

Η
ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ
7ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 15 Νοεμβρίου 2018 με την εξής σύνθεση: Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Πρόεδρος, Δήμητρα Μπαχτσεβανίδου, Εισηγήτρια και Χρυσάνθη Ζαράρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 25.10.2018 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1107/26.10.2018 της προσφεύγουσας εταιρείας με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής προσφεύγουσα), που εδρεύει στην Καλλιθέα Αττικής, επί της οδού Ελευθερίου Βενιζέλου, αριθμ. 135 – 137, νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της 5ης Υγειονομικής Περιφέρειας Θεσσαλίας και Στερεάς Ελλάδας (εφεξής αναθέτουσα αρχή) και

Κατά της παρεμβαίνουσας ατομικής επιχείρησης με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «Harris Security», που εδρεύει στην Ελευσίνα Αττικής, επί της οδού Σύρμαλη, αριθμ. 37 - 39, νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την Προδικαστική Προσφυγή, η προσφεύγουσα επιδιώκει, όπως ακυρωθεί, άλλως ανακληθεί ή τροποποιηθεί η υπ' αριθμ. 59971/15.10.2018 Απόφαση του Διοικητή της αναθέτουσας αρχής (ΑΔΑ: ΩΖ3Ρ469Η2Γ – Ω9Υ) με θέμα «Απόφαση έγκρισης πρακτικού αξιολόγησης και αποσφράγισης του διαγωνισμού «Υπηρεσίες Φύλαξης», για την κάλυψη των αναγκών της 5^{ης} Υγειονομικής Περιφέρειας Θεσσαλίας & Στερεάς Ελλάδας» (εφεξής προσβαλλόμενη απόφαση), με την οποία εγκρίθηκε το από 12.10.2018 πρακτικό της επιτροπής αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών στο πλαίσιο του ηλεκτρονικού δημόσιου ανοικτού κάτω των ορίων

Διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου «ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΦΥΛΑΞΗΣ (79713000 – 5)», για τις Αποκεντρωμένες Μονάδες της 5^{ης} Υγειονομικής Περιφέρειας Θεσσαλίας και Στερεάς Ελλάδας, προϋπολογισμού €216.000,00 συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α 24%, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής, για ένα έτος (αρ. πρωτ. 47/04.09.2018 Διακήρυξη, Συστημικός αριθμός ΕΣΗΔΗΣ: 63395,1) (εφεξής Διαγωνισμός).

Με την Παρέμβαση, η παρεμβαίνουσα εταιρεία επιδιώκει, όπως απορριφθεί καθ' ολοκληρία η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή και διατηρηθεί η ισχύς της προσβαλλόμενης πράξης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Δήμητρα Μπαχτσεβανίδου.

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο**

1. Επειδή, για την άσκηση της ανωτέρω Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει προσκομιστεί, ελεγχθεί και δεσμευτεί το υπ' αριθμ. 24108701995812240044, ποσού οκτακοσίων εβδομήντα πέντε ευρώ (€ 875,00) αναλογούν e-Παράβολο υπέρ Ελληνικού Δημοσίου, σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 (Α' 147) και 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της ΑΕΠΠ» (Α' 64) (εφεξής Κανονισμός).

2. Επειδή, η προσφεύγουσα άσκησε την από 25.10.2018 Προδικαστική Προσφυγή της (Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ/1107/26.10.2018) με χρήση του τυποποιημένου εντύπου της Α.Ε.Π.Π, όπως προβλέπεται από τα άρθρα 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 του Κανονισμού.

3. Επειδή, η ως άνω Προδικαστική Προσφυγή στρέφεται κατά απόφασης που εκδόθηκε στο πλαίσιο ηλεκτρονικού, δημόσιου, ανοικτού, κάτω των ορίων Διαγωνισμού, συνολικού προϋπολογισμού €216.000,00 συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α 24%, ανώτερου του ορίου που θεσπίζεται στο άρθρο 345 του Ν. 4412/2016 για την καθ' ύλην αρμοδιότητα της Α.Ε.Π.Π, 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 του Ν. 4487/2017 (Α' 116), δεδομένου ότι η αντίστοιχη διαγωνιστική διαδικασία εκκίνησε μετά τις 26.06.2017.

4. Επειδή, εμπρόθεσμα η προσφεύγουσα προσβάλλει την ως άνω απόφαση, καθόσον η κατ' αυτής Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α), 362 παρ. 1 περ. (α) του Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α) του Κανονισμού. Ειδικότερα, η προσβαλλόμενη απόφαση αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 15.10.2018, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς, ενώ η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα, αναρτώμενη στον ως άνω ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την 25η.10.2018 και κοινοποιούμενη στην Α.Ε.Π.Π. με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στις 26.10.2018.

5. Επειδή, η προσφεύγουσα έχει άμεσο, προσωπικό και ενεστώως έννομο συμφέρον για την άσκηση της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής, καθώς δραστηριοποιείται στον τομέα που αποτελεί το αντικείμενο της υπό ανάθεση υπηρεσίας (υπηρεσίες φύλαξης) και έχει υποβάλει την Προσφορά με αριθμό 112226 στον υπόψη Διαγωνισμό. Υφίσταται δε δυσχερώς επανορθώσιμη βλάβη, κατά το άρθρο 360 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, επειδή με την προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. 59971/15.10.2018 Απόφαση του Διοικητή της αναθέτουσας αρχής, κατ' αποδοχή του από 12.10.2018 πρακτικού της επιτροπής αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών στο πλαίσιο του

υπόψη Διαγωνισμού, έγινε αποδεκτή και η Προσφορά με αριθμό 112450 της συμμετέχουσας ατομικής επιχείρησης «...», μολονότι, όπως ισχυρίζεται, παραβιάζει επί ποινή αποκλεισμού απαιτήσεις της οικείας Διακήρυξης, καθώς και την νομοθεσία που την διέπει.

6. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 7 του ΠΔ 39/2017, η ασκηθείσα παρέμβαση κατατέθηκε εμπρόθεσμα στις 08.11.2018 στον διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.) και κοινοποιήθηκε στις 09.11.2018 στην Α.Ε.Π.Π με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου σκοπεύει δε στην απόρριψη της κρινόμενης Προδικαστικής Προσφυγής και στη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης, η παρεμβαίνουσα δε έχει προφανές έννομο συμφέρον από την απόρριψη της Προδικαστικής Προσφυγής, αφού συμμετέχει στον υπό κρίση Διαγωνισμό και προσδοκά εύλογα την ανάθεση της συγκεκριμένης σύμβασης, ενώ σαφώς υφίσταται βλάβη από τον επιχειρούμενο αποκλεισμό της από τα επόμενα στάδια της επίμαχης διαγωνιστικής διαδικασίας. Επομένως, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή και η Παρέμβαση πρέπει να γίνουν τυπικά δεκτές και να εξεταστούν περαιτέρω κατ' ουσία.

7. Επειδή, στο άρθρο 18 «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων» (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), παρ. 1 του Ν. 4412/2016, ορίζεται ότι: *«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. [...].»*

8. Επειδή, στο άρθρο 53 «Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης», παρ. 1 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: *«1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει*

να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών».

9. Επειδή, στο άρθρο 73 (άρθρο 57 παράγραφοι 1 έως 6 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), παρ. 2 περ. (α) και (β) και παρ. 6 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «Αποκλείεται από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης οποιοσδήποτε οικονομικός φορέας, εάν η αναθέτουσα αρχή:

α) γνωρίζει ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή/και

β) μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης.

Αν ο οικονομικός φορέας είναι Έλληνας πολίτης ή έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα, οι υποχρεώσεις του που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης καλύπτουν τόσο την κύρια όσο και την επικουρική ασφάλιση.

Η παρούσα παράγραφος παύει να εφαρμόζεται όταν ο οικονομικός φορέας εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του είτε καταβάλλοντας τους φόρους ή τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης που οφείλει, συμπεριλαμβανομένων, κατά περίπτωση, των δεδουλευμένων τόκων ή των προστίμων είτε υπαγόμενος σε δεσμευτικό διακανονισμό για την καταβολή τους. [...]

6. Σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, οι αναθέτουσες αρχές αποκλείουν έναν οικονομικό φορέα, όταν αποδεικνύεται ότι αυτός βρίσκεται λόγω πράξεων ή παραλείψεων αυτού είτε πριν είτε κατά τη διαδικασία, σε μία από τις περιπτώσεις των παραγράφων 1 και 2. Σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποκλείουν οικονομικό φορέα, όταν αποδεικνύεται ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας βρίσκεται λόγω πράξεων ή

παραλείψουν αυτού είτε πριν είτε κατά τη διάρκεια της διαδικασίας ανάθεσης, σε μία από τις περιπτώσεις της παρ. 4».

10. Επειδή, στο άρθρο 75 «Κριτήρια επιλογής» (άρθρο 58 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), παρ. 1 και 2 Ν. 4412/2016, ορίζεται ότι: «1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν:

- α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας,
- β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια,
- γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα.

Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 4. Οι αναθέτουσες αρχές περιορίζουν τις όποιες απαιτήσεις συμμετοχής σε εκείνες που είναι απαραίτητες ώστε να διασφαλίζεται ότι ο υποψήφιος ή ο προσφέρων διαθέτει τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις, τις χρηματοοικονομικές δυνατότητες, καθώς και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Όλες οι απαιτήσεις σχετίζονται και είναι ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης.

2. Όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος - μέλος εγκατάστασής τους, όπως περιγράφεται στο Παράρτημα ΧΙ του Προσαρτήματος Α' ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα αυτό.

Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων υπηρεσιών, εφόσον οι οικονομικοί φορείς πρέπει να διαθέτουν ειδική έγκριση ή να είναι μέλη συγκεκριμένου οργανισμού για να μπορούν να παράσχουν τη σχετική υπηρεσία στη χώρα καταγωγής τους, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να τους ζητεί να αποδείξουν ότι διαθέτουν την έγκριση αυτή ή ότι είναι μέλη του εν λόγω οργανισμού.

Με απόφαση του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων που εκδίδεται μετά από γνώμη του Τεχνικού Επιμελητηρίου Ελλάδος ή με κοινή απόφαση του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων και του κατά περίπτωση

αρμόδιου Υπουργού, που εκδίδεται μετά από γνώμη επιτροπής που συστήνουν και στην οποία εκπροσωπούνται τα οικεία επαγγελματικά επιμελητήρια, προσδιορίζεται το αντικείμενο κάθε κατηγορίας μελέτης του Παραρτήματος Ι του Προσαρτήματος Γ'. Με την ίδια απόφαση καθορίζεται η αντιστοιχία κάθε κατηγορίας μελέτης με το επιστημονικό πεδίο απασχόλησης των εγγεγραμμένων στο «Μητρώο Μελετητών», καθώς και στο «Μητρώο Γραφείων Μελετών» του Παραρτήματος ΧΙ του Προσαρτήματος Α', σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, με γνώμονα την εφαρμογή του Κανονισμού ΕΚ 2195/2002. Με όμοια απόφαση μπορούν να διαιρούνται ή ενοποιοούνται εν γένει οι παραπάνω κατηγορίες. [...]

11. Επειδή, στο άρθρο 79 «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης» (άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) του Ν. 4412/2016, ορίζεται ότι: «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), 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 δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις:

- α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν,
- β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77
- γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84. [...]

2. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση του ν. 1599/1986 (Α'75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη,

επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις:

α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλειστούν,

β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77,

γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84 και

δ) εφόσον η εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεση σύμβασης υπερβαίνει το ένα εκατομμύριο (1.000.000) ευρώ εκτός ΦΠΑ, ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005 (Α` 30).

Τα δεύτερο έως πέμπτο εδάφια της παραγράφου 1 εφαρμόζονται αναλόγως και στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων [...]

4. Για τις συμβάσεις κάτω των ορίων, η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53, μπορεί να εκδίδει αντίστοιχο τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης, όπου απαιτείται, κατά τις διατάξεις του παρόντος. Μέχρι την έκδοση του τυποποιημένου εντύπου του προηγούμενου εδαφίου, γίνεται δεκτή υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986 [...]

6. Κατά παρέκκλιση της παρ. 5, οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής.

Κατά παρέκκλιση της παρ. 5, οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση ή συνάψει τη συμφωνία-πλαίσιο, διαθέτει ήδη τα δικαιολογητικά αυτά.

Για τον σκοπό του πρώτου εδαφίου, η Γενική Δ/ση Μεταρρυθμιστικής Πολιτικής και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης του Υπουργείου Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης και οι αρμόδιοι φορείς τήρησης των βάσεων δεδομένων,

διασφαλίζουν ότι οι βάσεις δεδομένων, οι οποίες περιέχουν σχετικές πληροφορίες για τους οικονομικούς φορείς και μπορούν να χρησιμοποιούνται από τις αναθέτουσες αρχές, μπορούν επίσης να χρησιμοποιούνται υπό τις ίδιους όρους από τις αναθέτουσες αρχές άλλων κρατών-μελών [...]».

12. Επειδή, στο άρθρο 83 «Επίσημοι κατάλογοι εγκεκριμένων οικονομικών φορέων και πιστοποίηση από οργανισμούς δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου» (άρθρο 64 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) παρ. 1, 2, 3 και 4 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Η λειτουργία όλων των επίσημων καταλόγων εγκεκριμένων εργοληπτών, προμηθευτών ή παρόχων υπηρεσιών, συμπεριλαμβανομένων των μελετητών, που προβλέπονται από τις εκάστοτε ισχύουσες εθνικές διατάξεις ή/και η πιστοποίηση από οργανισμούς πιστοποίησης που συμμορφώνονται με τα ευρωπαϊκά πρότυπα πιστοποίησης, κατά την έννοια του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α', διέπεται από τις διατάξεις του παρόντος άρθρου. [...]

2. Οι προϋποθέσεις εγγραφής στους επίσημους καταλόγους εγκεκριμένων εργοληπτών, προμηθευτών ή παρόχων υπηρεσιών, καθώς και οι προϋποθέσεις που αφορούν την έκδοση πιστοποιητικών από οργανισμούς πιστοποίησης που συμμορφώνονται με τα ευρωπαϊκά πρότυπα πιστοποίησης, κατά την έννοια του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α', προσαρμόζονται στις διατάξεις των άρθρων 73 έως 83. [...] Σε αυτές τις περιπτώσεις, οι εν λόγω οικονομικοί φορείς αποδεικνύουν στην αρχή που συντάσσει τον επίσημο κατάλογο ότι θα έχουν στη διάθεσή τους αυτούς τους πόρους καθ' όλη τη διάρκεια ισχύος του πιστοποιητικού, που πιστοποιεί την εγγραφή τους στον επίσημο κατάλογο και ότι οι εν λόγω συμμετέχοντες στην ένωση συνεχίζουν να πληρούν, κατά το ίδιο διάστημα, τις απαιτήσεις ποιοτικής επιλογής, τις οποίες καλύπτει ο επίσημος κατάλογος ή το πιστοποιητικό που επικαλούνται οι φορείς αυτοί για την εγγραφή τους.

3. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους ή διαθέτουν πιστοποιητικό μπορούν, για την εκάστοτε σύμβαση, να προσκομίζουν στις αναθέτουσες αρχές πιστοποιητικό εγγραφής εκδιδόμενο από την αρμόδια αρχή ή το πιστοποιητικό που εκδίδεται από τον αρμόδιο οργανισμό πιστοποίησης.

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

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

13. Επειδή, στο άρθρο 91 («Λόγοι απόρριψης προσφορών») παρ. 1, περ. (α) και (β) του Ν. 4412/2016, ορίζεται 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».

14. Επειδή, στο άρθρο 93 («Περιεχόμενο φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής») του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «Ο ξεχωριστός σφραγισμένος φάκελος, με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» περιέχει:

α) στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης άνω των ορίων, το ΕΕΕΣ του άρθρου 79 και την εγγύηση συμμετοχής, κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 72 και

β) στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης κάτω των ορίων:

αα) υπεύθυνη δήλωση κατά τα προβλεπόμενα στην παρ. 2 του άρθρου 79,

ββ) εγγύηση συμμετοχής, κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 72 [...].».

15. Επειδή, στο άρθρο 102 «Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών» (άρθρο 56 παρ. 3 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) του Ν. 4412/2016, ορίζεται 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 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 σσωνος 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.».

16. Επειδή, στο Παράρτημα Β' – Συμπληρωματικοί Γενικοί Όροι Ανοικτού Διαγωνισμού στο άρθρο 1.2.1 («Περιέχομενα (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής – τεχνική προσφορά») της Διακήρυξης (σελ. 7), ορίζεται ότι: «Στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική προσφορά» υποβάλλονται η εγγύηση συμμετοχής, και όλα τα απαιτούμενα κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς δικαιολογητικά καθώς και τα ΤΕΧΝΙΚΑ ΣΤΟΙΧΕΙΑ της προσφοράς.

Συγκεκριμένα, στον προαναφερόμενο (υπο)φάκελο περιλαμβάνονται:

Δικαιολογητικά Συμμετοχής:

Οι προσφέροντες υποβάλουν ηλεκτρονικά μαζί με την προσφορά τους, εγκαίρως και προσηκόντως, επί ποινή αποκλεισμού, τα εξής δικαιολογητικά, σε μορφή αρχείου .pdf σύμφωνα με τα άρθρο 79 παρ. 2 και 93 περ. β του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 11 της ΥΑ Π11/2390/13 «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)», όπως αναλυτικά περιγράφονται κατωτέρω:

[...]

ΤΥΠΟΠΟΙΗΜΕΝΟ ΕΝΤΥΠΟ ΥΠΕΥΘΥΝΗΣ ΔΗΛΩΣΗΣ (ΤΕΥΔ) του αρ. 79 του Ν. 4412/2016 το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν

δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο υποψήφιος οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις:

- α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 του Ν.4412/2016 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλειστούν,
- β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής του άρθρου 75 του Ν.4412/2016 και σύμφωνα με τα οριζόμενα στη παρ.5.2. & 5.3. του παρόντος παραρτήματος. [...]

17. Επειδή, στο Παράρτημα Β' – Συμπληρωματικοί Γενικοί Όροι Ανοικτού Διαγωνισμού στο άρθρο 5 («Δικαιολογητικά για την κατακύρωση») της Διακήρυξης (σελ. 15), ορίζεται ότι: «3. Πιστοποιητικό που εκδίδεται από αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, από το οποίο να προκύπτει ότι κατά την ημερομηνία της ως άνω ειδοποίησης, είναι ενήμεροι ως προς τις υποχρεώσεις τους που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης (κύριας και επικουρικής) καθώς και ως προς τις φορολογικές υποχρεώσεις τους.».

18. Επειδή, στο Παράρτημα Η' – Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) της Διακήρυξης (σελ. 31 - 33), ορίζεται ότι: «Οδηγίες Α. Γενικές οδηγίες και τρόπος διάθεσης του ΤΕΥΔ. Οι προσφορές σε ανοικτές διαδικασίες και οι αιτήσεις συμμετοχής σε κλειστές διαδικασίες, ανταγωνιστικές διαδικασίες με διαπραγμάτευση, ανταγωνιστικούς διαλόγους ή συμπράξεις καινοτομίας πρέπει να συνοδεύονται υποχρεωτικά από το ΤΕΥΔ, το οποίο θα έχουν συμπληρώσει οι οικονομικοί φορείς προκειμένου να παράσχουν τις απαιτούμενες πληροφορίες. Ο προσφέρων στον οποίο πρόκειται να ανατεθεί η σύμβαση, θα πρέπει να παρέχει επικαιροποιημένα τα σχετικά πιστοποιητικά και δικαιολογητικά.

1) Κατά την προετοιμασία των εγγράφων της σύμβασης, για κάθε μία διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης, οι αναθέτουσες αρχές και οι αναθέτοντες φορείς πρέπει να δηλώνουν στην προκήρυξη διαγωνισμού, στα έγγραφα της σύμβασης που αναφέρονται στην προκήρυξη διαγωνισμού ή στην πρόσκληση εκδήλωσης ενδιαφέροντος, ποιες πληροφορίες θα ζητηθούν από τους οικονομικούς φορείς, συμπεριλαμβανομένης ρητής δήλωσης σχετικά με το αν οι πληροφορίες που

ορίζονται στα μέρη II και III πρέπει ή δεν πρέπει να παρέχονται για υπερβολάβους στις ικανότητες των οποίων δεν στηρίζεται ο οικονομικός φορέας.

2) Οι αναθέτουσες αρχές ή οι αναθέτοντες φορείς μπορούν να επιλέξουν να περιορίσουν τις απαιτούμενες πληροφορίες σχετικά με τα κριτήρια επιλογής σε μία και μόνο ερώτηση, αν δηλαδή οι οικονομικοί φορείς πληρούν όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής (ναι ή όχι). Ενώ ενδέχεται στη συνέχεια να ζητηθούν περαιτέρω πληροφορίες και/ή τεκμηρίωση.

3) Η αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας μπορεί να ζητεί από κάθε προσφέροντα ή υποψήφιο, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλει όλα ή ορισμένα από τα απαιτούμενα πιστοποιητικά και δικαιολογητικά, όποτε αυτό κριθεί απαραίτητο για να διασφαλιστεί η ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας.

4) Το ΤΕΥΔ διατίθεται σε επεξεργάσιμη μορφή στην ιστοσελίδα της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ www.eaadhsy.gr και www.hsppa.gr. Οι αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς προσαρμόζουν το ΤΕΥΔ σύμφωνα με τους όρους της εκάστοτε προκήρυξης διαγωνισμού, των εγγράφων της σύμβασης που αναφέρονται στην προκήρυξη διαγωνισμού ή στην πρόσκληση εκδήλωσης ενδιαφέροντος. Στη συνέχεια, το ΤΕΥΔ το οποίο αποτελεί έγγραφο της σύμβασης και αναπόσπαστο τμήμα αυτής, διατίθεται από την αναθέτουσα αρχή/αναθέτοντα φορέα προς τους οικονομικούς φορείς οι οποίοι συμπληρώνουν και διαβιβάζουν το ΤΕΥΔ στην αναθέτουσα αρχή/αναθέτων φορέα σε ηλεκτρονική ή/και κατά περίπτωση σε έντυπη μορφή.

B. Οδηγίες συμπλήρωσης προς οικονομικούς φορείς

1) Στις περιπτώσεις όπου η προς σύναψη σύμβαση υποδιαιρείται σε τμήματα και τα κριτήρια επιλογής ποικίλλουν από τμήμα σε τμήμα, πρέπει να συμπληρώνεται ένα ΤΕΥΔ για κάθε τμήμα (ή ομάδα τμημάτων με τα ίδια κριτήρια επιλογής).

2) Ένας οικονομικός φορέας που συμμετέχει μόνος του (αυτοτελώς) και ο οποίος δεν στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, προκειμένου να ανταποκριθεί στα κριτήρια επιλογής, συμπληρώνει ένα ΤΕΥΔ. 3) Ένας οικονομικός φορέας που συμμετέχει μόνος του, αλλά στηρίζεται στις ικανότητες ενός ή περισσότερων άλλων οικονομικών φορέων, οφείλει να υποβάλλει χωριστό/ά ΤΕΥΔ (Μέρος II Γ) διασφαλίζοντας ότι η αναθέτουσα αρχή θα λάβει το δικό του ΤΕΥΔ μαζί με

χωριστό/ά ΤΕΥΔ όπου παρατίθενται οι σχετικές πληροφορίες των ενοτήτων Α και Β του Μέρους ΙΙ για κάθε έναν από τους οικονομικούς φορείς στις ικανότητες των οποίων στηρίζεται. Επίσης θα πρέπει να συμπεριληφθούν και οι πληροφορίες που απαιτούνται σύμφωνα με το Μέρος ΙV και τυχόν το Μέρος V, εφόσον είναι σχετικές με την ειδική ικανότητα ή ικανότητες στις οποίες στηρίζεται ο οικονομικός φορέας, ομοίως για καθένα από αυτούς.

4) Όταν σε μια διαδικασία ανάθεσης συμμετέχουν οικονομικοί φορείς υπό τη μορφή ένωσης ή κοινοπραξίας πρέπει να κατατίθεται για κάθε μέλος της ένωσης ή κοινοπραξίας, χωριστό ΤΕΥΔ, στο οποίο παρατίθενται οι πληροφορίες που απαιτούνται σύμφωνα με τα μέρη ΙΙ έως V [...]

Γ. Δικαιολογητικά

1) Όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να λάβει τα σχετικά δικαιολογητικά απευθείας με πρόσβαση σε βάση δεδομένων, το ΤΕΥΔ περιέχει επίσης τις πληροφορίες που απαιτούνται για τον συγκεκριμένο σκοπό, όπως την ηλεκτρονική διεύθυνση της βάσης δεδομένων, τυχόν δεδομένα αναγνώρισης και, κατά περίπτωση, την απαραίτητη δήλωση συναίνεσης.

2) Στο ΤΕΥΔ προσδιορίζεται η δημόσια αρχή ή το τρίτο μέρος που είναι υπεύθυνο για την έκδοση των σχετικών δικαιολογητικών και περιλαμβάνει επίσημη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση, εφόσον του ζητηθεί και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά.

3) Η υποχρέωση των αναθετουσών αρχών και των αναθετόντων φορέων να λαμβάνουν τη σχετική τεκμηρίωση απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων η οποία διατίθεται δωρεάν ισχύει επίσης και όταν οι πληροφορίες που ζητούνται αρχικά σχετικά με τα κριτήρια επιλογής περιορίζονται σε μια απάντηση ναι ή όχι. Συνεπώς, εφόσον ζητείται τέτοιου είδους ηλεκτρονική τεκμηρίωση, οι οικονομικοί φορείς θα παρέχουν στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα τις απαραίτητες πληροφορίες για τη λήψη της σχετικής τεκμηρίωσης κατά τον έλεγχο των κριτηρίων επιλογής αντί απευθείας στο ΤΕΥΔ. 4) Εάν ένα απόσπασμα από το σχετικό μητρώο, για παράδειγμα ποινικό μητρώο, είναι διαθέσιμο σε ηλεκτρονική μορφή στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα, ο οικονομικός φορέας μπορεί να δηλώνει πού βρίσκονται οι πληροφορίες (δηλαδή,

την ονομασία του αποθετηρίου, τη διαδικτυακή διεύθυνση, τα στοιχεία του φακέλου ή του αρχείου κ.λπ.), ούτως ώστε η αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας να μπορεί να ανακτήσει τις εν λόγω πληροφορίες. Αναφέροντας αυτές τις πληροφορίες ο οικονομικός φορέας συμφωνεί ότι η αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας μπορεί να ανακτήσει τη σχετική τεκμηρίωση βάσει των διατάξεων του ν.2472/1997 (ΦΕΚ 50/Α) σχετικά με την επεξεργασία δεδομένων προσωπικού χαρακτήρα, και ιδίως ειδικών κατηγοριών δεδομένων, όπως σχετικές με παραβάσεις, ποινικές καταδίκες ή μέτρα ασφαλείας.

5) Σύμφωνα με το άρθρο 83 “Επίσημοι κατάλογοι εγκεκριμένων οικονομικών φορέων και πιστοποίηση από Οργανισμούς δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου”, οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους εγκεκριμένων οικονομικών φορέων ή διαθέτουν σχετική πιστοποίηση από οργανισμούς δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου μπορούν, όσον αφορά τις πληροφορίες που απαιτούνται σύμφωνα με τα μέρη III έως V, να υποβάλλουν στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα το πιστοποιητικό εγγραφής που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή ή το πιστοποιητικό που εκδίδεται από τον αρμόδιο οργανισμό πιστοποίησης [...]».

19. Επειδή, την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων διέπει η αρχή του υγιούς και ανόθευτου ανταγωνισμού, ο οποίος και μόνον αυτός, διασφαλίζει την προστασία των συμφερόντων της αναθέτουσας αρχής, επιτρέποντας την προμήθεια αγαθών, υπηρεσιών και έργων με τους βέλτιστους ποιοτικά και οικονομικά όρους. Η εν λόγω θεμελιώδης αρχή ισχύει, τόσο στο επίπεδο της αναθέτουσας αρχής, όσο και μεταξύ των συμμετεχόντων (σε δημόσιο διαγωνισμό) οικονομικών φορέων (ΔΕΕ, Αποφάσεις της 27.11.2001, Υποθέσεις C-285/99 και C-286/99, Impresa Lombardini SPA και Mantovani, σκέψη 76 • ΔΕΕ Απόφαση της 14.02.2008, Υπόθεση C-450/06, Varec SA κατά État belge, σκέψη 35 • ΔΕΕ Απόφαση της 21.02.2008, Υπόθεση C-412/04, Επιτροπή κατά Ιταλίας, σκέψη 2 • ΔΕΕ Απόφαση της 19.05.2009, Υπόθεση C-538/07 Assitur Srl, σκέψεις 25 και 26 • ΔΕΕ, Απόφαση της 19.04.2012, Υπόθεση C-549/10, Tomra Systems

ASA, Tomra Europe AS κλπ κατά Ευρωπαϊκής Επιτροπής, σκέψεις 17 και επόμε.).

20. Επειδή, η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, *Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta*, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, *Επιτροπή κατά Δανίας*, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, *SIAC Construction*, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, *Μηχανική*, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, *MT Højgaard και Züblin*, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, *Universale-Bau*, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

21. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ. C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 25 και

απόφαση *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, 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* ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 27).

22. Επειδή, 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 που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

23. Επειδή, η αρχή της ίσης μεταχειρίσεως και η υποχρέωση διαφάνειας δεν επιτρέπουν τον αποκλεισμό οικονομικού φορέα από διαδικασία συνάψεως δημοσίας συμβάσεως, λόγω μη τηρήσεως από τον φορέα αυτόν υποχρεώσεως, η οποία δεν προκύπτει ρητώς από τα σχετικά με τη διαδικασία αυτή έγγραφα ή από την ισχύουσα εθνική νομοθεσία (βλ. απόφαση της 2ας Ιουνίου 2016, *Pizzo Pizzo* C-27/15 ECLI:EU:C:2016:404, σκέψη 51). Ομοίως, η διακήρυξη του διαγωνισμού δεν αρκεί να παραπέμπει γενικώς στη σχετική νομοθεσία, αλλά πρέπει να περιέχει ειδική ρήτρα περί υποβολής των σχετικών δικαιολογητικών (ΣΤΕ ΕΑ 79/2011).

24. Επειδή, οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (βλ. ΣΤΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (βλ. ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction 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). Περαιτέρω, όπως ομοίως παγίως έχει κριθεί από τη νομολογία, βάσει των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας και της διαφάνειας που διέπουν τη διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει μόνον τα αξιούμενα από την διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, και κατά συνέπεια, ανεξαρτήτως παντός άλλου, δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού για έγγραφα ή δικαιολογητικά μη απαιτούμενα από τη διακήρυξη (βλ. ΣΤΕ ΕΑ 18, 19/2011, 3703/2010, 1616, 254/2008, ΔΕφΑΘ (Ασφ) 318/2013). Εξάλλου, όπως παγίως έχει κριθεί η αρχή της ίσης μεταχειρίσεως και η υποχρέωση διαφάνειας απαγορεύουν στην αναθέτουσα αρχή να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους, οι οποίοι δεν προβλέπονται στην οικεία προκήρυξη (βλ. ΔΕΕ, C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 28, και απόφαση *Medipac-Καζαντζίδης*, C-6/05, EU:C:2007:337, σκέψη 54).

25. Επειδή, έτι περαιτέρω, έχει κριθεί (ΕλΣυν 524/2012 Τμ. VI) ότι η αναθέτουσα αρχή δεν μπορεί νομίμως να απορρίψει προσφορά που, σε κάθε περίπτωση, ανταποκρίνεται στις απαιτήσεις της διακήρυξης, στηριζόμενη σε λόγους, οι οποίοι δεν προβλέπονται στην εν λόγω διακήρυξη και προβάλλονται μετά την υποβολή της προσφοράς αυτής (ΣΤΕ ΕΑ 179/2009, 61/2011, υπόθ. C-6/05 ΔΕΚ, απόφ. της 14.6.2007).

26. Επειδή, περαιτέρω, η αρχή της ίσης μεταχειρίσεως και η υποχρέωση διαφάνειας δεν επιτρέπουν τον αποκλεισμό οικονομικού φορέα από διαδικασία συνάψεως δημοσίας συμβάσεως, λόγω μη τηρήσεως από τον φορέα αυτόν υποχρεώσεως, η οποία δεν προκύπτει ρητώς από τα σχετικά με τη διαδικασία αυτή έγγραφα ή από την ισχύουσα εθνική νομοθεσία, αλλά από ερμηνεία της εν λόγω νομοθεσίας και των εν λόγω εγγράφων, καθώς και από την εκ μέρους των εθνικών διοικητικών αρχών και των εθνικών δικαστηρίων συμπλήρωση των κενών των εγγράφων και της νομοθεσίας. Υπό τις περιστάσεις αυτές, οι αρχές της ίσης μεταχειρίσεως και της αναλογικότητας δεν αντίκεινται στην παροχή, από

την αναθέτουσα αρχή στον οικονομικό φορέα, της δυνατότητας θεραπείας της παραλείψεώς του και εκπληρώσεως της επίμαχης υποχρέωσης εντός προθεσμίας οριζόμενης από την αναθέτουσα αρχή (ΔΕΕ, Απόφαση της 02.06.2016, C-25/15 Υπόθεση Pippo Pizzo κατά CRGT srl, σκέψη 51).

27. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη 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, ΣτΕ 53/2011, ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007, 19/2005, 31/2003), 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). 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 Construcrtion Ltd*, σκέψεις 34 και 44· ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, σκέψη 54).

28. Επειδή, περαιτέρω οι διατάξεις της Διακήρυξης, οι οποίες διέπουν τον διαγωνισμό, περιέχουν ειδικές ρυθμίσεις που είναι υποχρεωτικά εφαρμοστέες και υπερισχύουν κάθε αντίθετης ρύθμισης (βλ. ΣτΕ 1502/2003, ΣτΕ ΕΑ 16/2005, 977/2004, ΔΕφΑΘ 2277/2014, ΔΕφΑΘ (αναστ.) 895/2012), ως ειδικότερες και αφορώσες τον συγκεκριμένο διαγωνισμό.

29. Επειδή, από τις διατάξεις της επίμαχης Διακήρυξης και του Ν. 4412/2016, ερμηνευόμενες ενόψει και της αρχής της τυπικότητας που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς, συνάγεται ότι η υποβολή των προβλεπόμενων από τις εν λόγω διατάξεις δικαιολογητικών συμμετοχής και των πρόσθετων

δικαιολογητικών που απαιτούνται από τη Διακήρυξη, η οποία (υποβολή) πρέπει να γίνεται «μαζί με την Προσφορά», αποτελεί ουσιώδη τυπική προϋπόθεση συμμετοχής σε αυτόν του ενδιαφερομένου. Παράβαση δε του ως άνω κανόνα εκ μέρους του συμμετέχοντος στον Διαγωνισμό, δηλαδή παράλειψη συνυποβολής με την Προσφορά των παραπάνω δικαιολογητικών, καθιστά την υποβληθείσα προσφορά απαράδεκτη και απορριπτή (ΣτΕ 2591/2010, 918/2011, 2454/2009, 1620/2008, 2660/2004, ΕΑ 342/2010, 422/2009, 1021/2008 κλπ). Επειδή, περαιτέρω, σύμφωνα με τις αρχές της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει μόνον τα αξιούμενα από τη Διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, και κατά συνέπεια, ανεξαρτήτως παντός άλλου, δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού για δικαιολογητικά μη απαιτούμενα από τη Διακήρυξη (ΣτΕ 18/2011, 19/2011, 3703/2010, 1616/2008, ΕΑ 254/2008 κλπ).

30. Επειδή, με την προσβαλλόμενη απόφαση κρίθηκαν (μετά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών) αποδεκτές οι προσφορές του προσφεύγοντος και της παρεμβαίνουσας και ως εκ τούτου, προκρίθηκαν στο επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας («άνοιγμα των οικονομικών προσφορών»). Ειδικότερα, στο από 12.10.2018 Πρακτικό της Επιτροπής αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών του Διαγωνισμού, το οποίο εγκρίθηκε με την προσβαλλόμενη απόφαση, η ως άνω Επιτροπή διαπίστωσε, μεταξύ άλλων, ότι:

«... 1. Η εταιρεία «...» κατέθεσε εγκαίρως και προσηκόντως όλα τα δικαιολογητικά συμμετοχής που απαιτούνται στην με αριθμ. 47/2018 διακήρυξη, ηλεκτρονικά και σε έντυπη μορφή και ως εκ τούτου η επιτροπή προτείνει την έγκριση της προσφοράς της εταιρείας και την συνέχιση της στο στάδιο της τεχνικής αξιολόγησης του διαγωνισμού.

2. Η εταιρεία «...» κατέθεσε εγκαίρως και προσηκόντως όλα τα δικαιολογητικά συμμετοχής που απαιτούνται στην με αριθμ. 47/2018 διακήρυξη, ηλεκτρονικά και σε έντυπη μορφή και ως εκ τούτου η επιτροπή προτείνει την έγκριση της

προσφοράς της εταιρείας και την συνέχιση της στο στάδιο της τεχνικής αξιολόγησης του διαγωνισμού.

Στη συνέχεια η επιτροπή προέβη στην αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών των εταιρειών.

Με την ολοκλήρωση του ελέγχου των τεχνικών προσφορών, η επιτροπή προτείνει:

1. Την έγκριση της προσφοράς της εταιρείας «...» στο στάδιο της τεχνικής αξιολόγησης καθώς καλύπτει τις τεχνικές προδιαγραφές και τους όρους της Διακήρυξης.
2. Την έγκριση της προσφοράς της εταιρείας «...» στο στάδιο της τεχνικής αξιολόγησης καθώς καλύπτει τις τεχνικές προδιαγραφές και τους όρους της Διακήρυξης.».

31. Επειδή, στην κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι θα έπρεπε να έχει αποκλειστεί η προσφορά της παρεμβαίνουσας ατομικής επιχείρησης με την επωνυμία «...», διότι: α) «[...] υπέβαλε μη νομίμως και μη προσηκόντως συμπληρωμένο ΤΕΥΔ, στο οποίο δεν έχει απαντήσει – συμπληρώσει, εάν είναι σε θέση να προσκομίσει στην Αναθέτουσα Αρχή βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων ή να παράσχει πληροφορίες που θα δίνουν τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή να λάβει απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος αυτή διατίθεται δωρεάν [βλ. Τ.Ε.Υ.Δ., σελ. 3, Μέρος II: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα, Α: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα, Ερώτηση (ε)]. Ως εκ τούτου, η εν λόγω επιχείρηση ΔΕΝ ΔΕΣΜΕΥΕΤΑΙ ΝΑ ΠΡΟΣΚΟΜΙΣΕΙ ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΚΑΙ ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ κατά παράβαση της διακήρυξης που απαιτεί την υποβολή του ΤΕΥΔ σύμφωνα με το Υπόδειγμα και την ΔΕΣΜΕΥΣΗ να προσκομίσουν οι διαγωνιζόμενοι ασφαλιστική και φορολογική ενημερότητα σύμφωνα με το άρθρο 79 παρ. 5 Ν. 4412/2016 και ΔΕΝ προσκομίζει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων στο φάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής της προσφοράς της.» και β) «[...] υπέβαλε μη νόμιμο και εσφαλμένο Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης

Δήλωσης, συμπληρώνοντας στο «Μέρος II: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα», στην ερώτηση «Κατά περίπτωση, ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων ή διαθέτει ισοδύναμο πιστοποιητικό [π.χ. βάσει εθνικού συστήματος (προ)επιλογής;» την επιλογή «ANEY ANTIKEIMENOY». Ωστόσο, η ορθή και νόμιμη απάντηση στο εν λόγω πεδίο του Τ.Ε.Υ.Δ., όπως έχει κρίνει η Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών απόφαση 104/2018, 549, 550, 551/2018), τα Διοικητικά Δικαστήρια της χώρας (ΔεφΘες/κης 39/2018), αλλά και όπως έχει προσδιορίσει ρητά η ΕΑΑΔΗΣΥ με την κατευθυντήρια οδηγία 23/2018 είναι ΟΧΙ. Για το λόγο αυτό, η ως άνω εταιρεία όφειλε να απαντήσει αρνητικά στην ερώτηση του ΜΕΡΟΥΣ II Α του ΤΕΥΔ, δηλώνοντας ότι δεν είναι εγγεγραμμένη σε επίσημο κατάλογο/μητρώο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων και δεν διαθέτει σχετικό πιστοποιητικό (βάσει εθνικού συστήματος προεπιλογής). Ως εκ τούτου, η ανωτέρω εταιρεία υπέβαλε μη νόμιμο και εσφαλμένο Τ.Ε.Υ.Δ., παραβιάζοντας όρο της διακήρυξης επί ποινή απόρριψης προσφοράς, καθώς και τις διατάξεις που διέπουν την υπό κρίση διακήρυξη και διαγωνιστική διαδικασία.».

32. Επειδή, η παρεμβαίνουσα εταιρεία στην από 08.11.2018 Παρέμβασή της, ως προς τον δεύτερο προβαλλόμενο λόγο της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής, ισχυρίζεται ότι ορθώς συμπλήρωσε το ΤΕΥΔ και συγκεκριμένα, ότι ορθώς επέλεξε στο «Μέρος II: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα», στην ερώτηση «Κατά περίπτωση, ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων ή διαθέτει ισοδύναμο πιστοποιητικό [π.χ. βάσει εθνικού συστήματος (προ)επιλογής;» την επιλογή «ANEY ANTIKEIMENOY», καθώς δεν υφίσταται τέτοιος κατάλογος για την παροχή υπηρεσιών φύλαξης, ενώ, ως προς τον πρώτο προβαλλόμενο λόγο, ότι επίσης ορθώς δεν απάντησε στις ερωτήσεις που ακολουθούν, καθώς είναι υποερωτήσεις της βασικής ως άνω ερώτησης. Άλλωστε, όπως υποστηρίζει η προσφεύγουσα, η δέσμευσή της για την προσκόμιση φορολογικής ενημερότητας ανακύπτει από το μέρος Β και, ειδικότερα απαντώντας θετικά στο Μέρος III, «Λόγοι που σχετίζονται με την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής

ασφάλισης Πληρωμή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης», στο ερώτημα, αν ο οικονομικός φορέας έχει εκπληρώσει όλες τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την πληρωμή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, στην Ελλάδα και στη χώρα στην οποία είναι τυχόν εγκατεστημένος. Εξάλλου, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, ακόμη και αν έπρεπε να απαντηθεί το υποερώτημα ε) του Μέρους II Α του ΤΕΥΔ, στις περιπτώσεις που επίκειται αποκλεισμός προσφέροντα ή υποψηφίου από τη διαδικασία, για λόγους ασάφειας των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς, και, κατά συνέπεια, και του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ ως τέτοιου, οι αναθέτουσες αρχές υποχρεούνται να ζητούν διευκρινίσεις από τους οικονομικούς φορείς, κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 5 του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016.

33. Επειδή, με το από 09.11.2018 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, η οικεία αναθέτουσα αρχή διαβίβασε συνημμένα έγγραφο Απόψεων προς τον κρίνον Κλιμάκιο σε σχέση με την εξεταζόμενη Προδικαστική Προσφυγή. Στο ως άνω έγγραφο Απόψεων, η αναθέτουσα αρχή, ως προς τον πρώτο προβαλλόμενο λόγο της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής, υποστηρίζει ότι η δέσμευση της ατομικής επιχείρησης «...» για την προσκόμιση φορολογικής ενημερότητας ανακύπτει ούτως ή άλλως από τους Λόγους Αποκλεισμού (Μέρος III: Λόγοι Αποκλεισμού) του εντύπου ΤΕΥΔ και συγκεκριμένα, στο υπό στοιχείο Β: «Λόγοι που σχετίζονται με την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης» ερώτημα περί Πληρωμής φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, η ως άνω εταιρεία απάντησε θετικά και ειδικότερα, ότι ο οικονομικός φορέας έχει εκπληρώσει όλες τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την πληρωμή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, στην Ελλάδα και στη χώρα στην οποία είναι τυχόν εγκατεστημένος. Εξ αυτού, η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι η παρεμβαίνουσα δεσμεύεται στην προσκόμιση των στοιχείων, εκ των οποίων προκύπτει ότι έχει εκπληρώσει όλες τις υποχρεώσεις της όσον αφορά την πληρωμή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, ήτοι φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα. Σε ότι αφορά δε τον δεύτερο λόγο της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής, η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι είναι

απορριπτός, διότι ορθώς απαντήθηκε από την παρεμβαίνουσα ως άνευ αντικειμένου η τιθέμενη ερώτηση του Μέρους II. Α, ήτοι αν είναι εγγεγραμμένη η ως άνω εταιρεία σε επίσημο κατάλογο ή μητρώο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων ή διαθέτει ισοδύναμο πιστοποιητικό. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι η παρεμβαίνουσα δεν παρέλειψε να απαντήσει στο ερώτημα αυτό και η απάντησή της σε κάθε περίπτωση δεν ήταν θετική για να είναι υποχρεωμένη να συμπληρώσει και τα στοιχεία α έως ε, που παρέχονται στο αμέσως επόμενο της ερώτησης αυτής πεδίο.

34. Επειδή, έπειτα από προεπισκόπηση της υποβληθείσας στο Διαγωνισμό με αριθμό 112450 Προσφοράς της παρεμβαίνουσας εταιρείας, διαπιστώθηκε ότι αφενός η εν λόγω εταιρεία επέλεξε στο «Μέρος II: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα», στην ερώτηση «Κατά περίπτωση, ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων ή διαθέτει ισοδύναμο πιστοποιητικό, π.χ. βάσει εθνικού συστήματος (προ)επιλογής;» ως απάντηση την επιλογή «ΑΝΕΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ [βλ. ΤΕΥΔ, σελ. 3, Μέρος II: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα, Α: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα] και αφετέρου ότι δεν έχει απαντήσει – συμπληρώσει, εάν είναι σε θέση να προσκομίσει στην Αναθέτουσα Αρχή βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων ή να παράσχει πληροφορίες που θα δίνουν τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή να λάβει απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος αυτή διατίθεται δωρεάν [βλ. ΤΕΥΔ, σελ. 3, Μέρος II: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα, Α: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα, Ερώτηση (ε)]». Επιπρόσθετα, προκύπτει από το Μέρος III, «Λόγοι Αποκλεισμού» του ΤΕΥΔ, στοιχείο Β: «Λόγοι που σχετίζονται με την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης» ότι στο ερώτημα περί πληρωμής φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, η παρεμβαίνουσα εταιρεία απάντησε θετικά και ειδικότερα, ότι έχει εκπληρώσει όλες τις υποχρεώσεις όσον αφορά την πληρωμή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, στην Ελλάδα και στη χώρα στην οποία είναι τυχόν εγκατεστημένη.

35. Επειδή, κατ' εξουσιοδότηση της παρ. 4 του άρθρου 79 του Ν. 4412/2016 εκδόθηκε το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) για τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων, με στόχο την απλοποίηση της διαδικασίας, προς όφελος, τόσο των αναθετουσών αρχών όσο και των οικονομικών φορέων. Περαιτέρω, έως την ολοκλήρωση της ανάπτυξης των λειτουργιών του ΕΣΗΔΗΣ, η προετοιμασία του ΤΕΥΔ γίνεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου που εκδόθηκε από την Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (βλ. άρθρο 13 της υπ' αριθμ. 56902/215 ΥΑ (ΦΕΚ Β' 1924/02.06.2017) «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)». Ειδικότερα, το ΤΕΥΔ αποτελεί, ως ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση του Ν. 1599/1986, μέσο προκαταρκτικής απόδειξης της συνδρομής των προϋποθέσεων, όπως ορίζονται στο Ν. 4412/2016 και χρησιμοποιείται υποχρεωτικά για όλες τις δημόσιες συμβάσεις, των οποίων η εκτιμώμενη αξία χωρίς Φ.Π.Α. είναι μεγαλύτερη των 60.000 ευρώ και μικρότερη των κατώτατων ορίων του άρθρου 5 του Ν. 4412/2016. Οι αναθέτουσες αρχές, κατά την προετοιμασία των εγγράφων της σύμβασης, πρέπει να δηλώνουν στην προκήρυξη διαγωνισμού, στα έγγραφα της σύμβασης που αναφέρονται στην προκήρυξη διαγωνισμού ή στην πρόσκληση εκδήλωσης ενδιαφέροντος, με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία ποιες πληροφορίες θα ζητηθούν από τους οικονομικούς φορείς για τη συγκεκριμένη σύμβαση. Με βάση τα στοιχεία που έχουν αποφασίσει οι αναθέτουσες αρχές προσαρμόζουν αναλόγως το ΤΕΥΔ. Ειδικότερα, η υποβολή του συμπληρωμένου ΤΕΥΔ στα απαιτούμενα από τη διακήρυξη πεδία και δη σε ολόκληρο τμήμα αυτού, αποτελεί ουσιώδη τυπική προϋπόθεση συμμετοχής στον διαγωνισμό. Η παράβαση του κανόνα αυτού εκ μέρους του συμμετέχοντος στο διαγωνισμό, δηλαδή η μη υποβολή ή η υποβολή ελλιπούς κατά περιεχόμενο δήλωσης, συνιστά ουσιώδη παράλειψη συνεπαγόμενη αποκλεισμό του υποψηφίου, μη δυνάμενη να αναπληρωθεί με παροχή διευκρινίσεων, η οποία κατ' άρθρο 102 του Ν. 4412/2016 παρέχεται μόνο για ασάφεια δικαιολογητικών και εγγράφων και επουσιώδη σφάλματα ιδίως όλως

τυπικής φύσης, γραφικά, λεκτικά, φραστικά, ως προς τη σήμανση και τη συσκευασία του φακέλου και των εγγράφων και ως προς τη νομιμοποίηση και όχι για το πρώτον συμπλήρωση και ιδίως μεταβολή της απάντησης σε κεφάλαιο του ίδιου του ΤΕΥΔ, μεταβολή που συνεπάγεται ουσιώδη μεταβολή της ίδιας της προσφοράς (υπ' αριθμ. 89/2017 Απόφαση 6^{ου} Κλιμακίου Α.Ε.Π.Π., σκέψη 4, υπ' αριθμ. 119/2017 Απόφαση 6^{ου} Κλιμακίου Α.Ε.Π.Π, σκέψη 7 κλπ). Σε κάθε δε περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή διατηρεί το δικαίωμα να ζητήσει από τον υποψήφιο/προσφέροντα, με τις διατάξεις της παρ. 5 του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016, την προσκόμιση των σχετικών δικαιολογητικών προς τεκμηρίωση των δηλωμένων στο ΤΕΥΔ σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, όποτε αυτή κρίνεται απαραίτητο για να διασφαλιστεί η ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας. Πρόκειται για άσκηση διακριτικής ευχέρειας της αναθέτουσας αρχής και όχι υποχρεωτική απαίτησή της για υποβολή των δικαιολογητικών παράλληλα με την υποβολή του ΤΕΥΔ από τον οικονομικό φορέα, καθόσον κάτι τέτοιο θα παρέκαμπτε τον κανόνα της προαπόδειξης που εισάγεται με τα ερμηνευόμενα άρθρα (Κατευθυντήρια Οδηγία 23/2018 Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., σημείο 2.1). Εξάλλου, πριν από την ανάθεση της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από τον προσφέροντα, στον οποίο έχει αποφασίσει να αναθέσει τη σύμβαση να υποβάλλει ενημερωμένα τα σχετικά δικαιολογητικά - πιστοποιητικά των άρθρων 80 και 82 του Ν. 4412/2016, μετά από τη σχετική πρόσκληση του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016, αλλά και πριν την υπογραφή του σχετικού συμφωνητικού μαζί του, όπως προβλέπεται από την παρ. 3 του άρθρου 105 του Ν. 4412/2016 (βλ. Ράικος Δ., *Δημόσιες Συμβάσεις Ν. 4412/2016, Ερμηνεία κατ' άρθρο, Σχετικές Διατάξεις – Νομολογία*, Τόμος Ι, εκδόσεις Σάκκουλα, Αθήνα – Θεσσαλονίκη, σελ. 761 επ.).

36. Επειδή, προκειμένου να απαντηθεί ο πρώτος λόγος της κρινόμενης Προδικαστικής Προσφυγής, πρέπει πρώτα να εκτιμηθεί η ορθότητα του δεύτερου λόγου, καθώς η απάντηση στον πρώτο λόγο είναι λογικά εξαρτώμενη από την απάντηση στο δεύτερο λόγο. Ως προς τον δεύτερο, κατ' αρχήν, λοιπόν, λόγο της υπό εξέταση Προδικαστικής Προσφυγής, προκύπτει από τα ανωτέρω εκτεθέντα

ότι η παρεμβαίνουσα εταιρεία ορθώς επέλεξε στο «Μέρος II: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα», στην ερώτηση «Κατά περίπτωση, ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων ή διαθέτει ισοδύναμο πιστοποιητικό, π.χ. βάσει εθνικού συστήματος (προ)επιλογής;» ως απάντηση την επιλογή «ΑΝΕΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ», καθώς δεν υφίσταται μέχρι σήμερα εθνικός επίσημος κατάλογος του άρθρου 83 του Ν. 4412/2016 για την παροχή υπηρεσιών φύλαξης (Κατευθυντήρια Οδηγία 23 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., σελ. 12). Συνεπώς, ορθώς η παρεμβαίνουσα εταιρεία δεν συμπλήρωσε το υποέρωτημα (ε) στο Μέρος II Α: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα του ΤΕΥΔ (σελ. 3), καθώς από τη σαφή διατύπωση του ΤΕΥΔ (σελ. 3) προκύπτει ότι μόνο αν ένας οικονομικός φορέας έχει απαντήσει θετικά στην ως άνω ερώτηση περί εγγραφής σε επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων οφείλει να απαντήσει και στο υποερώτημα ε) [βλ. ΤΕΥΔ, σελ. 3, Μέρος II Α: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα, «Κατά περίπτωση, ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο/Μητρώο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων ή διαθέτει ισοδύναμο πιστοποιητικό (π.χ. βάσει εθνικού συστήματος (προ)επιλογής); Εάν ναι: Απαντήστε στα υπόλοιπα τμήματα της παρούσας ενότητας, στην ενότητα Β και, όπου απαιτείται, στην ενότητα Γ του παρόντος μέρους, συμπληρώστε το μέρος V κατά περίπτωση, και σε κάθε περίπτωση συμπληρώστε και υπογράψτε το μέρος VI.».]. Ακόμη, όμως, και εάν ήθελε γίνει δεκτό ότι η παρεμβαίνουσα εταιρεία όφειλε να απαντήσει στο υποέρωτημα ε), προκειμένου να δεσμευτεί για την προσκόμιση ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας, αυτή η ανάγκη θα καλυπτόταν από τη θετική απάντηση της παρεμβαίνουσας εταιρείας στο Μέρος III, «Λόγοι Αποκλεισμού» του ΤΕΥΔ, στοιχείο Β: «Λόγοι που σχετίζονται με την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης», στο ερώτημα περί πληρωμής φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Δηλαδή, η παρεμβαίνουσα εταιρεία βεβαιώνει ότι έχει εκπληρώσει όλες τις υποχρεώσεις τις όσον αφορά στην πληρωμή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, στην Ελλάδα και στη χώρα στην οποία είναι τυχόν εγκατεστημένη. Περαιτέρω, βάσει του όρου 5.3 του Παραρτήματος Β' – Συμπληρωματικοί Γενικοί Όροι Ανοικτού

Διαγωνισμού («Δικαιολογητικά για την κατακύρωση») της Διακήρυξης (σελ. 15), η παρεμβαίνουσα εταιρεία δεν όφειλε να προσκομίσει στο στάδιο των «δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνική προσφορά» τα πιστοποιητικά περί ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας, όπως λανθασμένα διατείνεται ο προσφεύγων, καθώς τα εν λόγω πιστοποιητικά, αν δεν ζητηθούν από την αναθέτουσα αρχή βάσει του άρθρου 79 παρ. 5 του ν. 4412/2016, υποβάλλονται κατά κύριο λόγο ως δικαιολογητικά κατακύρωσης από την εταιρεία που θα αναδειχθεί «προσωρινός ανάδοχος» στη συνέχεια της διαγωνιστικής διαδικασίας. Τέλος, η επικαλούμενη από τον προσφεύγοντα νομολογία περί δήθεν προγενέστερης δικαστικής κρίσεως σχετικά με την ορθή αρνητική απάντηση στην ερώτηση του ΜΕΡΟΥΣ II Α του ΤΕΥΔ, αφενός αφορά στην διαφορετική περίπτωση της συμπλήρωσης του ΕΕΕΣ, το οποίο συμπληρώνεται σε ηλεκτρονική πλατφόρμα, και όχι του ΤΕΥΔ, όπως αναλυτικά εκτίθεται στην Απόφαση Α.Ε.Π.Π. 104/2018 και στην Απόφαση του ΔεφΘεσ/κης 39/2018, και αφετέρου, η νομολογία δεν μπορεί να συμπληρώσει κενά και ασάφειες των εγγράφων της σύμβασης προκειμένου να οδηγήσει στον αποκλεισμό προσφέροντος (βλ. σκέψη 23 της παρούσας). Με βάση όλα τα ανωτέρω αναφερόμενα, τόσο ο πρώτος, όσο και ο δεύτερος λόγος της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής κρίνονται αβάσιμοι και πρέπει να απορριφθούν.

37. Επειδή, η προσφορά της ατομικής επιχείρησης με την επωνυμία «...» πληροί τις προϋποθέσεις του άρθρου 1.2.1 στο Παράρτημα Β' – Συμπληρωματικοί Γενικοί Όροι Ανοικτού Διαγωνισμού στο («Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής – τεχνική προσφορά») (σελ. 7) και του Παραρτήματος Η' – Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) (σελ. 31 - 33) της οικείας Διακήρυξης περί υποχρεωτικής υποβολής του ΤΕΥΔ, ως προκαταρκτική απόδειξη για τη μη συνδρομή λόγων αποκλεισμού και για την πλήρωση των τιθέμενων από τη Διακήρυξη κριτηρίων επιλογής, ορθώς αποφασίστηκε η συμμετοχή της στο επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, καθόσον το υποβληθέν από αυτήν ΤΕΥΔ δεν περιείχε ελλείψεις,

ασάφειες ή πλημμέλειες, που να μπορούν να πλήξουν την αποδοχή της προσφοράς της εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής.

38. Επειδή, επομένως η υπ' αριθμ. 59971/15.10.2018 Απόφαση του Διοικητή της 5ης Υγειονομικής Περιφέρειας Θεσσαλίας & Στερεάς Ελλάδας, με την οποία εγκρίθηκε το από 12.10.2018 πρακτικό της επιτροπής αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών του Διαγωνισμού, είναι ορθή, κατά το σκέλος που κάνει δεκτή τη με αριθμό 112450 Προσφορά της ατομικής επιχείρησης με την επωνυμία «...».

39. Επειδή γίνεται δεκτή η εισήγηση.

40. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, πρέπει να απορριφθεί η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή ως αβάσιμη και να γίνει δεκτή η ασκηθείσα Παρέμβαση.

41. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να πρέπει να καταπέσει το Παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ. 5 Ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του Παραβόλου

Αριθμός απόφασης: 978/2018

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 15 Νοεμβρίου 2018 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου

Δημήτριος Ασημακόπουλος