που ενδεχομένως δεν αποτυπώνονται στις οικονομικές καταστάσεις (όπως οφειλές σε εταιρίες χρηματοδοτικής μισθώσεως, προμηθευτές σε περίπτωση δικαστικής διενέξεως, οφειλές προς το Δημόσιο από πρόσφατες διαφορές φορολογικού ελέγχου κ.λπ.). Προκειμένου για την αντικειμενική και τεκμηριωμένη αξιολόγηση της πιστοληπτικής ικανότητας των επιχειρήσεων, η ως άνω αναφερθείσα ανάλυση πραγματοποιείται στη βάση των ποιοτικών στοιχείων των ιδίων και των φορέων τους. Ενδεικτικώς αναφέρονται σχετικά τα ειδικότερα στοιχεία που αξιολογούνται και συνεξετάζονται: α) Η ύπαρξη δυσμενών στοιχείων σε βάρος

Αριθμός απόφασης: 561/2018

των επιχειρήσεων ή των φορέων τους, όπως η εμφάνιση ληξιπρόθεσμων οφειλών στα πιστωτικά ιδρύματα ή σε τρίτους, καθώς και ενδεχόμενη ασυνέπεια σε αναλαμβανόμενες υποχρεώσεις, στοιχεία τα οποία, αναλόγως της βαρύτητας και του χρόνου εμφανίσεώς τους, επηρεάζουν αρνητικά την πιστοληπτική ικανότητα των επιχειρήσεων β) Φερεγγυότητα και συναλλακτική συμπεριφορά, ήτοι η συγκρότηση της προσωπικότητας και οι επιχειρηματικές δεξιότητες των φορέων, καθώς και η γνώση και η εμπειρία τους επί του αντικειμένου δραστηριότητάς τους που συντελούν ενισχυτικά στην πιστοληπτική διαβάθμιση των επιχειρήσεων, γ) Ικανότητα και εμπειρία φορέων, η ορθολογική διάρθρωση και λειτουργία του διοικητικού σχήματος και των υπηρεσιών, η ύπαρξη προγραμματισμού και η χρησιμοποίηση σύγχρονων μεθόδων αναπτύξεως των δραστηριοτήτων, δ) Διοίκηση – Οργάνωση – Διάδοχος Κατάσταση, τα οποία σχετίζονται με την επαρκή στελέχωση, την εξειδίκευση και τη συνεχή επαγγελματική ενημέρωση του προσωπικού, σε συνδυασμό με την καταλληλότητα και τον εκσυγχρονισμό του εξοπλισμού (ιδιαίτερως σε κλάδους αιχμής), ε) Στελέχωση και Τεχνολογικό επίπεδο. Αναλυτικότερα, οι εξαρτήσεις επιχειρήσεων από μοναδικούς προμηθευτές ή πελάτες εμπεριέχουν κινδύνους που μπορεί να προκύψουν σε περίπτωση διακοπής των σχέσεων αυτών, για τον λόγο αυτό, παρακολουθούνται και σταθμίζονται κατά την αξιολόγηση της πιστοληπτικής ικανότητας των πιστούχων. Εκτός από την ανάλυση των ποσοτικών και ποιοτικών δεδομένων των επιχειρήσεων, για την ολοκληρωμένη αξιολόγηση της πιστοληπτικής ικανότητάς τους συνεκτιμώνται: Ο κλάδος δραστηριοποίησεως της επιχειρήσεως και οι προοπτικές εξελίξεώς του (κορεσμένος, σε κρίση παροδική ή μόνιμη, επάρκεια πρώτων υλών και εμπορευμάτων κ.λπ.), οι σχετικές συνθήκες ανταγωνισμού και η ικανότητα αντιμετώπισεώς τους από την επιχείρηση, οι γενικότερες συνθήκες της αγοράς, αλλά και οι διεθνείς εξελίξεις που επηρεάζουν την πορεία και την ανάπτυξη των επιχειρήσεων.

25. Επειδή, βάσει των ανωτέρω εκτεθέντων, προκύπτει εναργώς ότι η αξιολόγηση της πιστοληπτικής ικανότητας των οικονομικών φορέων, νομικών ή φυσικών προσώπων, διενεργείται βάσει συγκεκριμένων και ορισθέντων

Αριθμός απόφασης: 561/2018

πιστωτικών κριτηρίων στο πλαίσιο αξιολόγησης, ελέγχου και στάθμισης και λαμβάνοντας υπόψη την επίτευξη της απαιτούμενης αποδοτικότητας για τα πιστωτικά ιδρύματα, σε συνάρτηση με τον εκάστοτε αναλαμβανόμενο κίνδυνο. Εν προκειμένω, στην προσκομισθείσα με αριθ. πρωτ. 413/19.04.2018 βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας εκδόσεως της Εθνικής Τράπεζας αναγράφεται ρητώς ότι *«η τράπεζα έχει εγκρίνει υπέρ της εταιρίας, σύμφωνα με τους όρους και τις προϋποθέσεις που έχει καθορίσει, πιστοδοτικό πλαίσιο το οποίο καλύπτει το 30% του προϋπολογισμού του έργου με ΦΠΑ, ήτοι 256.000,00 ευρώ ως εξής : σε όριο πιστοδότησης για χρηματοδοτήσεις Κ/Κ και σε έκδοση Ε/Ε Α', Β' και Γ' κατηγορίας»*, ήτοι γίνεται αντιληπτό ότι επί τη βάση ήδη υποβληθέντος αιτήματος που απεύθυνε η παρεμβαίνουσα προς την Εθνική Τράπεζα, στο πλαίσιο της ευρύτερης συνεργασίας μεταξύ τους, η τράπεζα ενέκρινε το αίτημα τούτο με αποτέλεσμα, ως βεβαιώνεται εν προκειμένω, να υπάρχει στη διάθεση της παρεμβαίνουσας εταιρίας πιστοδοτικό πλαίσιο που καλύπτει το 30% του προϋπολογισμού του έργου με ΦΠΑ, ήτοι 256.000,00 ευρώ (754.704,54 ευρώ προϋπολογισθείσα αξία Τμήματος Δ χωρίς ΦΠΑ \times 30% = 226.411,36 ευρώ, άλλως 754.704,54 ευρώ προϋπολογισθείσα αξία Τμήματος Δ χωρίς ΦΠΑ + 98.111,59 ΦΠΑ 13% = 852.816,13 ευρώ \times 30% = 255.844,83 ευρώ) και το οποίο αφορά τόσο σε χρηματοδότηση για Κεφάλαιο Κίνησης όσο και σε έκδοση Εγγυητικών Επιστολών κατηγοριών Α', Β' και Γ'. Εν συνεχεία, στην ίδια ως άνω βεβαίωση αναφέρεται ότι : *«σε περίπτωση που η εταιρία υποβάλει αίτημα χρηματοδότησης βάσει του ανωτέρω έργου, η τράπεζα προτίθεται να το εξετάσει με βάση τα εκάστοτε τραπεζικά κριτήρια, τους ισχύοντες νομισματοπιστωτικούς κανόνες, την οικονομική κατάσταση και τις προοπτικές της εταιρίας κατά το χρόνο της υποβολής του χωρίς να αναλαμβάνει με την παρούσα οποιαδήποτε δέσμευση ικανοποίησής του»*, αναφορά η οποία έχει προδιατυπωμένο περιεχόμενο και εμπεριέχεται κατά τη συνήθη πρακτική των τραπεζών σε τέτοιου είδους βεβαιώσεις, και η οποία, κατά τα διδάγματα της κοινής πείρας και λογικής αλλά και κατά τη συνήθη τραπεζική πολιτική και πρακτική τραπεζικών συναλλαγών, δεν αφορά στο ήδη εγκεκριμένο πιστοδοτικό πλαίσιο για το ποσό των 256.000,00 ευρώ υπέρ της εταιρίας, αλλά στη

Αριθμός απόφασης: 561/2018

δυνατότητα κάλυψης τυχόν περαιτέρω ανάγκης χρηματοδότησης της εταιρίας για το ίδιο έργο. Συνεπώς, αβάσιμα προβάλλεται από την προσφεύγουσα ότι από την προσκομισθείσα εκ νέου βεβαίωση δεν προκύπτει σαφώς η δυνατότητα χρηματοδότησης της παρεμβαίνουσας για το οριζόμενο κατά τη διακήρυξη ποσό, καθότι από το περιεχόμενο του εν λόγω εγγράφου ρητά βεβαιώνεται η εκ μέρους της Εθνικής Τράπεζας χρηματοδότηση της παρεμβαίνουσας για ποσό που καλύπτει το 30% της προϋπολογισθείσας αξίας του προσφερόμενου είδους, το οποίο ποσό ανέρχεται στα 256.000,00 ευρώ (συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ) και αφορά τόσο σε χρηματοδότηση για Κεφάλαιο Κίνησης όσο και σε έκδοση Εγγυητικών Επιστολών κατηγοριών Α', Β' και Γ', αντίστοιχα δε γίνεται δεκτός ως βάσιμος ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι η από 19.04.2018 βεβαίωση είναι σαφής και ορισμένη κατά το περιεχόμενό της από το οποίο δεν προκύπτει καμία αμφιβολία σχετικά με την πιστοληπτική της ικανότητα για ποσό τουλάχιστον ίσο με το 30% της προϋπολογισθείσας δαπάνης του προσφερόμενου είδους. Ενόψει των ανωτέρω, η προσφεύγουσα θα μπορούσε βάσιμα να ισχυριστεί ότι η παρεμβαίνουσα δεν αποδεικνύει επαρκώς και σύμφωνα με τους όρους της υπόψη διακήρυξης την πιστοληπτική της ικανότητα, σε περίπτωση που από το περιεχόμενο της εν λόγω βεβαίωσης προέκυπτε ότι η τράπεζα συνεργάζεται με την παρεμβαίνουσα και θα εξετάσει αίτημα χρηματοδότησης σε ποσό που αντιστοιχεί στο 30% της προϋπολογισθείσας δαπάνης του προσφερόμενου είδους, περίπτωση η οποία εν προκειμένω δεν συντρέχει καθώς με την από 19.04.2018 βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας της παρεμβαίνουσας διατυπώνεται ρητώς ότι το ποσό αυτό έχει ήδη εγκριθεί και βρίσκεται στη διάθεσή της.

26. Επειδή, κατά τα ως άνω διαλαμβανόμενα, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως νόμω και ουσία αβάσιμη.

27. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 217761150958

Αριθμός απόφασης: 561/2018

0806 0073) ποσού 3.773,53 €, θα πρέπει να καταπέσει, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου ποσού 3.773,53 ευρώ

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη στις 09 Ιουλίου 2018 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 19 Ιουλίου 2018.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης

Γεωργία Παν. Ντεμερούκα