

**Η**

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στις 27 Μαρτίου 2023 στην έδρα της με την εξής σύνθεση: Ελένη Σβολοπούλου, Πρόεδρος, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή, Μέλος και Εισηγήτρια και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 17.02.2023 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ 223/20.02.2023 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία: ... (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στην ..., νόμιμα εκπροσωπούμενου.

Κατά της αναθέτουσας αρχής με την επωνυμία: ..., (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), που εδρεύει στη ..., νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων επιδιώκει να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. 17/2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, με την οποία αποφασίστηκε η έγκριση του Πρακτικού ΙΙ για την αξιολόγηση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, κατά το σκέλος αυτής με το οποίο αποφασίστηκε η απόρριψη της προσφοράς του προσφεύγοντος και η κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής του.

Η συζήτηση άρχισε, αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα**

**Σκέφτηκε κατά τον Νόμο**

1. Επειδή για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017, ποσού 743 € (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., καθώς και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»).

2. Επειδή, δυνάμει της υπ' αριθμ. .../3-10-2022 διακήρυξης της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε δημόσιος ανοικτός ηλεκτρονικός

## Αριθμός Απόφασης: 521/2023

διαγωνισμός για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης έργου, κάτω των ορίων, με αντικείμενο την ..., εκτιμώμενης αξίας 148.598,41 ευρώ (πλέον Φ.Π.Α. 24%). Κριτήριο για την ανάθεση της σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή).

3. Επειδή, το πλήρες κείμενο της διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ την 3-10-2022 και έλαβε μοναδικό αριθμό ΑΔΑΜ: ... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό αριθμό ....

4. Επειδή ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης, της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της χωρίς ΦΠΑ, του χρόνου έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης, καθώς και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής υπάγεται στις διατάξεις του ν. 4412/2016 και δη του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέταση της.

5. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα στις 17-02-2023, λαμβανομένου υπόψη ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα στις 10-02-2023, μέσω της ανάρτησής της στη λειτουργικότητα «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από τη άνω κοινοποίηση. Περαιτέρω, η προσφυγή ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 και κοινοποιήθηκε στην ΕΑΔΗΣΥ από τον προσφεύγοντα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016 και στην παρ. 2 του άρθ. 8 του π.δ. 39/2017.

6. Επειδή, ο προσφεύγων συμμετείχε στην εν λόγω διαγωνιστική διαδικασία. Δυνάμει της υπ' αριθμ. 353/2022 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ... εγκρίθηκε το Πρακτικό Ι και ο προσφεύγων ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος με μέση τεκμαρτή έκπτωση 9,40% επί των τιμών του τιμολογίου της μελέτης του έργου. Παραταύτα, μετά την αρχική και συμπληρωματική κλήση αυτού για προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, η αναθέτουσα αρχή με την προσβαλλόμενη, κατόπιν έγκρισης του Πρακτικού ΙΙ, απέρριψε την προσφορά του καθώς αυτός δεν προσκόμισε «Αναλυτικό πιστοποιητικό εκπροσώπησης», το οποίο να έχει εκδοθεί εντός

## Αριθμός Απόφασης: 521/2023

του οριζόμενου από την διακήρυξη χρονικού διαστήματος και αποφασίσθηκε η κατάπτωση υπέρ της αναθέτουσας αρχής της εγγύησης συμμετοχής του και κατά συνέπεια ανακηρύχθηκε ως προσωρινός ανάδοχος του εν λόγω έργου ο προσφέρων που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα προσφορά, ήτοι ο οικονομικός φορέας ..., με μέση τεκμαρτή έκπτωση 3,00 % επί των τιμών του τιμολογίου της μελέτης.

7. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω με πρόδηλο έννομο συμφέρον ο προσφεύγων ασκεί την υπό κρίση προσφυγή επικαλούμενος ζημία του από την παράνομη απόρριψη της προσφοράς του και όφελος από την ανάδειξη του ίδιου ως αναδόχου καθώς ενώ είχε αναδειχθεί προσωρινός ανάδοχος της σύμβασης, δεν έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του, ώστε απορρίφθηκε η προσφορά του και αποφασίστηκε η κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής του,

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή στις 21-02-2023 κοινοποίησε την προσφυγή στους ενδιαφερόμενους ν' ασκήσουν παρέμβαση.

9. Επειδή με την υπ' αριθμ. 328/2023 Πράξη της Προέδρου του Δου Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της ανωτέρω προσφυγής.

10. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή στις 2-03-2023, εμπρόθεσμα, ήτοι εντός δεκαπέντε ημερών από την άσκηση της προσφυγής (17-02-2023), απέστειλε στην ΕΑΔΗΣΥ τις απόψεις της επί αυτής, τις οποίες αυθημερόν κοινοποίησε στον προσφεύγοντα.

11. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του Δου Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ.

12. Επειδή, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντα, μη νόμιμα και κατά πρόδηλη παραβίαση του άρθρου 103 ν. 4412/2016, όπως ισχύει και έχει διαμορφωθεί με το άρθρο 43 Ν.4782/2021, έχει δε ερμηνευθεί και από το Συμβούλιο της Επικράτειας (απόφαση ΣΤΕ 1894/2022, 1020/2022, ΕΑ 37/2021), σε συνδυασμό με τον όρο 4.2. της διακήρυξης, δεν έγινε αποδεκτό το υποβληθέν την 15.1.2023 με ημερομηνία έκδοσης 11.1.2023 Αναλυτικό Πιστοποιητικό Εκπροσώπησης ΓΕΜΗ, το οποίο συμπληρώνει και επικαιροποιεί το ήδη υποβληθέν την 21.12.2022, στο πλαίσιο της υποβολής των πιστοποιητικών του προσωρινού αναδόχου με ημερομηνία έκδοσης

## Αριθμός Απόφασης: 521/2023

4.11.2022 όμοιο πιστοποιητικό. Περαιτέρω, μη νόμιμα και κατά παράβαση των διατάξεων των παρ. 3 και 4 του άρθρου 103 ν. 4412/2016 έχει καταπέσει με την προσβαλλόμενη απόφαση υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του προσφεύγοντος καθώς, σε κάθε περίπτωση πράγματι προσκόμισε βάσει της ανωτέρω διάταξης όλα τα απαιτούμενα από την Διακήρυξη αλλά και την αρμόδια Επιτροπή πιστοποιητικά ΓΕΜΗ, κατόπιν πρόσκλησης της τελευταίας, τα εν λόγω δε πιστοποιητικά ΓΕΜΗ ασφαλώς και δεν είναι ούτε εκ προθέσεως απατηλά, ούτε πλαστά. Συνακόλουθα, δεν συντρέχουν εν προκειμένω οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 72 παρ. 2 ν. 4412/2016.

13. Επειδή, σύμφωνα με τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής επί των ισχυρισμών του προσφεύγοντος, όπως προκύπτει από το άρθρο. 23.8.A1 της διακήρυξης, για την απόδειξη της νόμιμης εκπροσώπησης υποβάλλεται από τον συμμετέχοντα σχετικό πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης, το οποίο πρέπει να έχει εκδοθεί εντός τριάντα (30) εργασίμων ημερών πριν από την υποβολή του. Η διατύπωση της διάταξης αυτής δεν αφήνει περιθώρια στην αναθέτουσα αρχή να αποφασίσει διαφορετικά, καθώς τίθεται για λόγους ασφαλείας δικαίου ένα χρονικό όριο ισχύος του εν λόγω δικαιολογητικού το οποίο πρέπει να τηρηθεί από τους συμμετέχοντες. Νομίμως δε η αναθέτουσα αρχή αποφάσισε την υπέρ του Δήμου ... κατάπτωση της εγγύησης συμμετοχής.

14. Επειδή, σύμφωνα με τη διακήρυξη: «[...]4.2.: «α) μετά από την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί, στο πλαίσιο της παρούσας ηλεκτρονικής διαδικασίας σύναψης συμβάσης και μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», τον προσωρινό ανάδοχο να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν τα προβλεπόμενα, στο άρθρο 23 της παρούσας, αποδεικτικά μέσα (δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου) και τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης. Ο προσωρινός ανάδοχος δύναται να υποβάλει, εντός της ως άνω προθεσμίας, αίτημα, προς την αναθέτουσα αρχή, για παράταση της, συνοδευόμενο από αποδεικτικά έγγραφα περί αίτησης χορήγησης δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου. Στην περίπτωση αυτή η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής αυτών, για όσο χρόνο

## Αριθμός Απόφασης: 521/2023

απαιτηθεί για τη χορήγηση τους από τις αρμόδιες δημοσιές αρχές (...) γ) Αν δεν υποβληθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά η υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν ηλεκτρονικά η σε έντυπη μορφή, εφόσον απαιτείται, σύμφωνα με τα ανωτέρω η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά η να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα η να παράσχει διευκρινίσεις, κατά την έννοια του άρθρου 102 ν. 4412/2016, εντός προθεσμίας δέκα (10) ημέρων από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν. Αν ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει αίτημα προς την αναθέτουσα αρχή για παράταση της ως άνω προθεσμίας, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα ράχη παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες δημόσιες αρχές[...δ) Αν, κατά τον έλεγχο των υποβληθέντων δικαιολογητικών, διαπιστωθεί ότι: i) τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Ευρωπαϊκό Έννομο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), είναι εκ προθέσεως απατηλά ή ότι έχουν υποβληθεί πλαστά αποδεικτικά στοιχεία ή ii) αν δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών ή [...] απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπερ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής[...]. «[...] 23.2: «Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα άρθρα 21 και 22 της παρούσας κρίνονται α) κατά την υποβολή της προσφοράς, με την υποβολή του ΕΕΕΣ, β) κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (α ως δ) [...]». «[...] 23.8 «Σχετικά με τον έλεγχο νομιμοποίησης του προσωρινού αναδόχου: Σε περίπτωση νομικού προσώπου, υποβάλλονται ηλεκτρονικά, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία», με θέμα: “Δικαιολογητικά Προσωρινού Αναδόχου- Κατακύρωση”, τα νομιμοποιητικά έγγραφα από τα οποία προκύπτει η εξουσία υπογραφής του νομίμου εκπροσώπου και τα οποία πρέπει να έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους, εκτός αν σύμφωνα με τις ειδικότερες διατάξεις αυτών

## **Αριθμός Απόφασης: 521/2023**

*φέρουν συγκεκριμένο χρόνο ισχύος. Ειδικότερα:[...] Α. Για τους ημεδαπούς οικονομικούς φορείς υποβάλλονται: 1) στις περιπτώσεις που ο οικονομικός φορέας είναι νομικό πρόσωπο και εγγράφεται υποχρεωτικά ή προαιρετικά στο ΓΕΜΗ και δηλώνει την εκπροσώπηση και τις μεταβολές της στο ΓΕΜΗ:α) για την απόδειξη της νόμιμης εκπροσώπησης, υποβάλλει σχετικό πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης, το οποίο πρέπει να έχει εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή του[...]».*

15. Επειδή, από τη συνδυασμένη ερμηνεία και εφαρμογή των άρθρων 23.8.A1 β και 4.2 της διακήρυξης προκύπτει ότι ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να προσκομίζει με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης και τα νομιμοποιητικά έγγραφα του, δηλαδή, εφόσον πρόκειται για ημεδαπό νομικό πρόσωπο που εγγράφεται στο ΓΕΜΗ, μεταξύ άλλων πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης το οποίο να έχει εκδοθεί έως τριάντα ημέρες από την υποβολή του. Όμοια ρύθμιση περιέχεται και στο άρθρο 80 παρ. 12 περ. γ' του ν.4412/2016.

16. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 103 ν.4412/2016, όπως αυτό τροποποιήθηκε με το άρ. 43 του Ν. 4782/2021, η ρύθμιση του οποίου επαναλαμβάνεται στο άρθρο 4.2 της διακήρυξης, υπό το πρίσμα της αποφυγής αδικαιολόγητων αποκλεισμών των οικονομικών φορέων από τις διαδικασίες ανάθεσης δημόσιας σύμβασης για τυπικούς λόγους που οφείλονται στην ελλιπή ή μη τυπικώς προσήκουσα προσκόμιση των δικαιολογητικών του άρ. 103, αλλά όχι στην πραγματική συνδρομή των λόγων αποκλεισμού του οικονομικού φορέα από τη διαδικασία ανάθεσης σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται, εφόσον τα δικαιολογητικά που προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο παρουσιάζουν ελλείψεις ή εφόσον αυτά δεν προσκομισθούν, να καλέσει αυτόν προς παροχή διευκρινίσεων των ήδη υποβληθέντων δικαιολογητικών και προς συμπλήρωση τυχόν ελλειπόντων δικαιολογητικών. Μόνον εφόσον έχει προηγηθεί η προσήκουσα, κατά τα ως άνω, κλήση του προσωρινού αναδόχου από την αναθέτουσα αρχή και η εξέταση της συμμόρφωσης του οικονομικού φορέα προς αυτήν, μπορεί η αναθέτουσα αρχή να προβεί στην απόρριψη των δικαιολογητικών κατακύρωσης λόγω ελλείψεων που δεν

## Αριθμός Απόφασης: 521/2023

θεραπεύτηκαν κατά την ανωτέρω διαδικασία (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 37/2021, σκ. 19, 29/2019, σκ. 11, ΔΕφΑθηνών, σκ. 8, ΔΕφΠειρ Ν60/2021, σκ. 13).

17. Επειδή, εν προκειμένω, δυνάμει της υπ' αριθμ. .../2022 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ..., εγκρίθηκε το Πρακτικό Ι και ο προσφεύγων ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος με μέση τεκμαρτή έκπτωση 9,40% επί των τιμών του τιμολογίου της μελέτης του έργου. Την 13.12.2022 με το με αριθ. πρωτ. 21157/13.12.2022 έγγραφο της αναθέτουσας αρχής ζητήθηκε από τον προσφεύγοντα η υποβολή των προβλεπόμενων στη διακήρυξη δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου και των αποδεικτικών εγγράφων νομιμοποίησης εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών σύμφωνα με το άρθρο 4.2.α της διακήρυξης. Την 21.12.2022 ο προσφεύγων υπέβαλε τα εν λόγω δικαιολογητικά, μέσω του ηλεκτρονικού συστήματος του ΕΣΗΔΗΣ, σύμφωνα με το άρθρο 4.2.β της διακήρυξης καθώς και με το με αριθ. πρωτ. 21699/23-12-2022 έγγραφο, με το οποίο κατέθεσε σε σφραγισμένο φάκελο τα παραπάνω δικαιολογητικά εντός της προθεσμίας των τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή τους σύμφωνα με το άρθρο 4.2.γ της διακήρυξης. Κατά τον έλεγχο των ανωτέρω δικαιολογητικών σύμφωνα με την προσβαλλόμενη πράξη διαπιστώθηκε ότι: α) Δεν είχε κατατεθεί, σύμφωνα με το άρθρο 23.3.β2 της διακήρυξης, το πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας για το έργο «Αναβάθμιση ενεργειακή, αισθητική και λειτουργική του 2ου δημοτικού σχολείου ...», το οποίο συμπεριλαμβάνεται στην κατατεθείσα κατάσταση των υπό εκτέλεση έργων του προσωρινού αναδόχου και β) Το κατατεθέν πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης, με ημερομηνία 4.11.2022, δεν είχε εκδοθεί στο προβλεπόμενο σύμφωνα με το 23.8.Α1.α της διακήρυξης, διάστημα, δηλαδή «έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή του», η οποία έγινε στις 21.12.2022. Την 9.1.2023 η Επιτροπή σύμφωνα με το άρθρο 4.2 της διακήρυξης και 103 Ν. 4412/2016 προέβη στη σύνταξη της με αρ. πρωτ. 309/09.01.2023 ειδικής πρόσκλησης, η οποία αυθημερόν κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα και με την οποία ζητήθηκε η υποβολή, εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την λήψη αυτής, των δικαιολογητικών που διαπιστώθηκε από την Επιτροπή ότι δεν έχουν κατατεθεί. Την 15.1.2023 μέσω του ηλεκτρονικού συστήματος του ΕΣΗΔΗΣ ο προσφεύγων κατέθεσε: α) Αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας για το

## Αριθμός Απόφασης: 521/2023

έργο «Αναβάθμιση ενεργειακή, αισθητική και λειτουργική του 2ου δημοτικού σχολείου ...» σε ισχύ κατά την υποβολή της προσφοράς και κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης β) Γενικό πιστοποιητικό ΓΕΜΗ με ημερομηνία έκδοσης στις 11.01.2023 γ) Αναλυτικό πιστοποιητικό εκπροσώπησης με ημερομηνία έκδοσης στις 11.01.2023 και δ) Υπεύθυνη δήλωση του νόμιμου εκπροσώπου και ομόρρυθμου εταίρου με ημερομηνία υπογραφής στις 15.01.2023, με την οποία δηλώνει ότι *«ΥΠΟ ΤΗΝ ΙΔΙΟΤΗΤΑ ΜΟΥ ΩΣ ΑΓΡΟΝΟΜΟΣ-ΤΟΠΟΓΡΑΦΟΣ ΜΗΧΑΝΙΚΟΣ, ΕΙΜΑΙ ΝΟΜΙΜΟΣ ΕΚΠΡΟΣΩΠΟΣ ΚΑΙ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΤΗΣ ΤΗΣ ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ ... ΜΕ ΑΦΜ : ... ΚΑΙ ΕΧΩ ΕΚ ΤΟΥ ΚΑΤΑΣΤΑΤΙΚΟΥ ΤΟ ΔΙΚΑΙΩΜΑ ΕΚΠΡΟΣΩΠΗΣΗΣ ΩΣ ΚΑΙ ΥΠΟΓΡΑΦΗΣ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ, ΓΙΑ ΤΟ ΕΡΓΟ .... ΔΗΛΩΝΩ ΕΠΙΣΗΣ ΟΤΙ ΔΕΝ ΕΧΕΙ ΕΠ ΕΛΘΕΙ ΚΑΜΙΑ ΑΛΛΑΓΗ ΣΤΟ ΚΑΤΑΣΤΑΤΙΚΟ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ, ΟΠΩΣ ΑΥΤΟ ΤΡΟΠΟΠΟΙΗΘΗΚΕ ΣΤΙΣ 16/09/2015»*. Εν συνεχεία, στις 17.1.2023 με το Πρακτικό ΙΙ η αρμόδια Επιτροπή εισηγήθηκε την απόρριψη της προσφοράς του προσφεύγοντος και την κατάπτωση υπέρ της αναθέτουσας αρχής της εγγύησης συμμετοχής του, καθώς σύμφωνα με την ίδια δεν προσκομίστηκε «Αναλυτικό πιστοποιητικό εκπροσώπησης» το οποίο να έχει εκδοθεί εντός του οριζόμενου από την διακήρυξη διαστήματος. Ειδικότερα, σύμφωνα με το σκεπτικό της Επιτροπής το υποβληθέν Αναλυτικό πιστοποιητικό εκπροσώπησης, με ημερομηνία έκδοσης στις 11.01.2023, δεν έγινε αποδεκτό, καθώς έχει εκδοθεί μετά την 21η.12.2022, που είναι η ημερομηνία κατάθεσης των δικαιολογητικών κατακύρωσης από τον προσωρινό μειοδότη, ενώ σύμφωνα με το άρθρο 23.2 «Δικαιολογητικά (Αποδεικτικά μέσα)» της διακήρυξης, το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα άρθρα 21 και 22 της παρούσας, κρίνονται: α) κατά την υποβολή της προσφοράς, με την υποβολή του ΕΕΕΣ, β) κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, σύμφωνα με το άρθρο 4.2 (α έως δ). Τέλος, η ίδια Επιτροπή εισηγήθηκε την ανακήρυξη, ως προσωρινού μειοδότη, του προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής. Το παραπάνω Πρακτικό εγκρίθηκε με την νυν προσβαλλόμενη απόφαση.

18. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, ο προσφεύγων πλήρως απέδειξε με την προσκόμιση του από 11-01-2023 πιστοποιητικού ισχύουσας εκπροσώπησης του ΓΕΜΗ, ότι κατά τον χρόνο της κατακύρωσης, όπως



## Αριθμός Απόφασης: 521/2023

αυτός προσδιορίζεται από το άρθρο 4.2 α-δ (βλ. άρθρο 23.2 της διακήρυξης), δηλαδή και κατά το χρόνο αποστολής της πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής για παροχή συμπληρωματικών στοιχείων (άρθρο 4.2 γ), ο νόμιμος εκπρόσωπος της προσφεύγουσας εταιρείας και, επομένως, το πρόσωπο που τη δεσμεύει με την υπογραφή του ήταν ο .... Άλλωστε, από τα προσκομιζόμενα συμπληρωματικά έγγραφα, δηλαδή το ανωτέρω πιστοποιητικό, το καταστατικό και τις τροποποιήσεις του (βλ. το από 11-01-2023 Γενικό Πιστοποιητικό ΓΕΜΗ), δεν προκύπτει αμφιβολία ότι από το έτος 2015 έως και τον χρόνο τόσο της αρχικής όσο και της συμπληρωματικής πρόσκλησης για υποβολή των νομιμοποιητικών εγγράφων, νόμιμος εκπρόσωπος της εταιρείας ήταν το ίδιο πρόσωπο, χωρίς σε όλο αυτό το χρονικό διάστημα, και ιδίως κατά τις τελευταίες τριάντα (30) ημέρες πριν την υποβολή του πιστοποιητικού ισχύουσας εκπροσώπησης, να προκύπτει καμία μεταβολή. Ωστε, σε κάθε περίπτωση, αποδεικνύεται η κατά τον κρίσιμο χρόνο νόμιμη εκπροσώπηση της προσφεύγουσας από το ανωτέρω πρόσωπο σύμφωνα με τους κανόνες της εμπορικής νομοθεσίας. Κατόπιν των ανωτέρω, εσφαλμένα και χωρίς νόμιμη αιτιολογία η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά του προσφεύγοντος, απορριπτομένων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών της, καθώς η τελευταία δεν έλαβε υπόψη την αλληλουχία των προσκομιζόμενων εγγράφων, αρχικών και συμπληρωματικών, από τα οποία προκύπτει χωρίς αμφιβολία η νόμιμη εκπροσώπηση του προσφεύγοντος και κατ'επέκταση το πρόσωπο, που σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις δεσμεύει αυτόν με την υπογραφή του. Επομένως, ο πρώτος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

19.Επειδή, ύστερα από όσα έγιναν δεκτά στην προηγούμενη σκέψη, δεκτός πρέπει να γίνει και ο δεύτερος λόγος της προσφυγής ,καθώς έρεισμα της απόφασης κατάπτωσης της εγγυητικής επιστολής του προσφεύγοντος αποτέλεσε η ανωτέρω μη νόμιμη κρίση της αναθέτουσας αρχής περί μη προσήκουσας προσκόμισης των δικαιολογητικών νομιμοποίησης του προσωρινού αναδόχου.

20. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω πρέπει να γίνει δεκτή η προσφυγή.

21. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη πρέπει να επιστραφεί στον προσφεύγοντα το καταβληθέν παράβολο.

**Αριθμός Απόφασης: 521/2023**

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή και ακυρώνει την προσβαλλομένη, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 27 Μαρτίου 2023 και εκδόθηκε στις 6 Απριλίου 2023.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΔΕΣΠΟΙΝΑ ΚΥΡΙΑΖΗ**