

Η
ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)
1^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της στις 8 Μαρτίου 2018 με την εξής σύνθεση:
Ειρήνη Αφοκάρδου Πρόεδρος, Χρυσάνθη Ζαράρη-Εισηγήτρια και Ευαγγελία Μιχολίτση, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης κατάλληλων προσωρινών μέτρων που ενσωματώνεται στην με ημερομηνία κατάθεσης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού 26.02.2018, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 194/26.02.2018, Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....» με διακριτικό τίτλο, που εδρεύει στην, επί της οδού, Τ.Κ....., νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της Περιφέρειας Στερεάς Ελλάδας (Περιφερειακή Ενότητα Βοιωτίας), όπως νόμιμα εκπροσωπείται και

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» με το διακριτικό τίτλο, που εδρεύει στο και εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την Προδικαστική Προσφυγή ο προσφεύγων επιδιώκει α) να ακυρωθεί η με αρ. 375/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Στερεάς Ελλάδας με την οποία εγκρίθηκε το 1ο πρακτικό ηλεκτρονικής αποσφράγισης προσφορών της επιτροπής του διαγωνισμού, β) να ακυρωθούν οι προσφορές όλων των υπολοίπων συμμετεχόντων στον διαγωνισμό, και γ) να συνεχίσει τη διαγωνιστική διαδικασία μόνον η προσφορά του ως η μόνη έγκυρη και σύμφωνη με την διακήρυξη υποβληθείσα προσφορά.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη
Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

1. Επειδή, για την άσκηση της υπό εξέταση προσφυγής έχει καταβληθεί e-παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ύψους 600 ευρώ (βλ. αποδεικτικό ισόποσης πληρωμής της τράπεζας με την επωνυμία EUROBANK ERGASIAS A.E και εκτύπωση από την ιστοσελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων περί αυτόματης δέσμευσης του ηλεκτρονικού παραβόλου με κωδικό 192476311958 0427 0068).

2.Επειδή με την με αρ. 250219_5731/14.11.2017 Απόφαση του Περιφερειάρχη Στερεάς Ελλάδας προκηρύχθηκε ανοικτός επαναληπτικός ηλεκτρονικός διαγωνισμός με θέμα: «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΙΔΩΝ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ ΓΙΑ ΤΟ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΙΑΚΟ ΠΡΟΓΡΑΜΜΑ (Ε.Π.) ΕΠΙΣΙΤΙΣΤΙΚΗΣ ΚΑΙ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ (ΤΕΒΑ)» για την Περιφέρεια Στερεάς Ελλάδας - Κοινωνική Σύμπραξη Περιφερειακής Ενότητας Βοιωτίας, ο οποίος περιελάμβανε 3 Ομάδες ως εξής: Ομάδα Α: Είδη Καθαριότητας και προσωπικής υγιεινής προϋπολογισμού 70.182,90 € πλέον ΦΠΑ, Ομάδα Β: ΓΡΑΦΙΚΗ ΥΛΗ προϋπολογισμού 12.720,79 πλέον ΦΠΑ και Ομάδα Γ: ΥΠΝΟΣΑΚΟΙ προϋπολογισμού 440 € πλέον ΦΠΑ [CPV: 33700000-7 (Είδη Ατομικής Περιποίησης), 39830000-9 (Είδη Καθαριότητας), 30192700-9 (Γραφική Υλη), 39522540-4 (Υπνόσακοι), αντίστοιχα], συνολικού προϋπολογισμού 83.343,69€ πλέον ΦΠΑ και με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής.

3. Επειδή η ως άνω προκήρυξη, αναρτήθηκε στις 27.12.2017 στο ΚΗΜΔΗΣ (17PROC00249148 2017 12 27) και το ΕΣΗΔΗΣ και έλαβε αριθμό Συστήματος 51592.

4. Επειδή με την με αρ. 375/12.02.2018 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Στερεάς Ελλάδας εγκρίθηκε το με αρ. 1/25.01.2018 πρακτικό της επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού που αφορά στον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών των υποψηφίων αναδόχων. Ειδικότερα σύμφωνα με την επίμαχη απόφαση έγιναν αποδεκτές οι προσφορές των οικονομικών φορέων με την επωνυμία: • για την ομάδα Α • για την ομάδα Α. • για τις ομάδες Α, Β, Γ. • για την ομάδα Β • για

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

την ομάδα Α. •για τις ομάδες Α, Β. • για την ομάδα Α, και εγκρίθηκε η συνέχιση της διαδικασίας του διαγωνισμού στο στάδιο της αποσφράγισης των οικονομικών προσφορών των ως άνω εταιρειών.

5.Επειδή ο προσφεύγων κατέθεσε στις 26.02.2018 στον διαδικτυακό τόπο διαγωνισμού την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, νομίμως υπογεγραμμένη, έχοντας κάνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 την οποία κοινοποίησε στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου αυθημερόν.

6. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας δαπάνης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016.

7. Επειδή η Αναθέτουσα Αρχή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 9 του π.δ 39/2017 κοινοποίησε, στις 28.02.2018 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της προσφυγής.

8. Επειδή ο προσφεύγων θεμελιώνει, έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της επίμαχης απόφασης με την οποία η προσφορά του κρίθηκε ως αποδεκτή για τις ομάδες Α: «Είδη Καθαριότητας και προσωπικής υγιεινής» και Β: «ΓΡΑΦΙΚΗ ΥΛΗ» στρεφόμενος κατά του συνόλου των συνδιαγωνιζομένων του, των οποίων οι προσφορές κρίθηκαν ομοίως αποδεκτές για τις εν λόγω Ομάδες (ενδ. βλ. ΣτΕ ΕΑ 436, 228/2011) στο πλαίσιο του ανοιχτού επαναληπτικού ηλεκτρονικού διαγωνισμού «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΕΙΔΩΝ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ ΓΙΑ ΤΟ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΙΑΚΟ ΠΡΟΓΡΑΜΜΑ (Ε.Π.)ΕΠΙΣΙΤΙΣΤΙΚΗΣ ΚΑΙ ΒΑΣΙΚΗΣ ΥΛΙΚΗΣ ΣΥΝΔΡΟΜΗΣ (ΤΕΒΑ)» της Περιφέρειας Στερεάς Ελλάδας - (Περιφερειακή Ενότητα Βοιωτίας). Επομένως, καταρχήν νομίμως και παραδεκτώς ασκείται η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή στην οποία ο προσφεύγων ενσωματώνει αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων.

9.Επειδή, ο παρεμβαίνων κατέθεσε εμπροθέσμως και νομίμως υπογεγραμμένη την από 28.02.2018 παρέμβαση του με αρ. 96, όπου με προφανές έννομο συμφέρον αιτείται τη διατήρηση ισχύος της επίμαχης απόφασης καθόσον με την εν λόγω απόφαση κρίθηκε ως αποδεκτή η

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

προσφορά του κατά της αποδοχής της οποίας στρέφεται μεταξύ άλλων ο προσφεύγων.

10. Επειδή ο προσφεύγων με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ισχυρίζεται ότι η επίμαχη απόφαση θα πρέπει να ακυρωθεί καθόσον οι λοιποί προσφέροντες υπέβαλαν πλημμελείς προσφορές για τους κάτωθι λόγους:

«Α. Παράλειψη δήλωσης του χρόνου παράδοσης των προσφερόμενων προϊόντων.

Στην σελ. 17 της διακήρυξης, στο άρθρο 1. 5. Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής» περ. ε, ζητείται να υποβληθεί Υπεύθυνη Δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του Ν. 1599/1986, όπως εκάστοτε ισχύει, όπου θα δηλώνεται μεταξύ άλλων και ο χρόνος παράδοσης των ειδών ελευθέρων και έτοιμων προς χρήση σε χώρους που θα υποδείξει η αναθέτουσα αρχή. Στην σελ. 55 της διακήρυξης, στο Παράρτημα ΣΤ' ΠΡΟΣΘΕΤΟΙ ΟΡΟΙ στην παρ. 2. Προσδιορίζεται ο μέγιστος επιτρεπόμενος χρόνος παράδοσης των προϊόντων, ήτοι: «2. Η παράδοση των προϊόντων όλων των Ομάδων Α, Β και Γ θα πραγματοποιηθεί εντός δέκα πέντε ημερών από την υπογραφή της σχετικής σύμβασης κατόπιν γραπτής παραγγελίας ή με ηλεκτρονικό μήνυμα.» Στην σελ. 12 της διακήρυξης, στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α' ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΤΟΥ ΠΡΟΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΙΔΟΥΣ περιλαμβάνεται πίνακας που μεταξύ άλλων προσδιορίζει ότι χρόνος για την ολοκλήρωση της παράδοσης του είδους, προσδιορίζεται σύμφωνα με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΣΤ'/ΠΡΟΣΘΕΤΟΙ ΟΡΟΙ. Από τις ανωτέρω διατάξεις της διακήρυξης δεν καταλείπεται αμφιβολία, για το ότι οι συμμετέχοντες οφείλουν να δηλώσουν με την προσφορά τους τον χρόνο παράδοσης των ειδών ελευθέρων και έτοιμων προς χρήση σε χώρους που θα υποδείξει η αναθέτουσα αρχή, με Υπεύθυνη Δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του Ν. 1599/1986. Ο δε χρόνος που θα δηλώσουν δεν θα πρέπει να υπερβαίνει της δεκαπέντε (15) ημέρες από την υπογραφή της σύμβασης. Σε περίπτωση που οι συμμετέχοντες δηλώσουν ως χρόνο παράδοσης χρόνο που να υπερβαίνει τις δεκαπέντε (15) ημέρες από την υπογραφή της σχετικής σύμβασης, αλλά και στην περίπτωση που δεν δηλώσουν καθόλου τον χρόνο παράδοσης, η αναθέτουσα αρχή είναι υποχρεωμένη να ακυρώσει τις αντίστοιχες προσφορές.

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

Β. Παράλειψη υποβολής Υπεύθυνης Δήλωσης ρήτρας ηθικού περιεχομένου.

Στη σελίδα 22 της διακήρυξης, στο άρθρο 1.8. Ρήτρα ηθικού περιεχομένου, αναφέρεται: «Οι προσφέροντες υποβάλλουν δήλωση επί ποινή απόρριψης της προσφοράς τους, ότι δεν απασχολούν, ή δεν εκμεταλλεύονται οι ίδιοι, ή οι κατασκευαστές του προϊόντος, ανήλικους κάτω των 15 ετών, κατά παράβαση των άρθρων 138 και 182 της Διεθνούς Σύμβασης Εργασίας. Οι προσφέροντες εφόσον δεν είναι και κατασκευαστές οφείλουν να είναι γνώστες της εφαρμογής της προαναφερθείσας ρήτρας στην κατασκευάστρια εταιρεία του προϊόντος». Καθώς η ανωτέρω δήλωση των προσφερόντων καθίσταται υποχρεωτική και επί ποινή απόρριψης της προσφοράς τους, η αναθέτουσα αρχή είναι δέσμια να ακυρώσει όσες προσφορές δεν περιλαμβάνουν την συγκεκριμένη δήλωση στα υποβληθέντα στοιχεία του φακέλου «Δικαιολογητικών Συμμετοχής – Τεχνικής Προσφοράς» τους.

Γ. Ελλείψεις υποχρεωτικών στοιχείων εγγυητικής επιστολής.

Στην σελίδα 17 της διακήρυξης, άρθρο 1.5. Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής» εξειδικεύονται τα στοιχεία που πρέπει να περιλαμβάνονται στον φάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής. Στην περίπτωση α) αναφέρεται : «α) Εγγύηση συμμετοχής κατά τα προβλεπόμενα στην παράγραφο 8 του παρόντος Παραρτήματος και του άρθρου 72 του Ν 4412.» Στην σελίδα 29 της διακήρυξης, στην παρ. 8. Εγγυήσεις, αναφέρονται: «8.8. Για όσα δε διευκρινίζονται στο παρόν άρθρο ισχύουν όσα προβλέπονται στο άρθρο 72 του Ν.4412/2016, 8.9. Εγγυητική επιστολή συμμετοχής και η εγγυητική καλής εκτέλεσης θα πρέπει να είναι σύμφωνες με τα συνημμένα υποδείγματα (Παράρτημα Η΄ Διακήρυξης)»

Στη διακήρυξη σελ. 59, υπάρχει το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Η΄ στο οποίο παρατίθεται το ως άνω αναφερόμενο υπόδειγμα εγγυητικής επιστολής συμμετοχής. Στο υπόδειγμα περιλαμβάνονται τα υποχρεωτικά στοιχεία που πρέπει να περιλαμβάνει η εγγυητική. Μεταξύ άλλων περιλαμβάνονται και οι ακόλουθες παράγραφοι: «Το παραπάνω ποσό τηρούμε στη διάθεσή σας και θα καταβληθεί με μόνη τη δήλωσή σας, ολικά ή μερικά χωρίς καμία από μέρους μας αντίρρηση ή ένσταση και χωρίς να ερευνηθεί το βάσιμο ή μη της απαίτησης μέσα σε πέντε (5) ημέρες από απλή έγγραφη ειδοποίησή σας. - Αποδεχόμαστε να παρατείνουμε την ισχύ της εγγύησης ύστερα από απλό

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

έγγραφο της Υπηρεσίας σας με την προϋπόθεση ότι το σχετικό αίτημά σας θα υποβληθεί πριν από την ημερομηνία λήξης της. -Η παρούσα ισχύει μέχρι την

Σε κάθε περίπτωση που η εγγυητική επιστολή δεν περιλαμβάνει έστω και έναν από τους όρους που περιλαμβάνονται στο σχετικό υπόδειγμα εγγυητικής επιστολής συμμετοχής, αλλά και στην περίπτωση που το περιεχόμενο των ανωτέρων όρων τροποποιηθεί, με αποτέλεσμα να διαφοροποιείται το επίπεδο δέσμευσης του εγγυητή, ή με αποτέλεσμα να δημιουργούνται πρόσθετοι όροι και υποχρεώσεις για την αναθέτουσα αρχή, προκειμένου να της αποδοθεί το ποσό της κατάπτωσης, η προσφορά που την περιλαμβάνει πρέπει να ακυρωθεί.

Δ. Άκυρες ψηφιακές υπογραφές.

Στην διακήρυξη σελ. 19, στο άρθρο 1.5. Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής» στην τελευταία παράγραφο αναφέρεται: «Οι υπεύθυνες δηλώσεις, τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή του προσφέροντος στη κάθε διαγωνιστική διαδικασία υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου τύπου .pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν σε έντυπη μορφή στην υπηρεσία που διενεργεί το διαγωνισμό εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή, πλην των ΦΕΚ και των εγγράφων που φέρουν ψηφιακή υπογραφή. Όταν υπογράφονται από τον ίδιο φέρουν ψηφιακή υπογραφή και δεν απαιτείται σχετική θεώρηση γνησίου υπογραφής».

Η ψηφιακή υπογραφή που φέρουν τα ηλεκτρονικά αρχεία σε μορφή αρχείου τύπου .pdf που υπογράφονται από τον ίδιο τον προσφέροντα, θα πρέπει να είναι νόμιμη και έγκυρη. Δηλαδή θα πρέπει να περιλαμβάνει όλα τα στοιχεία που προβλέπονται από την κείμενη νομοθεσία και να αποδεικνύεται η εγκυρότητά της. Σχετικά με την εγκυρότητα των ψηφιακών υπογραφών υπάρχει μεθοδολογία διαπίστωσης της στην ιστοσελίδα της. (βλ. ΑΕΠΠ 99/2017). Σε περίπτωση που δεν πληρούνται τα στοιχεία εγκυρότητας της ψηφιακής υπογραφής που φέρουν τα ηλεκτρονικά έγγραφα, αυτά θεωρούνται ανυπόγραφα και επομένως η αναθέτουσα αρχή είναι υποχρεωμένη να ακυρώσει την αντίστοιχη προσφορά.

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

Ε. Ελλείψεις στην συμπλήρωση του ΤΕΥΔ στο Μέρος ΙΙ Ενότητα Β: Πληροφορίες σχετικά με τους νόμιμους εκπροσώπους του οικονομικού φορέα. Με την αρ. 158/2016 απόφαση της ΕΑΑΔΗΣΥ εγκρίθηκε το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) του άρθρου 79 παρ. 4 του Ν. 4412/2016 (Α' 147), για διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης κάτω των ορίων των οδηγιών. Η χρήση του ΤΕΥΔ ορίστηκε υποχρεωτική για δημόσιες συμβάσεις και διαγωνισμούς μελετών του Βιβλίου Ι του Ν. 4412/2016. Με την κοινή υπουργική απόφαση αρ. ΔΙΑΔΠ/Α1/18368 «Καθορισμός του τύπου και του περιεχομένου της υπεύθυνης δήλωσης του άρθρου 8 του Ν. 1599/1986 (ΦΕΚ75) (ΦΕΚ Β' 1276/2002), ο τύπος της υπεύθυνης δήλωσης περιλαμβάνει τέσσερα στοιχεία τα οποία υποχρεωτικά αναγράφονται σε αυτήν, προκειμένου να είναι έγκυρη. Αυτά είναι τα στοιχεία της αρχής ή υπηρεσίας στην οποία απευθύνεται η υπεύθυνη δήλωση, τα στοιχεία ταυτοποίησης του προσώπου που υποβάλλει την υπεύθυνη δήλωση, τα δηλούμενα στοιχεία και στο τέλος η υπογραφή του προσώπου που υποβάλλει την υπεύθυνη δήλωση. Το ΤΕΥΔ ως Τυποποιημένη Υπεύθυνη Δήλωση προκειμένου να έχει την ισχύ και τις συνέπειες που προβλέπονται από τον ν 1599/1986, οφείλει να διαθέτει και τα απαραίτητα στοιχεία της Υπεύθυνης Δήλωσης. Στο ΤΕΥΔ και συγκεκριμένα στο «Μέρος ΙΙ: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα» στην ενότητα «Β: Πληροφορίες σχετικά με τους νόμιμους εκπροσώπους του οικονομικού φορέα» υπάρχει πίνακας με τα στοιχεία των νομίμων εκπροσώπων που απαιτούνται να συμπληρωθούν:

«Β: Πληροφορίες σχετικά με τους νόμιμους εκπροσώπους του οικονομικού φορέα. Κατά περίπτωση, αναφέρετε το όνομα και τη διεύθυνση του προσώπου ή των προσώπων που είναι αρμόδια/εξουσιοδοτημένα να εκπροσωπούν τον οικονομικό φορέα για τους σκοπούς της παρούσας διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης:

Εκπροσώπηση, εάν υπάρχει: Απάντηση: Ονοματεπώνυμο συνοδευόμενο από την ημερομηνία και τον τόπο γέννησης εφόσον απαιτείται: [.....] [.....]
Θέση/Ενεργών υπό την ιδιότητα [.....] Ταχυδρομική διεύθυνση: [.....]
Τηλέφωνο: [.....] Ηλ. ταχυδρομείο: [.....] Εάν χρειάζεται, δώστε λεπτομερή στοιχεία σχετικά με την εκπροσώπηση (τις μορφές της, την έκταση, τον σκοπό ...): [.....]

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

Όπως φαίνεται τα στοιχεία της ταυτοποίησης των εκπροσώπων που ζητούνται στο ΤΕΥΔ, είναι το ονοματεπώνυμο συνοδευόμενο από την ημερομηνία και τον τόπο γέννησης, τα οποία είναι και τα μόνα που διατηρήθηκαν από την κοινή υπουργική απόφαση αρ. ΔΙΑΔΠ/Α1/18368 «Καθορισμός του τύπου και του περιεχομένου της υπεύθυνης δήλωσης του άρθρου 8 του Ν. 1599/1986 (ΦΕΚ75) (ΦΕΚ Β' 1276/2002), καθώς αυτά είναι τα απολύτως αναγκαία για την αυτεπάγγελτη αναζήτηση του ποινικού μητρώου. Στο ν.4412/2016 στο άρθρο 73 Λόγοι αποκλεισμού (άρθρο 57 παράγραφοι 1 έως 6 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) αναφέρεται:

«1. Οι αναθέτουσες αρχές αποκλείουν έναν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης όταν αποδεικνύουν, με την επαλήθευση που προβλέπεται στα άρθρα 79 έως 81 ή είναι γνωστό στην αναθέτουσα αρχή με άλλο τρόπο, ότι υπάρχει εις βάρος του τελεσίδικη καταδικαστική απόφαση για έναν από τους ακόλουθους λόγους: Η υποχρέωση αποκλεισμού οικονομικού φορέα εφαρμόζεται επίσης όταν το πρόσωπο εις βάρος του οποίου εκδόθηκε τελεσίδικη καταδικαστική απόφαση είναι μέλος του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του εν λόγω οικονομικού φορέα ή έχει εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό. Η υποχρέωση του προηγούμενου εδαφίου αφορά ιδίως: αα) στις περιπτώσεις εταιρειών περιορισμένης ευθύνης (Ε.Π.Ε.) και προσωπικών εταιρειών (Ο.Ε. και Ε.Ε.), τους διαχειριστές, ββ) στις περιπτώσεις ανωνύμων εταιρειών (Α.Ε.), τον Διευθύνοντα Σύμβουλο, καθώς και όλα τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου.» Από την ανωτέρω παράγραφο του νόμου προσδιορίζεται η έννοια του νομίμου εκπροσώπου του οικονομικού φορέα. Δηλαδή ότι κατά τον παρόντα νόμο εκπρόσωπος της εταιρείας είναι κάθε φυσικό πρόσωπο που είναι μέλος του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του εν λόγω οικονομικού φορέα ή έχει εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό. Τα παραπάνω επιβεβαιώνονται και στην διακήρυξη στο άρθρο 1.5 σελ 17 όπου ορίζεται: «1.5. Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής».

Στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» υποβάλλονται όλα τα απαιτούμενα κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς δικαιολογητικά, σύμφωνα με τα άρθρα 79 και 93 του ν.4412/16. ήτοι:

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

.....

η. Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) (Β/3698/16-11-2016), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα Ζ, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 όπου δηλώνεται, ότι δεν υπάρχει σε βάρος του προσφέρων οικονομικού φορέα, (εάν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (εάν πρόκειται για ένωση οικονομικών φορέων) τελεσίδικη καταδικαστική απόφαση για έναν από τους ακόλουθους λόγους (επαναλαμβάνονται οι διατάξεις της διακήρυξης που είναι εννοιολογικά ταυτόσημες με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016).

Επιπρόσθετα στο ΤΕΥΔ εντός πλαισίου κάτω από τον τίτλο της ενότητας Β αναφέρεται ο όρος «Κατά περίπτωση, αναφέρετε το όνομα και τη διεύθυνση του προσώπου ή των προσώπων που είναι αρμόδια/εξουσιοδοτημένα να εκπροσωπούν τον οικονομικό φορέα για τους σκοπούς της παρούσας διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης». Ο όρος αυτός τίθεται στο ΤΕΥΔ για να συμπεριληφθούν επιπλέον των «μόνιμων» και εξ ορισμού εκπρόσωπων των εταιρειών, όπως ιδιαίτερος αναφέρονται στον νόμο «αα) στις περιπτώσεις εταιρειών περιορισμένης ευθύνης (Ε.Π.Ε.) και προσωπικών εταιρειών (Ο.Ε. και Ε.Ε.), τους διαχειριστές, ββ) στις περιπτώσεις ανωνύμων εταιρειών (Α.Ε.), τον Διευθύνοντα Σύμβουλο, καθώς και όλα τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου», και άλλα τρίτα άτομα που ενδεχομένως έχουν εξουσιοδοτηθεί να εκπροσωπήσουν την εταιρεία για τους σκοπούς της συγκεκριμένης διαδικασίας ανάθεσης. Στην περίπτωση αυτή το ΤΕΥΔ θα πρέπει να περιλαμβάνει επιπλέον και τα στοιχεία των τρίτων αυτών προσώπων, καθώς και να υπογράφεται από αυτά. Η παράλειψη αναγραφής των στοιχείων ταυτοποίησης των προσώπων που υποβάλουν την υπεύθυνη δήλωση του ΤΕΥΔ, δηλαδή όλων των εκπροσώπων του συμμετέχοντα, όπως ορίζονται αυτοί από τον ν.4412/2016 και αναλυτικά αναφερθήκαμε προηγουμένως, καθιστά την υπεύθυνη δήλωση παράτυπη και επομένως άκυρη. Επιπρόσθετα μετά την συμπλήρωση του ν 4412/2016 με το άρθρου 79Α, από τις 13.11.2017 δίνεται η δυνατότητα υποβολής του ΤΕΥΔ με μόνη την υπογραφή του, κατά περίπτωση, νομίμου εκπροσώπου του υποψήφιου οικονομικού φορέα ή αρμοδώς εξουσιοδοτημένου προς τούτο φυσικού προσώπου. Το γεγονός

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

αυτό κάνει ακόμη πιο αναγκαία την αναγραφή των στοιχείων ταυτοποίησης όλων των νομίμων εκπροσώπων του οικονομικού φορέα, καθώς πλέον αν υπάρχουν περισσότερα του ενός φυσικά πρόσωπα που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του εν λόγω οικονομικού φορέα ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό, ελλείπει και των υπογραφών τους από το ΤΕΥΔ, δεν υπάρχει πλέον κανένα απολύτως στοιχείο για το ποια είναι τα πρόσωπα αυτά και αν η υπεύθυνη δήλωση του ΤΕΥΔ, καταλαμβάνει το σύνολο των προσώπων αυτών, καθιστώντας την δήλωση ασαφή και ανεπίδεκτης εκτίμησης και επομένως ακυρωτέα. Το γεγονός αυτό έχει κριθεί νομολογιακά ήδη στην απόφαση 532/2013 ΔΕΦ ΑΘ (ΑΝΑΣΤ), σε αντίστοιχα πραγματικά περιστατικά.[..].

Σύμφωνα με το άρθρο 79Α ν.4412/2016 μόνον ο διαχειριστής ως εξουσιοδοτημένος εκπρόσωπος απαιτείται να υπογράψει το ΤΕΥΔ. Επίσης σύμφωνα με την αρχική μας υπόθεση στο «Μέρος II: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα» στην ενότητα «B: Πληροφορίες σχετικά με τους νόμιμους εκπροσώπους του οικονομικού φορέα», απαιτείται να αναγραφούν μόνον τα στοιχεία του νομίμου εκπροσώπου που υπογράφει το ΤΕΥΔ. Ο οικονομικός φορέας που συμμετέχει δικαιολογείται να πιστεύει ότι σε περίπτωση που τον καλέσουν να προσκομίσει δικαιολογητικά κατακύρωσης, αυτός οφείλει να υποβάλει ποινικό μητρώο μόνον για τον διαχειριστή του. Άλλωστε δεν έχει δηλώσει κάτι διαφορετικό στο ΤΕΥΔ του, καθώς τα στοιχεία του δεύτερου ετέρου πουθενά δεν αναφέρονται σε αυτό (βλέπε απόφαση 532/2013 ΔΕΦ ΑΘ (ΑΝΑΣΤ)). Η αναθέτουσα αρχή δεν μπορεί να τον αποκλείσει για ελλιπή συμπλήρωση του ΤΕΥΔ, ούτε και κανένας διαγωνιζόμενος μπορεί να προσφύγει κατά της προσφοράς του στο στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής. Ο συγκεκριμένος οικονομικός φορέας ανακηρύσσεται προσωρινός μειοδότης. Κατά την πεποίθησή του και κατά την δήλωσή του στο ΤΕΥΔ, ο οικονομικός φορέας προσκομίζει το ποινικό μητρώο μόνον του διαχειριστή του. Η αναθέτουσα αρχή γνωρίζοντα τις αποφάσεις 130/2017 και 245/2017 ΑΕΠΠ, απαιτεί από τον οικονομικό φορέα να προσκομίσει ποινικό μητρώο και του έτερου ομόρρυθμου εταίρου. Από το ποινικό μητρώο προκύπτει ότι δεν πληροί τους λόγους αποκλεισμού, ο

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

οικονομικός φορέας κηρύσσετε έκπτωτος με όλες τις επιπτώσεις αυτού, όπως την κατάπτωση της εγγυητικής του. Στην πραγματικότητα όμως ο οικονομικός φορέας δεν έκανε ψευδή δήλωση και ήταν εύλογος ο τρόπος που λειτούργησε, θεωρώντας ως εύλογη ενέργεια αυτοκάθαρσης την αποψίλωση του δεύτερου εταίρου από κάθε δυνατότητα διαχείρισης και ελέγχου του οικονομικού φορέα. Το μόνο που θα μπορούσε να του καταλογιστεί είναι ότι παρανόησε τις απαιτήσεις καθώς δεν ήταν ειδήμονας επί της σχετικής νομοθεσίας. Παρόλα αυτά του επιβάλλεται μια ποινή ιδιαίτερα αυστηρή. Σύμφωνα με το άρθρο 104 το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατ' αρχή κατά την υποβολή της προσφοράς. Στην πρώτη περίπτωση πράγματι εντοπίστηκε σε σωστό χρόνο, κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής, ότι ο συγκεκριμένος οικονομικός φορέας δεν είχε δικαίωμα συμμετοχής και αποκλείστηκε. Στην δεύτερη περίπτωση υπήρχαν ελλείψεις στον ελεγκτικό μηχανισμό, το ΤΕΥΔ στην προκειμένη περίπτωση, και αντί να γίνει αντιληπτή η έλλειψη δικαιώματος συμμετοχής στο στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών, αυτή έγινε σε επόμενο στάδιο δηλαδή στο στάδιο της κατακύρωσης. Αυτό όμως είναι άτοπο, καθώς το δικαίωμα συμμετοχής κρίνεται πρώτα στο στάδιο της υποβολής της προσφοράς, και δεν θα έπρεπε να μπορεί να παρακαμφθεί αυτό χωρίς την ρητή ψευδή δήλωση του διαγωνιζόμενου. Για τον λόγο αυτό είναι πολύ σημαντικό το στοιχείο της προσφοράς να είναι πλήρη και ακριβή. Και επομένως στο ΤΕΥΔ να δηλώνονται τα στοιχεία όλων των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του εν λόγω οικονομικού φορέα ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό, δηλαδή όλων όσων ο οικονομικός φορέας αντιλαμβάνεται ότι τα ποινικά μητρώα θα απαιτηθούν κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Έτσι το ΤΕΥΔ είναι πλήρες, περιλαμβάνει όλες εκείνες τις πληροφορίες για να γνωρίζει ο οικονομικός φορέας για ποια πρόσωπα δεσμεύτηκε και αντίστοιχα η αναθέτουσα αρχή για ποια πρόσωπα θα περιμένει να της προσκομίσει ο οικονομικός φορέας ποινικά μητρώα. Από όλα τα ανωτέρω προκύπτει ότι στο ΤΕΥΔ, που αποτελεί αναπόσπαστο στοιχείο της διακήρυξης, στο Μέρος II: «Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα», ενότητα Β «Πληροφορίες

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

σχετικά με τους νόμιμους εκπροσώπους του οικονομικού φορέα.» απαιτείται να περιληφθούν τα στοιχεία όλων των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του εν λόγω οικονομικού φορέα ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό, δηλαδή των νομίμων εκπροσώπων του οικονομικού φορέα, οι οποίοι είναι τα πρόσωπα των οποίων τα ποινικά μητρώα θα απαιτηθούν κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Η μη συμπλήρωση του επίμαχου εδαφίου του ΤΕΥΔ με τα στοιχεία αυτά από τον συμμετέχοντα οικονομικού φορέα, αποτελεί τυπική έλλειψη του υποβαλλόμενου δικαιολογητικού συμμετοχής, το καθιστά ασαφές και επομένως οδηγεί στην απόρριψη της προσφοράς για τυπικούς λόγους (βλ. απόφαση 532/2013 ΔΕΦ ΑΘ (ΑΝΑΣΤ)).

ΣΤ.1. Ελλείψεις στην συμπλήρωση του ΤΕΥΔ στο Μέρος III: Λόγοι αποκλεισμού.

Θέσπιση νέου λόγου αποκλεισμού και αντίστοιχου πιστοποιητικού απόδειξης της μη συνδρομής του. Με την παρ.Α1 του άρθρου 39 του Ν.4488/2017 (Α/137/13.09.2017) συμπληρώθηκε η παρ.2 του άρθρου 73 του Ν.4412/2016 και προβλέφθηκε νέος αυτοτελής λόγος αποκλεισμού, σύμφωνα με τον οποίο: «Α) 1. Στην παρ. 2 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016 (Α΄ 147) μετά την περίπτωση β΄ προστίθεται περίπτωση γ΄ ως εξής:

«γ) γνωρίζει ή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι έχουν επιβληθεί σε βάρος του οικονομικού φορέα, μέσα σε χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής: αα) τρεις (3) πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που χαρακτηρίζονται, σύμφωνα με την υπουργική απόφαση 2063/Δ1632/2011 (Β΄ 266), όπως εκάστοτε ισχύει, ως «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά από τρεις (3) διενεργηθέντες ελέγχους, ή ββ) δύο (2) πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που αφορούν την αδήλωτη εργασία, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά από δύο (2) διενεργηθέντες ελέγχους. Οι υπό αα΄ και ββ΄ κυρώσεις πρέπει να έχουν αποκτήσει τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ. Ο λόγος αποκλεισμού δεν εφαρμόζεται όταν η εκτιμώμενη αξία της

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, είναι ίση ή κατώτερη από το ποσό των είκοσι χιλιάδων (20.000) ευρώ.».

2. Στην παρ. 2 του άρθρου 80 του ν. 4412/2016 προστίθεται περίπτωση γ' ως εξής:

«γ) για την περίπτωση γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 73, πιστοποιητικό από τη Διεύθυνση Προγραμματισμού και Συντονισμού της Επιθεώρησης Εργασιακών Σχέσεων, από το οποίο να προκύπτουν οι πράξεις επιβολής προστίμου που έχουν εκδοθεί σε βάρος του οικονομικού φορέα σε χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής.».

3. Στο άρθρο 305 του ν. 4412/2016 προστίθεται παράγραφος 3 ως εξής:

«3. Ο λόγος αποκλεισμού της περίπτωσης γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 73 περιλαμβάνεται πάντοτε στους κανόνες και τα κριτήρια της παραγράφου 1.».

4. Στην παρ. 1 του άρθρου 335 του ν. 4412/2016 προστίθεται τελευταίο εδάφιο ως εξής:

«Οι αναθέτοντες φορείς επιβάλλουν τον όρο ότι κατά την εκτέλεση της σύμβασης ο ανάδοχος υποχρεούται να τηρεί τις διατάξεις της νομοθεσίας περί υγείας και ασφάλειας των εργαζομένων και πρόληψης του επαγγελματικού κινδύνου».

5. Η ισχύς των διατάξεων των παραγράφων 1 έως 4 ξεκινά δύο (2) μήνες μετά τη δημοσίευση του παρόντος νόμου και δεν καταλαμβάνει διαδικασίες που έχουν ήδη ξεκινήσει, κατά την έννοια των άρθρων 61, 120, 290 και 330 του ν. 4412/2016.», δηλαδή στις 13-11-2017. Οι ανωτέρω διατάξεις είναι υποχρεωτικές από 13-11-2017 με αποτέλεσμα να καταλαμβάνουν και τον υπόψη διαγωνισμό. Η διακήρυξη δεν τις συμπεριέλαβε ρητά στα άρθρα της, όμως στις σελίδα 34 αυτής, στο άρθρο «19. Γενικά» ορίζεται ότι: «Για ότι δεν προβλέφθηκε στην παρούσα ισχύουν οι σχετικές διατάξεις του ν. 4412/2016. Επίσης όταν η διακήρυξη έχει ασάφεια υπερισχύει ο Ν. 4412/2016. Τούτο ισχύει και όταν κάποιες διατάξεις της διακήρυξης είναι αντίθετες με τον Ν 4412/2016.»

Από την ανωτέρω διατύπωση δεν καταλείπεται καμία αμφιβολία ότι οι ενδιαφέρουσες διατάξεις του ν.4412/2016, δηλαδή τόσο ο νέος αυτοτελής

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

λόγο αποκλεισμού όσο και το νέο δικαιολογητικό απόδειξης της μη συνδρομής του συγκεκριμένου λόγου αποκλεισμού, ισχύουν και για την παρούσα διαδικασία.

ΣΤ.2 Αυτοτέλεια του νέου λόγου αποκλεισμού. Σε αντιδιαστολή με το σκεπτικό των αποφάσεων υπ' αριθμ. 187/2017 (σκέψη 15) και 231/2017 (σκέψη 24) της ΑΕΠΠ όπου αναφέρεται ότι για τις συμβάσεις υπηρεσιών φύλαξης και καθαρισμού το προϊσχύον νομικό καθεστώς, δηλαδή πριν την εφαρμογή του ν. 4488/2017, το συγκεκριμένο κριτήριο που αφορούσε ομοίως με την περ. γ. παρ.2 του άρθρου 73 του ν.4412/2016, σε πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας, δεν αποτελούσε αυτοτελή λόγο αποκλεισμού, επιβεβαιώνεται ότι μετά την έναρξη ισχύος του ν. 4488/2017 και την συμπερίληψη της περ. γ. παρ.2 του άρθρου 73 του ν.4412/2016, ο επίμαχος λόγος αποκλεισμού είναι πλέον αυτοτελής και δεν μπορεί να θεωρηθεί ότι διαμεσολαβείται από την έννοια έτερου λόγου αποκλεισμού, ούτε αυτού του επαγγελματικού παραπτώματος, ούτε αυτού των ασφαλιστικών εισφορών, ούτε άλλου. Επιπρόσθετα σε αναλογία με το σκεπτικό της υπ' αριθμ 231/2017 (σκέψη 12, λόγος δεύτερος) της ΑΕΠΠ, στο πλαίσιο του άρ. 73 και συγκεκριμένα της παραγράφου 2 περ. γ όπως προστέθηκε με το αρ. 39 ν.4488/2017, δεν είναι δυνατόν να θεωρηθεί ότι η περ. γ της παρ. 2 του άρ 73 διαμεσολαβείται από κάποια από τις έννοιες των παρ. 1, 2, 3 και 4 και τις αντίστοιχες περιπτώσεις αυτών του ίδιου άρθρου. Και αυτό διότι σε αντίθετη περίπτωση (όπου η έννοια των λοιπών λόγων αποκλεισμού θα δύνατο να «στεγάσει» και τον επίμαχο λόγο περί επιβολής συγκεκριμένων προστίμων από τον ΣΕΠΕ, καθιστάμενο αυτό ούτως και κατ' αντίθεση στη ρητή νομοθετική βούληση να το διαχωρίσει, σε έναν γενικής, σωρευτικής, συνδυαστικής με κάθε άλλο λόγο, και εν τέλει όλως αόριστης φύσης λόγο αποκλεισμού) θα παραβιαζόταν η αυτοτέλεια των περιπτώσεων του άρ. 73 ως και ο δικαιολογητικός σκοπός αυτής, αλλά και εκ μέρους της αναθέτουσας, θα παρακάμπτονταν εκ πλαγίου παρά την ρητή και αντίθετη αναφορά στη διακήρυξη, ο συγκεκριμένος λόγος αποκλεισμού, ως προκύπτοντας εξ ερμηνείας από άλλου περιεχομένου λόγου, κατά παράβαση της αρχής της διαφάνειας και συγχρόνως θα χανόταν και ο σκοπός της ειδικής

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

διάταξης των παρ. Α.1 έως Α.4 του άρθρου 39 του ν. 4488/2017. Από τα παραπάνω προκύπτει ότι ο νέος λόγος αποκλεισμού που προστέθηκε με την εφαρμογή του ν. 4488/2017 περί επιβολής στον οικονομικό φορέα συγκεκριμένων προστίμων από τον ΣΕΠΕ, είναι αυτοτελής και θα πρέπει να συμπεριληφθεί σε ξεχωριστή δήλωση στο ΤΕΥΔ προκειμένου αυτό να εκπληρώνει τον εκ νόμου και της διακήρυξης σκοπό του, δηλαδή να αποτελεί 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,.... Από την επισκόπηση του ΤΕΥΔ στο παράρτημα Α της αρ. 158/2016 απόφαση της ΕΑΑΔΗΣΥ, για κάθε αυτοτελή λόγο αποκλεισμού όπως αυτοί ήταν διατυπωμένοι στον ν. 4412/2016 κατά τον χρόνο έκδοσης της ανωτέρω απόφασης, υπάρχει απόλυτη και μονοσήμαντη αντιστοίχιση κάθε πεδίου στο ΤΕΥΔ, με μία περίπτωση του νόμου που εκφράζει έναν αυτοτελή λόγο αποκλεισμού. Επομένως όπως αναλυτικά εκτέθηκε προηγουμένως δεν μπορεί να θεωρηθεί ότι το νέο αυτοτελές κριτήριο της περ. γ της παρ. 2 του άρθρου 73 του ν.4412/2016, συμπεριλαμβάνεται και διαμεσολαβείται από κανένα από τα προϋφιστάμενα πεδία του ΤΕΥΔ, αλλά θα πρέπει να δημιουργηθεί νέο αυτοτελές πεδίο στο ΤΕΥΔ που να περιλαμβάνει την ακριβή διατύπωση του συγκεκριμένου νέου λόγου αποκλεισμού.

ΣΤ.3 Υποχρεωτική συμπερίληψη του νέου λόγου αποκλεισμού στο ΤΕΥΔ. Σύμφωνα με την διακήρυξη στο άρθρο 1.5 σελ 17 ορίζεται: «1.5. Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής» Στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» υποβάλλονται όλα τα απαιτούμενα κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς δικαιολογητικά, σύμφωνα με τα άρθρα 79 και 93 του ν.4412/16. ήτοι:

.....

β. Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) (Β/3698/16-11-2016), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα Γ', το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986.»

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

Όπως ήδη έχουμε αναφέρει το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) του άρθρου 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016, αποτελεί 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 και δ) εφόσον η εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεσης 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).» Σε αναλογία με το σκεπτικό της απόφασης υπ' αριθμ. 107/2017 της ΑΕΠΠ, που πραγματεύεται παρόμοια πραγματικά περιστατικά έτερου διαγωνισμού προκύπτει ότι: α) Οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να αναφέρουν τα στοιχεία που αποδεικνύουν την πλήρωση των εκάστοτε πιθέμενων από τη Διακήρυξη κριτηρίων αποκλεισμού και επιλογής, όπως αυτά απαιτούνται από την εκάστοτε Διακήρυξη. β). Σύμφωνα με την έννοια και τον σκοπό των διατάξεων του ενωσιακού και εθνικού δικαίου, οι αναθέτουσες αρχές ή οι αναθέτοντες φορείς πρέπει να προσαρμόζουν το ΕΕΕΠ/ΤΕΥΔ με βάση τους όρους της διακήρυξης ώστε να υπάρχει αντιστοιχία με τα πεδία που αφορούν στην εκάστοτε περίπτωση, ήτοι να δημιουργούν εκείνο το πρότυπο e-ΕΕΕΠ/ΤΕΥΔ που επιθυμούν για τον εκάστοτε διαγωνισμό τους, και να παράγουν το σχετικό πρότυπο το οποίο, στη συνέχεια, αναρτούν στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, σύμφωνα με τις λεπτομερείς οδηγίες που παρέχονται στον οικείο ιστότοπο <http://www.promitheus.gov.gr>. γ) Στην περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή δεν παρήγε το πρότυπο e-ΕΕΕΠ/ΤΕΥΔ που θα αντιστοιχούσε στον συγκεκριμένο διαγωνισμό, δηλαδή στις περιπτώσεις που το *espd request/ΤΕΥΔ* που ανάρτησε προς συμπλήρωση από τους συμμετέχοντες, δεν περιλαμβάνει εκείνα τα πεδία των Κριτηρίων Αποκλεισμού και Κριτηρίων Επιλογής που απαιτούνται στην συγκεκριμένη διακήρυξη, οι οικονομικοί φορείς που προτίθενται να συμμετάσχουν στον

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

διαγωνισμό, επιδεικνύοντας τη συνήθη επιμέλεια οφείλουν να αντιληφθούν ότι το «espd request»/ΤΕΥΔ δεν περιλάμβανε συγκεκριμένα Κριτήρια Αποκλεισμού και Κριτήρια Επιλογής που περιλαμβάνονται στην διακήρυξη και να υποβάλουν εγκαίρως αίτημα παροχής διευκρινίσεων πριν την υποβολή της προσφοράς τους στην αναθέτουσα αρχή προκειμένου να προσκομίσουν ό,τι απαιτεί η Διακήρυξη στο εκάστοτε στάδιο.

δ) Κατά τα παγίως γινόμενα δεκτά, η Διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη, από την οποία διέπεται ο διαγωνισμός και η οποία δεσμεύει τόσο την αρμόδια δημόσια αρχή, όσο και τους διαγωνιζόμενους (βλ. Σ.Τ.Ε. 53/2011, 3703/2010), η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων, με τις οποίες εγκρίνεται το αποτέλεσμα του διαγωνισμού, ενώ η παράβαση τέτοιων διατάξεων από τους διαγωνιζόμενους καθιστά απαράδεκτες τις προσφορές τους (βλ. Σ.Τ.Ε. 3670/1992, 2772 /1986). Σε απόλυτη αναλογία με την υπ' αριθμ. 107/2017 της ΑΕΠΠ, αβίαστα προκύπτει ως επακόλουθο των ως άνω σκέψεων ότι οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν σε έναν διαγωνισμό οφείλουν να αναφέρουν τα στοιχεία που προαποδεικνύουν την πλήρωση των εκάστοτε τιθέμενων από τη Διακήρυξη κριτηρίων αποκλεισμού και επιλογής, όπως, εν προκειμένω, απαιτείται από την συγκεκριμένη Διακήρυξη. Ακόμη και στην περίπτωση που το ΤΕΥΔ που ανήρτησε η αναθέτουσα αρχή δεν περιλαμβάνει το συγκεκριμένο Κριτήριο Αποκλεισμού, οι συμμετέχοντες επιδεικνύοντας τη συνήθη επιμέλεια οφείλουν να αντιληφθούν την συγκεκριμένη έλλειψη και να το συμπληρώσουν είτε ύστερα από ερώτημα είτε από μόνοι τους, προκειμένου το ΤΕΥΔ που θα υποβάλουν τελικώς να περιλαμβάνει το σύνολο των Κριτηρίων Αποκλεισμού και των Κριτηρίων Επιλογής που απαιτούνται από την διακήρυξη. Έχοντας υπόψη όλα τα ανωτέρω, σε περίπτωση που το ΤΕΥΔ κάποιου διαγωνιζόμενου δεν περιλαμβάνει την ακριβή διατύπωση του συγκεκριμένου νέου λόγου αποκλεισμού της περ. γ παρ. 2 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016, ο συγκεκριμένως διαγωνιζόμενος δεν έχει υποβάλει ως όφειλε δήλωση για τον αυτοτελή λόγο αποκλεισμού, δηλαδή δεν έχει υποβάλει το αντίστοιχο απαιτούμενο δικαιολογητικό και στα πλαίσια της αρχής της τυπικότητας που διέπει τον διαγωνισμό θα πρέπει να αποκλειστεί.

Ζ. Ελλείψεις στην συμπλήρωση του ΤΕΥΔ στο Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής.

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

Η διακήρυξη στην σελ 25 περιλαμβάνει το άρθρο 4.2. ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΠΟΥ ΑΠΟΔΕΙΚΝΥΟΥΝ ΤΟ ΕΛΑΧΙΣΤΟ ΕΠΙΠΕΔΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΚΑΙ ΧΡΗΜΑΤΟΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΕΠΑΡΚΕΙΑΣ ΤΟΥ ΠΡΟΣΦΕΡΟΝΤΟΣ ΚΑΙ ΤΑ ΟΡΙΑ ΤΟΥΣ

«Επιπλέον, ο προσφέρων θα πρέπει να υποβάλει κατά το ίδιο στάδιο και στον ίδιο φάκελο τα ακόλουθα δικαιολογητικά, προκειμένου να διαπιστωθεί η φερεγγυότητά του, η επαγγελματική αξιοπιστία του, η χρηματοπιστωτική και οικονομική κατάστασή του καθώς και οι τεχνικές δυνατότητές του.

....

2. Αντίγραφα ή αποσπάσματα ισολογισμών των τριών τελευταίων ετών ή κατά το διάστημα λειτουργίας της αν αυτό είναι μικρότερο των 3 ετών (σε περίπτωση μη τήρησης ισολογισμών, επικυρωμένα φωτοαντίγραφα των αντίστοιχων Φορολογικών Δηλώσεων.

3. Βεβαίωση τραπέζης για την πιστοληπτική ικανότητα της επιχείρησης.

Έως την ολοκλήρωση των διαδικασιών διαλειτουργικότητας των συστημάτων, τα απαραίτητα δικαιολογητικά κατακύρωσης υποβάλλονται από τους πιστοποιημένους οικονομικούς φορείς – χρήστες σε μορφή αρχείου .pdf προσκομιζόμενα εντός τριών (3) εργασίμων ημερών και σε έντυπη μορφή (ευκρινές φωτοαντίγραφο του πρωτότυπου ή του ακριβές αντίγραφο) στην αρμόδια υπηρεσία».

Σε ερώτημα που απευθύναμε στην αναθέτουσα αρχή σχετικά με τις απαιτήσεις της διακήρυξης για την οικονομική και χρηματοοικονομική τεχνική επάρκεια των οικονομικών φορέων η αρχή απάντησε: «Β. Σχετικά με την Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια. Για την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια τα δικαιολογητικά που απαιτούνται (σύμφωνα και με το Παράρτημα ΧΙ του Προσαρτήματος Α – Μέρος Ι του Ν.4412/2016) και αναφέρονται στην υποπαράγραφο 2.2.7.2 σημείο Β.3 της Διακήρυξης είναι : Α) Ισολογισμούς ή αποσπάσματα ισολογισμών και χρηματοοικονομικές καταστάσεις των τελευταίων τριών (3) διαχειριστικών χρήσεων (2013, 2014, 2015), στην περίπτωση που η δημοσίευση των ισολογισμών απαιτείται από τη νομοθεσία της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας και Β) Κατάλληλες βεβαιώσεις αναγνωρισμένων πιστωτικών ιδρυμάτων για την

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

πιστοληπτική ικανότητα της επιχείρησης ίσες ή ανώτερες από το 100% του προϋπολογισμού της συνολικής υπό ανάθεση προμήθειας.

Σχετικά με την Τεχνική και Επαγγελματική ικανότητα

Στο άρθρο 2.2.6 της Διακήρυξης αναφέρει «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς δηλώνουν τις κυριότερες συμβάσεις προμηθειών που έχουν εκτελέσει κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας». Η παραπάνω υποχρέωση της δήλωσης των κυριότερων συμβάσεων συμπίπτει με τον κατάλογο κυριότερων παραδόσεων (Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α – Μέρος II του Ν.4412/2016.)»

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 104 του ν.4412/2016 Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής Οψιγενείς μεταβολές, ορίζεται: «1. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80, και κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ. 3 του άρθρου 105.» [ακολουθεί το άρθρο 79 του ν.4412/2016).

Όπως γίνεται παγίως δεκτό, η διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο που δεσμεύει τόσο την Αρχή που διενεργεί το διαγωνισμό όσο και τους διαγωνιζομένους. Επιβάλλεται δε να προσδιορίζονται επακριβώς στην διακήρυξη τα προς συμμετοχή στο διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς, δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Ενόψει τούτων, αλλά και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής, 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, δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό, χωρίς να καταλείπεται στη διακριτική του ευχέρεια η υποβολή άλλων αντί των αξιουμένων από τη διακήρυξη. Εξάλλου, σύμφωνα με την σκέψη 6. της απόφασης 130/2017 της ΑΕΠΠ, το ΕΕΕΣ ως μέσο προκαταρκτικής απόδειξης, τέθηκε μεν προς διευκόλυνση των συμμετεχόντων σε διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, πλην όμως η τήρηση του

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

τύπου του δεν τίθεται, λόγω της προκαταρκτικής απόδειξης που επιτελεί, στη διακριτική ευχέρεια και την επιλογή τήρησής της εκ μέρους των συμμετεχόντων (πρβλ. Απόφαση ΑΕΠΠ 89, 96/2017). Ούτε αυτοί τυχόν είναι ελεύθεροι να συμπληρώσουν ή υποβάλουν εσφαλμένα το ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ ή και να μην το υποβάλουν καθόλου, αντικαθιστώντας το με το σύνολο των δικαιολογητικών τα οποία αποδεικνύουν τυχόν τη μη συνδρομή κωλυμάτων ή τη συνδρομή κριτηρίων επιλογής που το ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ αφορά. Τούτο διότι κατ' αυτόν τον τρόπο, εκτός του ότι αντιστρέφεται η νόμιμη διαδικασία απόδειξης, καθώς οι οικείες διατάξεις δεν προβλέπουν προαιρετική τήρηση της διαδικασίας, επαφιόμενη στον κάθε μετέχοντα, πλήττεται και η ίδια η διαφάνεια και οικονομία της διαδικασίας αξιολόγησης, η οποία συνέχεται με τη διασφάλιση συνθηκών πραγματικού ανταγωνισμού στη διαγωνιστική διαδικασία, αφού κατ' άρ. 103-104 Ν. 4412/2016 η συνδρομή των σχετικών προϋποθέσεων συμμετοχής θα πρέπει να συντρέχει και να αποδεικνύεται και κατά το στάδιο της κατακύρωσης, ανεξαρτήτως τυχόν νωρίτερης προσκόμισης. [...] (βλ. Απόφαση ΑΕΠΠ 89/2017 και ενδεικτικά ΕΑ ΣΤΕ 227/2011, ΣΤΕ 4282/2009, 2321/2009, 359/2008, 2283/2006). Εξάλλου, κατά ρητό όρο της διακήρυξης, ήτοι τον 2.4.3.1 καθορίζεται η σύννομη υποβολή του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ ως υποχρεωτικό και ουσιώδες μέρος των στοιχείων δικαιολογητικών που υποβάλλονται με την προσφορά στον διαγωνισμό, άνευ μνείας περί οικειοθελούς ευχέρειας τήρησης ή διαζευκτικής δυνατότητας αναπλήρωσής του με τα οικεία δικαιολογητικά. Επειδή εξάλλου (βλ. Αποφάσεις ΑΕΠΠ 89, 96, 98, 118 και 119/2017), το ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ ναι μεν παρέχει προαπόδειξη προς τον σκοπό της επιτάχυνσης των διαγωνιστικών διαδικασιών και ελάφρυνσης των διαγωνιζομένων από την υποχρέωση προσκόμισης πολυάριθμων πιστοποιητικών και εγγράφων ως προς τα κριτήρια αποκλεισμού και επιλογής, ιδίως επί τον σκοπό της διευκόλυνσης συμμετοχής μικρομεσαίων επιχειρήσεων και τη μείωση του χρόνου προετοιμασίας μιας προσφοράς. Η υποβολή του συμπληρωμένου ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ στα απαιτούμενα από τη διακήρυξη πεδία με σύννομη υπογραφή του όπως ανά περίπτωση απαιτείται, αποτελεί ουσιώδη τυπική προϋπόθεση συμμετοχής στο διαγωνισμό, παράβαση δε του κανόνα αυτού εκ μέρους του συμμετέχοντος στο διαγωνισμό, δηλαδή υποβολή ελλιπούς κατά περιεχόμενο

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

δήλωσης, συνιστά ουσιώδη παράλειψη συνεπαγόμενη αποκλεισμού του υποψηφίου μη δυνάμενη να αναπληρωθεί με παροχή διευκρινήσεων, η οποία κατ' άρ. 102 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 του προσώπου των δηλούντων του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ, μεταβολή που συνεπάγεται ουσιώδη μεταβολή της ίδιας της προσφοράς (πρβλ. Απόφαση ΑΕΠΠ 89/2017). Η δε διακήρυξη της διενέργειας δημόσιου διαγωνισμού, ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της τους συμμετέχοντες στον οικείο διαγωνισμό, αλλά και το νομικό πρόσωπο που τον έχει προκηρύξει, το οποίο υποχρεούται από την έναρξη και μέχρι την ολοκλήρωση της σχετικής διαδικασίας να εφαρμόζει όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Ε.Σ. VI Τμ. 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Η 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. Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους καθιστά अपαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Δεδομένου ότι η διακήρυξη δεν επιτρέπει την απάντηση του Μέρους IV: Κριτήρια επιλογής, με την περίπτωση α: Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής: δηλαδή με την περίπτωση ότι ο οικονομικός φορέας Πληροί όλα τα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής, καθώς πουθενά δεν αναφέρεται αυτό, θα πρέπει να συμπληρωθεί από τους συμμετέχοντες αναλυτικά το Μέρος IV, για όλα τα κριτήρια επιλογής που τίθενται στην διακήρυξη και τις διευκρινίσεις της αναθέτουσας αρχής ήτοι: «B. Σχετικά με την Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια. Για την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια τα δικαιολογητικά που απαιτούνται (σύμφωνα και με το Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α – Μέρος I του Ν.4412/2016) και αναφέρονται στην υποπαράγραφο 2.2.7.2 σημείο Β.3 της Διακήρυξης είναι : Α) Ισολογισμούς ή αποσπάσματα ισολογισμών και χρηματοοικονομικές καταστάσεις των τελευταίων τριών (3) διαχειριστικών χρήσεων (2013, 2014, 2015), στην περίπτωση που η δημοσίευση των ισολογισμών απαιτείται από τη νομοθεσία

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας και Β) Κατάλληλες βεβαιώσεις αναγνωρισμένων πιστωτικών ιδρυμάτων για την πιστοληπτική ικανότητα της επιχείρησης ίσες ή ανώτερες από το 100% του προϋπολογισμού της συνολικής υπό ανάθεση προμήθειας.

Σχετικά με την Τεχνική και Επαγγελματική ικανότητα.

Στο άρθρο 2.2.6 της Διακήρυξης αναφέρει «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς δηλώνουν τις κυριότερες συμβάσεις προμηθειών που έχουν εκτελέσει κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας». Η παραπάνω υποχρέωση της δήλωσης των κυριότερων συμβάσεων συμπίπτει με τον κατάλογο κυριότερων παραδόσεων (Παράρτημα ΧΙ του Προσαρτήματος Α – Μέρος ΙΙ του Ν.4412/2016.)»

Επιπρόσθετα σε απόλυτη αναλογία με την υπ' αριθμ. 107/2017 της ΑΕΠΠ, αβίαστα προκύπτει ως επακόλουθο των ως άνω σκέψεων ότι οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν σε έναν διαγωνισμό οφείλουν να αναφέρουν τα στοιχεία που προαποδεικνύουν την πλήρωση των εκάστοτε πιθέμενων από τη Διακήρυξη κριτηρίων αποκλεισμού και επιλογής, όπως, εν προκειμένω, απαιτείται από την συγκεκριμένη Διακήρυξη. Ακόμη και στην περίπτωση που το ΤΕΥΔ που ανήρτησε η αναθέτουσα αρχή δεν περιλαμβάνει το συγκεκριμένο Κριτήριο Επιλογής, οι συμμετέχοντες επιδεικνύοντας τη συνήθη επιμέλεια οφείλουν να αντιληφθούν την συγκεκριμένη έλλειψη και να το συμπληρώσουν είτε ύστερα από ερώτημα είτε από μόνοι τους, προκειμένου το ΤΕΥΔ που θα υποβάλουν τελικώς να περιλαμβάνει το σύνολο των Κριτηρίων Επιλογής που απαιτούνται από την διακήρυξη. Επομένως σε περίπτωση που το ΤΕΥΔ κάποιου διαγωνιζόμενου δεν έχει συμπληρωμένα τα ως άνω στοιχεία στα αντίστοιχα πεδία, θα πρέπει η συγκεκριμένη προσφορά να ακυρωθεί.

Υποβολή δύο ΤΕΥΔ από έναν οικονομικό φορέα.

Σύμφωνα με την απόφαση 99/2017 της ΑΕΠΠ σκέψεις 15-17, αποκλείονται από τον διαγωνισμό διαγωνιζόμενοι που υποβάλλουν αντί ενός, περισσότερα ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ για τον ίδιο οικονομικό φορέα, τα οποία υπογράφονται ξεχωριστά από κάθε έναν εκπρόσωπό του. Επίσης σύμφωνα με την απόφαση 131/2017 της ΑΕΠΠ σκέψη 18, όταν υποβάλλονται περισσότερα του ενός ΤΕΥΔ από τον ίδιο οικονομικό φορέα, και ο κάθε ένας εκπρόσωπος του

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

οικονομικού φορέα υπογράφει αντίστοιχα ένα από αυτά, αλλά κάθε ένα από τα ξεχωριστά αυτά ΤΕΥΔ περιλαμβάνουν το ίδιο ακριβώς περιεχόμενο, τότε τα περισσότερα του ενός αυτά ΤΕΥΔ εκπληρώνουν τις προϋποθέσεις της κείμενης νομοθεσίας, περί υποβολής ενός ΤΕΥΔ υπογεγραμμένου από όλους του νόμιμους εκπροσώπους του οικονομικού φορέα και μπορούν να γίνουν αποδεκτά. Σε αντιδιαστολή με το παραπάνω σκεπτικό όταν τα περισσότερα του ενός ΤΕΥΔ που υποβάλει ο κάθε εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα διαφέρουν ως προς το περιεχόμενό τους, η προσφορά του θα πρέπει να ακυρωθεί».

ΠΡΟΣΔΙΟΡΙΣΜΟΣ ΤΩΝ ΛΟΓΩΝ ΑΠΟΚΛΕΙΣΜΟΥ ΠΟΥ ΔΙΑΠΙΣΤΩΝΟΝΤΑΙ ΣΤΙΣ ΠΡΟΣΦΟΡΕΣ

Συγκεκριμένα για τον οικονομικό φορέα με την επωνυμία:

α), ισχυρίζεται ότι: «Από την επισκόπηση του Φακέλου Δικαιολογητικών – Τεχνικής Προσφοράς του οικονομικού φορέα παρατηρούμε ότι: Η προσφορά δεν περιλαμβάνει την δήλωση ηθικού περιεχομένου, ως εκ τούτου θα πρέπει να ακυρωθεί. Η εγγυητική που έχει υποβάλει αναφέρει τους όρους: «Η παρούσα εγγυητική επιστολή ισχύει μέχρι την 22 Ιουνίου 2018. Μετά την πάροδο της προθεσμίας αυτής, και εφόσον στο μεταξύ διάστημα δεν μας κοινοποιηθεί νόμιμα, με δικαστικό επιμελητή, κάποια αξίωση στο ποσόν της εγγυήσεως από μέρους σας, η παρούσα εγγυητική επιστολή θεωρείται αυτόματα και αυτοδίκαια άκυρη και ανίσχυρη, ακόμη και αν δεν επιστραφεί το σώμα της σε εμάς.

Το παραπάνω ποσό τηρούμε στη διάθεσή σας και θα σας το καταβάλουμε ολικά ή μερικά, χωρίς αντίρρηση ή ένσταση μέσα σε τρεις (3) ημέρες από την κοινοποίηση απλής έγγραφης δήλωσής σας προς εμάς και την επιστροφή της παρούσας σε εμάς, στην περίπτωση ολικής ή μερικής κατάπτωσης της εγγύησης.

Αποδεχόμαστε να παρατείνουμε την ισχύ της εγγύησης ύστερα από απλό έγγραφο της Υπηρεσίας σας, με την προϋπόθεση ότι το σχετικό αίτημά σας θα μας υποβληθεί πριν από την ημερομηνία λήξης της». Η παραπάνω υπογραμμισμένη φράση της εγγυητικής αποτελεί ουσιώδη απόκλιση από τους όρους της διακήρυξης και του σχετικού υποδείγματος καθώς δημιουργεί την προϋπόθεση η κοινοποίηση της απαίτησης να γίνει με δικαστικό επιμελητή,

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

αντί της απλής έγγραφης ειδοποίησης που προβλέπεται από την διακήρυξη. Η διαφοροποίηση είναι ουσιώδης καθώς δημιουργεί πρόσθετες προϋποθέσεις, ακόμη και έξοδα στην αναθέτουσα αρχή προκειμένου να απαιτήσει την κατάπτωση της συγκεκριμένης εγγυητική. Για τον λόγο αυτό θα πρέπει να ακυρωθεί η προσφορά του οικονομικού φορέα «.....». Το ΤΕΥΔ που υπέβαλλε ο οικονομικός φορέας επιχείρησε να το υπογράψουν τα φυσικά πρόσωπα που οφείλουν να το υπογράψουν σύμφωνα με την νομοθεσία, το καταστατικό του και την δήλωσή του στο ίδιο το ΤΕΥΔ Μέρος II ενότητα Β: Πληροφορίες σχετικά με τους νόμιμους εκπροσώπους του οικονομικού φορέα. Όμως όλες οι υπογραφές που φέρει είναι άκυρες και δεν πληρούν τα κριτήρια της κείμενης νομοθεσίας, όπως διαπιστώνεται από τις κατωτέρω επισυνάψεις οθόνης [παρεμβάλεται σχετική φωτογραφία]. Στο ΤΕΥΔ που περιλαμβάνεται στην προσφορά δεν περιλαμβάνεται στο Μέρος III: Λόγοι αποκλεισμού, ο νέος αυτοτελής λόγος αποκλεισμού της περ. γ) παρ. 2 άρθρο 73 ν.4412/2016. Επομένως η προσφορά του οικονομικού φορέα «.....» θα πρέπει να ακυρωθεί. Στο ΤΕΥΔ που περιλαμβάνεται στην προσφορά δεν περιλαμβάνεται το Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής η ενότητα Β: Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, και ειδικότερα δεν έχουν απαντηθεί τα πεδία: «1α) Ο («γενικός») ετήσιος κύκλος εργασιών του οικονομικού φορέα για τον αριθμό οικονομικών ετών που απαιτούνται στη σχετική διακήρυξη ή στην πρόσκληση ή στα έγγραφα της σύμβασης :» όπου έπρεπε να αναφερθούν τα σχετικά στοιχεία των ισολογισμών της για τις χρήσεις (2013, 2014, 2015). Και «6) Όσον αφορά τις λοιπές οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις, οι οποίες (ενδέχεται να) έχουν προσδιοριστεί στη σχετική διακήρυξη ή στην πρόσκληση ή στα έγγραφα της σύμβασης, ο οικονομικός φορέας δηλώνει ότι:» όπου έπρεπε να αναφερθούν το ύψος της εγκεκριμένης πιστοληπτικής ικανότητα που διαθέτει σε αναγνωρισμένο πιστωτικό ίδρυμα και η οποία οφείλει να είναι ίση ή ανώτερη του 100% του προϋπολογισμού της συνολικής υπό ανάθεση προμήθειας για τις Ομάδες ειδών που συμμετέχει ο οικονομικός φορέας. Επομένως θα πρέπει να ακυρωθεί η προσφορά του οικονομικού φορέα «.....».

β), ισχυρίζεται ότι:

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

«Από την επισκόπηση του Φακέλου Δικαιολογητικών – Τεχνικής Προσφοράς του οικονομικού φορέα παρατηρούμε ότι: Η προσφορά δεν περιλαμβάνει την δήλωση ηθικού περιεχομένου, ως εκ τούτου θα πρέπει να ακυρωθεί. Καθώς στην προσφορά περιλαμβάνονται δύο διαφορετικά ΤΕΥΔ στο κάθε ένα από αυτά αναφέρεται στο Μέρος II ενότητα Β: Πληροφορίες σχετικά με τους νόμιμους εκπροσώπους του οικονομικού φορέα, μόνον τα στοιχεία του υπογράφοντα, παραλείποντας τον έτερο νόμιμο εκπρόσωπο, η προσφορά θα πρέπει να ακυρωθεί. Στο ΤΕΥΔ που περιλαμβάνεται στην προσφορά δεν περιλαμβάνεται στο Μέρος III: Λόγοι αποκλεισμού, ο νέος αυτοτελής λόγος αποκλεισμού της περ. γ) παρ. 2 άρθρο 73 ν.4412/2016. Επομένως, η προσφορά του οικονομικού φορέα «.....» θα πρέπει να ακυρωθεί. Στο ΤΕΥΔ που περιλαμβάνεται στην προσφορά δεν περιλαμβάνεται το Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής η ενότητα Β: Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, και ειδικότερα δεν έχουν απαντηθεί τα πεδία: «1α) Ο («γενικός») ετήσιος κύκλος εργασιών του οικονομικού φορέα για τον αριθμό οικονομικών ετών που απαιτούνται στη σχετική διακήρυξη ή στην πρόσκληση ή στα έγγραφα της σύμβασης :» όπου έπρεπε να αναφερθούν τα σχετικά στοιχεία των ισολογισμών της για τις χρήσεις (2013, 2014, 2015). Και «6) Όσον αφορά τις λοιπές οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις, οι οποίες (ενδέχεται να) έχουν προσδιοριστεί στη σχετική διακήρυξη ή στην πρόσκληση ή στα έγγραφα της σύμβασης, ο οικονομικός φορέας δηλώνει ότι:» όπου έπρεπε να αναφερθούν το ύψος της εγκεκριμένης πιστοληπτικής ικανότητας που διαθέτει σε αναγνωρισμένο πιστωτικό ίδρυμα και η οποία οφείλει να είναι ίση ή ανώτερη του 100% του προϋπολογισμού της συνολικής υπό ανάθεση προμήθειας για τις Ομάδες ειδών που συμμετέχει ο οικονομικός φορέας. Επιπρόσθετα δεν έχει συμπληρωθεί το Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής η ενότητα Γ: Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, και ειδικότερα το πεδίο: «1β) Μόνο για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών: Κατά τη διάρκεια της περιόδου αναφοράς, ο οικονομικός φορέας έχει προβεί στις ακόλουθες κυριότερες παραδόσεις αγαθών του είδους που έχει προσδιοριστεί ή έχει παράσχει τις ακόλουθες κυριότερες υπηρεσίες του είδους που έχει προσδιοριστεί: Κατά τη σύνταξη του σχετικού καταλόγου αναφέρετε τα ποσά, τις ημερομηνίες και τους παραλήπτες δημόσιους ή ιδιωτικούς :» Επομένως θα

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

πρέπει να ακυρωθεί η προσφορά του οικονομικού φορέα. Ο οικονομικός φορέας έχει υποβάλει δύο ΤΕΥΔ που κάθε ένα από αυτά υπογράφονται από έναν διαφορετικό νόμιμο εκπρόσωπο του οικονομικού φορέα. Καθώς τα δύο ΤΕΥΔ δεν έχουν αυτούσιο το ίδιο περιεχόμενο αλλά διαφέρουν ως προς το περιεχόμενο του Μέρους II ενότητα Β: Πληροφορίες σχετικά με τους νόμιμους εκπροσώπους του οικονομικού φορέα, η προσφορά θα πρέπει να ακυρωθεί».

γ), ισχυρίζεται ότι :

« Από την επισκόπηση του Φακέλου Δικαιολογητικών – Τεχνικής Προσφοράς του οικονομικού φορέα παρατηρούμε ότι: Το ΤΕΥΔ που περιλαμβάνεται στην προσφορά του, ενώ υπογράφεται από τρία (3) φυσικά πρόσωπα στο Μέρος II ενότητα Β: Πληροφορίες σχετικά με τους νόμιμους εκπροσώπους του οικονομικού φορέα, περιλαμβάνεται τα στοιχεία ταυτοποίησης μόνον του ενός εξ αυτών. Ελλείπει των στοιχείων ταυτοποίησης των δηλούντων η Υπεύθυνη Δήλωση και το ΤΕΥΔ είναι άκυρα σύμφωνα με τα ανωτέρω. Στο ΤΕΥΔ που περιλαμβάνεται στην προσφορά δεν περιλαμβάνεται στο Μέρος III: Λόγοι αποκλεισμού, ο νέος αυτοτελής λόγος αποκλεισμού της περ. γ) παρ. 2 άρθρο 73 ν.4412/2016. Σύμφωνα με το σκεπτικό Β.6 της παρούσας η προσφορά του οικονομικού φορέα «.....» θα πρέπει να ακυρωθεί. Στο ΤΕΥΔ που περιλαμβάνεται στην προσφορά δεν περιλαμβάνεται το Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής η ενότητα Β: Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, και ειδικότερα δεν έχουν απαντηθεί τα πεδία: «1α) Ο («γενικός») ετήσιος κύκλος εργασιών του οικονομικού φορέα για τον αριθμό οικονομικών ετών που απαιτούνται στη σχετική διακήρυξη ή στην πρόσκληση ή στα έγγραφα της σύμβασης :» όπου έπρεπε να αναφερθούν τα σχετικά στοιχεία των ισολογισμών της για τις χρήσεις (2013, 2014, 2015). Και «6) Όσον αφορά τις λοιπές οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις, οι οποίες (ενδέχεται να) έχουν προσδιοριστεί στη σχετική διακήρυξη ή στην πρόσκληση ή στα έγγραφα της σύμβασης, ο οικονομικός φορέας δηλώνει ότι:» όπου έπρεπε να αναφερθούν το ύψος της εγκεκριμένης πιστοληπτικής ικανότητας που διαθέτει σε αναγνωρισμένο πιστωτικό ίδρυμα και η οποία οφείλει να είναι ίση ή ανώτερη του 100% του προϋπολογισμού της συνολικής υπό ανάθεση προμήθειας για τις Ομάδες ειδών που συμμετέχει ο οικονομικός φορέας. Επιπρόσθετα δεν έχει συμπληρωθεί το Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής η ενότητα

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

Γ: Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, και ειδικότερα το πεδίο: «1β) Μόνο για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών: Κατά τη διάρκεια της περιόδου αναφοράς , ο οικονομικός φορέας έχει προβεί στις ακόλουθες κυριότερες παραδόσεις αγαθών του είδους που έχει προσδιοριστεί ή έχει παράσχει τις ακόλουθες κυριότερες υπηρεσίες του είδους που έχει προσδιοριστεί: Κατά τη σύνταξη του σχετικού καταλόγου αναφέρετε τα ποσά, τις ημερομηνίες και τους παραλήπτες δημόσιους ή ιδιωτικούς». Επομένως θα πρέπει να ακυρωθεί η προσφορά του οικονομικού φορέα».

δ., ισχυρίζεται ότι:

Από την επισκόπηση του Φακέλου Δικαιολογητικών – Τεχνικής Προσφοράς του οικονομικού φορέα παρατηρούμε ότι: Στην προσφορά δεν περιλαμβάνεται υπεύθυνη δήλωση του χρόνου παράδοσης των προϊόντων όπως απαιτείται από την διακήρυξη. Αντίθετα στην αντίστοιχη υπεύθυνη δήλωση που έχει υποβάλει ο οικονομικός φορέας επαναλαμβάνεται αυτολεξεί η απαίτηση της διακήρυξης ήτοι η έκφραση: «ο χρόνος παράδοσης των ειδών ελευθέρων και έτοιμων προς χρήση σε χώρους που θα υποδείξει η αναθέτουσα αρχή». Από την παραπάνω δήλωση σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να προσδιοριστεί ο χρόνος παράδοσης των προϊόντων, και η προσφορά θα πρέπει να ακυρωθεί ως ασαφής και ανεπίδεκτη εκτίμησης. Η εγγυητική που έχει υποβάλει αναφέρει τους όρους: «Το παραπάνω ποσό τηρείται στη διάθεσή σας και θα καταβληθεί ολικά ή μερικά χωρίς καμία από μέρους μας αντίρρηση, ανφισβήτηση ή ένσταση και χωρίς να ερευνηθεί το βάσιμο ή μη της απαίτησης σας μέσα σε πέντε (5) ημέρες από την απλή έγγραφη ειδοποίησή σας.

Η παρούσα ισχύει μέχρις ότου αυτή μας επιστραφεί και πάντως όχι πέραν της 15.06.2018, μετά πάροδο της οποίας και εφ' όσον εν τω μεταξύ δεν κοινοποιηθεί σε μας νόμιμα με δικαστικό επιμελητή, οποιαδήποτε απαίτηση σας από την εγγύηση αυτή, η παρούσα καθίσταται αυτοδίκαια άκυρη και ανίσχυρη.» Η εν λόγω φράση της εγγυητικής αποτελεί ουσιώδη απόκλιση από τους όρους της διακήρυξης και του σχετικού υποδείγματος καθώς δημιουργεί την προϋπόθεση η κοινοποίηση της απαίτησης να γίνει με δικαστικό επιμελητή, αντί της απλής έγγραφης ειδοποίησης που προβλέπεται από την διακήρυξη. Η διαφοροποίηση είναι ουσιώδης καθώς δημιουργεί πρόσθετες προϋποθέσεις, ακόμη και έξοδα στην αναθέτουσα αρχή προκειμένου να

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

απαιτήσει την κατάπτωση της συγκεκριμένης εγγυητική. Για τον λόγο αυτό θα πρέπει να ακυρωθεί η προσφορά του οικονομικού φορέα Το ΤΕΥΔ που περιλαμβάνεται στην προσφορά του, στο Μέρος II ενότητα Β : Πληροφορίες σχετικά με τους νόμιμους εκπροσώπους του οικονομικού φορέα, περιλαμβάνονται τα στοιχεία ταυτοποίησης μόνον του ενός εκ των δύο ομόρρυθμων ετέρων που φαίνονται στο καταστατικό της εταιρείας. Ελλείψει των στοιχείων ταυτοποίησης του δεύτερου νομίμου εκπρόσωπου της εταιρείας (βλ. αποφάσεις 130/2017 ΚΑΙ 245/2017 ΑΕΠΠ), και ιδιαίτερα την απόφαση 532/2013 ΔΕΦ ΑΘ (ΑΝΑΣΤ), η προσφορά θα πρέπει να ακυρωθεί. Στο ΤΕΥΔ που περιλαμβάνεται στην προσφορά δεν περιλαμβάνεται στο Μέρος III: Λόγοι αποκλεισμού, ο νέος αυτοτελής λόγος αποκλεισμού της περ. γ) παρ. 2 άρθρο 73 ν.4412/2016. Επομένως, η προσφορά του οικονομικού φορέα θα πρέπει να ακυρωθεί. Στο ΤΕΥΔ που περιλαμβάνεται στην προσφορά δεν περιλαμβάνεται το Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής η ενότητα Β: Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, και ειδικότερα δεν έχουν απαντηθεί τα πεδία: «1α) Ο («γενικός») ετήσιος κύκλος εργασιών του οικονομικού φορέα για τον αριθμό οικονομικών ετών που απαιτούνται στη σχετική διακήρυξη ή στην πρόσκληση ή στα έγγραφα της σύμβασης :» όπου έπρεπε να αναφερθούν τα σχετικά στοιχεία των ισολογισμών της για τις χρήσεις (2013, 2014, 2015). Και «6) Όσον αφορά τις λοιπές οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις, οι οποίες (ενδέχεται να) έχουν προσδιοριστεί στη σχετική διακήρυξη ή στην πρόσκληση ή στα έγγραφα της σύμβασης, ο οικονομικός φορέας δηλώνει ότι:» όπου έπρεπε να αναφερθούν το ύψος της εγκεκριμένης πιστοληπτικής ικανότητα που διαθέτει σε αναγνωρισμένο πιστωτικό ίδρυμα και η οποία οφείλει να είναι ίση ή ανώτερη του 100% του προϋπολογισμού της συνολικής υπό ανάθεση προμήθειας για τις Ομάδες ειδών που συμμετέχει ο οικονομικός φορέας. Επιπρόσθετα δεν έχει συμπληρωθεί το Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής η ενότητα Γ: Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, και ειδικότερα το πεδίο: «1β) Μόνο για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών: Κατά τη διάρκεια της περιόδου αναφοράς, ο οικονομικός φορέας έχει προβεί στις ακόλουθες κυριότερες παραδόσεις αγαθών του είδους που έχει προσδιοριστεί ή έχει παράσχει τις ακόλουθες κυριότερες υπηρεσίες του είδους που έχει προσδιοριστεί: Κατά τη σύνταξη του σχετικού καταλόγου

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

αναφέρετε τα ποσά, τις ημερομηνίες και τους παραλήπτες δημόσιους ή ιδιωτικούς. Επομένως θα πρέπει να ακυρωθεί η προσφορά του οικονομικού φορέα.

ε), ισχυρίζεται ότι:

Στην προσφορά δεν περιλαμβάνεται υπεύθυνη δήλωση του χρόνου παράδοσης των προϊόντων όπως απαιτείται από την διακήρυξη. Αντίθετα στην αντίστοιχη υπεύθυνη δήλωση που έχει υποβάλει ο οικονομικός φορέας επαναλαμβάνεται αυτολεξεί η απαίτηση της διακήρυξης ήτοι η έκφραση: «ο χρόνος παράδοσης των ειδών ελευθέρων και έτοιμων προς χρήση σε χώρους που θα υποδείξει η αναθέτουσα αρχή». Από την παραπάνω δήλωση σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να προσδιοριστεί ο χρόνος παράδοσης των προϊόντων, και η προσφορά θα πρέπει να ακυρωθεί ως ασαφής και ανεπίδεκτη εκτίμησης. Η προσφορά δεν περιλαμβάνει, ως εκ τούτου θα πρέπει να ακυρωθεί. Το ΤΕΥΔ που περιλαμβάνεται στην προσφορά του, στο Μέρος II ενότητα Β : Πληροφορίες σχετικά με τους νόμιμους εκπροσώπους του οικονομικού φορέα, περιλαμβάνονται τα στοιχεία ταυτοποίησης μόνον του ενός εκ των δύο ομόρρυθμων ετέρων που φαίνονται στο καταστατικό της εταιρείας. Ελλείψει των στοιχείων ταυτοποίησης του δεύτερου νομίμου εκπρόσωπου της εταιρείας (βλ. απόφαση 130/2017 ΚΑΙ 245/2017 ΑΕΠΠ), και ιδιαίτερα την απόφαση 532/2013 ΔΕΦ ΑΘ (ΑΝΑΣΤ), η προσφορά θα πρέπει να ακυρωθεί. Στο ΤΕΥΔ που περιλαμβάνεται στην προσφορά δεν περιλαμβάνεται στο Μέρος III: Λόγοι αποκλεισμού, ο νέος αυτοτελής λόγος αποκλεισμού της περ. γ) παρ. 2 άρθρο 73 ν.4412/2016. Επομένως, η προσφορά του οικονομικού φορέα θα πρέπει να ακυρωθεί. Στο ΤΕΥΔ που περιλαμβάνεται στην προσφορά δεν περιλαμβάνεται το Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής η ενότητα Β: Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, και ειδικότερα δεν έχουν απαντηθεί τα πεδία: «1α) Ο («γενικός») ετήσιος κύκλος εργασιών του οικονομικού φορέα για τον αριθμό οικονομικών ετών που απαιτούνται στη σχετική διακήρυξη ή στην πρόσκληση ή στα έγγραφα της σύμβασης :» όπου έπρεπε να αναφερθούν τα σχετικά στοιχεία των ισολογισμών της για τις χρήσεις (2013, 2014, 2015). Και «6) Όσον αφορά τις λοιπές οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις, οι οποίες (ενδέχεται να) έχουν προσδιοριστεί στη σχετική διακήρυξη ή στην πρόσκληση ή στα έγγραφα

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

της σύμβασης, ο οικονομικός φορέας δηλώνει ότι:» όπου έπρεπε να αναφερθούν το ύψος της εγκεκριμένης πιστοληπτικής ικανότητα που διαθέτει σε αναγνωρισμένο πιστωτικό ίδρυμα και η οποία οφείλει να είναι ίση ή ανώτερη του 100% του προϋπολογισμού της συνολικής υπό ανάθεσης προμήθειας για τις Ομάδες ειδών που συμμετέχει ο οικονομικός φορέας. Επιπρόσθετα δεν έχει συμπληρωθεί το Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής η ενότητα Γ: Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, και ειδικότερα το πεδίο: «1β) Μόνο για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών: Κατά τη διάρκεια της περιόδου αναφοράς , ο οικονομικός φορέας έχει προβεί στις ακόλουθες κυριότερες παραδόσεις αγαθών του είδους που έχει προσδιοριστεί ή έχει παράσχει τις ακόλουθες κυριότερες υπηρεσίες του είδους που έχει προσδιοριστεί: Κατά τη σύνταξη του σχετικού καταλόγου αναφέρετε τα ποσά, τις ημερομηνίες και τους παραλήπτες δημόσιους ή ιδιωτικούς :» Επομένως θα πρέπει να ακυρωθεί η προσφορά του οικονομικού φορέα.

στ), ισχυρίζεται ότι:

«Η προσφορά δεν περιλαμβάνει την δήλωση ηθικού περιεχομένου, ως εκ τούτου θα πρέπει να ακυρωθεί. Το ΤΕΥΔ που υπέβαλλε ο οικονομικός φορέας επιχείρησε να το υπογράψουν τα φυσικά πρόσωπα που οφείλουν να το υπογράψουν σύμφωνα με την νομοθεσία, το καταστατικό του και την δήλωσή του στο ίδιο το ΤΕΥΔ Μέρος II ενότητα Β: Πληροφορίες σχετικά με τους νόμιμους εκπροσώπους του οικονομικού φορέα. Όμως η υπογραφή του είναι άκυρη και δεν πληροί τα κριτήρια της κείμενης νομοθεσίας, όπως διαπιστώνεται από την κατωτέρω επισύναψη οθόνης:[παρεμβάλλεται φωτογραφία]» Για τον λόγο αυτόν θα πρέπει να ακυρωθεί η προσφορά του οικονομικού φορέα. Στο ΤΕΥΔ που περιλαμβάνεται στην προσφορά δεν περιλαμβάνεται το Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής η ενότητα Β: Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, και ειδικότερα δεν έχουν απαντηθεί τα πεδία: «1α) Ο («γενικός») ετήσιος κύκλος εργασιών του οικονομικού φορέα για τον αριθμό οικονομικών ετών που απαιτούνται στη σχετική διακήρυξη ή στην πρόσκληση ή στα έγγραφα της σύμβασης :» όπου έπρεπε να αναφερθούν τα σχετικά στοιχεία των ισολογισμών της για τις χρήσεις (2013, 2014, 2015). Και «6) Όσον αφορά τις λοιπές οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις, οι οποίες (ενδέχεται να) έχουν προσδιοριστεί στη σχετική διακήρυξη ή στην

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

πρόσκληση ή στα έγγραφα της σύμβασης, ο οικονομικός φορέας δηλώνει ότι:» όπου έπρεπε να αναφερθούν το ύψος της εγκεκριμένης πιστοληπτικής ικανότητα που διαθέτει σε αναγνωρισμένο πιστωτικό ίδρυμα και η οποία οφείλει να είναι ίση ή ανώτερη του 100% του προϋπολογισμού της συνολικής υπό ανάθεση προμήθειας για τις Ομάδες ειδών που συμμετέχει ο οικονομικός φορέας. Επιπρόσθετα δεν έχει συμπληρωθεί το Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής η ενότητα Γ: Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, και ειδικότερα το πεδίο: «1β) Μόνο για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών: Κατά τη διάρκεια της περιόδου αναφοράς, ο οικονομικός φορέας έχει προβεί στις ακόλουθες κυριότερες παραδόσεις αγαθών του είδους που έχει προσδιοριστεί ή έχει παράσχει τις ακόλουθες κυριότερες υπηρεσίες του είδους που έχει προσδιοριστεί: Κατά τη σύνταξη του σχετικού καταλόγου αναφέρετε τα ποσά, τις ημερομηνίες και τους παραλήπτες δημόσιους ή ιδιωτικούς. Επομένως θα πρέπει να ακυρωθεί η προσφορά του οικονομικού φορέα».

11.Επειδή με την με αρ. 249/2018 Πράξη της Προέδρου του 1^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή όπως καταθέσει εγγράφως τις απόψεις της επί του αιτήματος αναστολής, εφόσον κρίνει τούτο σκόπιμο.

12. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 18 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «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. [...] Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων.[...].

13. Επειδή στην παρ. 1 του άρθρου 53 «Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης του ν. 4412/2016 «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών».

14.Επειδή στο άρθρο 72 « Εγγυήσεις» του ν. 4412/2016, ορίζεται ότι:

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

«1. Οι αναθέτουσες αρχές ζητούν από τους προσφέροντες να παράσχουν, κατά περίπτωση, τα ακόλουθα είδη εγγυήσεων : α) «Εγγύηση συμμετοχής», το ύψος της οποίας καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης σε συγκεκριμένο χρηματικό ποσό, αριθμητικώς και ολογράφως σε ευρώ, και δεν μπορεί να υπερβαίνει το 2% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης εκτός ΦΠΑ, με ανάλογη στρογγυλοποίηση. Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, το ύψος της εγγύησης συμμετοχής υπολογίζεται επί της εκτιμώμενης αξίας, εκτός ΦΠΑ, του/των προσφερομένου/ων τμήματος/τημημάτων. Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση. Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς που καθορίζουν τα έγγραφα της σύμβασης. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τον προσφέροντα να παρατείνει, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής. [...]

3. Οι εγγυήσεις των παραγράφων 1 και 2 εκδίδονται από πιστωτικά ή χρηματοδοτικά ιδρύματα που λειτουργούν νόμιμα στα κράτη - μέλη της Ένωσης ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου ή στα κράτη-μέλη της ΣΔΣ και έχουν, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, το δικαίωμα αυτό. Μπορούν, επίσης, να εκδίδονται από το Ε.Τ.Α.Α. - Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. ή να παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με παρακατάθεση σε αυτό του αντίστοιχου χρηματικού ποσού. Αν συσταθεί παρακαταθήκη με γραμμάτιο παρακατάθεσης χρεογράφων στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων, τα τοκομερίδια ή μερίσματα που λήγουν κατά τη διάρκεια της εγγύησης επιστρέφονται μετά τη λήξη τους στον υπέρ ου η εγγύηση οικονομικό φορέα.

4. Οι εγγυήσεις του παρόντος άρθρου περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) την αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνονται (ή τον κύριο του έργου ή τον φορέα κατασκευής στις περιπτώσεις δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών), δ) τον

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

αριθμό της εγγύησης, ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση, ζ) τους όρους ότι: αα) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως, και ββ) ότι σε περίπτωση κατάπτωσης αυτής, το ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου, η) τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης ή πρόσκλησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών του διαγωνισμού, θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης, ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται και ια) στην περίπτωση των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής, τον αριθμό και τον τίτλο της σχετικής σύμβασης.

15.Επειδή στην παρ. 1 του άρθρου 73 «Λόγοι αποκλεισμού» (άρθρο 57 παράγραφοι 1 έως 6 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), ορίζεται ότι «1. Οι αναθέτουσες αρχές αποκλείουν έναν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης όταν αποδεικνύουν, με την επαλήθευση που προβλέπεται στα άρθρα 79 έως 81 ή είναι γνωστό στην αναθέτουσα αρχή με άλλο τρόπο, ότι υπάρχει εις βάρος του αμετάκλητη καταδικαστική απόφαση για έναν από τους ακόλουθους λόγους:

α) συμμετοχή σε εγκληματική οργάνωση, όπως αυτή ορίζεται στο άρθρο 2 της απόφασης-πλαίσιο 2008/841/ΔΕΥ του Συμβουλίου της 24ης Οκτωβρίου 2008, για την καταπολέμηση του οργανωμένου εγκλήματος(ΕΕ L 300 της 11.11.2008 σ.42),

β) δωροδοκία, όπως ορίζεται στο άρθρο 3 της σύμβασης περί της καταπολέμησης της διαφθοράς στην οποία ενέχονται υπάλληλοι των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων ή των κρατών-μελών της Ένωσης (ΕΕ C 195 της 25.6.1997, σ. 1) και στην παράγραφο 1 του άρθρου 2 της απόφασης-πλαίσιο 2003/568/ΔΕΥ του Συμβουλίου της 22ας Ιουλίου 2003, για την καταπολέμηση της δωροδοκίας στον ιδιωτικό τομέα (ΕΕ L 192 της 31.7.2003, σ. 54), καθώς και όπως ορίζεται στην κείμενη νομοθεσία ή στο εθνικό δίκαιο του οικονομικού φορέα,

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

γ) απάτη, κατά την έννοια του άρθρου 1 της σύμβασης σχετικά με την προστασία των οικονομικών συμφερόντων των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων (ΕΕ C 316 της 27.11.1995, σ. 48), η οποία κυρώθηκε με το ν. 2803/2000 (Α' 48),

δ) τρομοκρατικά εγκλήματα ή εγκλήματα συνδεδεμένα με τρομοκρατικές δραστηριότητες, όπως ορίζονται, αντιστοίχως, στα άρθρα 1 και 3 της απόφασης-πλαίσιο 2002/475/ΔΕΥ του Συμβουλίου της 13ης Ιουνίου 2002, για την καταπολέμηση της τρομοκρατίας (ΕΕ L 164 της 22.6.2002, σ. 3) ή ηθική αυτουργία ή συνέργεια ή απόπειρα διάπραξης εγκλήματος, όπως ορίζονται στο άρθρο 4 αυτής,

ε) νομιμοποίηση εσόδων από παράνομες δραστηριότητες ή χρηματοδότηση της τρομοκρατίας, όπως αυτές ορίζονται στο άρθρο 1 της Οδηγίας 2005/60/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 26ης Οκτωβρίου 2005, σχετικά με την πρόληψη της χρησιμοποίησης του χρηματοπιστωτικού συστήματος για τη νομιμοποίηση εσόδων από παράνομες δραστηριότητες και τη χρηματοδότηση της τρομοκρατίας (ΕΕ L 309 της 25.11.2005, σ. 15), η οποία ενσωματώθηκε στην εθνική νομοθεσία με το ν. 3691/2008 (Α' 166),

στ) παιδική εργασία και άλλες μορφές εμπορίας ανθρώπων, όπως ορίζονται στο άρθρο 2 της Οδηγίας 2011/36/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 5ης Απριλίου 2011, για την πρόληψη και την καταπολέμηση της εμπορίας ανθρώπων και για την προστασία των θυμάτων της, καθώς και για την αντικατάσταση της απόφασης-πλαίσιο 2002/629/ΔΕΥ του Συμβουλίου (ΕΕ L 101 της 15.4.2011, σ. 1), η οποία ενσωματώθηκε στην εθνική νομοθεσία με το ν. 4198/2013 (Α' 215).

Η υποχρέωση αποκλεισμού οικονομικού φορέα εφαρμόζεται επίσης όταν το πρόσωπο εις βάρος του οποίου εκδόθηκε αμετάκλητη καταδικαστική απόφαση είναι μέλος του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του εν λόγω οικονομικού φορέα ή έχει εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό. Η υποχρέωση του προηγούμενου εδαφίου αφορά:

αα) στις περιπτώσεις εταιρειών περιορισμένης ευθύνης (Ε.Π.Ε.), ιδιωτικών κεφαλαιουχικών εταιρειών (Ι.Κ.Ε.) και προσωπικών εταιρειών (Ο.Ε. και Ε.Ε.), τους διαχειριστές,

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

ββ) στις περιπτώσεις ανωνύμων εταιρειών (Α.Ε.), τον διευθύνοντα σύμβουλο, καθώς και όλα τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου, γγ) στις περιπτώσεις των συνεταιρισμών τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου.

16. Επειδή στο άρθρο 75 «Κριτήρια επιλογής» του 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

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

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 ενοποιούνται εν γένει οι παραπάνω κατηγορίες.

3. Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να διασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν την αναγκαία οικονομική και χρηματοδοτική ικανότητα για την εκτέλεση της σύμβασης. Για το σκοπό αυτόν, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να έχουν έναν ορισμένο ελάχιστο ετήσιο κύκλο εργασιών, συμπεριλαμβανομένου ορισμένου ελάχιστου κύκλου εργασιών στον τομέα δραστηριοτήτων που καλύπτεται από τη σύμβαση. Επίσης, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να παρέχουν πληροφορίες σχετικά με τους ετήσιους λογαριασμούς, παρουσιάζοντας την αναλογία, ιδίως, στοιχείων ενεργητικού και παθητικού. Μπορούν επίσης να απαιτούν κατάλληλο επίπεδο ασφαλιστικής κάλυψης έναντι επαγγελματικών κινδύνων.

Ο ελάχιστος ετήσιος κύκλος εργασιών που απαιτείται να έχουν οι οικονομικοί φορείς δεν υπερβαίνει το διπλάσιο της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, εκτός από δεόντως αιτιολογημένες περιπτώσεις, όπως σχετικά με τους ειδικούς κινδύνους που αφορούν τη φύση των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών. Η αναθέτουσα αρχή αναφέρει τους βασικούς λόγους για την απαίτηση αυτή στα έγγραφα της σύμβασης ή στη χωριστή έκθεση που προβλέπεται στο άρθρο 341.

Η αναλογία, ενδεικτικά, στοιχείων ενεργητικού και παθητικού μπορεί να λαμβάνεται υπόψη όταν η αναθέτουσα αρχή προσδιορίζει τις μεθόδους και τα κριτήρια της συνεκτίμησης αυτής στα έγγραφα της σύμβασης. Οι μέθοδοι και τα κριτήρια αυτά χαρακτηρίζονται από διαφάνεια, αντικειμενικότητα και αποφυγή διακρίσεων.

Όταν μια σύμβαση υποδιαιρείται σε τμήματα, το παρόν άρθρο εφαρμόζεται σε σχέση με κάθε επιμέρους τμήμα. Εντούτοις, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

καθορίζει τον ελάχιστο ετήσιο κύκλο εργασιών που πρέπει να έχουν οι οικονομικοί φορείς ανά ομάδες τμημάτων, αν ανατεθούν στον ανάδοχο περισσότερα τμήματα που πρέπει να εκτελεστούν ταυτοχρόνως.

Εάν οι συμβάσεις βάσει συμφωνίας-πλαίσιο πρόκειται να ανατεθούν μετά από προκήρυξη νέου διαγωνισμού, η μέγιστη απαίτηση ετήσιου κύκλου εργασιών που αναφέρεται στο πέμπτο εδάφιο της παρούσας παραγράφου υπολογίζεται βάσει του αναμενόμενου μέγιστου μεγέθους των συγκεκριμένων συμβάσεων που θα εκτελεστούν ταυτοχρόνως ή , εάν αυτό δεν είναι γνωστό, βάσει της εκτιμώμενης αξίας της συμφωνίας-πλαίσιο. Στην περίπτωση δυναμικών συστημάτων αγορών, η μέγιστη απαίτηση ετήσιου κύκλου εργασιών που αναφέρεται στο πέμπτο εδάφιο υπολογίζεται βάσει του αναμενόμενου μέγιστου μεγέθους των συγκεκριμένων συμβάσεων που πρόκειται να ανατεθούν στο πλαίσιο του εν λόγω συστήματος.

4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας.

Οι αναθέτουσες αρχές μπορεί να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να διαθέτουν ικανοποιητικό επίπεδο εμπειρίας, αποδεικνυόμενο με κατάλληλες συστάσεις από συμβάσεις που έχουν εκτελεστεί κατά το παρελθόν. Μια αναθέτουσα αρχή μπορεί να θεωρεί ότι ένας οικονομικός φορέας δεν διαθέτει τις απαιτούμενες επαγγελματικές ικανότητες εάν διαπιστώσει ότι ο οικονομικός φορέας έχει συγκρουόμενα συμφέροντα που ενδέχεται να επηρεάσουν αρνητικά την εκτέλεση της σύμβασης.

Στο πλαίσιο διαδικασιών σύναψης σύμβασης προμηθειών για τις οποίες απαιτούνται εργασίες τοποθέτησης ή εγκατάστασης, παροχή υπηρεσιών ή εκτέλεση έργων, η επαγγελματική ικανότητα των οικονομικών φορέων να παράσχουν αυτή την υπηρεσία ή να εκτελέσουν την εγκατάσταση ή τα έργα μπορεί να αξιολογείται βάσει της τεχνογνωσίας τους, της αποτελεσματικότητας, της εμπειρίας και της αξιοπιστίας τους.

5. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τις απαιτούμενες προϋποθέσεις συμμετοχής που μπορεί να εκφράζονται ως ελάχιστα επίπεδα ικανότητας,

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

καθώς και τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος.

17.Επειδή στο άρθρο 79 «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης» 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.

Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 78, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις ως άνω πληροφορίες όσον αφορά τους φορείς αυτούς. Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. Το ΕΕΕΣ προσδιορίζει τη 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.[...]

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

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

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 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.

3. Για τις συμβάσεις άνω των ορίων, το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016, και παρέχεται αποκλειστικά σε ηλεκτρονική μορφή.

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.

5. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας.

Πριν από την ανάθεση της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή, εξαιρουμένων των συμβάσεων που βασίζονται σε συμφωνίες-πλαίσιο, όταν οι συμβάσεις αυτές συνάπτονται δυνάμει της παρ. 4 του άρθρου 39 ή της περίπτωσης α' της παρ. 5 του άρθρου 39, απαιτεί από τον προσφέροντα, στον οποίο έχει αποφασίσει να αναθέσει τη σύμβαση να υποβάλει ενημερωμένα τα σχετικά δικαιολογητικά, σύμφωνα με τα άρθρα 79, και κατά περίπτωση το άρθρο 80. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

διευκρινίσουν τα πιστοποιητικά που έχουν παραληφθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 80 και 82.[...].

18. Επειδή στο άρθρο 79^Α «Υπογραφή Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης», του ν. 4412/2016 όπως αυτό προστέθηκε με την παρ. 13 του άρθρου 107 του ν. 4497/2017, ορίζεται: «1. Κατά την υποβολή του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ) του άρθρου 79, είναι δυνατή, με μόνη την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα η προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού που αναφέρονται στην παράγραφο 1 του άρθρου 73 για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν.
2. Ως εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα για την εφαρμογή του παρόντος άρθρου, νοείται ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτού, όπως προκύπτει από το ισχύον καταστατικό ή το πρακτικό εκπροσώπησής του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής ή το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπεί τον οικονομικό φορέα για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης.
3. Το παρόν άρθρο εφαρμόζεται και για την υπογραφή του Τυποποιημένου Εντύπου Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) το οποίο εκδίδει η Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.).
Το παρόν άρθρο έχει εφαρμογή και για τις διαδικασίες σύναψης που είναι σε εξέλιξη και είναι στο στάδιο πριν την κατακύρωση».

19. Επειδή, στις παρ. 1 και 2 του άρθρου 91 «Λόγοι απόρριψης προσφορών» του ν. 4412/2016 ορίζεται «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

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102».

20.Επειδή στο άρθρο 93 «Περιεχόμενο φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» του ν. 4412/2016 ορίζεται «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»[..].

21. Επειδή στο άρθρο 100 «Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών» του ν. 4412/2016 όπως τροποποιήθηκε με την παρ. 18 του άρθρου 107 του ν. 4497/2017 (Α/171/13.11.2017) και ισχύει, ορίζεται ότι 1. Το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην έναρξη της διαδικασίας αποσφράγισης των προσφορών την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή από τη σχετική πρόσκληση. Η αποσφράγιση διενεργείται δημόσια, παρουσία των προσφερόντων/συμμετεχόντων ή των νομίμως εξουσιοδοτημένων εκπροσώπων τους, οι οποίοι λαμβάνουν γνώση των λοιπών συμμετεχόντων στη διαδικασία και των στοιχείων που υποβλήθηκαν από αυτούς, όπως ειδικότερα ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 21. Η αποσφράγιση διενεργείται δημόσια.

2. Τα επιμέρους στάδια στην ανοικτή διαδικασία ή στο δεύτερο στάδιο της κλειστής διαδικασίας, όταν οι εν λόγω διαδικασίες δεν διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο, έχουν ως εξής:

α) Αποσφραγίζεται ο κυρίως φάκελος προσφοράς, ο φάκελος των δικαιολογητικών συμμετοχής στην ανοικτή διαδικασία, καθώς και ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς, εφόσον προβλέπεται η υποβολή της στα έγγραφα της σύμβασης, μονογράφονται δε και σφραγίζονται από το αρμόδιο όργανο όλα τα δικαιολογητικά που υποβάλλονται κατά το στάδιο αυτό και η τεχνική προσφορά, ανά φύλλο. Το αρμόδιο όργανο καταχωρεί όσους υπέβαλαν

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

προσφορές, καθώς και τα υποβληθέντα αυτών δικαιολογητικά και τα αποτελέσματα του ελέγχου αυτών σε πρακτικό, το οποίο υπογράφεται από τα μέλη του οργάνου. Οι φάκελοι των οικονομικών προσφορών δεν αποσφραγίζονται, αλλά μονογράφονται και σφραγίζονται από το παραπάνω όργανο και τοποθετούνται σε ένα νέο φάκελο ο οποίος επίσης σφραγίζεται και υπογράφεται από το ίδιο όργανο και φυλάσσεται, προκειμένου να αποσφραγισθεί την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή την πρόσκληση.

β) Στη συνέχεια το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με τους όρους των εγγράφων της σύμβασης και συντάσσει πρακτικό για την απόρριψη των τεχνικών προσφορών που δεν γίνονται αποδεκτές και την αποδοχή ή/και βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών με βάση το κριτήριο ανάθεσης των εγγράφων της σύμβασης.

γ) Οι κατά τα ανωτέρω σφραγισμένοι φάκελοι με τα οικονομικά στοιχεία των προσφορών, μετά την ολοκλήρωση της αξιολόγησης των λοιπών στοιχείων των προσφορών, αποσφραγίζονται κατά την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή την ειδική πρόσκληση και ακολουθεί σχετική ανακοίνωση τιμών. Για όσες προσφορές δεν κρίθηκαν αποδεκτές κατά τα προηγούμενα ως άνω στάδια α΄ και β΄ οι φάκελοι της οικονομικής προσφοράς δεν αποσφραγίζονται, αλλά επιστρέφονται.

3. Τα επιμέρους στάδια στο πρώτο στάδιο της κλειστής διαδικασίας, στην ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση, στον ανταγωνιστικό διάλογο και στη σύμπραξη καινοτομίας έχουν ως εξής:

α) Η αποσφράγιση του φακέλου με τις αιτήσεις και τα δικαιολογητικά συμμετοχής λαμβάνει χώρα την ημέρα και ώρα που ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. Μετά την αποσφράγιση του φακέλου των δικαιολογητικών συμμετοχής, το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην καταχώριση των υποψηφίων, στον έλεγχο των δικαιολογητικών που υπέβαλαν, καθώς και στην αξιολόγηση των αιτήσεων συμμετοχής των υποψηφίων, βάσει των κριτηρίων προεπιλογής που καθορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. Στη συνέχεια η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί τους υποψηφίους που προεπιλέγησαν για υποβολή προσφορών.

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

β) Η αποσφράγιση των προσφορών και τα επόμενα διαδικαστικά στάδια διενεργούνται, κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.

4. Τα αποτελέσματα κάθε σταδίου επικυρώνονται με απόφαση του αποφαινόμενου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιείται με επιμέλεια αυτής στους προσφέροντες ή στους συμμετέχοντες. Ειδικά, για τις συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία έως εξήντα χιλιάδες (60.000) ευρώ, πλέον ΦΠΑ, που δεν διενεργούνται με ηλεκτρονικά μέσα, εκδίδεται μία απόφαση, κατά τα ανωτέρω, ανεξαρτήτως του κριτηρίου ανάθεσης. Για τις συμβάσεις με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής ανεξαρτήτως ποσού και ανεξαρτήτως διαδικασίας, εκδίδεται μια απόφαση, με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα:

α) όλων των σταδίων της παραγράφου 2 στην περίπτωση ανοικτής διαδικασίας και

β) του δεύτερου σταδίου, ήτοι της υποβολής προσφορών, στην περίπτωση κλειστής διαδικασίας και ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση.

Κατά των ανωτέρω αποφάσεων χωρεί ένσταση, σύμφωνα με το άρθρο 127 για συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία έως και εξήντα χιλιάδες (60.000) ευρώ, προ ΦΠΑ, ή η, σύμφωνα με το άρθρο 360, προδικαστική προσφυγή για συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, προ ΦΠΑ.[..].

22. 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

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

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. [...].

23.Επειδή στο άρθρο 103 «Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών» του ν. 4412/2016 ορίζεται «Πέραν των οριζόμενων στις παραγράφους 3 και 4 του άρθρου 79 και στο άρθρο 93, ισχύουν και τα ακόλουθα:

1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας, που καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης και δεν μπορεί να είναι μικρότερη των δέκα (10) ούτε μεγαλύτερη των είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα 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, 76 και 77. Τα δικαιολογητικά

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

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, ο προσωρινός ανάδοχος κηρύσσεται έκπτωτος 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».[..].

24.Επειδή στην παρ. 1 του άρθρου 104 «Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής Οψιγενείς μεταβολές» ορίζεται ότι «1. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80, και κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ. 3 του άρθρου 105».

25.Επειδή με την με αριθ. απόφ. 158/2016 (Β 3698) του Προέδρου της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων εγκρίθηκε το «Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης» (ΤΕΥΔ) του άρθρου 79 παρ. 4 του Ν. 4412/2016 (Α' 147), για διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης της οποίας η συνολική προϋπολογισθείσα αξία είναι κατώτερη από τα όρια των περιπτώσεων (α), (β) και (γ) του άρθρου 5 και των περιπτ. (α) και (β) του άρθρου 235 του Ν. 4412/2016.

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

26. Επειδή σύμφωνα με τους όρους της με αρ. πρωτ. οικ 250219_5731/14.11.2017 διακήρυξης η οποία αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 27.12.2017 ορίζεται ότι «Έχοντας υπόψη: Α. Τις ισχύουσες διατάξεις, όπως ισχύουν: 1. Του Ν. 4412/16 (ΦΕΚ Α΄ 147) (Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών), 8. Ο διαγωνισμός θα γίνει σύμφωνα με τους γενικούς και ειδικούς όρους που περιγράφονται αναλυτικά στα παρακάτω Παραρτήματα που θεωρούνται αναπόσπαστο μέρος της παρούσας διακήρυξης: ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α :ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΤΩΝ ΠΡΟΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΙΔΩΝ, ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Β: ΓΕΝΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΑΝΟΙΚΤΟΥ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ, ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Γ΄: ΤΥΠΟΠΟΙΗΜΕΝΟ ΕΝΤΥΠΟ ΥΠΕΥΘΥΝΗΣ ΔΗΛΩΣΗΣ, ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Δ΄:ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ, ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ε΄ : ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ, ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΣΤ: ΠΡΟΣΘΕΤΟΙ ΟΡΟΙ, ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ζ: ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Η : ΥΠΟΔΕΙΓΜΑΤΑ ΕΓΓΥΗΤΙΚΩΝ ΕΠΙΣΤΟΛΩΝ ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Θ : ΣΧΕΔΙΟ ΣΥΜΒΑΣΗΣ, 1. 5. Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής» Στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» υποβάλλονται όλα τα απαιτούμενα κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς δικαιολογητικά, σύμφωνα με τα άρθρα 79 και 93 του ν.4412/16. ήτοι: α) Εγγύηση συμμετοχής κατά τα προβλεπόμενα στην παράγραφο 8 του παρόντος Παραρτήματος και του άρθρου 72 του Ν 4412. Η Εγγύηση Συμμετοχής αντιστοιχεί σε ποσοστό 2% επί της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης εκτός ΦΠΑ. Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει για τουλάχιστον τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς Η εγγυητική επιστολή συμμετοχής υποβάλλεται από τον προσφέροντα ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου .pdf και προσκομίζεται από αυτόν στην Αρμόδια Υπηρεσία Διεξαγωγής του Διαγωνισμού σε έντυπη μορφή (πρωτότυπο) εντός τριών (3) εργασιμών ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή.

β. Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) (Β/3698/16-11-2016), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα Γ΄, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986.

δ. Υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του Ν. 1599/1986, όπως εκάστοτε ισχύει, όπου θα δηλώνεται: - Ότι αποδέχεται ανεπιφύλακτα τους όρους της παρούσας διακήρυξης. - Η προσφορά συντάχθηκε σύμφωνα με

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

τους όρους της παρούσας προκήρυξης των οποίων οι προσφέροντες έλαβαν πλήρη και ανεπιφύλακτη γνώση. - Η υποβαλλόμενη προσφορά καλύπτει το σύνολο της προμήθειας της κάθε Ομάδας. - Τα στοιχεία που αναφέρονται στην προσφορά είναι αληθή και ακριβή. - Ότι παραιτούνται από κάθε δικαίωμα αποζημίωσής τους, για την οποιαδήποτε απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής του διαγωνισμού. - Ότι συμμετέχει σε μια μόνο προσφορά στα πλαίσια του παρόντος διαγωνισμού. ε. Υπεύθυνη δήλωση του Ν. 1599/1986, όπως εκάστοτε ισχύει, όπου θα δηλώνεται: - Ο χρόνος ισχύος της προσφοράς δεν είναι μικρότερος των εκατόν είκοσι (120) ημερών προσημετρούμενων από την επόμενη της διενέργειας του διαγωνισμού. - Ο χρόνος παράδοσης των ειδών ελευθέρων και έτοιμων προς χρήση σε χώρους που θα υποδείξει η αναθέτουσα αρχή. - Ότι θα προβεί σε αντικατάσταση των ειδών που τυχόν θα παρουσιάσουν ελαττώματα ή δεν θα πληρούν τις απαιτήσεις της παρούσας διακήρυξης. - Όλα τα υπό προμήθεια προϊόντα είναι Α' ποιότητας, προϊόντα εγκεκριμένων εταιριών ευρείας κατανάλωσης με τις ανάλογες πιστοποιήσεις της Ε.Ε. στ. Υπεύθυνη δήλωση του Ν. 1599/1986, στην οποία θα αναφέρουν ότι πληρούν τις αναγκαίες ελάχιστες απαιτήσεις οικονομικών προϋποθέσεων και τα όρια τους, όπως αυτά καθορίζονται στην παρ. 4.2 της παρούσας διακήρυξης, καθώς και ότι θα προσκομίσουν εγκαίρως και προσηκόντως σύμφωνα με το άρθρο 75 του Ν 4412/2016 και της παρούσης, τα δικαιολογητικά που αποδεικνύουν ότι πληρούνται τα ως άνω. ζ. Τα νομιμοποιητικά έγγραφα κάθε συμμετέχοντος ημεδαπού ή αλλοδαπού νομικού προσώπου, όπως το ισχύον καταστατικό κατά περίπτωση ΦΕΚ, ή επικυρωμένο αντίγραφο ή απόσπασμα του καταστατικού. Στοιχεία και έγγραφα από τα οποία πρέπει να προκύπτουν, ο Πρόεδρος και ο Διευθύνων Σύμβουλος Α.Ε., τα υπόλοιπα πρόσωπα που έχουν δικαίωμα να δεσμεύουν με την υπογραφή τους, το νομικό πρόσωπο και τα έγγραφα της νομιμοποίησης αυτών, αν αυτό δεν προκύπτει ευθέως από το καταστατικό αναλόγως με τη νομική μορφή των εταιρειών ή κάθε άλλου νομικού προσώπου. Η υπεύθυνη δήλωση υπογράφεται ψηφιακά από τον προσφέροντα, φέρει ημερομηνία σύνταξης από την ημερομηνία δημοσίευσης της διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ έως και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών και δεν απαιτείται θεώρηση γνησίου υπογραφής. η. Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

Δήλωσης (ΤΕΥΔ) (Β/3698/16-11-2016), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα Ζ, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 όπου δηλώνεται, ότι δεν υπάρχει σε βάρος του προσφέρων οικονομικού φορέα, (εάν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (εάν πρόκειται για ένωση οικονομικών φορέων) τελεσίδικη καταδικαστική απόφαση για έναν από τους ακόλουθους λόγους : α) συμμετοχή σε εγκληματική οργάνωση, όπως αυτή ορίζεται στο άρθρο 2 της απόφασης πλαίσιο 2008/841/ΔΕΥ του Συμβουλίου της 24ης Οκτωβρίου 2008, για την καταπολέμηση του οργανωμένου εγκλήματος (ΕΕ L 300 της 11.11.2008 σ.42), β) δωροδοκία, όπως ορίζεται στο άρθρο 3 της σύμβασης περί της καταπολέμησης της διαφθοράς στην οποία ενέχονται υπάλληλοι των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων ή των κρατών μελών της Ένωσης (ΕΕ C 195 της 25.6.1997, σ. 1) και στην παράγραφο 1 του άρθρου 2 της απόφασης-πλαίσιο 2003/568/ΔΕΥ του Συμβουλίου της 22ας Ιουλίου 2003, για την καταπολέμηση της δωροδοκίας στον ιδιωτικό τομέα (ΕΕ L 192 της 31.7.2003, σ. 54), καθώς και όπως ορίζεται στην κείμενη νομοθεσία ή στο εθνικό δίκαιο του οικονομικού φορέα, γ) απάτη, κατά την έννοια του άρθρου 1 της σύμβασης σχετικά με την προστασία των οικονομικών συμφερόντων των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων (ΕΕ C 316 της 27.11.1995, σ. 48), η οποία κυρώθηκε με το ν. 2803/2000 (Α' 48),δ) τρομοκρατικά εγκλήματα ή εγκλήματα συνδεόμενα με τρομοκρατικές δραστηριότητες, όπως ορίζονται, αντιστοίχως, στα άρθρα 1 και 3 της απόφασης-πλαίσιο 2002/475/ΔΕΥ του Συμβουλίου της 13ης Ιουνίου 2002, για την καταπολέμηση της τρομοκρατίας (ΕΕ L 164 της 22.6.2002, σ. 3) ή ηθική αυτουργία ή συνέργεια ή απόπειρα διάπραξης εγκλήματος, όπως ορίζονται στο άρθρο 4 αυτής, ε) νομιμοποίηση εσόδων από παράνομες δραστηριότητες ή χρηματοδότηση της τρομοκρατίας, όπως αυτές ορίζονται στο άρθρο 1 της Οδηγίας 2005/60/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 26ης Οκτωβρίου 2005, σχετικά με την πρόληψη της χρησιμοποίησης του χρηματοπιστωτικού συστήματος για τη νομιμοποίηση εσόδων από παράνομες δραστηριότητες και τη χρηματοδότηση της τρομοκρατίας (ΕΕ L 309 της 25.11.2005, σ. 15), η οποία ενσωματώθηκε στην εθνική νομοθεσία με το ν. 3691/2008 (Α' 166), στ) παιδική εργασία και άλλες μορφές εμπορίας ανθρώπων, όπως ορίζονται στο άρθρο 2 της Οδηγίας

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

2011/36/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 5ης Απριλίου 2011, για την πρόληψη και την καταπολέμηση της εμπορίας ανθρώπων και για την προστασία των θυμάτων της, καθώς και για την αντικατάσταση της απόφασης-πλαίσιο 2002/629/ΔΕΥ του Συμβουλίου (ΕΕ L 101 της 15.4.2011, σ. 1), η οποία ενσωματώθηκε στην εθνική νομοθεσία με το ν. 4198/2013 (Α' 215). Ο οικονομικός φορέας αποκλείεται, επίσης, όταν το πρόσωπο εις βάρος του οποίου εκδόθηκε τελεσίδικη καταδικαστική απόφαση είναι μέλος του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχει εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό. Στις περιπτώσεις εταιρειών περιορισμένης ευθύνης (Ε.Π.Ε.) και προσωπικών εταιρειών (Ο.Ε. και Ε.Ε.) και ΙΚΕ ιδιωτικών κεφαλαιουχικών εταιρειών, η υποχρέωση του προηγούμενου εδαφίου αφορά κατ' ελάχιστον στους διαχειριστές. Στις περιπτώσεις ανωνύμων εταιρειών (Α.Ε.), η υποχρέωση του προηγούμενου εδαφίου αφορά κατ' ελάχιστον τον Διευθύνοντα Σύμβουλο, καθώς και όλα τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου.

Σε όλες τις υπόλοιπες περιπτώσεις νομικών προσώπων, η υποχρέωση των προηγούμενων εδαφίων αφορά στους νόμιμους εκπροσώπους τους.

Οι ενώσεις και οι κοινοπραξίες προμηθευτών που υποβάλλουν κοινή προσφορά, μαζί με την προσφορά, υποβάλλουν τα παραπάνω κατά περίπτωση δικαιολογητικά για κάθε προμηθευτή που συμμετέχει στην ένωση ή κοινοπραξία. Όταν ο προσφέρων είναι συνεταιρισμός τα ως άνω δικαιολογητικά υποβάλλονται από τον Πρόεδρο του Συνεταιρισμού. [Στις περιπτώσεις όπου η προς ανάθεση 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). Οι υπεύθυνες δηλώσεις, τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή του προσφέροντος στη κάθε διαγωνιστική διαδικασία υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου τύπου .pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν σε έντυπη μορφή στην υπηρεσία που διενεργεί το διαγωνισμό εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή, πλην των ΦΕΚ και των εγγράφων που φέρουν ψηφιακή υπογραφή. Όταν υπογράφονται από τον ίδιο φέρουν ψηφιακή υπογραφή και δεν απαιτείται σχετική θεώρηση γνησίου υπογραφής. Επισημαίνεται ότι τα ανωτέρω

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

δικαιολογητικά ή τα άλλα στοιχεία του φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής – τεχνική προσφορά» που έχουν υποβληθεί με την ηλεκτρονική προσφορά και απαιτούνται να προσκομιστούν στην αναθέτουσα αρχή εντός της ανωτέρω αναφερόμενης προθεσμίας, είναι τα δικαιολογητικά και τα στοιχεία που δεν έχουν εκδοθεί-συνταχθεί από τον ίδιο τον οικονομικό φορέα και κατά συνέπεια δεν φέρουν την ψηφιακή του υπογραφή. Ως τέτοια στοιχεία ενδεικτικά είναι: η εγγύηση συμμετοχής, πιστοποιητικά που δεν έχουν εκδοθεί από δημόσιες αρχές ή άλλους φορείς, τα πρωτότυπα έγγραφα τα οποία έχουν εκδοθεί από ιδιωτικούς φορείς και δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο, καθώς και τα έγγραφα που φέρουν τη Σφραγίδα της Χάγης (Apostille).[..].

1.5.2. Τεχνική Προσφορά

Προσφερόμενα είδη και Τεχνικά χαρακτηριστικά Η ενότητα Προσφερόμενα είδη περιλαμβάνει περιγραφή των προσφερομένων ειδών, τις τεχνικές προδιαγραφές του, καθώς επίσης και τις παρεχόμενες από τον υποψήφιο υπηρεσίες (π.χ. μεταφορά κλπ). Η τεχνική προσφορά πρέπει επίσης να περιλαμβάνει υλικό τεκμηρίωσης για τα προσφερόμενα είδη, όπως εγχειρίδια, τεχνικά φυλλάδια κλπ., όπου αυτό απαιτείται, από τα οποία θα προκύπτει η κάλυψη των απαιτήσεων της διακήρυξης. Στην ενότητα αυτή θα πρέπει να περιλαμβάνονται και Υπεύθυνη Δήλωση του Ν. 1599/1986 - Ότι η προσφορά του δεν έχει καμία απόκλιση από τις τεχνικές προδιαγραφές του Παραρτήματος Ε . Σε περίπτωση που υπάρχουν κάποιες αποκλίσεις θα πρέπει να αναφέρει ακριβώς ποιες είναι αυτές, ώστε να αξιολογηθούν από την επιτροπή Διαγωνισμού. - Τη χώρα παραγωγής και τον τόπο του εργοστασίου συσκευασίας των προϊόντων - Σε περίπτωση που οι προμηθευτές δεν παράγουν οι ίδιοι το προς προμήθεια είδος σε δικό τους εργοστάσιο, υποχρεούνται να δηλώσουν το εργοστάσιο που θα το παράγει και τον τόπο εγκατάστασης του, καθώς και να επισυνάψουν δήλωση του εκπροσώπου της εταιρείας παραγωγής ή του εισαγωγέα, στην οποία να αναγράφει ότι αποδέχεται την εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας σε περίπτωση κατακύρωσης της προμήθειας στον διαγωνιζόμενο. - Περιγραφή του τεχνικού εξοπλισμού της επιχείρησης και των μέτρων που λαμβάνει ο προμηθευτής για την εξασφάλιση της ποιότητας.[..].

1.8. Ρήτρα ηθικού περιεχομένου

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

Οι προσφέροντες υποβάλλουν δήλωση επί ποινή απόρριψης της προσφοράς τους, ότι δεν απασχολούν, ή δεν εκμεταλλεύονται οι ίδιοι, ή οι κατασκευαστές του προϊόντος, ανήλικους κάτω των 15 ετών, κατά παράβαση των άρθρων 138 και 182 της Διεθνούς Σύμβασης Εργασίας. Οι προσφέροντες εφόσον δεν είναι και κατασκευαστές οφείλουν να είναι γνώστες της εφαρμογής της προαναφερθείσας ρήτρας στην κατασκευάστρια εταιρεία του προϊόντος

1.9. Απόρριψη προσφορών - Διευκρινίσεις Προσφορές που, αιτιολογημένα θα θεωρηθούν αόριστες και ανεπίδεκτες εκτίμησης ή περιέχουν όρους αντίθετους προς την διακήρυξη ή και αιρέσεις, χαρακτηρίζονται ως μη αποδεκτές και απορρίπτονται. Ειδικότερα, προσφορά αποκλείεται από την αξιολόγηση όταν :

- Είναι αόριστη και δεν μπορεί να εκτιμηθεί ή είναι υπό αίρεση ή περιέχει ελλιπή ή ανακριβή στοιχεία.
- Δεν συνοδεύεται από τη νόμιμη εγγυητική επιστολή συμμετοχής.
- Δεν έχουν υποβληθεί τα προβλεπόμενα δικαιολογητικά.
- Δεν καλύπτει το σύνολο των ζητούμενων ειδών.
- Δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή και δεν έχει συνταχθεί σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στα σχετικά κεφάλαια του παρόντος.
- Δεν είναι σύμφωνη με τους επιμέρους υποχρεωτικούς όρους, όπου αυτοί αναφέρονται.
- Αν σε ένα κριτήριο η τεχνική προσφορά κριθεί ως απαράδεκτη ή ελλιπής, τότε η πρόταση απορρίπτεται συνολικά.

□ 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 την συμπλήρωσή της □ Για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με το άρθρο 102 του ν. 4412/2016.

Η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης - Περιπτώσεις προσφορών που παρουσιάζουν αποκλίσεις από τους όρους της διακήρυξης δεν θα απορρίπτονται υπό την προϋπόθεση ότι οι αποκλίσεις αυτές δεν αναφέρονται στους απαράβατους όρους και κρίνονται επουσιώδεις από την αρμόδια Επιτροπή. [...].

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

4. Διαδικασία Κατακύρωσης 4.1. Υποβολή δικαιολογητικών για την κατακύρωση Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, κατά το άρθρο 103 του Ν. 4412/2016, ο προσφέρων στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση, εντός συγκεκριμένης προθεσμίας (όχι μικρότερη από 10 ούτε μεγαλύτερη από 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 υποπαραγράφους 4.1.1, 4.1.2, 4.1.3 και 4.1.4.. 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 στην αρμόδια υπηρεσία και σε έντυπη μορφή (πρωτότυπο ή ακριβές αντίγραφο) από τον προσφέροντα στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή. 4.1.1. Έλληνες πολίτες και αλλοδαποί 4.1.1.1. Ποινικό μητρώο α. Για τους Έλληνες πολίτες: Απόσπασμα ποινικού μητρώου, έκδοσης του τελευταίου τριμήνου πριν από την κοινοποίηση της ως άνω έγγραφης ειδοποίησης, από το οποίο να προκύπτει ότι δεν έχουν καταδικαστεί με αμετάκλητη δικαστική απόφαση για κάποιο από τα αδικήματα του άρθρου 73 του Ν. 4412/16, για κάποιο από τα αδικήματα του Αγορανομικού Κώδικα, σχετικό με την άσκηση της επαγγελματικής τους δραστηριότητας ή για κάποιο από τα αδικήματα της υπεξαίρεσης, της απάτης, της εκβίασης, της πλαστογραφίας, της ψευδορκίας, της δωροδοκίας και της δόλιας χρεωκοπίας. β. Για τους αλλοδαπούς:[...]. 4.2. ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΠΟΥ ΑΠΟΔΕΙΚΝΥΟΥΝ ΤΟ ΕΛΑΧΙΣΤΟ ΕΠΙΠΕΔΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΚΑΙ ΧΡΗΜΑΤΟΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΕΠΑΡΚΕΙΑΣ ΤΟΥ ΠΡΟΣΦΕΡΟΝΤΟΣ ΚΑΙ ΤΑ ΟΡΙΑ τους. Επιπλέον, ο προσφέρων θα πρέπει να υποβάλει κατά το ίδιο στάδιο και στον ίδιο φάκελο τα ακόλουθα δικαιολογητικά, προκειμένου να διαπιστωθεί η φερεγγυότητά του, η επαγγελματική αξιοπιστία του, η χρηματοπιστωτική και οικονομική κατάστασή του καθώς και οι τεχνικές δυνατότητές του.

1. Υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του Ν. 1599/1986 (ΦΕΚ Α'75/1986), όπως εκάστοτε ισχύει, στην οποία θα δηλώνεται: - Οι τυχόν

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

νομικοί περιορισμοί λειτουργίας της επιχείρησης. - Εάν έχει επιβληθεί στον προμηθευτή η ποινή του αποκλεισμού από διαγωνισμούς, με αμετάκλητη απόφαση του Υπουργού. Εάν η ποινή του αποκλεισμού επιβλήθηκε για ορισμένο χρόνο, το στοιχείο τούτο λαμβάνεται υπόψη για την απόρριψη της προσφοράς, μόνο για το χρονικό αυτό διάστημα. 2. Αντίγραφα ή αποσπάσματα ισολογισμών των τριών τελευταίων ετών ή κατά το διάστημα λειτουργίας της αν αυτό είναι μικρότερο των 3 ετών (σε περίπτωση μη τήρησης ισολογισμών, επικυρωμένα φωτοαντίγραφα των αντίστοιχων Φορολογικών Δηλώσεων. 3. Βεβαίωση τραπεζής για την πιστοληπτική ικανότητα της επιχείρησης. Έως την ολοκλήρωση των διαδικασιών διαλειτουργικότητας των συστημάτων, τα απαραίτητα δικαιολογητικά κατακύρωσης υποβάλλονται από τους πιστοποιημένους οικονομικούς φορείς – χρήστες σε μορφή αρχείου .pdf προσκομιζόμενα εντός τριών (3) εργασίμων ημερών και σε έντυπη μορφή (ευκρινές φωτοαντίγραφο του πρωτότυπου ή του ακριβές αντίγραφο) στην αρμόδια υπηρεσία. Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την κατακύρωση της προμήθειας στον προσφέροντα υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου τύπου .pdf και προσκομίζονται στην Αναθέτουσα αρχή και σε έντυπη μορφή (πρωτότυπο ή ακριβές αντίγραφο) εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή τους. 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. 5. Ηλεκτρονική αποσφράγιση φακέλου «Δικαιολογητικά Κατακύρωσης» Η ηλεκτρονική αποσφράγιση του φακέλου «Δικαιολογητικά κατακύρωσης» του προσφέροντος στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση γίνεται εντός δύο εργάσιμων ημερών μετά από την προσκόμιση των δικαιολογητικών σε έντυπη μορφή, 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 διατάξεων του άρθρου 103 του ν. 4412/2016. ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΣΤ' ΠΡΟΣΘΕΤΟΙ ΟΡΟΙ

[...] 2. Η παράδοση των προϊόντων όλων των Ομάδων Α, Β και Γ θα πραγματοποιηθεί εντός δέκα πέντε ημερών από την υπογραφή της σχετικής

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

σύμβασης κατόπιν γραπτής παραγγελίας ή με ηλεκτρονικό μήνυμα.

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Η' ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΕΓΓΥΗΤΙΚΗΣ ΕΠΙΣΤΟΛΗΣ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ

Όνομασία Τράπεζας: Κατάστημα:

..... (Δ/ση οδός-αριθμός ΤΚ FAX) Ημερομηνία

έκδοσης..... ΕΥΡΩ Προς: ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ

ΣΤΕΡΕΑΣ ΕΛΛΑΔΟΣ – Π.Ε. Βοιωτίας ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΥ –

ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ

ΕΓΓΥΗΤΙΚΗ ΕΠΙΣΤΟΛΗ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ ΑΡ. _____ ΕΥΡΩ

-Έχουμε την τιμή να σας γνωρίσουμε ότι εγγυώμεθα δια της παρούσης επιστολής ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, παραιτούμενοι του δικαιώματος της ένστασης διαιρέσεως και διζήσεως μέχρι του ποσού των ΕΥΡΩ υπέρ της Εταιρείας(ή σε περίπτωση Ένωσης υπέρ των εταιρειών α)..... και β)..... ατομικά για κάθε μία από αυτές και ως αλληλέγγυα και εις ολόκληρον υπόχρεων μεταξύ τους, εκ της ιδιότητάς τους ως μελών της Ένωσης εταιρειών), Δ/ση για τη συμμετοχή στο διενεργούμενο διαγωνισμό της για την εκτέλεση του Έργου

.....

..... -Η παρούσα εγγύηση καλύπτει μόνο τις από την συμμετοχή στον ανωτέρω διαγωνισμό απορρέουσες υποχρεώσεις της εν λόγω εταιρείας καθ' όλο τον χρόνο ισχύος της. -Το παραπάνω ποσό τηρούμε στη διάθεσή σας και θα καταβληθεί με μόνη τη δήλωσή σας, ολικά ή μερικά χωρίς καμία από μέρους μας αντίρρηση ή ένσταση και χωρίς να ερευνηθεί το βάσιμο ή μη της απαίτησης μέσα σε πέντε (5) ημέρες από απλή έγγραφη ειδοποίησή σας. -Σε περίπτωση κατάπτωσης της εγγύησης το ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου. -Αποδεχόμαστε να παρατείνουμε την ισχύ της εγγύησης ύστερα από απλό έγγραφο της Υπηρεσίας σας με την προϋπόθεση ότι το σχετικό αίτημά σας θα υποβληθεί πριν από την ημερομηνία λήξης της. -Η παρούσα ισχύει μέχρι την...-Βεβαιούται υπεύθυνα ότι το ποσό των εγγυητικών μας επιστολών που έχουν δοθεί στο Δημόσιο και Ν.Π.Δ.Δ., συνυπολογίζοντας και το ποσό της παρούσας, δεν υπερβαίνει το όριο των εγγυήσεων που έχει καθοριστεί από το Υπουργείο Οικονομικών για την Τράπεζά μας».

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

27.Επειδή κατά τα παγίως γεινόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) της διακήρυξης, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «*με ποινή αποκλεισμού...*», «*με ποινή απαραδέκτου οι συμμετέχοντες πρέπει...*» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002).

28. 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.

29.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 επιτυχανόταν 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).

30. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, 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

Αριθμός απόφασης: A114/2018

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).

31. 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, *Pirro 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).

32. Επειδή, μια προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV*

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31), ή να αντικατασταθεί με νέα (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36) οπότε οιαδήποτε ερώτηση προς διευκρίνιση μπορεί μόνο να έχει ως αποτέλεσμα την άρση ασάφειας και όχι την τροποποίηση της εν θέματι προσφοράς και την υποβολή μη υποβληθέντος δικαιολογητικού (βλ. σχετικές αποφάσεις της 11ης Μαΐου 2017, *Archus and Gama*, C-131/2016, της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36).

33. 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).

34. 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 το συγκεκριμένο διαγωνισμό.

35. Επειδή στο άρθρο 346 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

36. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 366 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 15 του ΠΔ 39/2017 προβλέπεται ότι : «1. Η ΑΕΠΠ, μπορεί, ύστερα από αίτημα του προσφεύγοντος ή αυτεπαγγέλτως και μετά από κλήση της αναθέτουσας αρχής προ τριών (3) ημερών, να εκδώσει πράξη αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης και να ορίσει τα κατάλληλα μέτρα έως ότου αποφανθεί για την προσφυγή και, πάντως, όχι πέραν της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1 του άρθρου 367 για την έκδοση της απόφασής της. 2. Με την απόφαση της προηγούμενης παραγράφου μπορεί να διατάσσονται προσωρινά μέτρα για να επανορθωθεί η εικαζόμενη παράβαση ή να αποτραπεί η ζημία των θιγόμενων συμφερόντων, στα οποία συμπεριλαμβάνονται μέτρα που αναστέλλουν τη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης ή την εκτέλεση οποιασδήποτε απόφασης λαμβάνει η αναθέτουσα αρχή. 3. Η ΑΕΠΠ μπορεί να αποφασίσει να μην χορηγηθούν τα προσωρινά μέτρα της προηγούμενης παραγράφου αν κρίνει ότι, ύστερα από στάθμιση όλων των συμφερόντων που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη. Η απόφαση να μη χορηγηθούν προσωρινά μέτρα δεν θίγει τις λοιπές αξιώσεις που προβάλλει το πρόσωπο που έχει ζητήσει τη χορήγηση των εν λόγω μέτρων».

37. Επειδή, σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του ν.4412/2016, επί του άρθρου 366, αναφέρεται ότι: «Δίδεται η δυνατότητα στην ΑΕΠΠ να διατάξει προσωρινά μέτρα προκειμένου να μην καταστεί αλυσιτελής η αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας». Επομένως, η απόφαση επί του αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων, σκοπεί να αποτρέψει τη δημιουργία ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού. Στο πλαίσιο αυτό, σκοπός της απόφασης επί αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων είναι η διασφάλιση των αμφισβητούμενων δικαιωμάτων του προσφεύγοντος προσφευγόντων μέχρι την οριστική κρίση της διαφοράς και ειδικότερα η ρύθμιση μέχρι τότε μιας κατάστασης προς αποτροπή επικείμενου κινδύνου ή ανεπανόρθωτης βλάβης ή ζημίας. Κατ' ακολουθίαν, δεν θα πρέπει η ίδια η απόφαση να δημιουργεί τέτοιες καταστάσεις, οδηγώντας σε πλήρη ικανοποίηση του ασφαλιστέου δικαιώματος, αφού η

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

ισχύς της είναι προσωρινή και δεν θα πρέπει να επηρεάζει κατά τούτο την απόφαση επί της προδικαστικής προσφυγής. Συνεπώς, στο πλαίσιο αυτό, σκοπός της απόφασης επί αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων είναι η διασφάλιση των αμφισβητούμενων δικαιωμάτων των προσφευγόντων μέχρι την οριστική κρίση της διαφοράς και ειδικότερα η ρύθμιση μέχρι τότε μιας κατάστασης προς αποτροπή επικείμενου κινδύνου ή ανεπανόρθωτης βλάβης ή ζημίας.

38. Επειδή για την οριστική κρίση της βασιμότητας των ισχυρισμών του προσφεύγοντος, οι οποίοι δεν πιθανολογούνται ως προδήλως αβάσιμοι, απαιτείται ενδελεχής εξέταση και ερμηνεία των όρων της διακήρυξης σε σχέση με την κείμενη νομοθεσία και νομολογία καθώς και, ενδεχομένως περαιτέρω αναζήτηση διευκρινήσεων ή/και εγγράφων.

39. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με τις 49211_1665/ 02.03.2018 απόψεις της επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων αναφέρει ότι *«η αναστολή της διαγωνιστικής διαδικασίας για χρονικό διάστημα ενός μήνα έως την εκδίκαση της προδικαστικής προσφυγής, θίγει ανεπανόρθωτα το δημόσιο συμφέρον καθώς ο εν λόγω διαγωνισμός αφορά την προμήθεια βασικής υλικής συνδρομής για το επιχειρησιακό πρόγραμμα επισιτιστικής και βασικής υλικής συνδρομής (TEBA) για το Ταμείο Ευρωπαϊκής Βοήθειας προς τους απόρους και είναι εμφανές ότι θίγονται ευπαθείς κοινωνικές ομάδες οι οποίες είναι αποδέκτες της προμήθειας του εν λόγω διαγωνισμού δεδομένων των δυσχερών κοινωνικών και οικονομικών συνθηκών που βιώνει η Ελληνική Πολιτεία. Τέλος, θα θέλαμε να επισημάνουμε ότι, λαμβάνοντας υπόψη τις ανωτέρω διατάξεις, η διαγωνιστική διαδικασία εξελίσσεται κανονικά σε αναμονή της απόφασης της ΑΕΠΠ επί της προδικαστικής προσφυγής. Για όλους αυτούς τους λόγους, το αίτημα για προσωρινά μέτρα δεν θα πρέπει να ληφθεί υπόψη αφού θα παρακώλυε ανεπανόρθωτα και αδικαιολόγητα τη διαγωνιστική διαδικασία επιφέροντας περισσότερες αρνητικές από ότι θετικές συνέπειες»*.

40. Επειδή, εν προκειμένω, προϋπόθεση παροχής προσωρινών μέτρων υπέρ του αιτούντος είναι α) η παραδεκτή άσκηση της προσφυγής, β)

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

η ύπαρξη βλάβης του προσφεύγοντος ως στοιχείο του παραδεκτού της αίτησης θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον του, γ) η απλή πιθανολόγηση βασιμότητας έστω κι ενός εκ των προβαλλόμενων λόγων, καθώς καθίσταται σαφές ότι προδήλως αβάσιμη – ως και προδήλως απαράδεκτη – προσφυγή δεν δύναται να θεμελιώσει αίτημα αναστολής και δ) να μην προκύπτει από τη στάθμιση όλων των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη.

41. Επειδή, όπως παγίως έχει κριθεί από τη νομολογία μόνη η επίκληση λόγων δημοσίου συμφέροντος από την αναθέτουσα αρχή δεν αρκεί προς απόρριψη της σχετικής αιτήσεως λήψης προσωρινών μέτρων (βλ. Φ. Αρναούτογλου, *Η αίτηση ασφαλιστικών μέτρων του ν. 3886/2010*, Νομική Βιβλιοθήκη, Β΄ έκδοση, παρ. 407 και επ.).

42. Επειδή, κατά τα ανωτέρω: α) η υπό κρίση προσφυγή έχει ασκηθεί καταρχήν παραδεκτώς, β) υφίσταται βλάβη του αιτούντος από τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας, γ) οι λόγοι της υπό εξέταση προσφυγής δεν είναι προδήλως αβάσιμοι και συνεπώς υφίσταται κάποιου βαθμού πιθανολόγηση ευδοκίμησης τους δεδομένου ότι η οριστική απόφαση περί της βασιμότητας της προσφυγής χρήζει περαιτέρω εξέτασης λόγω της φύσης των θιγόμενων ζητημάτων με τους εν θέματι προβαλλόμενους λόγους και δ) υφίσταται επίκληση λόγων δημοσίου συμφέροντος εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής λόγω της φύσεως των προς προμήθεια ειδών σε συνδυασμό με την πληθυσμιακή ομάδα στην οποία αυτά απευθύνονται, κατά τα ως άνω εκτεθέντα. Ωστόσο, η γενική επίκληση λόγων δημοσίου συμφέροντος από την αναθέτουσα αρχή με έρεισμα τους αποδέκτες της προμήθειας δεν αρκεί ώστε να καταδειχθεί ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη δεδομένου ότι δεν υφίσταται επίκληση σχετικά με την αδυναμία εναλλακτικού σύννομου τρόπου – έστω και παροδικής – παροχής των εν λόγω ειδών προς τις εν λόγω ομάδες. Περαιτέρω, στην ασκηθείσα παρέμβαση δεν υφίσταται επίκληση ζημιά ή *ad hoc* προξενούμενη βλάβη των συμφερόντων του παρεμβαίνοντος σε σχέση περιοριστικώς με την χορήγηση προσωρινών

Αριθμός απόφασης: Α114/2018

μέτρων. Καταληκτικά, προφανείς λόγοι δημοσίου συμφέροντος επιβάλλουν την συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας, λόγοι, όμως, δημοσίου συμφέροντος επιτάσσουν εξίσου την τήρηση της νομιμότητας, κατά τη διαδικασία, των διαγωνισμών για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων (Ε.Α. ΣΤΕ 840/2008).

43. Επειδή, το μόνο πρόσφορο και αναγκαίο μέτρο είναι η αναστολή της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας.

44. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

45. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, το κρινόμενο αίτημα αναστολής πρέπει να γίνει δεκτό.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται το αίτημα αναστολής-προσωρινών μέτρων.

Αναστέλλει την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας έως την έκδοση αποφάσεως επί της υπό εξέταση προσφυγής.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 8 Μαρτίου 2018 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Ειρήνη Ε. Αποκάρδου

Η Γραμματέας

Βασιλική Μπάκου