

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 20 Δεκεμβρίου 2024 με την εξής σύνθεση:
Ιωάννης Λαμπρόπουλος, Πρόεδρος, Ελευθερία Καλαμιώτη – Μέλος και
Εισηγήτρια, Γεώργιος Ζάρλας – Μέλος.

Για να εξετάσει την από 11-11-2024 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ)
ΕΑΔΗΣΥ 1667/13-11-2024 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρίας με την
επωνυμία «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στην ..., επί της
οδού ... αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της ... (...) (εφεξής ο «Αναθέτων Φορέας»), όπως νόμιμα
εκπροσωπείται.

Κατά της εταιρίας με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...»
(εφεξής η «παρεμβαίνουσα»), που εδρεύει στην ..., επί της ... αρ. ..., όπως
νόμιμα εκπροσωπείται, που άσκησε παρέμβαση στο πλαίσιο της
προδικαστικής προσφυγής.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητεί να ακυρωθεί η
υπ' αρ. .../... .2024 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Αναθέτοντος
Φορέα, η υπ' αρ. .../... .2024 απόφαση του Διευθύνοντος Συμβούλου αυτού
και οι συμπροσβαλλόμενες αυτών πράξεις, μόνο κατά το μέρος που αφορούν
την κατακύρωση του Τμήματος 2 του διαγωνισμού, το οποίο κατακυρώθηκε
στην παρεμβαίνουσα, καθώς και να ακυρωθεί κάθε συναφής
συμπροσβαλλόμενη απόφαση, με σκοπό την απόρριψη της προσφοράς της.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο
ποσού 15.000,00 € σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του

Π.Δ. 39/2017 (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ») για το Τμήμα 2 του διαγωνισμού για το οποίο ασκείται η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή.

2. Επειδή, ο Αναθέτων Φορέας με την με αριθμ. .../2023 Διακήρυξη προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό δημόσιο διαγωνισμό άνω των ορίων για την «ΠΑΡΟΧΗ ...». Το αντικείμενο, οι όροι και οι προϋποθέσεις παροχής των υπηρεσιών εξειδικεύονται, καθορίζονται και αναλυτικά περιγράφονται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της Διακήρυξης. Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα: Τμήμα 1: «...», εκτιμώμενης αξίας ... €, πλέον του αναλογούντος Φ.Π.Α. (ετήσια εκτιμώμενη αξία τμήματος 1: ...€, πλέον Φ.Π.Α.) και Τμήμα 2: «...», εκτιμώμενης αξίας ... €, πλέον του αναλογούντος Φ.Π.Α., (ετήσια εκτιμώμενη αξία τμήματος 2: ...€, πλέον Φ.Π.Α.). Η συνολική εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των ... €, συμπεριλαμβανομένων των δικαιωμάτων προαίρεσης, πλέον του αναλογούντος Φ.Π.Α. Η διάρκεια της σύμβασης (αφορά και τα δύο τμήματα) ορίζεται σε τρία (3) έτη, με ημερομηνία έναρξης την ημερομηνία υπογραφής της. Η σύμβαση (αφορά και τα δύο τμήματα) θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει μόνο τιμής. Η ανωτέρω Διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις ...-...-2023 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό α/α Με την προσβαλλόμενη κατακυρωτική απόφαση το Τμήμα 2 του διαγωνισμού κατακυρώθηκε στην παρεμβαίνουσα, η, δε, προσφορά της προσφεύγουσας κατετάγη 2^η στην σειρά μειοδοσίας.

3. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του, της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, της νομικής φύσης και της δραστηριότητας που ο Αναθέτων Φορέας ασκεί, υπάγεται στις διατάξεις του Ν. 4412/2016, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου αυτού, η δε ΕΑΔΗΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

4. Επειδή, η προδικαστική προσφυγή κατά παρέκταση ασκήθηκε εμπροθέσμως στις 11-11-2024 [η τελευταία ημέρα της προθεσμίας (10-11-2024) ήταν Κυριακή], με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ και εν γένει παραδεκτώς.

5. Επειδή, στις 12-11-2024 ο Αναθέτων Φορέας προέβη σε κοινοποίηση της προδικαστικής προσφυγής προς τους ενδιαφερόμενους, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, σύμφωνα με το άρ. 365, παρ. 1, σημ. α' του Ν. 4412/2016 και το άρ. 9, παρ. 1, σημ. α' του π.δ. 39/2017.

6. Επειδή, στις 22-11-2024 η παρεμβαίνουσα εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς κοινοποίησε, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, την παρέμβασή της.

7. Επειδή, στις 26-11-2024 ο Αναθέτων Φορέας κοινοποίησε, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, τις με ίδια ημερομηνία απόψεις του.

8. Επειδή, στις 02-12-2024 η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα κατά παρέκταση υπέβαλαν εμπρόθεσμα [η τελευταία ημέρα της προθεσμίας (01-12-2024) ήταν Κυριακή], μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, τα με ίδια ημερομηνία υπομνήματά τους.

9. Επειδή, η διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. ΣτΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕΛΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν τα προς συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής αποτελεί παραβίαση της

αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕΛΣυν 70/2006). Σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Όπως, δε, παγίως γίνεται δεκτό, οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης στους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν στις αναθέτουσες αρχές να διατυπώνουν τους όρους διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης στην προκήρυξη του διαγωνισμού με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία, κατά τρόπο ώστε αφενός να παρέχουν σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιδεικνύοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους τη δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο των όρων αυτών και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο, αφετέρου, να καθιστούν δυνατό τον αποτελεσματικό έλεγχο του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα τιθέμενα κριτήρια (Ε.Σ Κλ.Ε 157/2017, Τμ. VI 2452/2012, 1643/2014, 6869/2015, 261/2017, βλ. και ΔΕΚ απόφαση της 18.10.2001, C-19/2000, SIAC Construcion Ltd, σκέψεις 41 έως 44, απόφαση της 29.4.2004, C-496/1999 Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, σκέψη 111, απόφαση της 10.5.2012, C-368/10, Επιτροπή κατά Κάτω Χωρών σκ. 109 επ.). Ως κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και ως όροι της διακήρυξης δεσμευτικοί και για τους διαγωνιζόμενους και για την αναθέτουσα αρχή είναι και οι διευκρινίσεις που παρέχονται από την αναθέτουσα αρχή και κοινοποιούνται στους διαγωνιζόμενους (ΕΑ ΣΤΕ 45/2008).

10. Επειδή, οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, επάγονται δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (ΣΤΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο

ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construction Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

11. Επειδή, στο άρθρο 103 του Ν. 4412/2016 - Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών ορίζεται ότι *«Πέραν των οριζόμενων στις παρ. 3 και 4 του άρθρου 79, περί Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης, και στο άρθρο 93, περί περιεχομένου φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής», ισχύουν και τα ακόλουθα: 1. Μετά από την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται σύμφωνα με το άρθρο 11 του ν. 2690/1999 (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, περί λόγων αποκλεισμού, και 74, περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή μέσω του ΕΣΗΔΗΣ. 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα, ή να παράσχει διευκρινήσεις με την έννοια του άρθρου 102, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν. Αν ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει αίτημα προς την αναθέτουσα αρχή για παράταση της ως άνω προθεσμίας, συνοδευόμενο από αποδεικτικά έγγραφα με τα οποία αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες δημόσιες αρχές. Ο προσωρινός ανάδοχος*

μπορεί να αξιοποιεί τη δυνατότητα του προηγούμενου εδαφίου και εντός της προθεσμίας της πρόσκλησης της παρ. 1. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και όταν η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν από το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή του πρώτου εδαφίου της παρ. 5 του άρθρου 79, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας.

3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών, διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι εκ προθέσεως απατηλά, ή ότι έχουν υποβληθεί πλαστά αποδεικτικά στοιχεία, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, περί εγγυήσεων, εφόσον είχε προσκομισθεί, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης, όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση, η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται.

4. Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλλει στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης, όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα έγγραφα και δικαιολογητικά, η διαδικασία ματαιώνεται.

5. Αν από τα παραπάνω δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74 ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων

ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παρ. 1 και τα άρθρα 75, περί κριτηρίων επιλογής, 76, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου και 77, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης μελέτης ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, περί χρόνου συνδρομής όρων συμμετοχής και οψιγενών μεταβολών, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, σύμφωνα με το άρθρο 72, περί εγγυήσεων, 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 αποδείξει ότι: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 και β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, η διαδικασία ματαιώνεται. 6. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο, στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών σύμφωνα με όσα ορίζονται στην παρ. 2, και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας κατά τις παρ. 3, 4 ή 5 είτε κατακύρωσης της σύμβασης. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης του άρθρου 105. 7. Όσοι δεν έχουν αποκλειστεί οριστικά λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν, σύμφωνα με όσα ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης και στις διατάξεις του παρόντος.». Στο άρθρο 315 του Ν. 4412/2016 - Ειδικοί κανόνες διεξαγωγής διαδικασίας ορίζεται ότι «1. Η διεξαγωγή της διαδικασίας σύναψης σύμβασης (διαδικασία υποβολής, αποσφράγισης, αξιολόγησης προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής, επιλογής συμμετεχόντων, υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης και σύμβασης, καθορισμού προθεσμιών ολοκλήρωσης του συνόλου ή των επιμέρους διαδικασιών) πραγματοποιείται σύμφωνα με όσα

ορίζονται στα άρθρα 92 έως 100, 103 και 104, αναλόγως εφαρμοζόμενα. (...)). Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 3.2 της Διακήρυξης - Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου «Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η ... αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 11 του ν. 2690/1999 όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 -2.2.8 αυτής. (...) Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, η ... καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα ή να παράσχει διευκρινίσεις, με την έννοια του αρ. 310 του ν. 4412/2016, εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν. Τα συμπληρωματικά δικαιολογητικά υποβάλλονται σε μορφή ηλεκτρονικών αρχείων με μορφότυπο PDF ενσωματώνοντάς τα σε συμπιεσμένο φάκελο τύπου .zip, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. Κατά τη σύνταξη του σχετικού μηνύματος, ο οικονομικός φορέας επιλέγει υποχρεωτικά στο πεδίο «Επιλογή Θέματος» την καταχώρηση «Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου / Κατακύρωση». Ο προσωρινός ανάδοχος δύναται να υποβάλει αίτημα, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, επιλέγοντας στο πεδίο «Επιλογή Θέματος» την καταχώρηση «Λοιπά», προς την ..., για παράταση της ως άνω προθεσμίας, συνοδευόμενο από αποδεικτικά έγγραφα περί αίτησης χορήγησης δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου. Στην περίπτωση αυτή η ... παρατείνει την προθεσμία

υποβολής αυτών, για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγησή τους από τις αρμόδιες δημόσιες αρχές. Ο προσωρινός ανάδοχος μπορεί να αξιοποιεί τη δυνατότητα αυτή τόσο εντός της αρχικής προθεσμίας για την υποβολή δικαιολογητικών όσο και εντός της προθεσμίας για την προσκόμιση ελλειπόντων ή τη συμπλήρωση ήδη υποβληθέντων δικαιολογητικών, κατά την έννοια του άρθρου 310 του ν. 4412/2016, ως ανωτέρω προβλέπεται. (...) Η ανωτέρω προθεσμία δύναται να παραταθεί επιπλέον κατόπιν εμπρόθεσμης υποβολής επαρκώς αιτιολογημένου αιτήματος από τον Προσωρινό Ανάδοχο. Αν μετά την παρέλευση της ανωτέρω προθεσμίας ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης ή από τον έλεγχο τους προκύψει ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν περί μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού και συνδρομής των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής είναι ψευδή ή ανακριβή ή μη πληρούμενα, απορρίπτεται η προσφορά του, καταπίπτει υπέρ της ... η εγγύηση συμμετοχής (εφόσον προβλέπεται στη διακήρυξη) και επαναλαμβάνεται η διαδικασία με την κλήση του επόμενου σε σειρά κατάταξης προσφέροντος για υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης και ούτω καθ' εξής. (...)». Με τις προεκτεθείσες διατάξεις του άρθρου 103 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 43 του Ν. 4782/2021, ο νομοθέτης διαμόρφωσε τη διαδικασία υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου με σκοπό, όπως εκτίθεται στην αιτιολογική έκθεση του Ν. 4782/2021, την "αποφυγή 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 άρθρου 103, αλλά όχι στην πραγματική συνδρομή των λόγων αποκλεισμού του οικονομικού φορέα από τη διαδικασία ανάθεσης". Συγκεκριμένα, το άρθρο 103 παρ. 2 του Ν. 4412/2016, όπως ήδη ισχύει, επιβάλλει στην αναθέτουσα αρχή την υποχρέωση να καλεί τον προσωρινό ανάδοχο "να προσκομίσει τα ελλείποντα ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα" δικαιολογητικά κατακύρωσης, επιτρέποντας με τον τρόπο αυτόν όχι μόνο τη συμπλήρωση (ή την επανυποβολή) ελλειπών (πλημμελών) δικαιολογητικών που έχουν ήδη κατατεθεί στην αναθέτουσα αρχή, αλλά και την υποβολή, το πρώτον,

δικαιολογητικών που ο προσωρινός ανάδοχος παρέλειψε, για οποιονδήποτε λόγο, να προσκομίσει εντός της αρχικής προθεσμίας της παρ. 1 του άρθρου 103. Πριν από την ως άνω δεύτερη πρόσκληση του προσωρινού αναδόχου, η αναθέτουσα αρχή δεν μπορεί να προβεί στην απόρριψη του φακέλου των δικαιολογητικών κατακύρωσης σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 4 και 5 του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 (πρβλ. ΣτΕ 1020/2022, 1904/2020, 1/2020, Ε.Α. 241/2019, 37/2019, 29/2019).

12. Επειδή, στο άρθρο 104 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: *«Το δικαίωμα συμμετοχής, καθώς και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται: α) κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, με την υποβολή του ΕΕΕΣ, β) κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80 και γ) κατά την εξέταση της υπεύθυνης δήλωσης, σύμφωνα με όσα ορίζονται στην περ. γ' της παρ. 3 του άρθρου 105, περί κατακύρωσης και σύναψης σύμβασης»*. Από τη σαφή γραμματική διατύπωση του ως άνω άρθρου, που δεν καταλείπει αμφιβολίες επί του περιεχομένου του στον μέσο επιμελή οικονομικό φορέα, ως η έννοια αυτή έχει ερμηνευθεί από το Δ.Ε.Ε, προκύπτει ότι τόσο η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού στο πρόσωπο του συμμετέχοντος (ή του «τρίτου»), όσο και η πλήρωση των κριτηρίων επιλογής, κρίνεται από την εκάστοτε αναθέτουσα αρχή σε τρία (3) διαφορετικά χρονικά διαστήματα, ήτοι, κατά τον χρόνο υποβολής προσφοράς στον διαγωνισμό, κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης και κατά τη σύναψη της σύμβασης. Ως έχει νομολογηθεί, η διάταξη του άρθρου 104 παρ. 1 περ. α' του ν. 4412/2016 κατόπιν της τροποποίησής της με τον ν. 4782/2021, έχει την έννοια ότι ο προσωρινός ανάδοχος πρέπει να προσκομίζει αποδεικτικά μέσα, από τα οποία να αποδεικνύεται ότι τόσο κατά το χρονικό σημείο υποβολής της προσφοράς όσο και κατά το χρονικό σημείο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης πληροί τις προϋποθέσεις συμμετοχής.

13. Επίσης, στο άρθρο 310 του Ν. 4412/2016 - Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών ορίζεται ότι *«Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, οι αναθέτοντες φορείς, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της*

διαφάνειας, ζητούν από τους οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στο ΕΕΕΣ, ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση εντός προθεσμίας όχι μικρότερης των δέκα (10) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης.». Στο δε άρθρο 3.1.2 της Διακήρυξης - Αξιολόγηση προσφορών ορίζεται ότι «Μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η ... προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο Σύστημα οργάνων της. Η ..., τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητά από τους προσφέροντες

οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στο ΕΕΕΣ, ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση, εντός προθεσμίας όχι μικρότερης των δέκα (10) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Η συμπλήρωση ή η αποσαφήνιση ζητείται και γίνεται αποδεκτή υπό την προϋπόθεση ότι δεν τροποποιείται η προσφορά του οικονομικού φορέα και ότι αφορά σε στοιχεία ή δεδομένα, των οποίων είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμος ο προγενέστερος χαρακτήρας σε σχέση με το πέρας της καταληκτικής προθεσμίας παραλαβής προσφορών. Τα ανωτέρω ισχύουν κατ' αναλογία και για τυχόν ελλείπουσες δηλώσεις, υπό την προϋπόθεση ότι βεβαιώνουν γεγονότα αντικειμενικώς εξακριβώσιμα.(...)».

14. Επειδή, στα κάτωθι άρθρα της Διακήρυξης ορίζονται τα εξής: άρθρο 2.1.4 – Γλώσσα «(...) Τα αλλοδαπά δημόσια και ιδιωτικά έγγραφα συνοδεύονται από μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα, επικυρωμένη είτε από πρόσωπο αρμόδιο κατά τις κείμενες διατάξεις της εθνικής νομοθεσίας είτε από πρόσωπο κατά νόμο αρμόδιο της χώρας στην οποία έχει συνταχθεί το έγγραφο. (...)», άρθρο 2.2.9 - Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής «Το

δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς διά του ΕΕΕΣ κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.2.9.1, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας παραγράφου και κατά τη σύναψη της σύμβασης διά της υπεύθυνης δήλωσης του άρθρου 3.3 της παρούσης διακήρυξης περί οφισγενών μεταβολών, η οποία υπογράφεται κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 79Α και στην οποία θα δηλώνεται ότι δεν έχουν επέλθει στο πρόσωπό τους οφισγενείς μεταβολές κατά την έννοια του άρθρου 104 και μόνον στην περίπτωση του προσυμβατικού ελέγχου ή της άσκησης προδικαστικής προσφυγής κατά της απόφασης κατακύρωσης (...)), άρθρο 2.2.9.1 - Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών «Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσας, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους, ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 του Ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα ΙΙ, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. (...) Οι οικονομικοί φορείς δύνανται να διευκρινίζουν τις δηλώσεις και τις πληροφορίες που παρέχει το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), συνυποβάλλοντας συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση, η οποία υπογράφεται σύμφωνα με όσα αναφέρονται ανωτέρω, περί υπογραφής του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.).(...)), άρθρο 2.2.9.2 - Αποδεικτικά μέσα «Α. Για την απόδειξη της μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού κατ' άρθρο 2.2.3 και της πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής κατά τις παραγράφους 2.2.4 έως 2.2.8, οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα δικαιολογητικά του παρόντος. Η προσκόμιση των εν λόγω δικαιολογητικών γίνεται κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 3.2 από τον προσωρινό ανάδοχο. Η ... μπορεί να ζητεί από προσφέροντες, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά,

όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας. Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η ... έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής. Η δήλωση για την πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων εμπεριέχεται στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), στο οποίο περιέχονται επίσης οι πληροφορίες που απαιτούνται για τον συγκεκριμένο σκοπό, όπως η ηλεκτρονική διεύθυνση της βάσης δεδομένων, τυχόν δεδομένα αναγνώρισης και, κατά περίπτωση, η απαραίτητη δήλωση συναίνεσης. Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η ... διαθέτει ήδη τα ως άνω δικαιολογητικά και αυτά εξακολουθούν να ισχύουν. Τα δικαιολογητικά του παρόντος υποβάλλονται και γίνονται αποδεκτά σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.2.5 και 3.2 της παρούσας. Τα αποδεικτικά έγγραφα συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα σύμφωνα με την παράγραφο 2.1.4. (...)», άρθρο 2.4.3 - Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά» - 2.4.3.1 Δικαιολογητικά Συμμετοχής «Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν: α) Το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, και τη συνοδευτική υπεύθυνη δήλωση με την οποία ο οικονομικός φορέας δύναται να διευκρινίζει τις πληροφορίες που παρέχει με το ΕΕΕΣ σύμφωνα με την παρ. 9 του ίδιου άρθρου. Το συμπληρωμένο από τον Οικονομικό Φορέα ΕΕΕΣ, καθώς και η τυχόν συνοδευτική αυτού υπεύθυνη δήλωση, υποβάλλονται σύμφωνα με την περίπτωση δ' της παραγράφου 2.4.2.5 της παρούσας διακήρυξης, σε ψηφιακά υπογεγραμμένο ηλεκτρονικό αρχείο με μορφότυπο PDF. (...)».

15. Επειδή, η προσφεύγουσα προβάλλει με την προδικαστική της προσφυγή ότι η παρεμβαίνουσα δεν πληροί τις απαιτήσεις της Διακήρυξης

κατά το χρόνο συμμετοχής και υποβολής της προσφοράς και κατά το χρόνο της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Ειδικότερα, με τον 1^ο λόγο της προδικαστικής της προσφυγής προβάλλει ότι η προσβαλλόμενη απόφαση εκδόθηκε κατά παράβαση των άρθρων 2.2.5. και 2.2.9.2.B.3.β. της Διακήρυξης και των σχετικών διατάξεων. Σημειώνει ότι παγίως γίνεται δεκτό ότι η βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας αφορά αποκλειστικά μόνο την χρηματοδότηση και όχι την έκδοση εγγυητικών επιστολών, καθώς και ότι τα κριτήρια επιλογής πρέπει να τηρούνται από τους οικονομικούς φορείς ήδη κατά το χρόνο συμμετοχής και υποβολής προσφοράς και σαφώς και κατά το στάδιο της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Επίσης, αναφέρει ότι έχει ήδη κριθεί ότι δεν δύναται να κληθεί οικονομικός φορέας για την επανυποβολή, ήδη υποβληθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης, δεδομένου ότι δικαιολογητικά κατακύρωσης δεν δύναται να προσκομισθούν με «νέα» ημερομηνία έκδοσης πριν από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, σε αντικατάσταση των ήδη υποβληθέντων δικαιολογητικών με τη σχετική φέρουσα ημερομηνίας έκδοσης, διότι τούτο θα συνιστούσε ανεπίτρεπτη τροποποίηση της προσφοράς. Συγκεκριμένα, προβάλλει ότι η παρεμβαίνουσα α. δεν πληρούσε τη σχετική απαίτηση πιστοληπτικής ικανότητας κατά το χρόνο συμμετοχής και υποβολής, και β. δεν πληρούσε τη σχετική απαίτηση κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Ειδικότερα, υποστηρίζει ότι η παρεμβαίνουσα υπέβαλε προς (δήθεν) πλήρωση της ως άνω απαίτησης της Διακήρυξης εσφαλμένως και παρανόμως α. την από 06.08.2024 επιστολή της «... ΑΕ», και β. την από 05.08.2024 επιστολή της «... ΑΕ», ωστόσο, εκ των ως άνω εγγράφων αποδεικνύεται η μη πλήρωση της σχετικής απαίτησης από αυτήν κατά το χρόνο της συμμετοχής και υποβολής της προσφοράς και κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Κατά τους ισχυρισμούς της, η από 06.08.2024 επιστολή της «... ΑΕ» δεν πληροί της απαιτήσεις της Διακήρυξης και του νόμου διότι α) εκδόθηκε στις 06.08.2024, ήτοι μετά το χρόνο υποβολής της προσφοράς στις2023 και μετά το χρόνο κλήσης για την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης στις2024. Επιπλέον, προβάλλει ότι, όπως αποδεικνύεται από το περιεχόμενο αυτής, τον αριθμό

πρωτοκόλλου και την αναφορά στην από «α/... 2024 επιστολής του διαγωνισμού ...», η σχετική αίτηση της παρεμβαίνουσας προς την «... ΑΕ» υποβλήθηκε μετά την 01.08.2024, ήτοι μετά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς και μετά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης και ως εκ τούτου αυτή δεν διέθετε (δήθεν) πιστοληπτική ικανότητα βάσει της εν λόγω επιστολής κατά το χρόνο συμμετοχής και υποβολής της προσφοράς, άρα αποδεικνύεται η μη πλήρωση της απαίτησης κατά το χρόνο συμμετοχής και υποβολής της προσφοράς β) αναφέρει στο κείμενο αυτής ότι «Η τράπεζα έχει εγκρίνει όριο πιστοδότησης για χρηματοδοτήσεις Κ/Κ (σ.σ. κεφάλαιο κίνησης), άνοιγμα Ε/Π (σ.σ. ενέγγυα πίστωση) και έκδοση ... Α, Β και Γ κατηγορίας συνολικού ποσού ... ευρώ», συνεπώς, δεν αποδεικνύεται ποιο είναι το ποσό που αφορά χρηματοδοτήσεις και προφανώς δεν είναι ... αλλά αυτό παραμένει άγνωστο και ως εκ τούτου δεν είναι δυνατόν η σχετική επιστολή να ληφθεί υπόψη για την πλήρωση των απαιτήσεων της Διακήρυξης και του νόμου. Άλλως, κατά την προσφεύγουσα, το ως άνω ποσό αφορά μόνο κατά ένα τμήμα αυτού χρηματοδοτήσεις, ως απαιτείται από την Διακήρυξη και το νόμο, το οποίο ανέρχεται στο 1/5 του συνολικού ποσού βάσει των περισσότερων σκοπών του ποσού κάλυψης (συγκεκριμένα πέντε (5) ειδικότερες περιπτώσεις προορισμού χρήσης του συνολικού ποσού), ήτοι ... ευρώ. Ως υποστηρίζει, δεν είναι δυνατή η εκ των υστέρων υποβολή διευκρίνισης επί του σχετικού περιεχομένου της ως άνω επιστολής, δηλαδή ποιο ποσό αφορά χρηματοδοτήσεις, διότι δεν είναι δυνατόν να εξακριβωθεί με αντικειμενικό τρόπο το περιεχόμενο της διευκρίνισης, δεδομένου ότι πρόκειται για ιδιωτικό έγγραφο, άρα εκ της ως άνω επιστολής δεν πληρούται η απαίτηση της Διακήρυξης γ) αναφέρει ότι έχει ήδη κριθεί ότι δεν επιτρέπεται η κλήση προς επανυποβολή του σχετικού εγγράφου προς πλήρωση της σχετικής απαίτησης της Διακήρυξης περί πιστοληπτικής ικανότητας, διότι αφενός αποδεικνύεται από το περιεχόμενο του εν λόγω εγγράφου ότι αυτό εκδόθηκε μετά από αίτηση της παρεμβαίνουσας μετά την υποβολή της προσφοράς και έτι περισσότερο μετά την κλήση για την υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης και εκδόθηκε ομοίως μετά την υποβολή της προσφοράς και μετά την κλήση για την υποβολή των δικαιολογητικών

κατακύρωσης και αφετέρου θα συνιστούσε ανεπίτρεπτη τροποποίηση της προσφοράς, καθώς θα απαιτούσε αντικατάσταση του ήδη υποβληθέντος εγγράφου. Περαιτέρω, κατά τους ισχυρισμούς της, η από 05.08.2024 επιστολή της «... ΑΕ» δεν πληροί της απαιτήσεις της Διακήρυξης και του νόμου διότι: α) εκδόθηκε στις 05.08.2024, ήτοι μετά το χρόνο της υποβολής της προσφοράς στις2024 και μετά το χρόνο κλήσης για την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης της2024. Επιπλέον, προβάλλει ότι όπως αποδεικνύεται από το περιεχόμενο αυτής, όπου αναφέρεται σε ότι «σε απάντηση του από 02.08.2024 εγγράφου αιτήματος σας προς την τράπεζα μας», η σχετική αίτηση της παρεμβαίνουσας προς την «... ΑΕ» υποβλήθηκε μετά τις 02.08.2024, ήτοι μετά το χρόνο υποβολής της προσφοράς και μετά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, συνεπώς, αποδεικνύεται η μη πλήρωση της απαίτησης κατά το χρόνο συμμετοχής και υποβολής της προσφοράς β) αναφέρει στο κείμενο αυτής ότι «Η Τράπεζα ... ΑΕ έχει εγκρίνει... συνολικό πιστοδοτικό όριο ... ευρώ, το οποίο αναλύεται ως εξής: - ΕΥΡΩ ... για την έκδοση εγγυητικών επιστολών, - ΕΥΡΩ ... για τη χορήγηση Κεφαλαίου Κίνησης». Ως υποστηρίζει, εκ του ως άνω ποσού, βάσει των όσων εκτέθηκαν ανωτέρω, μόνο το ποσό των ΕΥΡΩ ... για τη χορήγηση κεφαλαίου κίνησης δύναται να ληφθεί υπόψη και το οποίο δεν πληροί την απαίτηση της Διακήρυξης γ) προβάλλει όσα ανωτέρω αναφέρονται στο υπό στοιχείο (γ) ως προς την από 06.08.2024 επιστολή της «... ΑΕ». Ο Αναθέτων Φορέας στις απόψεις του αναφέρει ότι ουδεμία υποχρέωση υπήρχε για την υποβολή της βεβαίωσης πιστοληπτικής ικανότητας δια της προσφοράς, ενώ ούτε η προσφεύγουσα προβάλλει ουσιαστική έλλειψη του ίδιου του κριτηρίου επιλογής του όρου 2.2.5 περί πιστοληπτικής ικανότητας κατά την προσφορά της παρεμβαίνουσας ούτε οι όροι 2.4.3.1-2.4.3.2 περί δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικής προσφοράς προβλέπουν υποβολή τέτοιας βεβαίωσης με την προσφορά. Περαιτέρω, αναφέρει ότι από τους όρους 2.2.5 περί πιστοληπτικής ικανότητας και 2.2.9.1. της Διακήρυξης, προκύπτει ότι οι προσφέροντες πρέπει να διαθέτουν πιστοληπτική ικανότητα, προς προκαταρκτική απόδειξη της οποίας προσκομίζουν, κατά την υποβολή της προσφοράς τους, ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το ΕΕΕΣ, όπως έπραξε η

παρεμβαίνουσα, όπου δήλωσε ότι διαθέτει βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας ποσού ... ευρώ. Σημειώνει, ακόμα, ότι με την υπ' αρ. πρωτ. .../24.05.2023 διευκρινιστική της επιστολή, μειώθηκε το απαιτούμενο ποσοστό πιστοληπτικής ικανότητας από 50% σε 30%, ήτοι στο ποσό των ... ευρώ. Υποστηρίζει ότι η παρεμβαίνουσα με το υποβληθέν ΕΕΕΣ της δήλωσε ότι διαθέτει πιστοληπτική ικανότητα ποσού ... ευρώ, η οποία υπερκαλύπτει το ελάχιστο ως άνω προαπαιτούμενο ποσό και, εν συνεχεία, με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης και προς απόδειξη της δηλώσεως στο ΕΕΕΣ προσκόμισε: α) την υπ' αριθ. πρωτ. .../06.08.2024 Βεβαίωση Πιστοληπτικής Ικανότητας της ... Τράπεζας, βάσει της οποίας παρέχεται πιστοληπτική ικανότητα ίση με το ποσό των € και β) την από 05.08.2024 Βεβαίωση Πιστοληπτικής Ικανότητας της Τράπεζας ..., βάσει της οποίας παρέχεται πιστοληπτική ικανότητα ίση με το ποσό των € Κατά τους ισχυρισμούς της, σε έκαστη εκ των δύο ανωτέρω βεβαιώσεων πιστοληπτικής ικανότητας αναφέρεται ότι η βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας παρέχεται «ΓΙΑ ΤΗ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗ» της παρεμβαίνουσας στον υπ' αρ. ... Διαγωνισμό, με ρητή αναφορά στα στοιχεία του διαγωνισμού και της προκήρυξης, καλύπτοντας τοιούτοτρόπως, όχι μόνο τον χρόνο της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, αλλά και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, αφού ρητώς αναφέρεται σε αυτές ότι η βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας παρέχεται «ΓΙΑ ΤΗ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗ» της παρεμβαίνουσας στον υπόψη διαγωνισμό, μη καταλείπουσας περαιτέρω αμφιβολίας για τη χρονική διάρκεια ισχύος των ως άνω βεβαιώσεων. Ως προβάλλει, ουδέποτε έχει κριθεί ότι για να καλυφθεί το κριτήριο της πιστοληπτικής ικανότητας θα πρέπει η προσκομισθείσα βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας να φέρει ημερομηνία προγενέστερη του χρόνου υποβολής της προσφοράς, καθώς και ότι η βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας εκδίδεται από πιστωτικά ιδρύματα, τα οποία είναι σε θέση να παρακολουθούν την – κατά το παρελθόν - πιστοληπτική ικανότητα των εταιριών και να βεβαιώνουν ανά πάσα ώρα και στιγμή, εάν κατά τον χρόνο συμμετοχής ενός οικονομικού φορέα σε διαγωνισμό ή υποβολής της προσφοράς, ο εν λόγω οικονομικός φορέας διέθετε την απαιτούμενη πιστοληπτική ικανότητα. Περαιτέρω, σημειώνει ότι αντίστοιχη δυνατότητα δεν

υφίσταται για τα εκδοθέντα πιστοποιητικά, τα οποία αφορούν σε συγκεκριμένο χρονικό διάστημα (πιστοποιητικά ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας] και για τα οποία ο έλεγχος ισχύος τους από τις αναθέτουσες αρχές, κατά τον χρόνο υποβολής των προσφορών, καθίσταται αντικειμενικώς δυσχερής. Ισχυρίζεται ότι η Επιτροπή Διαγωνισμού, λαμβάνοντας υπόψη ότι οι προσκομισθείσες από την παρεμβαίνουσα βεβαιώσεις ασφάλισης καλύπτουν και τον χρόνο συμμετοχής της, ασχέτως εάν φέρουν ημερομηνία μεταγενέστερη της υποβολής της προσφοράς, καθόσον η ισχύς των ανωτέρω βεβαιώσεων αναδράμει στον χρόνο υποβολής της προσφοράς και επικυρώνει το αληθές της σχετικής δηλώσεως στο ΕΕΕΣ, ορθώς έκρινε ως νόμιμες τις προσκομισθείσες βεβαιώσεις πιστοληπτικής ικανότητας. Επιπρόσθετα, υποστηρίζει ότι στην αδόκητη περίπτωση που ήθελε κριθεί ότι οι ανωτέρω βεβαιώσεις είναι πλημμελείς, τότε οι διαπιστούμενες πλημμέλειες δεν δύναται να άγουν άνευ ετέρου σε αποκλεισμό της παρεμβαίνουσας, αλλά αντιθέτως υποχρεώνεται ο Αναθέτων Φορέας, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 102 και 310 του ν. 4412/2016 και 3.2. της Διακήρυξης, να την καλέσει να συμπληρώσει ή/και να διασαφηνίσει το εν λόγω στοιχείο, επικαλούμενη την απόφαση ΣτΕ 1894/2022 σκ. 17, επομένως οι περί του αντιθέτου ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί μη δυνατότητας ενεργοποίησης των άρθρων 103 και 310 του ν. 4412/2016 είναι απορριπτέοι. Τέλος, ως προς το ζήτημα της μη καλύψεως των πιστοληπτικών ορίων από την παρεμβαίνουσα, υπενθυμίζει ότι, δυνάμει της υπ' αρ. πρωτ. .../24.05.2023 διευκρινιστικής της επιστολής μειώθηκε το απαιτούμενο ποσοστό πιστοληπτικής ικανότητας από 50% σε 30%, ήτοι στο ποσό των ... ευρώ, ότι η παρεμβαίνουσα αρχικώς, δήλωσε στο ΕΕΕΣ ότι διαθέτει πιστοληπτική ικανότητα ύψους ... ευρώ και, εν συνεχεία, κατά το στάδιο της κατακύρωσης προσκόμισε: α) την υπ' αριθ. πρωτ. .../06.08.2024 Βεβαίωση Πιστοληπτικής Ικανότητας της ... Τράπεζας, βάσει της οποίας παρέχεται πιστοληπτική ικανότητα ίση με το ποσό των € και β) την από 05.08.2024 Βεβαίωση Πιστοληπτικής Ικανότητας της Τράπεζας ..., βάσει της οποίας παρέχεται πιστοληπτική ικανότητα ίση με το ποσό των € ..., συνεπώς, αθροιστικά οι ανωτέρως βεβαιώσεις καλύπτουν το ελάχιστο απαιτούμενο ποσό. Η προσφεύγουσα στο υπόμνημά της προβάλλει ότι ο

Αναθέτων Φορέας, όπως εσφαλμένως αναφέρει ότι δήθεν λόγο της προσφυγής αποτελεί η υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης, απόδειξης της πιστοληπτικής ικανότητας, κατά το χρόνο συμμετοχής και υποβολής της προσφοράς διότι με το σχετικό λόγο της προσφυγής προβλήθηκε ότι η παρεμβαίνουσα δεν απέδειξε την πλήρωση των απαιτήσεων της Διακήρυξης περί πιστοληπτικής ικανότητας κατά το χρόνο συμμετοχής και υποβολής της προσφοράς, ήτοι ότι πληρούσε τη σχετική απαίτηση και κατά εκείνο το χρόνο και όχι ότι δεν υπέβαλε τα σχετικά αποδεικτικά μαζί με τα δικαιολογητικά συμμετοχής. Επίσης, υποστηρίζει ότι ο Αναθέτων Φορέας όπως εσφαλμένως αναφέρει ότι η αναφορά στα σχετικά έγγραφα προς δήθεν απόδειξη της πλήρωσης των απαιτήσεων πιστοληπτικής ικανότητας, που υπέβαλε η παρεμβαίνουσα στη συμμετοχή στην εν λόγω διαγωνιστική διαδικασία, έχει ως δήθεν αποτέλεσμα την κάλυψη της σχετικής υποχρέωσης και την πλήρωση της σχετικής απαίτησης ήδη κατά το χρόνο συμμετοχής και υποβολής της προσφοράς διότι α. η πιστοληπτική ικανότητα οικονομικού φορέα προς πλήρωση των απαιτήσεων της διακήρυξης, δεν υφίσταται γενικά αλλά πρέπει το σχετικό αποδεικτικό έγγραφο να αφορά τη συγκεκριμένη διαγωνιστική διαδικασία β. προφανώς, πριν την έκδοση του σχετικού εγγράφου δεν υφίσταται η πλήρωση της σχετικής απαίτησης της διακήρυξης. Κατά τους ισχυρισμούς της, δεδομένης της σχετικής νομολογίας του ΣτΕ περί απόδειξης της σχετικής απαίτησης πιστοληπτικής ικανότητας βάσει τραπεζικής βεβαίωσης, η οποία αναφέρεται στο συγκεκριμένο διαγωνισμό, και όχι γενικά, σαφώς απαιτείται η σχετική βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας να υφίσταται ήδη πριν από το χρόνο συμμετοχής και υποβολής της προσφοράς. Ακόμη, προβάλλει ότι η αναφορά του Αναθέτοντος Φορέα ότι δήθεν δύναται τραπεζικό ίδρυμα να βεβαιώσει μια κατάσταση σε παρελθόντα χρόνο είναι πλήρως εσφαλμένη διότι, δεδομένου ότι πρόκειται για ιδιωτικά έγγραφα, δεν είναι δυνατό να αποδειχθεί με αντικειμενικό τρόπο η πλήρωση των σχετικών απαιτήσεων της διακήρυξης ήδη σε προηγούμενο χρόνο. Έτι δε περαιτέρω, υποστηρίζει ότι τα σχετικά έγγραφα δεν αναφέρουν ότι η σχετική βεβαίωση ανάγεται σε παρελθόντα χρόνο. Επί του ισχυρισμού του Αναθέτοντος Φορέα ότι η σχετική έλλειψη απόδειξης πλήρωσης της

απαίτησης πιστοληπτικής ικανότητας, δεν συνεπάγεται το σχετικό αποκλεισμό του οικονομικού φορέα, αλλά την κλήση αυτού προς διευκρίνιση / συμπλήρωση των σχετικών εγγράφων, προβάλλει όσα και με την προσφυγή της.

16. Επειδή, επί των ανωτέρω προβαλλόμενων και επί όλων των λόγων της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής, η παρεμβαίνουσα, αφού παραθέτει το ιστορικό του διαγωνισμού, υποστηρίζει ότι η προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί καθώς ο Αναθέτων Φορέας ουδέποτε προέβη σε δεύτερη πρόσκληση, κατά δέσμια αρμοδιότητά της, περί προσκόμισης/συμπλήρωσης των αναφερόμενων στην προσφυγή δικαιολογητικών, παρά τις διευκρινιστικές επιστολές του περί συμπλήρωσης των ήδη υποβληθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσής της, οι οποίες, όμως, αφορούσαν σε έτερα δικαιολογητικά, όπως προκύπτει από το υπ' αρ.2024 Πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού και όχι σε αυτά για τα οποία αναφέρει η προσφεύγουσα ότι δήθεν δεν πληρούν τους όρους της διακήρυξης και τα οποία ουδέποτε ζητήθηκαν. Επικαλείται τα άρθρα 103 παρ.2, 310 και 315 του Ν. 4412/2016, το άρθρο 3.2. της Διακήρυξης, αναφέροντας ότι το άρθρο 103 παρ. 2 του Ν. 4412/2016, όπως ήδη ισχύει, σε απόλυτη αντίθεση με τα ισχυριζόμενα από την προσφεύγουσα, επιβάλλει στην αναθέτουσα αρχή την υποχρέωση να καλεί τον προσωρινό ανάδοχο «να προσκομίσει τα ελλείποντα ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα» δικαιολογητικά κατακύρωσης, επιτρέποντας με τον τρόπο αυτόν, όχι μόνο τη συμπλήρωση (ή την επανυποβολή) ελλιπών (πλημμελών) δικαιολογητικών που έχουν ήδη κατατεθεί στην αναθέτουσα αρχή, αλλά και την υποβολή, το πρώτον, δικαιολογητικών που ο προσωρινός ανάδοχος παρέλειψε, για οποιονδήποτε λόγο, να προσκομίσει εντός της αρχικής προθεσμίας της παρ. 1 του άρθρου 103. Πριν δε από την ως άνω δεύτερη πρόσκληση του προσωρινού αναδόχου, η αναθέτουσα αρχή δεν μπορεί να προβεί στην απόρριψη του φακέλου των δικαιολογητικών κατακύρωσης σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 4 και 5 του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016. Σημειώνει ότι ο αποκλεισμός του προσωρινού αναδόχου λόγω μη εμπρόθεσμης υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης ή ελλείψεων σε όσα προσκομίσθηκαν, επέρχεται μόνο αν δεν

συμμορφωθεί και δεν συμπληρώσει τις ελλείψεις, κατόπιν της δεύτερης αυτής κλήσης. Κατά τους ισχυρισμούς της, στο παρόν στάδιο και εφόσον δεν της έχει αποσταλεί δεύτερη πρόσκληση περί υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, δεν ενδιαφέρει ιδιαίτερος ο λόγος για τον οποίο δεν προέβη στην υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης εντός της προθεσμίας που της ετέθη με την πρώτη πρόσκληση, του νόμου μη διακρίνοντας, ενώ ουδεμία υποχρέωση είχε ούτως ή άλλως αυτή, όπως προβεί στην υποβολή αιτήματος παράτασης, αφού ρητώς εκ του νόμου τούτο προβλέπεται ως δυνατότητα του προσωρινού μειοδότη και όχι υποχρέωσή του, με αποτέλεσμα να μην μπορεί το δικαίωμα αυτό να του αναταχθεί. Περαιτέρω, υποστηρίζει ότι σε κάθε περίπτωση ο προσωρινός ανάδοχος δύναται να αξιοποιεί την δυνατότητά του περί παράτασης, τόσο εντός της αρχικής προθεσμίας για την υποβολή δικαιολογητικών (πρώτη πρόσκληση), όσο και εντός της προθεσμίας για την προσκόμιση ελλειπόντων ή τη συμπλήρωση ήδη υποβληθέντων δικαιολογητικών (δεύτερη πρόσκληση), η δε αναθέτουσα αρχή υποχρεούται σε κάθε περίπτωση να του απευθύνει και τη δεύτερη σχετική πρόσκληση, ανεξαρτήτως αν τυχόν χορηγηθείσα παράταση της αρχικής προθεσμίας υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ήταν σύνομη ή μη. Επίσης, αναφέρει ότι ατυχώς επικαλείται η προσφεύγουσα τις υπ' αριθμ. ΣτΕ Ολ. 211/2024 και ΣτΕ 2325/2023 αποφάσεις προς επίρρωση των ισχυρισμών της, οι οποίες σε κάθε περίπτωση καταλήγουν σε αντίθετη κρίση ως προς τους ισχυρισμούς που προβάλλει, ήτοι ότι η αναθέτουσα αρχή έχει υποχρέωση να καλέσει τον προσωρινό μειοδότη για δεύτερη φορά να υποβάλλει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που αυτός δεν υπέβαλε εντός της προθεσμίας της πρώτης Πρόσκλησης, εν λόγω ή εν μέρει. Στην προκειμένη περίπτωση, σημειώνει ότι ο Αναθέτων Φορέας δεν προέβη αυτοτελώς σε δεύτερη πρόσκληση, κατά δέσμια αρμοδιότητα του, για την προσκόμιση/συμπλήρωση των αναφερόμενων στην προσφυγή δικαιολογητικών, ως υποχρεούτο βάσει του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού και του νόμου. Επικουρικά, προβάλλει ότι η προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί, διότι τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, τα οποία η προσφεύγουσα επικαλείται, ότι δήθεν δεν πληρούν τους όρους της Διακήρυξης και του νόμου και ουδέποτε

της ζητήθηκαν με 2^η πρόσκληση, είναι δυνατόν να αναζητηθούν και να εντοπιστούν οίκοθεν από τον Αναθέτοντα Φορέα με την πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων, σύμφωνα με το άρθρο 79 παρ.6 του Ν. 4412/20216. Η προσφεύγουσα με το υπόμνημά της επί της παρέμβασης προβάλλει ότι προς αποφυγή επαναλήψεων αναφέρεται στα όσα έχει εκθέσει στην προδικαστική της προσφυγή και στο υπόμνημά της επί των απόψεων του Αναθέτοντος Φορέα, επισημαίνοντας ότι ήδη έχει κριθεί από το ΣτΕ ότι, κατά τη συμμετοχή οικονομικού φορέα σε δημόσιο διαγωνισμό, η αναθέτουσα αρχή δεν υποχρεούται να αναζητά αυτεπαγγέλτως τα σχετικά δικαιολογητικά τα οποία δεν προσκομίζει ο διαγωνιζόμενος κατά την κατάθεση της προσφοράς του, καθώς και ότι η παρεμβαίνουσα περιορίζεται απλώς στο να αναφέρει ότι δεν είναι δυνατός ο αποκλεισμός της διότι θα πρέπει να κληθεί προς διευκρίνιση συμπλήρωση των σχετικών ελλείψεων. Επαναλαμβάνει ότι δεν είναι δυνατή η κλήση προς διευκρίνιση / συμπλήρωση για τους λόγους, που έχει ήδη εκθέσει. Η παρεμβαίνουσα με το υπόμνημά της προβάλλει όσα και με την παρέμβασή της.

17. Επειδή, επί του 1^{ου} λόγου της προδικαστικής προσφυγής, λεκτέα είναι τα εξής: Σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στην 12^η σκέψη, τα υποβληθέντα από τον προσωρινό ανάδοχο δικαιολογητικά πρέπει να καλύπτουν τόσο τον αρχικό χρόνο υποβολής της προσφοράς του όσο και χρόνο κατά τον οποίον υποβάλλονται τα δικαιολογητικά αυτά (κατακύρωσης). Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.5 της Διακήρυξης - Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια *«Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης και για έκαστο τμήμα της σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να διαθέτουν: (...) - πιστοληπτική ικανότητα ποσού ίσου τουλάχιστον με ποσοστό 50% της εκτιμώμενης αξίας του τμήματος της σύμβασης, συμπεριλαμβανομένων των δικαιωμάτων προαίρεσης, χωρίς Φ.Π.Α., για το οποίο υποβάλλεται η προσφορά. (...)»*, σύμφωνα δε με την παρ. Β.3,β του άρθρου 2.2.9.2 της Διακήρυξης *«Β.3. Για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της παραγράφου 2.2.5 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: (...) β) κατάλληλες ... από τις οποίες θα τεκμηριώνεται ότι οι*

οικονομικοί φορείς ή το σύνολο των μελών (... ή ...) έχουν πιστοληπτική ικανότητα για ποσό ίσο τουλάχιστον με ποσοστό ...% της εκτιμώμενης αξίας του/των τμήματος/τμημάτων της σύμβασης συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης για το/τα οποίο/α υποβάλλεται η προσφορά. (...).».

Με την με αρ. πρωτ. .../24-05-2023 διευκρίνιση του Αναθέτοντος Φορέα ορίστηκε, μεταξύ άλλων, ότι «(...) 2. Διευκρινίζονται τα ακόλουθα: α) Λαμβανομένων υπόψη των ιδιαιτεροτήτων και του μεγέθους του προκείμενου διαγωνισμού, καθώς και της τρέχουσας οικονομικής συγκυρίας κατόπιν της υγειονομικής κρίσης του COVID 19 και της ενεργειακής κρίσης, μειώνεται το ελάχιστο ποσοστό της απαιτούμενης πιστοληπτικής ικανότητας από 50% σε 30% της εκτιμώμενης αξίας του τμήματος της σύμβασης, συμπεριλαμβανομένων των δικαιωμάτων προαίρεσης, χωρίς Φ.Π.Α., για το οποίο υποβάλλεται η προσφορά. Ενόψει των ανωτέρω, το δεύτερο στοιχείο της παρ. 2.2.5. «Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια» της διακήρυξης τροποποιείται ως εξής: «- πιστοληπτική ικανότητα ποσού ίσου τουλάχιστον με ποσοστό ...% της εκτιμώμενης αξίας του τμήματος της σύμβασης, συμπεριλαμβανομένων των δικαιωμάτων προαίρεσης, χωρίς Φ.Π.Α., για το οποίο υποβάλλεται η προσφορά.» και η περίπτωση β) της υποπαραγράφου Β.3 της παρ. 2.2.9.2 «Αποδεικτικά μέσα» της διακήρυξης τροποποιείται ως εξής: «β) κατάλληλες ... από τις οποίες θα τεκμηριώνεται ότι οι οικονομικοί φορείς ή το σύνολο των μελών (... ή ...) έχουν πιστοληπτική ικανότητα για ποσό ίσο τουλάχιστον με ποσοστό ...% της εκτιμώμενης αξίας του/των τμήματος/τμημάτων της σύμβασης συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης για το/τα οποίο/α υποβάλλεται η προσφορά. (...) 3. Διευκρινίζονται τα ακόλουθα: α) Μετά την πρόσκληση του προσωρινού αναδόχου, ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να προσκομίσει εντός της προβλεπόμενης προθεσμίας: ι) για την πιστοληπτική ικανότητα, κατάλληλες ... βεβαιώσεις από τις οποίες θα τεκμηριώνεται ότι ο οικονομικός φορέας ή το σύνολο των μελών (αν πρόκειται για ..., ... ή ...) έχουν πιστοληπτική ικανότητα για ποσό ίσο τουλάχιστον με ποσοστό ...% της εκτιμώμενης αξίας του/των τμήματος/τμημάτων της σύμβασης συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης για το/τα οποίο/α υποβάλλεται η προσφορά. Σε περίπτωση δε

Ένωσης εταιρειών / Κοινοπραξίας η συγκεκριμένη ελάχιστη προϋπόθεση μπορεί να καλύπτεται αθροιστικά από όλα τα μέλη Ένωσης / Κοινοπραξίας. Συνεπώς, επειδή οι εν λόγω ... βεβαιώσεις απαιτείται να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως τα ανωτέρω πιστοποιητικά με ημερομηνία έκδοσης που να καλύπτει την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφοράς. Τα πιστοποιητικά αυτά θα προσκομίζονται μόνο από τον προσωρινό ανάδοχο κατά το στάδιο της κατακύρωσης, μαζί με τα αντίστοιχα που απαιτούνται για την κάλυψη της ημερομηνίας υποβολής των δικαιολογητικών και της σύναψης της σύμβασης. (...) β) Διευκρινίζεται ότι, για τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας σύμφωνα με την παρ. 2.2.5 της Διακήρυξης, η εκτιμώμενη αξία του τμήματος 1 της σύμβασης, συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης χωρίς ΦΠΑ ανέρχεται στο ποσό των ... (...€), ενώ η εκτιμώμενη αξία του τμήματος 2 της σύμβασης, συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης χωρίς ΦΠΑ, ανέρχεται στο ποσό των ... (...€).(...)». Σύμφωνα με τους προπαρατεθέντες όρους της Διακήρυξης, ως αυτοί διευκρινίστηκαν κατά τα ανωτέρω, το απαιτούμενο ποσοστό πιστοληπτικής ικανότητας μειώθηκε από 50% σε 30%, ως εκ τούτου ορίστηκε για το Τμήμα 2 του διαγωνισμού στο ποσό των ... ευρώ (προϋπολογισθείσα δαπάνη για 3 έτη ... €, πλέον Φ.Π.Α. και δικαίωμα προαίρεσης για 3 έτη ... € πλέον Φ.Π.Α. = ... € X 30% = ... €). Ως έχει νομολογηθεί, οι τραπεζικές βεβαιώσεις που προσκομίζονται προς απόδειξη πιστοληπτικής ικανότητας ανερχόμενης σε ποσοστό επί του προϋπολογισμού της υπό ανάθεση σύμβασης, δεν απαιτείται μεν να έχουν συγκεκριμένη διατύπωση, πρέπει, όμως, να εκδίδονται εν όψει του συγκεκριμένου διαγωνισμού για την πλήρωση των απαιτήσεων του οποίου πρόκειται να χρησιμοποιηθούν, προκειμένου να αποφευχθεί η προσκόμισή τους και σε άλλους διαγωνισμούς (ΣτΕ 2095/2021, σκ. 13). Σύμφωνα με το άρθρ. 75, παρ. 3 του Ν. 4412/2016, η εξασφάλιση και απόδειξη της χρηματοοικονομικής επάρκειας ζητείται προς τον σκοπό διασφάλισης ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν την αναγκαία οικονομική και χρηματοδοτική ικανότητα, προκειμένου να εκτελέσουν την υπό ανάθεση σύμβαση. Η «βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας» συνιστά, όπως η

εγγυητική επιστολή συμμετοχής, μια εγγενώς απευθυνόμενη προς συγκεκριμένο υπέρ ου (η εγγύηση), αφού η βεβαίωση αυτή δεν συνιστά υπόσχεση υπέρ οιοδήποτε και δη, τρίτου ούτε συνιστά εγγύηση, αλλά αναγνώριση εκ του πιστωτικού ιδρύματος της ικανότητας του οικονομικού φορέα να λάβει πίστωση και απευθύνεται εκ φύσεως της στον ίδιο, σε κάθε περίπτωση, εν προκειμένω με ορισμένο τρόπο προσδιορίζεται η συγκεκριμένη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης, ως αντικείμενο και λόγος έκδοσης της βεβαίωσης, η οποία ούτως (ΣτΕ ΕΑ 111/2021) προκύπτει πως εκδόθηκε ενόψει του συγκεκριμένου διαγωνισμού (βλ. ΣτΕ 2095/2021, ΔΕφΑθ 363/2015, πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 162/2010, ΑΕΠΠ 1255/2021, σκ. 3), η δε σχετική βεβαίωση πρέπει να συνίσταται στην ικανότητα του οικονομικού φορέα να ανταποκριθεί σε δανειακές υποχρεώσεις και την ποσοτική εκτίμηση της πιστοληπτικής αξιοπιστίας του ως ενδεχόμενου δανειολήπτη σε σχέση με συγκεκριμένο χρέος ή χρηματοοικονομική υποχρέωση, δηλαδή την πιθανολογούμενη δυνατότητα ο οικονομικός φορέας, αν δανειστεί συγκεκριμένο ποσό, να είναι σε θέση να το επιστρέψει εντός των ορίων της δανειακής σύμβασης. Συναφώς, η πιστοληπτική ικανότητα του οικονομικού φορέα δεν αποκτάται με την έκδοση της τραπεζικής βεβαίωσης, αλλά υφίσταται ή όχι βάσει των οικονομικών στοιχείων της διαγωνιζόμενης επιχείρησης. Υπό την ως άνω ερμηνεία, η εκτιμώμενη κατ' αρχήν φερεγγυότητα αναφέρεται σε χρηματοδοτήσεις και όχι σε ποσό που αφορά σε εγγυητικές επιστολές. Τούτο διότι η εγγυητική επιστολή δεν συνιστά χρηματοδότηση, άλλως δανειακή σύμβαση, αλλά αποτελεί προϊόν παροχής πίστης απευθυνόμενο προς τρίτο και σε περίπτωση που δεν εκπληρωθούν οι υποχρεώσεις προς τον τρίτο, η ως άνω τράπεζα θα κληθεί να καταβάλει έως του εγγυημένου ποσού στον τρίτο - δικαιούχο. Η έγκριση ειδικώς εγγυοδοτικού ορίου, δεν ταυτίζεται με την έγκριση πιστωτικού ορίου, επειδή η εγγυοδοσία τρέπεται σε πίστωση, μόνο σε περίπτωση κατάπτωσης και εν γένει αξίωσης του υπέρ ου κατά του εγγυητή και άρα, η σχέση μεταξύ εγγυοδοσίας και πίστωσης τελεί υπό σταθμιζόμενη πιθανότητα και ενδεχόμενο και όχι βεβαιότητα, όπως στην περίπτωση της απευθείας πίστωσης, ήτοι δανειοδότησης. Για τον λόγο αυτό ζητείται πιστοληπτική και

όχι εγγυοληπτική ικανότητα, η δε πιστοληπτική ικανότητα δεν ταυτίζεται με την ειδική δυνατότητα έκδοσης υπέρ του οικονομικού φορέα εγγυητικών επιστολών. Ως έχει νομολογηθεί, βεβαιώσεις που αφορούν εγκεκριμένη χρηματοδότηση ή όρια πιστοδότησης καλύπτουν τις απαιτήσεις των βεβαιώσεων πιστοληπτικής ικανότητας (βλ. ΔΕφΘεσ. 97/18). Για να θεωρηθεί ορισμένο και επαρκές το περιεχόμενο των προσκομιζομένων τραπεζικών βεβαιώσεων, απαιτείται, μεταξύ άλλων, να προκύπτει με σαφήνεια και κατ'επίκληση συγκεκριμένων στοιχείων η διαβεβαίωση περί των ορίων χρηματοδότησεως του διαγωνιζομένου, σε σχέση με την ενεστώσα περιουσιακή του κατάσταση, επ' ευκαιρία του συγκεκριμένου διαγωνισμού (πρβλ. ΣτΕ 2006/2006). Από τα στοιχεία του ηλεκτρονικού φακέλου του διαγωνισμού προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα υπέβαλε την με αριθμό ... προσφορά της για το Τμήμα 2 του διαγωνισμού στις ...-...-2023 και τα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου, κατόπιν της σχετικής πρόσκλησης του Αναθέτοντος Φορέα στις ...-...-2024. Εν συνεχεία, εκλήθη η παρεμβαίνουσα να διασαφηνίσει/συμπληρώσει/προσκομίσει έτερα των επίμαχων δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου και συγκεκριμένα για τα αναφερόμενα στην παρέμβαση και στις απόψεις του Αναθέτοντος Φορέα. Ήτοι, κατά τα βασίμως προβαλλόμενα από την παρεμβαίνουσα, ο Αναθέτων Φορέας δεν την έχει καλέσει σε δεύτερη πρόσκληση περί προσκόμισης/συμπλήρωσης των αναφερόμενων στην προδικαστική προσφυγή επίμαχων δικαιολογητικών. Στο υποβληθέν ΕΕΕΣ της, η παρεμβαίνουσα, μεταξύ άλλων, δηλώνει (σελ. 11) «Άλλες οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις Όσον αφορά τις λοιπές οικονομικές ή χρηματοοικονομικές απαιτήσεις, εάν υπάρχουν, οι οποίες ενδέχεται να έχουν προσδιοριστεί στη σχετική προκήρυξη/γνωστοποίηση ή στα έγγραφα της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, ο οικονομικός φορέας δηλώνει ότι: Περιγράψτε τα μέτρα που λήφθηκαν ... Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε: Όχι». Με τα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου, η παρεμβαίνουσα προς πλήρωση της σχετικής απαίτησης υπέβαλε α) την υπ' αριθ. πρωτ. .../06-08-2024 βεβαίωση της ... Τράπεζας, απευθυνόμενη στην παρεμβαίνουσα, η οποία έχει εκδοθεί για τον επίμαχο διαγωνισμό, με θέμα:

Βεβαίωση Πιστοληπτικής Ικανότητας, στην οποία, μεταξύ άλλων, αναγράφεται ότι «(...) Η Τράπεζα έχει εγκρίνει υπέρ της εταιρείας (...) όριο πιστοδότησης για χρηματοδοτήσεις Κ/Κ, άνοιγμα Ε/Π και έκδοση ... Α', Β' και Γ' κατηγορίας συνολικού ποσού € Σε περίπτωση που η εταιρεία αναδειχθεί ανάδοχος του ανωτέρω έργου και εφόσον υποβληθεί σχετικό αίτημα για χρηματοδότηση, η Τράπεζα προτίθεται να το εξετάσει με βάση (...) χωρίς να αναλαμβάνει με την παρούσα οποιαδήποτε δέσμευση ικανοποίησώς του». Σύμφωνα με τα γενόμενα δεκτά αμέσως παραπάνω, εκ της βεβαίωσης αυτής δεν προκύπτει το ακριβές ποσό της πιστοληπτικής ικανότητας της παρεμβαίνουσας διότι ναι μεν αυτή αφορά σε όριο πιστοδότησης ποσού ... €, αλλά το όριο αυτό δεν αφορά μόνο τις χρηματοδοτήσεις, αναφέρεται δε επιπλέον στην βεβαίωση αυτή ότι η Τράπεζα προτίθεται να εξετάσει σχετικό αίτημα για χρηματοδότηση β) την από 05-08-2024 βεβαίωση της Τράπεζας ..., απευθυνόμενη στην παρεμβαίνουσα, η οποία έχει εκδοθεί για τον επίμαχο διαγωνισμό, βάσει της οποίας παρέχεται στην παρεμβαίνουσα συνολικό πιστοδοτικό όριο ... €, το οποίο αναλύεται ως εξής: ... € για την έκδοση εγγυητικών επιστολών και ... € για χορήγηση κεφαλαίου κίνησης. Κατά τα γενόμενα δεκτά αμέσως παραπάνω, εκ της βεβαίωσης αυτής προκύπτει πιστοληπτική ικανότητα της παρεμβαίνουσας ποσού ... € (χορήγηση κεφαλαίου κίνησης). Δοθέντος ότι, κατά τα διαλαμβανόμενα στην 12^η σκέψη, τα υποβληθέντα από τον προσωρινό ανάδοχο δικαιολογητικά πρέπει να καλύπτουν τόσο τον αρχικό χρόνο υποβολής της προσφοράς του όσο και χρόνο κατά τον οποίον υποβάλλονται τα δικαιολογητικά αυτά (κατακύρωσης), ως αυτό επισημαίνεται και στην προαναφερόμενη διευκρίνιση του Αναθέτοντος Φορέας, καθώς και ότι το απαιτούμενο ποσό πιστοληπτικής ικανότητας για το Τμήμα 2 του διαγωνισμού ανέρχεται στο ποσό των ... ευρώ, γεννάται υποχρέωση του Αναθέτοντος Φορέα, σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3.2. της Διακήρυξης (11^η σκέψη), να καλέσει την παρεμβαίνουσα α) να διευκρινίσει/συμπληρώσει την υπ' αριθ. πρωτ. .../06-08-2024 βεβαίωση της ... Τράπεζας ως προς το ακριβές ποσό της πιστοληπτικής ικανότητας της παρεμβαίνουσας β) να συμπληρώσει τα ανωτέρω στοιχεία, ήτοι να υποβάλλει τις προβλεπόμενες κατά νόμο και

σύμφωνες με τους όρους της Διακήρυξης και των διευκρινίσεων αυτής βεβαιώσεις πιστοληπτικής ικανότητας που να καλύπτουν τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της. Για τους λόγους αυτούς, δεδομένου ότι η ΕΑΔΗΣΥ δεν δύναται να υποκαταστήσει τον Αναθέτοντα Φορέα στην άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας, πρέπει να γίνει δεκτός ο 1^{ος} λόγος της προδικαστικής προσφυγής και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη, προκειμένου η υπόθεση να αναπεμφθεί στον Αναθέτοντα Φορέα, για να ασκήσει την προβλεπόμενη στα άρθρα 103 Ν. 4412/2016 και 3.2. της Διακήρυξης αρμοδιότητά του κατά τα ανωτέρω.

18. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον 2^ο λόγο της προδικαστικής της προσφυγής προβάλλει ότι η προσβαλλόμενη απόφαση εκδόθηκε κατά παράβαση των άρθρων 2.2.4. και 2.2.9.2.B.4. (ενν. 2.2.9.2.B.2) της Διακήρυξης διότι η παρεμβαίνουσα υπέβαλε μόνο το υπ' αριθμό .../06.08.2024 πιστοποιητικό του ..., συνεπώς, δεν απέδειξε την πλήρωση των απαιτήσεων της Διακήρυξης κατά το χρόνο συμμετοχής και υποβολής της προσφοράς. Ο Αναθέτων Φορέας υποστηρίζει ότι από τα αναφερόμενα στις απόψεις του δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας για το τμήμα 2 (σελ.14) προκύπτει η τήρηση των άρθρων 2.2.4. και 2.2.9.2.B.2 της Διακήρυξης και κατά το χρόνο υποβολής της ηλεκτρονικής προσφοράς της, ήτοι στις .../.../2023, τούτο διότι α) αφενός αυτή είχε εγγραφεί στο ... από τις 02/07/1999, με τελευταία αλλαγή της κατάστασης στις 02/07/1999 για τις αναφερόμενες στο σχετικό πιστοποιητικό δραστηριότητες, γεγονός που συνεπάγεται ότι ήδη από τις 02/07/1999 ασκεί συνεχώς και αδιαλείπτως την δηλούμενη επαγγελματική δραστηριότητα β) αφετέρου εκ των υποβληθέντων, τόσο κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς όσο και κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, Γενικών Πιστοποιητικών, εν συνδυασμώ με τον αυτεπάγγελτο έλεγχο από την Επιτροπή των δημοσιευμένων στο ΓΕΜΗ με αρ.: .../07.07.2020 (συνημμένο 1 των απόψεων) Καταστατικού (βλ. την υπ' αρ. πρωτ. .../07.07.2020 σχετική ανακοίνωση) και του με αρ.: .../09.05.2024 (συνημμένο 2) Καταστατικού (βλ. την υπ' αρ. πρωτ. .../09.05.2024 σχετική ανακοίνωση) της παρεμβαίνουσας, προκύπτει ότι μεταξύ των σκοπών/δραστηριοτήτων της

εξακολουθούσε να είναι, τόσο κατά τον χρόνο υποβολής προσφοράς, όσο και υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, «ε) Η παροχή ... προς τρίτους φορείς του ιδιωτικού ή δημόσιου φορέα, καθώς και η ανάληψη έργων με ανάλογο αντικείμενο κατ' εντολή των εν λόγω φορέων...». Αναφέρει ότι η ανωτέρω δραστηριότητα συναντάται στα με ...: .../07.07.2020 και .../09.05.2024 καταστατικά της καθώς και στο υπ' αρ. πρωτ. .../07.07.2020 (...: .../07.07.2020) πιστοποιητικό του Ως προβάλλει, τα επίμαχα δικαιολογητικά κατακύρωσης υποβλήθηκαν από την παρεμβαίνουσα σε συμφωνία επίσης με το άρθρο 2.2.9 της Διακήρυξης περί κανόνων απόδειξης ποιοτικής επιλογής, καθώς και με τα άρθρα 103 και 104 παρ. 1 του ν. 4412/2016. Κατά τους ισχυρισμούς του, αβάσιμα η προσφεύγουσα, σε αντίθεση με τις διαφορετικής φύσης βεβαιώσεις φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας που έχουν αποδεικτική ισχύ από την έκδοσή τους και έως την αναγραφόμενη λήξη τους και σε κάθε περίπτωση για το αναφερόμενο σε αυτές χρονικό διάστημα, ο χρόνος ισχύος των πιστοποιητικών ... και ΓΕΜΗ δεν είναι καθορισμένος εκ του νόμου, γεγονός που δεν αποκλείει την απόδειξη των βεβαιούμενων σε αυτά γεγονότων και καταστάσεων για το προ της έκδοσής τους χρονικό διάστημα, εφόσον δεν επήλθε κάποια μεταβολή αυτών εν τοις πράγμασι. Ως εκ τούτου, υποστηρίζει ότι ο ισχυρισμός ότι τα επίμαχα πιστοποιητικά δεν έχουν αναδρομική ισχύ είναι αβάσιμος και ο συσχετισμός από την προσφεύγουσα του πιστοποιητικού ... με άλλου είδους βεβαιώσεις, ήτοι την φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα, χωρεί αυθαιρέτως, ο δε προσωρινός ανάδοχος δεν υποχρεούται να προσκομίσει δικαιολογητικά τα οποία ο αναθέτων φορέας δύναται να τα αναζητήσει αυτεπαγγέλτως από βάση δεδομένων στο διαδίκτυο. Τέλος, αναφέρει ότι σε κάθε περίπτωση, εν προκειμένω τυγχάνει εφαρμογής και η υπ' αρ. πρωτ. 2210/19.04.2019 οδηγία της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ (ΑΔΑ:...), απόσπασμα της οποίας και παραθέτει, τονίζοντας ότι απόσπασμα ποινικού μητρώου και τα λοιπά πιστοποιητικά που εκδίδονται από τις δικαστικές αρχές του άρθρου 80 παρ. 2 του ν. 4412/2016 (πχ. περί μη πτώχευσης, εξυγίανσης, δικαστικής εκκαθάρισης, κλπ), δεδομένου ότι βεβαιώνουν έννομες καταστάσεις μέχρι και το χρόνο έκδοσής τους, δεν είναι απαραίτητο να εκδίδονται και κατά τον

χρόνο υποβολής των προσφορών ή των αιτήσεων συμμετοχής. Αντίθετα, αρκεί η προσκόμισή τους από τον προσωρινό ανάδοχο μαζί με τα λοιπά δικαιολογητικά κατακύρωσης δεδομένου ότι τα εν λόγω δικαιολογητικά καλύπτουν όλο το προγενέστερο της έκδοσής τους χρονικό διάστημα. Η προσφεύγουσα με το υπόμνημά της επί των απόψεων προβάλλει ότι ο Αναθέτων Φορέας όλως εσφαλμένως αναφέρει ότι δήθεν δεν απαιτείται να προσκομίσει άλλο πιστοποιητικό για την απόδειξη της πλήρωσης της καταλληλότητας άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας, διότι δήθεν το υποβληθέν από την παρεμβαίνουσα ως άνω έγγραφο του ... αναφέρει ότι «ημερομηνία τελευταίας αλλαγής κατάστασης: 02.07.1999» και δήθεν ως εκ τούτου αποδεικνύεται η πλήρωση της σχετικής απαίτησης και για το χρόνο συμμετοχής και υποβολής της προσφοράς. Κατά τους ισχυρισμούς της, η αναφορά αυτή του Αναθέτοντος Φορέα είναι εσφαλμένη, διότι η σχετική σημείωση στο πιστοποιητικό αφορά την κατάσταση της εταιρίας «Ενεργή» ή «σε αναστολή» και όχι τις δραστηριότητες που αυτή ασκεί. Αναφέρει, επίσης, ότι όπως αποδεικνύεται από το Γενικό Πιστοποιητικό .../03.08.2024 που έχει υποβάλλει η παρεμβαίνουσα, αυτή έχει τροποποιήσει το καταστατικό της ήδη εννέα (9) φορές και μάλιστα δύο (2) φορές σε χρόνο μετά την υποβολή της προσφοράς στην εν λόγω διαγωνιστική διαδικασία, ήτοι δεν είναι δυνατό να διαπιστωθεί ποιες ήταν οι δραστηριότητες της πριν από το χρόνο συμμετοχής και υποβολής της προσφοράς και κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Ως προβάλλει, αναδρομική ισχύ στα σχετικά πιστοποιητικά δεν δύναται να υπάρξει δεδομένων των τροποποιήσεων των καταστατικών των εταιριών και της διαδικασίας για την έναρξη άσκησης της εκάστοτε δραστηριότητας των οικονομικών φορέων, καθώς και ότι το πιστοποιητικό άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας δεν είναι διαθέσιμο και ελεύθερος προσβάσιμο για τον οποιοδήποτε, αλλά το λαμβάνει μόνο ο εκάστοτε οικονομικός φορέας, μετά από αίτηση, ενώ τρίτοι δύναται να λάβουν αυτό κατόπιν ειδικής αίτησης και αιτιολόγησης εννόμου συμφέροντος. Αναφέρει ότι ήδη έχει κριθεί από το ΣΤΕ ότι, κατά τη συμμετοχή οικονομικού φορέα σε δημόσιο διαγωνισμό, η αναθέτουσα αρχή δεν υποχρεούται να αναζητά αυτεπαγγέλτως τα σχετικά δικαιολογητικά τα οποία δεν προσκομίζει

ο διαγωνιζόμενος κατά την κατάθεση της προσφοράς του, επικαλούμενη τις αποφάσεις ΣΤΕ ΕΑ 1231/2007, σκ. 11 και 1319/2007 σκ. 14. Συνεπώς, ως υποστηρίζει, αποδεικνύεται η μη πλήρωση της απαίτησης καταλληλότητας άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας κατά το χρόνο συμμετοχής και υποβολής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας.

19. Επειδή, επί του 2^{ου} λόγου της προδικαστικής προσφυγής, λεκτέα είναι τα εξής: Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.4 της Διακήρυξης - Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας «Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν επαγγελματική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο των παρεχόμενων υπηρεσιών. (...) Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο οικείο επαγγελματικό μητρώο εφόσον, κατά την κείμενη νομοθεσία, απαιτείται η εγγραφή τους για την υπό ανάθεση υπηρεσία.», σύμφωνα, δε, με τον όρο Β.2 του άρθρου 2.2.9.2 «Β. 2. Για την απόδειξη της απαίτησης της παραγράφου 2.2.4. (απόδειξη καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας) προσκομίζουν κατά το στάδιο της κατακύρωσης πιστοποιητικό/βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού μητρώου του κράτους εγκατάστασης. (...) Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς προσκομίζουν βεβαίωση εγγραφής στο οικείο επαγγελματικό μητρώο ή πιστοποιητικό που εκδίδεται από την οικεία υπηρεσία του Γ.Ε.ΜΗ. Τα ανωτέρω δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2.2.4. γίνονται αποδεκτά, εφόσον έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους εκτός εάν στις ειδικές διατάξεις έκδοσης αυτών προβλέπεται συγκεκριμένος χρόνος ισχύος και είναι σε ισχύ κατά την υποβολή τους.». Η παρεμβαίνουσα προς πλήρωση της σχετικής απαίτησης υπέβαλε με τα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου το υπ' αριθ. πρωτ. .../06-08-2024 πιστοποιητικό του Εμπορικού και Βιομηχανικού Επιμελητηρίου .../Υπηρεσία Γ.Ε.ΜΗ., η δε προσφεύγουσα με τον 2^ο λόγο της προδικαστικής της προσφυγής προβάλλει ότι με το προαναφερόμενο υποβληθέν πιστοποιητικό η παρεμβαίνουσα δεν απέδειξε την πλήρωση των απαιτήσεων της Διακήρυξης κατά το χρόνο συμμετοχής και υποβολής της προσφοράς της. Δοθέντος ότι η παρεμβαίνουσα υπέβαλε την

προσφορά της στις ...-...-2023 και ότι τα υποβληθέντα από τον προσωρινό ανάδοχο δικαιολογητικά πρέπει να καλύπτουν τόσο τον αρχικό χρόνο υποβολής της προσφοράς του όσο και χρόνο κατά τον οποίο υποβάλλονται τα δικαιολογητικά αυτά (12^η σκέψη), γεννάται υποχρέωση του Αναθέτοντος Φορέα, σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3.2. της Διακήρυξης (11^η σκέψη), να καλέσει την παρεμβαίνουσα να συμπληρώσει το ανωτέρω στοιχείο, ήτοι να υποβάλλει το κατά τα ανωτέρω απαιτούμενο πιστοποιητικό, το οποίο να καλύπτει τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της, απορριπτόμενων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών του Αναθέτοντος Φορέα. Για τους λόγους αυτούς, δεδομένου ότι η ΕΑΔΗΣΥ δεν δύναται να υποκαταστήσει τον Αναθέτοντα Φορέα στην άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας, πρέπει να γίνει δεκτός ο 2^{ος} λόγος της προδικαστικής προσφυγής και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη, προκειμένου η υπόθεση να αναπεμφθεί στον Αναθέτοντα Φορέα, για να ασκήσει την προβλεπόμενη στα άρθρα 103 Ν. 4412/2016 και 3.2. της Διακήρυξης αρμοδιότητά του κατά τα ανωτέρω.

20. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον 3^ο λόγο της προδικαστικής της προσφυγής προβάλλει ότι η προσβαλλόμενη απόφαση εκδόθηκε κατά παράβαση του άρθρου 2.2.9.2.Β.6.ι. της Διακήρυξης διότι η παρεμβαίνουσα υπέβαλε προς (δήθεν) πλήρωση της σχετικής απαίτησης α. το υπ' αριθμό .../07.06.2023 αναλυτικό πιστοποιητικό εκπροσώπησης, αναφορικά με το χρόνο συμμετοχής και υποβολής της προσφοράς, και β. τα υπ' αριθμούς πρωτοκόλλου .../01.08.2024 και .../05.08.2023 πιστοποιητικά αναλυτικής εκπροσώπησης αναφορικά με το χρόνο υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης και της διαπίστωσης μη συνδρομής οψιγενών μεταβολών κατά το ενδιάμεσο χρονικό διάστημα. Ωστόσο, υποστηρίζει ότι εκ του υπ' αριθμό .../07.06.2023 αναλυτικού πιστοποιητικού εκπροσώπησης αποδεικνύεται ότι αυτό δεν καλύπτει το χρόνο συμμετοχής και υποβολής της προσφοράς, διότι έχει εκδοθεί σε χρόνο που υπερβαίνει τις τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή της προσφοράς της στις2023, συνεπώς, αυτή δεν πληρούσε και δεν πληροί τις σχετικές απαιτήσεις της Διακήρυξης και του νόμου και δεδομένου ότι δεν δύναται να εκδοθεί προχρονολογημένο σχετικό

πιστοποιητικό αναλυτικής εκπροσώπησης ούτε είναι δυνατή η κλήση προς υποβολή του σχετικού πιστοποιητικού σε παρελθόντα χρόνο. Σημειώνει, επίσης, ότι το πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης απαιτείται επιπλέον προς διαπίστωση των προσώπων, για τα οποία ο οικονομικός φορέας - νομικό πρόσωπο πρέπει να υποβάλλει αντίγραφο ποινικού μητρώου. Ο Αναθέτων Φορέας στις απόψεις του υποστηρίζει ότι ερείδεται επί εσφαλμένης προϋποθέσεως διότι δεν προκύπτει ούτε από τις επικαλούμενες από την προσφεύγουσα διατάξεις της Διακήρυξης ούτε από άλλες διατάξεις αυτής ότι το αναλυτικό πιστοποιητικό εκπροσώπησης πρέπει να «έχουν εκδοθεί έως τριάντα εργάσιμες ημέρες πριν τον χρόνο υποβολής της προσφοράς». Υποστηρίζει ότι ο λόγος αυτός προβάλλεται και αλυσιτελώς, καθώς οι μη απαιτητές από την Διακήρυξη και εξαγόμενες από την προσφεύγουσα ως άνω προϋποθέσεις περί του χρόνου έκδοσης του επίμαχου πιστοποιητικού δεν συνέχονται αναγκαστικά με την εκ του νόμου απαίτηση τα δικαιολογητικά κατακύρωσης να καλύπτουν και το χρόνο υποβολής της προσφοράς, τουναντίον, η χρονική απαίτηση της Διακήρυξης εν προκειμένω συναρτάται με τον χρόνο που τα επίμαχα πιστοποιητικά υποβάλλονται για πρώτη φορά, ήτοι ως δικαιολογητικά κατακύρωσης. Σημειώνει ότι σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.9.2.B.1.ε.iii. και 2.2.9.2.B.6.i. της Διακήρυξης, τα σχετικά πιστοποιητικά εκδίδονται τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους, η δε υποβολή τους γίνεται άπαξ, με την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης και ότι πρακτικώς είναι αδύνατο και νομικώς παράλογο τα προσκομισθέντα, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, πιστοποιητικά ισχύουσας εκπροσώπησης και γενικά πιστοποιητικά να έχουν εκδοθεί 30 ημέρες πριν την υποβολή τους, εκτός και εάν το χρονικό διάστημα μεταξύ την υποβολής προσφοράς και της υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης είναι ίσο ή μικρότερο των 30 ημερών. Περαιτέρω, αναφέρει ότι ο Αναθέτων Φορέας δύναται μέσω του διαδικτυακού τόπου του ΓΕΜΗ να αναζητήσει αυτεπαγγέλτως, είτε κατά την υποβολή της προσφοράς είτε κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, τα στοιχεία εκπροσώπησης του οικονομικού φορέα, διαπιστώνοντας την εκάστοτε εκπροσώπηση, που αποτελούν υποχρεωτικώς

δημοσιευθέντα στοιχεία, υπό την έννοια ότι κάθε τρίτος συναλλασσόμενος με αυτήν μπορεί να τα αναζητήσει και να διαπιστώσει εάν πράγματι συντρέχουν, κατά τον επίμαχο χρόνο, οι σχετικές εξουσίες εκπροσώπησης. Επιπρόσθετα, υποστηρίζει ότι η προσφεύγουσα δεν ισχυρίζεται, αλλά ούτε αποδεικνύει ότι υφίσταται ψευδής δήλωση στο ΕΕΕΣ της παρεμβαίνουσας περί μη πλήρωσης των σχετικών απαιτήσεων κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς και ότι δεν τηρήθηκε από αυτήν μια ή περισσότερες από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής σύμφωνα με τις παραγράφους 2.2.4 έως 2.2.8 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της Διακήρυξης που επιφέρουν κατά τις παρ. 2.4.6 (ιβ) και 3.2 (iii) αυτής την υποχρεωτική απόρριψη της προσφοράς του οικονομικού φορέα. Τέλος, προβάλλει ότι εν αμφιβολία ως προς τη συνδρομή των βεβαιούμενων με τα ως άνω υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης προϋποθέσεων και κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς, δύναται, σε κάθε περίπτωση, να καλέσει την παρεμβαίνουσα για προσκόμιση τυχόν ελλειπόντων δικαιολογητικών, κατά τα άρθρα 102 και 310 του ν. 4412/2016 και 3.2 της Διακήρυξης. Η προσφεύγουσα με το υπόμνημά της επί των απόψεων προβάλλει ότι οι σχετικές διατάξεις της Διακήρυξης είναι σαφείς διότι κατά το άρθρο 2.2.9.2.B..6.i. απαιτείται για την απόδειξη της νόμιμης εκπροσώπησης, στις περιπτώσεις που ο οικονομικός φορέας είναι νομικό πρόσωπο και εγγράφεται υποχρεωτικά ή προαιρετικά, κατά την κείμενη νομοθεσία, και δηλώνει την εκπροσώπηση και τις μεταβολές της σε αρμόδια (πχ ΓΕΜΗ), προσκομίζεται σχετικό πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης, το οποίο πρέπει να έχει εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή του, καθώς και ότι απαιτείται η απόδειξη της πλήρωσης των απαιτήσεων της Διακήρυξης α. κατά το χρόνο συμμετοχής και υποβολής της προσφοράς, β. κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, επομένως η παρεμβαίνουσα δεν απέδειξε την πλήρωση της σχετικής απαίτησης κατά το χρόνο συμμετοχής και υποβολής της προσφοράς. Αναφέρει και πάλι, ότι ήδη έχει κριθεί από το ΣτΕ ότι, κατά τη συμμετοχή οικονομικού φορέα σε δημόσιο διαγωνισμό, η αναθέτουσα αρχή δεν υποχρεούται να αναζητά αυτεπαγγέλτως τα σχετικά δικαιολογητικά τα οποία δεν προσκομίζει ο διαγωνιζόμενος κατά την κατάθεση της προσφοράς του.

21. Επειδή, επί του 3^{ου} λόγου της προδικαστικής προσφυγής, λεκτέα είναι τα εξής: Σύμφωνα με τον όρο Β.6.ι του άρθρου 2.2.9.2 «Β.6. Για την απόδειξη της νόμιμης εκπροσώπησης, στις περιπτώσεις που ο οικονομικός φορέας είναι νομικό πρόσωπο και εγγράφεται υποχρεωτικά ή προαιρετικά, κατά την κείμενη νομοθεσία, και δηλώνει την εκπροσώπηση και τις μεταβολές της σε αρμόδια αρχή (πχ ΓΕΜΗ), προσκομίζει σχετικό πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης, το οποίο πρέπει να έχει εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή του, εκτός αν αυτό φέρει συγκεκριμένο χρόνο ισχύος. Ειδικότερα για τους ημεδαπούς οικονομικούς φορείς προσκομίζονται: ι) για την απόδειξη της νόμιμης εκπροσώπησης, στις περιπτώσεις που ο οικονομικός φορέας είναι νομικό πρόσωπο και υποχρεούται, κατά την κείμενη νομοθεσία, να δηλώνει την εκπροσώπηση και τις μεταβολές του στο ΓΕΜΗ, προσκομίζει σχετικό πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης, το οποίο πρέπει να έχει εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή του.». Η παρεμβαίνουσα υπέβαλε με τα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου και τα υπ' αρ. πρωτ. .../07-06-2023, .../01-08-2024 και .../05-08-2023 αναλυτικά πιστοποιητικά εκπροσώπησης Γ.Ε.ΜΗ, η δε προσφεύγουσα με τον 3^ο λόγο της προδικαστικής της προσφυγής προβάλλει ότι το ανωτέρω υπ' αρ. πρωτ. .../07-06-2023 πιστοποιητικό δεν καλύπτει το χρόνο συμμετοχής και υποβολής της προσφοράς, διότι έχει εκδοθεί σε χρόνο που υπερβαίνει τις τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή της προσφοράς αυτής τις ...-...-2023. Δοθέντος ότι η παρεμβαίνουσα υπέβαλε την προσφορά της στις ...-...-2023 και ότι τα υποβληθέντα από τον προσωρινό ανάδοχο δικαιολογητικά πρέπει να καλύπτουν τόσο τον αρχικό χρόνο υποβολής της προσφοράς του όσο και χρόνο κατά τον οποίον υποβάλλονται τα δικαιολογητικά αυτά (12^η σκέψη), καθώς και ότι το σχετικό πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης πρέπει να έχει εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή του, γεννάται υποχρέωση του Αναθέτοντος Φορέα, σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3.2. της Διακήρυξης (11^η σκέψη), να καλέσει την παρεμβαίνουσα να συμπληρώσει τα ανωτέρω στοιχεία, ήτοι να υποβάλλει το απαιτούμενο

πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης, το οποίο να καλύπτει τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της, ήτοι να έχει εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από τις ...-...-2023. Για τους λόγους αυτούς, δεδομένου ότι η ΕΑΔΗΣΥ δεν δύναται να υποκαταστήσει τον Αναθέτοντα Φορέα στην άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας, πρέπει να γίνει δεκτός ο 3^{ος} λόγος της προδικαστικής προσφυγής και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη, προκειμένου η υπόθεση να αναπεμφθεί στον Αναθέτοντα Φορέα, για να ασκήσει την προβλεπόμενη στα άρθρα 103 Ν. 4412/2016 και 3.2. της Διακήρυξης αρμοδιότητά του κατά τα ανωτέρω.

22. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον 4^ο λόγο της προδικαστικής της προσφυγής προβάλλει ότι η προσβαλλόμενη απόφαση εκδόθηκε κατά παράβαση των άρθρων 2.2.3.5. και 2.2.9.2.Β.1.ε.iii. της Διακήρυξης διότι η παρεμβαίνουσα υπέβαλε το υπ' αριθμό .../07.06.2023 γενικό πιστοποιητικό το οποίο έχει εκδοθεί σε χρόνο που υπερβαίνει τις τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή της προσφοράς. Υποστηρίζει ότι δεδομένου ότι δεν είναι δυνατόν να εκδοθεί πιστοποιητικό με παρελθούσα ημερομηνία, δεν είναι δυνατή η κλήση προς συμπλήρωση της σχετικής έλλειψης της προσφοράς της παρεμβαίνουσας. Ο Αναθέτων Φορέας στις απόψεις του υποστηρίζει όσα και επί του 3^{ου} λόγου της προδικαστικής προσφυγής. Η προσφεύγουσα με το υπόμνημά της επί των απόψεων προβάλλει όσα υποστηρίζει στην προδικαστική της προσφυγή, καθώς και όσα επί των ισχυρισμών του Αναθέτοντος Φορέα για τον 3^ο λόγο της προσφυγής της.

23. Επειδή, επί του 4^{ου} λόγου της προδικαστικής προσφυγής, λεκτέα είναι τα εξής: Σύμφωνα με τον όρο 2.2.3.5 της Διακήρυξης «2.2.3.5. Αποκλείεται, επίσης, οικονομικός φορέας από τη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης εάν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005, όπως ισχύει (αμιγώς εθνικός λόγος αποκλεισμού). Οι υποχρεώσεις της παρούσης αφορούν τις ανώνυμες εταιρείες που υποβάλλουν προσφορά αυτοτελώς ή ως μέλη ένωσης ή που συμμετέχουν στο μετοχικό κεφάλαιο άλλου νομικού προσώπου που υποβάλλει προσφορά ή νομικά πρόσωπα της αλλοδαπής που αντιστοιχούν σε ανώνυμη εταιρεία. (...)». Σύμφωνα, δε, με τον όρο Β.1.ε.iii του άρθρου 2.2.9.2

«ε) για την παράγραφο 2.2.3.5, δικαιολογητικά ονομαστικοποίησης των μετοχών, που καθορίζονται κατωτέρω, εφόσον ο προσωρινός ανάδοχος είναι ανώνυμη εταιρία ή νομικό πρόσωπο στη μετοχική σύνθεση του οποίου συμμετέχει ανώνυμη εταιρεία ή νομικό πρόσωπο της αλλοδαπής που αντιστοιχεί σε ανώνυμη εταιρεία (πλην των περιπτώσεων που αναφέρθηκαν στην παρ. 2.2.3.5 της παρούσας ανωτέρω). (...) iii) Δικαιολογητικά ονομαστικοποίησης μετοχών του προσωρινού αναδόχου: - Πιστοποιητικό αρμόδιας αρχής του κράτους της έδρας, από το οποίο να προκύπτει ότι οι μετοχές είναι ονομαστικές, που να έχει εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή του. - Αναλυτική κατάσταση με τα στοιχεία των μετόχων της εταιρείας και τον αριθμό των μετοχών κάθε μετόχου (μετοχολόγιο), όπως τα στοιχεία αυτά είναι καταχωρημένα στο βιβλίο μετόχων της εταιρείας, το πολύ τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την ημέρα υποβολής της προσφοράς. Ειδικότερα: - Όσον αφορά στις εγκατεστημένες στην Ελλάδα ανώνυμες εταιρείες υποβάλλεται πιστοποιητικό του Γ.Ε.Μ.Η. από το οποίο να προκύπτει ότι οι μετοχές τους είναι ονομαστικές και αναλυτική κατάσταση με τα στοιχεία των μετόχων της εταιρείας και τον αριθμό των μετοχών κάθε μετόχου (μετοχολόγιο), όπως τα στοιχεία αυτά είναι καταχωρημένα στο βιβλίο μετόχων της εταιρείας, το πολύ τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την ημέρα υποβολής της προσφοράς. (...) Ελλείψεις στα δικαιολογητικά ονομαστικοποίησης των μετοχών συμπληρώνονται κατά την παράγραφο 3.1.2 της παρούσας. (...)». Η παρεμβαίνουσα υπέβαλε με τα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου και τα υπ' αρ. πρωτ. .../07-06-2023, .../05-08-2023 και .../03-08-2024 γενικά πιστοποιητικά του Γ.Ε.Μ.Η., η δε προσφεύγουσα με τον 4^ο λόγο της προδικαστικής της προσφυγής προβάλλει ότι το το υπ' αρ. πρωτ. .../07-06-2023 πιστοποιητικό έχει εκδοθεί σε χρόνο που υπερβαίνει τις τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή της προσφοράς της. Δοθέντος ότι η παρεμβαίνουσα υπέβαλε την προσφορά της στις ...-...-2023 και ότι, κατά τα διαλαμβανόμενα στην 12^η σκέψη, τα υποβληθέντα από τον προσωρινό ανάδοχο δικαιολογητικά πρέπει να καλύπτουν τόσο τον αρχικό χρόνο υποβολής της προσφοράς του όσο και χρόνο κατά τον οποίον υποβάλλονται

τα δικαιολογητικά αυτά (κατακύρωσης), γεννάται υποχρέωση του Αναθέτοντος Φορέα, σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3.2. της Διακήρυξης (11^η σκέψη), να καλέσει την παρεμβαίνουσα να συμπληρώσει τα ανωτέρω στοιχεία, ήτοι να υποβάλλει το απαιτούμενο πιστοποιητικό του Γ.Ε.Μ.Η. από το οποίο να προκύπτει ότι οι μετοχές της είναι ονομαστικές, το οποίο να καλύπτει τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της, ήτοι να έχει εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από τις ...-...-2023. Για τους λόγους αυτούς, δεδομένου ότι η ΕΑΔΗΣΥ δεν δύναται να υποκαταστήσει τον Αναθέτοντα Φορέα στην άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας, πρέπει να γίνει δεκτός ο 4^{ος} λόγος της προδικαστικής προσφυγής και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη, προκειμένου η υπόθεση να αναπεμφθεί στον Αναθέτοντα Φορέα, για να ασκήσει την προβλεπόμενη στα άρθρα 103 Ν. 4412/2016 και 3.2. της Διακήρυξης αρμοδιότητά του κατά τα ανωτέρω.

24. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον 5^ο λόγο της προδικαστικής της προσφυγής προβάλλει ότι η προσβαλλόμενη απόφαση εκδόθηκε κατά παράβαση των άρθρων 2.2.3.1. και 2.2.9.2.B.1.α. της Διακήρυξης διότι η παρεμβαίνουσα α) δεν έχει υποβάλλει αντίγραφο ποινικού μητρώου, για τα πρόσωπα τα οποία υποχρεούται να υποβάλλει αναφορικά με το χρόνο συμμετοχής και υποβολής της προσφοράς, περαιτέρω, δε, δεδομένου της παράβασης του άρθρου 2.2.9.2.B.6.i. της Διακήρυξης (3^{ος} λόγος), δεν είναι γνωστά τα άτομα για τα οποία οφείλει να υποβάλλει αντίγραφο ποινικού μητρώου και δεν δύναται να καταστούν γνωστά διότι δεν είναι δυνατή η υποβολή προχρονολογημένου πιστοποιητικού αναλυτικής εκπροσώπησης β) αναφορικά με το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης έχει υποβάλλει αντίγραφο ποινικού μητρώου που αφορούν τα ακόλουθα πρόσωπα: i. ..., ii. ..., iii. ..., iv. ..., v. ..., ωστόσο, βάσει των υπ' αριθμούς πρωτοκόλλου .../01.08.2024 και .../05.08.2023 πιστοποιητικών αναλυτικής εκπροσώπησης, που αφορούν στο χρόνο μετά την κλήση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, η παρεμβαίνουσα έπρεπε να υποβάλλει και αντίγραφο ποινικό μητρώου για τα ακόλουθα πρόσωπα: i. ..., που είναι μέλος του διοικητικού συμβουλίου, και ii. ..., ..., ..., ..., ..., ..., που, βάσει του υπ'

αριθμό .../01.08.2024 πιστοποιητικού εκπροσώπησης, την εκπροσωπούν, εκτός από τα μέλη του διοικητικού συμβουλίου. Επισημαίνει ότι δεν είναι δυνατή η κλήση προς υποβολή των σχετικών αντιγράφων ποινικών μητρώων που δεν υποβλήθηκαν κατά τον ορισμένο χρόνο, διότι δεν είναι δυνατό να εκδοθεί αντίγραφο ποινικού μητρώου που να καλύπτει το χρόνο που έχει ήδη παρέλθει, λαμβάνοντας υπόψη και τις προβλέψεις του νόμου περί διαγραφής των καταχωρισμένων ποινών. Ο Αναθέτων Φορέας στις απόψεις του υποστηρίζει ότι από τη συνδυαστική εφαρμογή των σχετικών όρων της Διακήρυξης, καθώς και των χορηγηθεισών από την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ διευκρινίσεων ως προς τον χρόνο έκδοσης και ισχύος των δικαιολογητικών που προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο, κατόπιν δημοσίευσης του ν. 4605/2019 (με αριθμ. πρωτ. 2210/19.4.2019 έγγραφο της) το απόσπασμα ποινικού μητρώου που υποβάλλεται από τον προσωρινό ανάδοχο, αρκεί να καταλαμβάνει το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, δεδομένου ότι τα εν λόγω δικαιολογητικά καλύπτουν όλο το προγενέστερο της έκδοσης τους χρονικό διάστημα, παραθέτοντας σχετικό απόσπασμα. Αναφέρει ότι διαπιστώνεται ότι τα υποβληθέντα ποινικά μητρώα των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου της παρεμβαίνουσας καλύπτουν το χρονικό σημείο της υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, όπως, άλλωστε, συνομολογεί και η προσφεύγουσα. Περαιτέρω, προβάλλει ότι είναι απορριπτέος ως αναληθής ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας σχετικά με την υποχρέωση προσκόμισης αποσπασμάτων ποινικών μητρώων και για τα λοιπά, πλην των μελών ΔΣ, αναφερόμενα πρόσωπα στο υπ' αρ. πρωτ. .../01.08.2024 αναλυτικό πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης, αφού εκ του από2023 πρακτικού του Δ.Σ. της, προκύπτει ότι μοναδικός και αποκλειστικός εκπρόσωπος της εταιρίας στον παρόντα διαγωνισμό είναι ο Πρόεδρος του ΔΣ και Διευθύνων Σύμβουλος κ. ..., δοθέντος ότι ο σχετικός όρος της Διακήρυξης επιφυλάσσει τη σχετική ευθύνη στα μέλη του ΔΣ και στους εκπροσώπους που τους έχει ανατεθεί το σύνολο της διαχείρισης και εκπροσώπησης της εταιρίας. Αναφέρει ότι οι ..., ... και ο ... εκπροσωπούν την παρεμβαίνουσα μόνο σε ζητήματα συμβάσεων εργασίας (βλ. κεφ. Δ' του πιστοποιητικού), οι ... και ... για θέματα

τραπεζικών συναλλαγών και ο ... για θέματα ..., οπότε ουδείς εκ των ανωτέρω δεν την εκπροσωπεί συνολικά, όπως τούτο ορίζεται στον όρο 2.2.3.1 περ. ββ της Διακήρυξης. Για δε το πρώην μέλος του ΔΣ ..., προβάλλει ότι εν αμφιβολία ως προς τη συνδρομή των βεβαιούμενων με τα ως άνω υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης προϋποθέσεων και κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς, δύναται να καλέσει την παρεμβαίνουσα για προσκόμιση τυχόν ελλειπόντων δικαιολογητικών, κατά τα άρθρα 102 και 310 του ν. 4412/2016 και 3.2 της Διακήρυξης. Η προσφεύγουσα με το υπόμνημά της επί των απόψεων προβάλλει όσα και με την προσφυγή της, περαιτέρω δε όσα προβάλλει με τον 3^ο λόγο αυτής, καθώς και ότι ο Αναθέτων Φορέας δεν απαντάει επί του ισχυρισμού περί μη προσκόμισης του απαιτούμενου αποδεικτικού εγγράφου αναφορικά με την ..., που είναι μέλος του διοικητικού συμβουλίου της παρεμβαίνουσας και τα λοιπά πρόσωπα που την εκπροσωπούν. Τέλος, επαναλαμβάνει ότι λαμβάνοντας υπόψη τη δυνατότητα, βάσει των σχετικών διατάξεων του νόμου, διαγραφής των ποινών εκ του ποινικού μητρώου, μόνο το αντίγραφο του ποινικού μητρώου που αναφέρεται στο χρόνο κατακύρωσης δεν αποδεικνύει την πλήρωση της απαίτησης κατά το χρόνο συμμετοχής και υποβολής της προσφοράς.

25. Επειδή, επί του 5^{ου} λόγου της προδικαστικής προσφυγής, λεκτέα είναι τα εξής: Σύμφωνα με τον όρο 2.2.3.1 της Διακήρυξης «2.2.3 Λόγοι αποκλεισμού Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης (διαγωνισμό) οικονομικός φορέας, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (εάν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (εάν πρόκειται για ένωση οικονομικών φορέων) ένας ή περισσότεροι από τους ακόλουθους λόγους: 2.2.3.1. Όταν υπάρχει σε βάρος του αμετάκλητη καταδικαστική απόφαση για ένα από τα ακόλουθα εγκλήματα: (...))», σύμφωνα με τον όρο Β.1.α του άρθρου 2.2.9.2 της Διακήρυξης «Β. 1. Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά: (...) Ειδικότερα οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: α) για την παράγραφο 2.2.3.1 απόσπασμα του σχετικού μητρώου, όπως του ποινικού μητρώου ή, ελλείψει αυτού, ισοδύναμο έγγραφο

που εκδίδεται από αρμόδια δικαστική ή διοικητική αρχή του κράτους-μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας, από το οποίο προκύπτει ότι πληρούνται αυτές οι προϋποθέσεις, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του. Η υποχρέωση προσκόμισης του ως άνω αποσπάσματος αφορά και στα μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του εν λόγω οικονομικού φορέα ή στα πρόσωπα που έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην ως άνω παράγραφο, (...). Η παρεμβαίνουσα υπέβαλε με τα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου και τα αντίγραφα ποινικού μητρώου για τα ακόλουθα πρόσωπα: ..., ..., ..., ..., Υπέβαλε, επίσης, το υπ' αρ. πρωτ. .../01-08-2024 αναλυτικό πιστοποιητικό εκπροσώπησης Γ.Ε.ΜΗ. Στο προαναφερόμενο πιστοποιητικό αναγράφεται στον σχετικό Πίνακα ότι «(...) Η σύνθεση του Διοικητικού Συμβουλίου και η εκπροσώπησης της εταιρείας είναι η εξής: Φυσικά Πρόσωπα Επίθετο Όνομα Πατρώνυμο Ιδιότητα ... Πρόεδρος & Διευθ. Σύμβουλ / ... Μέλος Διοικ. Συμβουλίου / ... Μέλος Διοικ. Συμβουλίου / ... Μέλος Διοικ. Συμβουλίου / ... Μέλος Διοικ. Συμβουλίου (...) Η εκπροσώπηση περιγράφεται αναλυτικά στην/ς συνημμένη/ες ανακοίνωση/εις που αποτελεί/ούν αναπόσπαστο μέρος του παρόντος.. Επίσης, στη συνημμένη στο πιστοποιητικό αυτό με αριθ. πρωτ. .../30-01-2024 ανακοίνωση αναγράφεται ότι «(...) β) Με Κωδικό Αριθμό Καταχώρισης ... το από .../.../2023 πρακτικό του Διοικητικού Συμβουλίου της εταιρείας σύμφωνα με το οποίο το Διοικητικό Συμβούλιο, που εκλέχθηκε από την ανωτέρω Γενική Συνέλευση, συγκροτήθηκε σε σώμα ως εξής : 1. ... , κάτοικος ..., οδός ..., κάτοχος του αστυνομικού δελτίου ταυτότητας ... του Αστυνομικού Τμήματος ..., ΑΦΜ: ... ΔΟΥ ..., Πρόεδρος και Διευθύνων Σύμβουλος 2. ..., κάτοικος ..., οδός ... αρ. ..., κάτοχος του αστυνομικού δελτίου ταυτότητας ... του Αστυνομικού Τμήματος ..., ΑΦΜ ... ΔΟΥ ..., Μέλος 3. ..., κάτοικος ..., οδός ... , αρ. ..., ..., ..., κάτοχος του Ελληνικού διαβατηρίου ..., ΑΦΜ ..., ΔΟΥ Μέλος 4. ..., κάτοικος ..., οδός ... αρ ..., κάτοχος του αστυνομικού δελτίου ταυτότητας ... του Αστυνομικού Τμήματος ..., Α.Φ.Μ. ..., Δ.Ο.Υ. Μέλος 5. ... , κάτοικος ..., οδός ..., αρ ..., κάτοχος του αστυνομικού δελτίου ταυτότητας ..., ΑΦΜ ..., ΔΟΥ Μέλος Η θητεία του

ανωτέρω Διοικητικού Συμβουλίου λήγει την .../.../2029 ΕΚΠΡΟΣΩΠΗΣΗ Τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου παμψηφεί αποφασίζουν ότι η Εταιρεία εκπροσωπείται και δεσμεύεται ως εξής: Με την επιφύλαξη των παρακάτω κεφαλαίων Α, Β, Γ, Δ, Ε, ΣΤ, Ζ, Η το Διοικητικό Συμβούλιο ομόφωνα αποφασίζει ότι την Εταιρεία εκπροσωπεί και δεσμεύει δικαστικώς και εξωδίκως ανεξαρτήτως ποσού ενώπιον οποιουδήποτε ημεδαπού ή αλλοδαπού δικαστηρίου κάθε βαθμού και δικαιοδοσίας και ενώπιον κάθε διοικητικής ή άλλης αρχής καθώς και ενώπιον οποιουδήποτε φυσικού ή νομικού προσώπου, οργανισμού ή φορέως εξουσίας, σύμφωνα με τις διατάξεις του καταστατικού και σύμφωνα με τους περιορισμούς που τίθενται στο παρόν πρακτικό, ο Πρόεδρος και Διευθύνων Σύμβουλος, κ. ... ή κατόπιν σχετικής απόφασης του Δ.Σ., άλλο μέλος αυτού ή υπάλληλος της εταιρείας. Α. Για θέματα με οικονομικό αντικείμενο μέχρι εβδομήντα χιλιάδες ευρώ (70.000,00 €), με την επιφύλαξη των παρακάτω κεφαλαίων Δ, Ε, ΣΤ, Ζ, Η, η Εταιρεία εκπροσωπείται και δεσμεύεται με μία υπογραφή από τον κ. Β. Για θέματα με οικονομικό αντικείμενο άνω των εβδομήντα χιλιάδων ευρώ (70.000,00 €) απαιτείται ειδική εξουσιοδότηση από το Διοικητικό Συμβούλιο της εταιρείας. Γ. Για την, ανεξαρτήτως ποσού, καταβολή ή τη ρύθμιση των υποχρεώσεων καθώς και για τη διαχείριση των θεμάτων της Εταιρείας έναντι της ... και των ..., επίσης για την ανεξαρτήτως ποσού, καταβολή των αποδοχών προς τους απασχολούμενους της Εταιρείας, η Εταιρεία εκπροσωπείται και δεσμεύεται με μία υπογραφή είτε του Προέδρου και Διευθύνοντος Συμβούλου, κ. ..., είτε οποιουδήποτε άλλου προσώπου εξουσιοδοτημένου από το ως άνω πρόσωπο. Δ. Για θέματα, ανεξαρτήτως ποσού, που αφορούν ... που συνάπτει η εταιρεία με το προσωπικό της ή άλλες ... οποιασδήποτε μορφής, καθώς και ... και απασχόλησης και τα σχετικά με τις ... αυτές έγγραφα, και γενικά για όλα τα θέματα που αφορούν ... της εταιρείας, η Εταιρεία εκπροσωπείται και δεσμεύεται με μία υπογραφή είτε του Προέδρου και Διευθύνοντος Συμβούλου, κ. ..., είτε των οριζόμενων εκπροσώπων κ.κ. ..., ..., Ομοίως, η Εταιρεία εκπροσωπείται και δεσμεύεται για θέματα ... ενώπιον του ..., του ..., της ..., του ... και κάθε Αρχής και Υπηρεσίας του Υπουργείου αυτού, από οποιοδήποτε από τα ανωτέρω οριζόμενα πρόσωπα, δηλαδή κκ. ..., ..., ..., ...,

ενεργούνται μόνα και δεσμεύονται δια μόνης της υπογραφής τους την Εταιρεία.

Ε. Για την κατάρτιση και ... της εταιρείας για την παροχή υπηρεσιών της προς πελάτες της, ανεξάρτητα από το οικονομικό αντικείμενο της σύμβασης, η Εταιρεία θα εκπροσωπείται από δύο πρόσωπα, από τα οποία το μεν ένα θα είναι ο κ. ..., Πρόεδρος και Διευθύνων Σύμβουλος, το δε άλλο θα είναι είτε ο κ. ..., Εκτελεστικός Διευθυντής ... είτε ο κ. ..., Διευθυντής ΣΤ. Για τα θέματα που αφορούν στην τήρηση του ... («...»), σύμφωνα με το άρθρο ... παρ. ... Ν. 3471/2006, όπως ισχύει, από τους παρόχους ..., στη ..., και γενικά για όλα τα θέματα που αφορούν στη διαχείριση του ..., η Εταιρεία θα εκπροσωπείται από τον κ. ..., Διευθυντή Ζ. Για θέματα ανεξαρτήτως ποσού, που αφορούν την ... με αντικείμενο δραστηριότητας «...», η Εταιρεία εκπροσωπείται και δεσμεύεται, δια μόνης υπογραφής, από ένα μόνο πρόσωπο, το μη μέλος Δ.Σ. ..., μη δυνάμενο να υποκατασταθεί από κανένα άλλο πρόσωπο το οποίο δεν διαθέτει άδεια Η. Για θέματα ... καθώς και ... μέσω ..., η Εταιρεία εκπροσωπείται και δεσμεύεται είτε από τον κ. ..., Διευθυντή Οικονομικών Υπηρεσιών, είτε από τον κ. ..., Προϊστάμενο Λογιστηρίου, σύμφωνα με τα αναλυτικώς οριζόμενα στις ως άνω εξουσιοδοτήσεις. Θ. Για την συμμετοχή σε διαγωνισμούς που διενεργούνται από νομικά πρόσωπα ιδιωτικού και δημοσίου δικαίου η Εταιρεία εκπροσωπείται και δεσμεύεται, ανεξαρτήτως ποσού, από τον κ. ... ο οποίος μπορεί να υπογράψει και υποβάλει κάθε απαραίτητο έγγραφο για τη συμμετοχή της Εταιρείας στον διαγωνισμό και τη σύναψη της σχετικής οριστικής σύμβασης και κάθε τροποποίηση αυτής, δυνάμενος να διορίζει και εξουσιοδοτεί για το σκοπό αυτό και τρίτα πρόσωπα. Τα στοιχεία των οριζόμενων εκπροσώπων της Εταιρείας, εκτός από τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου, έχουν ως εξής: 1) ..., κάτοικος ..., οδός ..., κάτοχος του αστυνομικού δελτίου ταυτότητας ..., ΑΦΜ: ..., 2) ..., κάτοικος ..., οδός ..., κάτοχος του αστυνομικού δελτίου ταυτότητας ..., ΑΦΜ: ..., ΔΟΥ 3) ..., κάτοικος ..., οδός ..., κάτοχος του αστυνομικού δελτίου ταυτότητας ..., ΑΦΜ: ... ΔΟΥ 4) ..., κάτοικος ..., οδός ..., κάτοχος του αστυνομικού δελτίου ταυτότητας ..., ΑΦΜ: ... ΔΟΥ 5) ..., κάτοικος ..., οδός ..., κάτοχος του αστυνομικού δελτίου ταυτότητας ..., ΑΦΜ: ..., ΔΟΥ 6) ..., κάτοικος ..., οδός ..., με ΑΔΤ ..., ΑΦΜ ... ΔΟΥ (...)». Σύμφωνα με τον

προπαρατεθέντα όρο της Διακήρυξης, η υποχρέωση προσκόμισης του αποσπάσματος ποινικού μητρώου αφορά και στα μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του εν λόγω οικονομικού φορέα ή στα πρόσωπα που έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό, στον δε ανωτέρω όρο προβλέπεται ότι η υποχρέωση προσκόμισης του αποσπάσματος ποινικού μητρώου αφορά και στα πρόσωπα που έχουν εξουσία εκπροσώπησης, χωρίς να ορίζεται ότι τα πρόσωπα αυτά θα πρέπει να εκπροσωπούν συνολικά τον οικονομικό φορέα, απορριπτόμενου του περιόρου του αντίθετου ισχυρισμού του Αναθέτοντος Φορέα. Δοθέντος ότι η παρεμβαίνουσα υπέβαλε την προσφορά της στις ...-...-2023 και ότι τα υποβληθέντα από τον προσωρινό ανάδοχο δικαιολογητικά πρέπει να καλύπτουν τόσο τον αρχικό χρόνο υποβολής της προσφοράς του όσο και χρόνο κατά τον οποίο υποβάλλονται τα δικαιολογητικά αυτά (κατακύρωσης), γεννάται υποχρέωση του Αναθέτοντος Φορέα, σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3.2. της Διακήρυξης (11^η σκέψη), να καλέσει την παρεμβαίνουσα α) να συμπληρώσει τα εν λόγω στοιχεία, ήτοι να υποβάλλει αντίγραφα ποινικού μητρώου για τους οριζόμενους εκπροσώπους της παρεμβαίνουσας, εκτός από τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου: ..., ..., ..., ..., ..., τα οποία να καλύπτουν τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου (κατακύρωσης) και β) να συμπληρώσει τα εν λόγω στοιχεία, ήτοι να υποβάλλει αντίγραφα ποινικού μητρώου για άπαντα τα υπόχρεα προς τούτο πρόσωπα, τα οποία να καλύπτουν τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της. Για τους λόγους αυτούς, δεδομένου ότι η ΕΑΔΗΣΥ δεν δύναται να υποκαταστήσει τον Αναθέτοντα Φορέα στην άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας, πρέπει να γίνει δεκτός ο 5^{ος} λόγος της προδικαστικής προσφυγής και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη, προκειμένου η υπόθεση να αναπεμφθεί στον Αναθέτοντα Φορέα, για να ασκήσει την προβλεπόμενη στα άρθρα 103 Ν. 4412/2016 και 3.2. της Διακήρυξης αρμοδιότητά του κατά τα ανωτέρω.

26. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον 6^ο λόγο της προδικαστικής της προσφυγής προβάλλει ότι η προσβαλλόμενη απόφαση εκδόθηκε κατά

παράβαση των άρθρων 2.2.5 και 2.2.9.2.B.3. της Διακήρυξης διότι η παρεμβαίνουσα υπέβαλε προς (δήθεν) πλήρωση της σχετικής απαίτησης την από 29.06.2023 επιστολή της «...», η οποία αναφέρεται ότι δηλώνεται «δια λογαριασμό της ...», η οποία δραστηριοποιείται στην Ελλάδα με καθεστώς ελεύθερης παροχής υπηρεσιών εντός της Ευρωπαϊκής Ένωσης», ωστόσο, η ως άνω επιστολή δεν πληροί τις απαιτήσεις της Διακήρυξης και του νόμου διότι α) η εταιρία «...» δεν είναι ... εταιρία, αλλά εταιρία παροχής υπηρεσιών ..., συνεπώς, όπως ακριβώς η σύμβαση ... απαιτείται να εκδίδεται από ... εταιρία, για την ταυτότητα της νομικής βάσης πρέπει και το σχετικό πιστοποιητικό ... να εκδίδεται από ... εταιρία. Αναφέρει, επίσης, ότι βάσει του νόμου που διέπει τις εταιρίες ... δεν αποδεικνύεται η δυνατότητα έκδοσης του σχετικού πιστοποιητικού Περαιτέρω, προβάλλει ότι ακόμα και εάν ήθελε γίνει δεκτό, το οποίο αρνείται, ότι δήθεν η εταιρία «...» είχε τη δυνατότητα να εκδώσει το σχετικό πιστοποιητικό για λογαριασμό ... εταιρίας, έπρεπε να δηλώσει τα πλήρη στοιχεία της υποτιθέμενης ... εταιρίας και να προσκομίσει τη σχετική εξουσιοδότηση προς έκδοση του σχετικού πιστοποιητικού ... ασφάλισης, αλλά στην υπό κρίση περίπτωση δεν προσκομίσθηκε οποιοδήποτε σχετικό έγγραφο, ώστε καθίσταται αδύνατος ο έλεγχος της πλήρωσης της σχετικής απαίτησης κατά το χρόνο συμμετοχής και υποβολής της προσφοράς και κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης β) η ... εταιρία «...» έχει έδρα στην ... (...) και δεν προσδιορίζεται για λογαριασμό ποιας εταιρίας, με υποτιθέμενη έδρα την ευρωπαϊκή ένωση, πραγματοποιείται η, σε κάθε περίπτωση, μη νόμιμη και άνευ οποιουδήποτε έννομου αποτελέσματος δήλωση της «...», διότι καθίσταται αδύνατος ο έλεγχος της νόμιμης δραστηριοποίησης της επικαλούμενης εταιρίας στην ελληνική επικράτεια, σαφώς, δε, δεν επιτρέπεται να υποδειχθεί εκ των υστέρων η σχετική εταιρία, διότι εφόσον υφίστανται περισσότερες εταιρίες υπό τη χρήση της επωνυμίας «...» είναι αδύνατος ο έλεγχος της πλήρωσης της σχετικής απαίτησης ήδη κατά το χρόνο συμμετοχής και υποβολής της προσφοράς και υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης γ) δεν επιτρέπεται να κληθεί η παρεμβαίνουσα για την υποβολή οποιουδήποτε εγγράφου προς απόδειξη της εξουσιοδότησης της «...» για την

έκδοση του πιστοποιητικού ..., δεδομένου του ιδιωτικού χαρακτήρα αυτού, το οποίο θα καθιστά αδύνατο τον έλεγχο με αντικειμενικό τρόπο της ύπαρξης της σχετικής εξουσιοδότησης ήδη κατά το χρόνο συμμετοχής και υποβολής της προσφοράς και υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Ο Αναθέτων Φορέας στις απόψεις του, παραθέτει τον όρο 2.2.9.2.B.3 περ. γ' της Διακήρυξης, υποστηρίζοντας ότι σε κανένα σημείο των άρθρων 75 και 80 του ν. 4412/2016, αλλά και του Παραρτήματος XI του Προσαρτήματος Α' αυτού, δεν ορίζεται ότι η ... κάλυψη πρέπει να παρέχεται μόνο από ... εταιρίες. Περαιτέρω, επικαλούμενος το άρθρο ... παρ. ... του ν. .../2018, προβάλλει ότι η παρεμβαίνουσα νομίμως και επί τη βάσει της ανωτέρω διάταξης προσκόμισε την από 29.06.2023 επιστολή της «...», καθώς το ζητούμενο ήταν η πιστοποίηση ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας θα είχε τη δυνατότητα, εάν κηρυσσόταν προσωρινός ανάδοχος, να συνάψει σχετικό Αντιθέτως, αναφέρει ότι οι βεβαιώσεις ... από ... επιχείρηση εκδίδονται όταν υπάρχει ήδη συμφωνημένη η ημερομηνία έναρξης της ... και επίκειται άμεσα και η έκδοση του Ως προς τον ισχυρισμό ότι η παρεμβαίνουσα «έπρεπε να δηλώσει τα πλήρη στοιχεία της υποτιθέμενης ... εταιρείας και να προσκομίσει τη σχετική εξουσιοδότηση προς έκδοση του σχετικού πιστοποιητικού μελλοντικής ...», ισχυρίζεται ότι η ανωτέρω υποχρέωση δεν προκύπτει ούτε από τη Διακήρυξη, αλλά ούτε από το άρθρο ... παρ. ... του ν. .../2018, επιπλέον δε αποσαφηνίζει ότι οι ... (όπως είναι η εταιρία «...») εποπτεύονται από τη Διεύθυνση Εποπτείας ... της Τράπεζας ... και συνεπώς διέπονται από αυστηρό πλαίσιο εποπτείας και κώδικα δεοντολογίας. Τέλος, επισημαίνει ότι με τον ν. .../2016 περί ... ομίλων, προβλέφθηκε η δυνατότητα σε ... επιχειρήσεις με έδρα σε κράτος μέλος της Ε.Ε. να δραστηριοποιούνται στην Ελλάδα με καθεστώς Ελεύθερης Παροχής Υπηρεσιών και ότι σε αυτό το καθεστώς αναφέρεται το πιστοποιητικό ... που προσκόμισε η παρεμβαίνουσα, καθώς και ότι ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η ... εταιρεία «...» έχει έδρα στην ... και ότι «δεν προσδιορίζεται για λογαριασμό ποιας εταιρείας με υποτιθέμενη έδρα την ευρωπαϊκή ένωση, πραγματοποιείται η, σε κάθε περίπτωση, μη νόμιμη και άνευ οποιουδήποτε έννομου αποτελέσματος δήλωση της ...» είναι αναληθής, καθόσον η ... εταιρία «...» είναι «εγνωσμένου κύρους» και από τις

μεγαλύτερες ... επιχειρήσεις με δραστηριότητα σε πολλές χώρες στην Ευρώπη (δείτε σχετικά ...) και συνεπώς η αναφορά στην προσφυγή στην ... είναι άστοχη. Η προσφεύγουσα με το υπόμνημά της επί των απόψεων προβάλλει όσα και με την προσφυγή της, καθώς και ότι ο Αναθέτων Φορέας εσφαλμένως αναφέρεται στο άρθρο ... παρ. ... ν. .../2018, το οποίο επιβεβαιώνει το σχετικό ισχυρισμό της διότι κατά την ως άνω διάταξη, ο ... δύναται να εκδώσει το πιστοποιητικό μόνο μετά την έκδοση της σχετικής σύμβασης Εν προκειμένω, υποστηρίζει ότι δεν έχει εκδοθεί σύμβαση ... από ... εταιρία, συνεπώς, η δήθεν βεβαίωση του ... δεν παράγει οποιοδήποτε έννομο αποτέλεσμα. Αναφέρει, ακόμη, ότι ο Αναθέτων Φορέας ουδέν υποστηρίζει σχετικά με τη μη αναφορά της ... εταιρίας που δήθεν είχε δεσμευτεί για την έκδοση της σχετικής σύμβασης ... και ότι εφόσον δεν δίδονται τα σχετικά στοιχεία δεν είναι δυνατός ο έλεγχος της πλήρωσης των απαιτήσεων της Διακήρυξης και έτι περισσότερο κατά το χρόνο συμμετοχής και υποβολής της προσφοράς. Επιπλέον, σημειώνει ότι ο Αναθέτων Φορέας δεν απαντάει στον ισχυρισμό της περί μη δυνατότητας κλήσης προς διευκρίνιση / συμπλήρωση των εγγράφων αναφορικά με την ως άνω απαίτηση της Διακήρυξης.

27. Επειδή, επί του 6^{ου} λόγου της προδικαστικής προσφυγής, λεκτέα είναι τα εξής: Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.5 της Διακήρυξης - Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια «Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης και για έκαστο τμήμα της σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να διαθέτουν: (...) - ασφαλιστική κάλυψη έναντι αστικής και επαγγελματικής ή/και εργοδοτικής ευθύνης ύψους τουλάχιστον ίσης με το 100% της εκτιμώμενης αξίας του τμήματος της σύμβασης, συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης, χωρίς Φ.Π.Α., για το οποίο υποβάλλεται προσφορά. Ο ανάδοχος οφείλει να διατηρεί σε ισχύ την παραπάνω ασφαλιστική κάλυψη καθ' όλη τη διάρκεια ισχύος της σύμβασης. (...))», σύμφωνα δε με τον όρο Β.3 του άρθρου 2.2.9.2 της Διακήρυξης «Β.3. Για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της παραγράφου 2.2.5 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: (...) γ) ασφαλιστήριο συμβόλαιο ασφαλιστικής κάλυψης έναντι

αστικής και επαγγελματικής ή/και εργοδοτικής ευθύνης ή πιστοποιητικό ασφάλισης. (...)). Με την με αρ. πρωτ. .../24-05-2023 διευκρίνιση του Αναθέτοντος Φορέα ορίστηκε, μεταξύ άλλων, ότι «(...) β) Αναφορικά με την περ. γ) της υποπαρ. Β.3 παρ. 2.2.9.2. «Αποδεικτικά μέσα» της διακήρυξης επιβεβαιώνεται ότι γίνεται δεκτό ... που αποτελεί βεβαίωση περί ... στο οποίο θα αναφέρονται τα όρια Σε περίπτωση που προσκομισθεί , το ... πρέπει να προσκομισθεί πριν από την υπογραφή της σύμβασης για την παροχή των υπηρεσιών. Περαιτέρω διευκρινίζεται ότι απαιτείται διαζευκτικά ... και ... ευθύνης ή ... και ... ευθύνης ή ασφάλισης, ... για ένα εκ των ανωτέρω 3. Διευκρινίζονται τα ακόλουθα: α) Μετά την πρόσκληση του προσωρινού αναδόχου, ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να προσκομίσει εντός της προβλεπόμενης προθεσμίας: (...) ii) Το ασφαλιστήριο συμβόλαιο προσκομίζεται με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης από τον προσωρινό ανάδοχο. Διευκρινίζεται περαιτέρω, ότι για την ..., πλέον του ... συμβολαίου, γίνεται δεκτό πιστοποιητικό ασφάλισης που αποτελεί βεβαίωση περί ... ασφάλισης στο οποίο θα αναφέρονται τα όρια ασφαλιστικής κάλυψης. Σε περίπτωση που προσκομισθεί πιστοποιητικό/βεβαίωση ... ασφάλισης με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, το ... συμβόλαιο πρέπει να προσκομισθεί πριν από την υπογραφή της σύμβασης για την παροχή των υπηρεσιών. β) Διευκρινίζεται ότι, για τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας σύμφωνα με την παρ. 2.2.5 της Διακήρυξης, η εκτιμώμενη αξία του τμήματος 1 της σύμβασης, συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης χωρίς ΦΠΑ ανέρχεται στο ποσό των ... (...€), ενώ η εκτιμώμενη αξία του τμήματος 2 της σύμβασης, συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης χωρίς ΦΠΑ, ανέρχεται στο ποσό των ... (...€). (...)». Με την με αρ. πρωτ. .../15-06-2023 διευκρίνιση του Αναθέτοντος Φορέα ορίστηκε, μεταξύ άλλων, ότι «(...) 1. Σε συνέχεια της υπ' αρ. πρωτ. .../24-05-2023 διευκρινιστικής επιστολής της ..., διευκρινίζεται ότι, τα ελάχιστα ποσοστά της απαιτούμενης πιστοληπτικής ικανότητας και της ικανοποιητικής τεχνογνωσίας, επαγγελματικής ικανότητας και εμπειρίας, σε έργα αντίστοιχου μεγέθους με τις υπό ανάθεση υπηρεσίες, μειώθηκαν λαμβανομένων υπόψη των ιδιοτεροτήτων και του μεγέθους του προκείμενου διαγωνισμού, καθώς και της τρέχουσας

οικονομικής συγκυρίας κατόπιν της υγειονομικής κρίσης του COVID 19 και της ενεργειακής κρίσης. Η απαιτούμενη ασφαλιστική κάλυψη και το ύψος αυτής δεν έχει καμία σχέση με την πιστοληπτική ή επαγγελματική ικανότητα, τεχνογνωσία ή εμπειρία και εξαρτάται αποκλειστικά από τον ασφαλιστικό κίνδυνο που τυχόν απορρέει από την παροχή των υπηρεσιών. Συνεπώς, δεν νοείται αναλογική μείωση του ποσοστού της απαίτησης ασφαλιστικής κάλυψης ως αυτή έχει ήδη εξειδικευτεί με διευκρινίσεις που έχουν ήδη παρασχεθεί και το οποίο ανέρχεται σε ύψος που απαιτείτο και σε προηγούμενες οικείες διαγωνιστικές διαδικασίες. (...).». Ακόμη, με την με αρ. πρωτ. .../27-06-2023 διευκρίνιση του Αναθέτοντος Φορέα, δόθηκαν περαιτέρω προς τούτου διευκρινίσεις, μεταξύ των οποίων ορίστηκε ότι «(...) η ασφαλιστική κάλυψη ... και ... ευθύνης θα πρέπει να είναι ύψους «τουλάχιστον ίσου με το 100% της εκτιμώμενης αξίας του τμήματος της σύμβασης, συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης, χωρίς ΦΠΑ, για το οποίο υποβάλλεται προσφορά», ως προβλέπεται στην παρ. 2.2.5. της διακήρυξης. Επιπλέον διευκρινίζεται ότι η ύπαρξη του διαζευκτικού «ή/και» μεταξύ των καλύψεων «επαγγελματικής» και «εργοδοτικής» ευθύνης στην παρ. 2.2.5. της διακήρυξης, σημαίνει ότι η κάλυψη της «επαγγελματικής» είναι προαιρετική. (...) 3. Διευκρινίζεται ότι, γίνεται αποδεκτό το ασφαλιστήριο συμβόλαιο ή πιστοποιητικό ασφάλισης που αποτελεί βεβαίωση περί ... ασφάλισης να αναφέρεται σε ετήσια περίοδο ασφάλισης, εφόσον περιλαμβάνει ειδική ρήτρα αυτόματης ανανέωσης για όλη τη διάρκεια ισχύος της σύμβασης. (...).». Επιπρόσθετα, με την με αρ. πρωτ. .../07-07-2023 διευκρίνιση του Αναθέτοντος Φορέα, δόθηκαν περαιτέρω προς τούτου διευκρινίσεις, ιδίως επί των προαναφερόμενων διευκρινίσεων. Εκ των ανωτέρω όρων της Διακήρυξης, προκύπτει, μεταξύ άλλων, ότι προς πλήρωση της σχετικής απαίτησης του άρθρου 2.2.5 της Διακήρυξης, για την ασφαλιστική κάλυψη, πλέον του ασφαλιστηρίου συμβολαίου, γίνεται δεκτό και πιστοποιητικό ασφάλισης που αποτελεί βεβαίωση περί ... ασφάλισης στο οποίο θα αναφέρονται τα όρια ασφαλιστικής κάλυψης. Σύμφωνα με την παρ. ... του άρθρου ... του Ν. .../2018 «5. Στην ασφάλιση μεγάλων κινδύνων, όταν πρόκειται για επαγγελματία πελάτη της παρ. 10 του άρθρου 4 του ν. .../2018 (Α` 14) και στη ... της παρ. 4 του άρθρου 15 του ν. .../1997 (Α` 87), ο ...

μπορεί, αν δεν είναι δυνατή η άμεση έκδοση από τις ... επιχειρήσεις ... του άρθρου 2 του ν. .../1997, να υποβάλει στις ... επιχειρήσεις «συμφωνητικό ασφαλιστικής κάλυψης», στο οποίο αναγράφονται οι προϋποθέσεις και οι όροι αποδοχής της ασφάλισης από τις ενδιαφερόμενες ... επιχειρήσεις, οι οποίες βεβαιώνουν την αποδοχή της κάλυψης του κινδύνου. Ο ... εκδίδει «πιστοποιητικό ασφάλισης» με βάση τα στοιχεία που συμφώνησε με την ασφαλιστική επιχείρηση, το οποίο παραδίδει στον πελάτη. Ο ... αντικαθιστά το πιστοποιητικό ασφαλιστικής κάλυψης, χωρίς υπαίτια καθυστέρηση, με τη σύμβαση ασφάλισης.». Η παρεμβαίνουσα στο υποβληθέν ΕΕΕΣ της δήλωσε (σελ.11) «Β: Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια (...) Ασφαλιστική κάλυψη επαγγελματικών κινδύνων Το ασφαλισμένο ποσό στην ασφαλιστική κάλυψη επαγγελματικών κινδύνων του οικονομικού φορέα είναι το εξής: Ποσό ... EUR Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε: Όχι (...)». Επίσης, με τα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου υπέβαλε το από ...-...-2023 πιστοποιητικό ... της εταιρίας ..., το περιεχόμενο του οποίου έχει επί λέξει, ως εξής «Ημερομηνία: ...η ... 2023

Προς ... Θέμα: Πιστοποιητικό ... Κύριοι, Βεβαιώνουμε πως στην περίπτωση που η ... αναδειχθεί οριστικός ανάδοχος του διαγωνισμού ... θα προβούμε στη σύναψη ασφάλισης ως περιγράφεται κατωτέρω: Κάλυψη: ... Ευθύνη και ... Ευθύνη Εργοδότη Περίοδος: ... μήνες συνολικά, από την ημερομηνία κατακύρωσης του διαγωνισμού (ετήσια με ρήτρα αυτόματης ανανέωσης για άλλα δύο έτη υπό όρους) Όρια Ευθύνης : ... Ευθύνη EUR ... ανά απαίτηση και αθροιστικά για την περίοδο ασφάλισης ... Εργοδότη (Υπο-Όρια της ... Ευθύνης): EUR ... κατ' άτομο EUR ... ανά ομαδικό ατύχημα και αθροιστικά για την περίοδο ασφάλισης. ... δια λογαριασμό της Ασφαλιστικής Εταιρείας ..., η οποία δραστηριοποιείται στην Ελλάδα με καθεστώς Ελεύθερης Παροχής Υπηρεσιών εντός Ευρωπαϊκής Ένωσης. (...). Ενόψει των ισχυρισμών της προσφεύγουσας και του Αναθέτοντος Φορέα εκ του περιεχομένου του άνω πιστοποιητικού α) ότι η εταιρία «...» δεν είναι ασφαλιστική εταιρία, αλλά εταιρία παροχής ... β) περί του προσώπου που έχει την δυνατότητα έκδοσης του σχετικού πιστοποιητικού γ) περί της σχέσης που διέπει την εταιρία «...» με την ασφαλιστική εταιρία «...» δ) της αναφοράς στο άνω πιστοποιητικό ότι η

εταιρία ... δραστηριοποιείται στην Ελλάδα με καθεστώς Ελεύθερης Παροχής Υπηρεσιών εντός Ευρωπαϊκής Ένωσης, καθώς και ενόψει ε) των οριζόμενων στην παρ. ... του άρθρου ... του Ν. .../2018 ότι ο ... εκδίδει «πιστοποιητικό ασφάλισης» με βάση τα στοιχεία που συμφώνησε με την ασφαλιστική επιχείρηση, το οποίο παραδίδει στον πελάτη και το οποίο το αντικαθιστά, χωρίς υπαίτια καθυστέρηση, με τη σύμβαση ασφάλισης, γεννάται υποχρέωση του Αναθέτοντος Φορέα, σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3.2. της Διακήρυξης (11^η σκέψη), να καλέσει την παρεμβαίνουσα να διευκρινίσει/συμπληρώσει ως προς τα ανωτέρω το προβλεπόμενο εκ της Διακηρύξεως και των διευκρινίσεων αυτής στοιχείο περί ασφαλιστικής κάλυψης και δη το ανωτέρω πιστοποιητικό ... ασφάλισης, το οποίο να καταλαμβάνει και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας και τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου (κατακύρωσης), ούτως ώστε να κριθεί ανάλογα από τον Αναθέτοντα Φορέα. Άλλως και σε κάθε περίπτωση, να κληθεί η παρεμβαίνουσα να προσκομίσει το απαιτούμενο εκ του νόμου και εκ της Διακήρυξης και των διευκρινίσεων αυτής αποδεικτικό στοιχείο περί ασφαλιστικής κάλυψης, ούτως ώστε αυτό να κριθεί ανάλογα από τον Αναθέτοντα Φορέα. Για τους λόγους αυτούς, δεδομένου ότι η ΕΑΔΗΣΥ δεν δύναται να υποκαταστήσει τον Αναθέτοντα Φορέα στην άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας, πρέπει να γίνει δεκτός ο 6^{ος} λόγος της προδικαστικής προσφυγής και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη, προκειμένου η υπόθεση να αναπεμφθεί στον Αναθέτοντα Φορέα, για να ασκήσει την προβλεπόμενη στα άρθρα 103 Ν. 4412/2016 και 3.2. της Διακήρυξης αρμοδιότητά του κατά τα ανωτέρω.

28. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον 7^ο λόγο της προδικαστικής της προσφυγής προβάλλει ότι η προσβαλλόμενη απόφαση εκδόθηκε κατά παράβαση των άρθρων 2.2.3.4.β., 2.2.9.2.Β.1.γ.ii. και 2.2.9.2.Β.1.γ.iii. της Διακήρυξης διότι η παρεμβαίνουσα υπέβαλε προς (δήθεν) πλήρωση των σχετικών απαιτήσεων μόνο το υπ' αριθμό πρωτοκόλλου .../05.08.2024 πιστοποιητικό του ..., βάσει του οποίου δεν πληρούνται οι απαιτήσεις της Διακήρυξης και του νόμου διότι α) δεν υποβλήθηκε πιστοποιητικό του ... το

οποίο να αναφέρεται και να καλύπτει το χρόνο συμμετοχής και υποβολής της προσφοράς β) δεδομένου ότι η παρεμβαίνουσα υφίσταται ήδη από το έτος ... δεν υποβλήθηκε το απαιτούμενο πιστοποιητικό του αρμόδιου ... αναφορικά με την απόδειξη μη κατάθεσης αίτησης λύσης της, δεδομένου ότι για το χρονικό διάστημα από2013 έως2015, η εξέταση των αιτήσεων λύσης αποτελούσε αρμοδιότητα του Επιπλέον, αναφέρει ότι δεν προσκόμισε το απαιτούμενο πιστοποιητικό του αρμόδιου ... αναφορικά με το διορισμό ή/και την αντικατάσταση εκκαθαριστή ή/και συνεκκαθαριστή για το ως άνω χρονικό διάστημα γ) δεν υποβλήθηκε το πιστοποιητικό του ..., που εκδίδεται αναφορικά με τις διαδικασίες των άρθρων 44, 45, 46, 46α, 46β, 46γ του ν. .../1990, ο οποίος ίσχυε κατά το χρόνο σύστασης και λειτουργίας της παρεμβαίνουσας έως την κατάργησή του βάσει των διατάξεων του Πτωχευτικού Κώδικα. Σημειώνει ότι δεδομένου ότι το σχετικό πιστοποιητικό εκδίδεται, δεν θα ήταν δυνατό να αντικατασταθεί από ένορκη βεβαίωση, η οποία σε κάθε περίπτωση δεν υποβλήθηκε δ) το υπ' αριθμό .../05.08.2024 πιστοποιητικό του ... αναφέρει ότι «6. Κατά του νομικού αυτού προσώπου: δεν μπορούμε να βεβαιώσουμε α) αν έχει εκδοθεί απόφαση, β) αν έχει κατατεθεί αίτηση υπαγωγής σε εκκαθάριση διότι δεν τηρούνται στην υπηρεσία μας αντίστοιχα στοιχεία», ωστόσο, η παρεμβαίνουσα δεν υπέβαλε οποιαδήποτε ένορκη βεβαίωση προς κάλυψη της σχετικής έλλειψης του πιστοποιητικού. Περαιτέρω, προβάλλει ότι αναφορικά με την απαίτηση του άρθρου 2.2.9.2.B.1.γ.iii. της Διακήρυξης η παρεμβαίνουσα υπέβαλε την από 06.08.2024 «βεβαίωση τρέχουσας εικόνας βασικών στοιχείων οντότητας / επιχείρησης», η οποία δεν καλύπτει το χρόνο συμμετοχής και υποβολής της προσφοράς. Ο Αναθέτων Φορέας στις απόψεις του υποστηρίζει ότι οι σχετικοί όροι της Διακήρυξης είναι ταυτόσημοι με αυτούς του αρ. 73 παρ. 4 περ. β του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, οπότε για τους φορείς που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα, αποδεικνύεται με συγκεκριμένα πιστοποιητικά και έγγραφα τα οποία ρητά αναγράφονται στο άρθρο 2.2.9.2.B.1.γ της Διακήρυξης, ήτοι με το πιστοποιητικό δικαστικής φερεγγυότητας, το Πιστοποιητικό ΓΕΜΗ και την εκτύπωση της καρτέλας “Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης” από την ηλεκτρονική πλατφόρμα της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων.

Επικαλείται την με αρ. πρωτ. .../22.04.2021 (συνημμένο 3 των απόψεων) έγγραφο της ΕΑΑΔΗΣΥ, καθώς και τα διαλαμβανόμενα στο υπ' αριθμ. πρωτ. .../19.03.2021 έγγραφο του Υπουργείου Δικαιοσύνης με θέμα «Διαδικασία έκδοσης Ενιαίου Πιστοποιητικού Δικαστικής Φερεγγυότητας» (ΑΔΑ: ...), παραθέτοντας σχετικά αποσπάσματα. Υποστηρίζει ότι από τον συνδυασμό των εγγράφων που υπέβαλε προς τούτο η παρεμβαίνουσα, ήτοι από τα Γενικά Πιστοποιητικά ΓΕΜΗ και τα Πιστοποιητικά Δικαστικής Φερεγγυότητας προκύπτει ότι δεν είναι σε καθεστώς υπαγωγής σε εκκαθάριση, χωρίς να απαιτείται προς τούτου η υποβολή ένορκης βεβαίωσης, ενώ τα Πιστοποιητικά Δικαστικής Φερεγγυότητας καλύπτουν επιπλέον τις περιπτώσεις πτώχευσης ή διαδικασίας συνδιαλλαγής/εξυγίανσης. Σημειώνει, ακόμα, ότι τα αποδεικτικά έγγραφα του επίμαχου λόγου αποκλεισμού προβλέπονται μονοσήμαντα στη Διακήρυξη. Επίσης, επισημαίνει ότι εκ του υποβληθέντος πιστοποιητικού δικαστικής φερεγγυότητας αλλά και των υπ' αρ. πρωτ. .../07.06.2023 και .../03.08.2024 Γενικών Πιστοποιητικών του ΓΕΜΗ προκύπτει – άνευ άλλου τινός – ότι η παρεμβαίνουσα δεν ευρίσκεται σε ουδεμία τέτοια ή παρεμφερή κατάσταση (εκκαθάριση, πτώχευση) καθόσον θα είχε προηγηθεί λύση, όπου δεν προκύπτει ότι συντρέχει λόγος λύσης. Τέλος, προβάλλει ότι είναι απορριπτέος ως αβάσιμος και ο ειδικότερος ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι δεν απεδείχθη ότι ο περιγραφόμενος στο άρθρ. 73 παρ. 4 περ. β του ν. 4412/2016 αποκλεισμός δεν συνέτρεχε κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας βάσει των αναφερόμενων στις απόψεις 4 εγγράφων που προσκομίστηκαν, τα οποία και σχολιάζει αναλυτικά, οπότε εκ των δικαιολογητικών, προκύπτει ότι κατά την υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης, δεν συνέτρεχε στο πρόσωπό της παρεμβαίνουσας ο λόγος αποκλεισμού του άρθρου 73 παρ. 4 περ. β' του ν. 4412/2016. Η προσφεύγουσα με το υπόμνημά της επί των απόψεων προβάλλει όσα και με την προσφυγή της, καθώς και ότι α) ο Αναθέτων Φορέας εσφαλμένως αναφέρει ότι δήθεν εκ των υποβληθέντων εγγράφων αποδεικνύεται η πλήρωση των απαιτήσεων της Διακήρυξης διότι το υποβληθέν πιστοποιητικό του ..., δεν καλύπτει το χρονικό διάστημα έως την έκδοσή του δεδομένου ότι αναφορικά με τις κατατεθείσες αιτήσεις και αποφάσεις αναφέρεται σε μια

συγκεκριμένη χρονική στιγμή, οπότε εκ του ως άνω πιστοποιητικού δεν αποδεικνύεται η κατάσταση της παρεμβαίνουσας κατά το χρόνο συμμετοχής και υποβολής της προσφοράς β) ο Αναθέτων Φορέας εσφαλμένως συγχέει τις διακριτές διαδικασίες λύσης της ανώνυμης εταιρίας με απόφαση της γενικής συνέλευσης και λύσης της εταιρίας βάσει δικαστικής απόφασης και την ακόλουθη, της λύσης, εκκαθάριση. Αναφέρει ότι πρόκειται για δύο διαφορετικές διαδικασίες και ότι η παρεμβαίνουσα δεν υπέβαλε οποιαδήποτε ένορκη βεβαίωση προς κάλυψη της σχετικής έλλειψης του πιστοποιητικού, ιδίως ότι δεν υποβλήθηκε ένορκη βεβαίωση για την απόδειξη μη συνδρομής περιπτώσεων δωροδοκίας των περ. β και γ της παρ. 1 του άρθρου 73 ν. 4412/2016 γ) ο Αναθέτων Φορέας δεν απαντάει επί της υποχρέωσης υποβολής των απαιτούμενων πιστοποιητικών του ... και του Περαιτέρω, υποστηρίζει, μεταξύ άλλων, ότι από τα αναφερόμενα στο άρθρο 2.2.9.2.B.1.γ. της Διακήρυξης («ιδίως») εκ των πιστοποιητικών τα οποία ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να προσκομίσει κατά το στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, προκύπτει ότι η σχετική αναφορά του άρθρου αυτού δεν έχει χαρακτήρα περιοριστικό, ο δε μη περιοριστικός χαρακτήρας της ως άνω διάταξης αποδεικνύεται από την περιορισμένη αναφορά των λόγων συνδρομής αφερεγγυότητας στο ως άνω άρθρο της Διακήρυξης. Σημειώνει ότι ρητώς αναφέρεται στο άρθρο 2.2.3.4.β. ότι διαγωνιζόμενος οικονομικός φορέας αποκλείεται εφόσον «βρίσκεται σε οποιαδήποτε ανάλογη κατάσταση προκύπτουσα από παρόμοια διαδικασία». Επίσης, επικαλούμενη το υπ' αρ. .../29.03.2021 έγγραφο του Υπουργείου Δικαιοσύνης, υποστηρίζει ότι το εν λόγω πιστοποιητικό φερεγγυότητας του ... δεν αφορά τα πιστοποιητικά που εκδίδονται από το ... και το Σημειώνει ότι τα ως άνω έγγραφα τα οποία δεν υποβλήθηκαν με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, δεν είναι δυνατόν να υποβληθούν με ημερομηνία πριν από τη συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία και πριν από την υποβολή της προσφοράς, δεν επιτρέπεται η κλήση προς συμπλήρωση.

29. Επειδή, επί του 7^{ου} λόγου της προδικαστικής προσφυγής, λεκτέα είναι τα εξής: Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.3.4.β της Διακήρυξης «Αποκλείεται από τη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης,

οικονομικός φορέας σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις: (...) β) εάν τελεί υπό πτώχευση ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία ειδικής εκκαθάρισης ή τελεί υπό αναγκαστική διαχείριση από εκκαθαριστή ή από το δικαστήριο ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία πτωχευτικού συμβιβασμού ή έχει αναστείλει τις επιχειρηματικές του δραστηριότητες ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης και δεν τηρεί τους όρους αυτής ή εάν βρίσκεται σε οποιαδήποτε ανάλογη κατάσταση προκύπτουσα από παρόμοια διαδικασία, προβλεπόμενη σε εθνικές διατάξεις νόμου. Η ... μπορεί να μην αποκλείει έναν οικονομικό φορέα ο οποίος βρίσκεται σε μία εκ των καταστάσεων που αναφέρονται στην περίπτωση αυτή, υπό την προϋπόθεση ότι αποδεικνύει ότι ο εν λόγω φορέας είναι σε θέση να εκτελέσει τη σύμβαση, λαμβάνοντας υπόψη τις ισχύουσες διατάξεις και τα μέτρα για τη συνέχιση της επιχειρηματικής του λειτουργίας, (...)». Σύμφωνα με τους όρους Β.1.γ.ii και Β.1.γ.iii του άρθρου 2.2.9.2 «Β. 1. Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά: Αν το αρμόδιο για την έκδοση των ανωτέρω κράτος-μέλος ή χώρα δεν εκδίδει τέτοιου είδους έγγραφα ή πιστοποιητικά ή όπου τα έγγραφα ή τα πιστοποιητικά αυτά δεν καλύπτουν όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στις παραγράφους 2.2.3.1 και 2.2.3.2 περ. α' και β', καθώς και στην περ. β' της παραγράφου 2.2.3.4, τα έγγραφα ή τα πιστοποιητικά μπορεί να αντικαθίστανται από ένορκη βεβαίωση ή, στα κράτη - μέλη ή στις χώρες όπου δεν προβλέπεται ένορκη βεβαίωση, από υπεύθυνη δήλωση του ενδιαφερομένου ενώπιον αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής, συμβολαιογράφου ή αρμόδιου επαγγελματικού ή εμπορικού οργανισμού του κράτους - μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας. Οι αρμόδιες δημόσιες αρχές παρέχουν, όπου κρίνεται αναγκαίο, επίσημη δήλωση στην οποία αναφέρεται ότι δεν εκδίδονται τα έγγραφα ή τα πιστοποιητικά της παρούσας παραγράφου ή ότι τα έγγραφα αυτά δεν καλύπτουν όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στις παραγράφους 2.2.3.1 και 2.2.3.2 περ. α' και β', καθώς και στην περ. β' της παραγράφου 2.2.3.4. (...) γ) για την παράγραφο 2.2.3.4 περίπτωση β' πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους -

μέλους ή χώρας, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του. Ιδίως οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα προσκομίζουν: i) Ενιαίο Πιστοποιητικό Δικαστικής Φερεγγυότητας από το αρμόδιο Πρωτοδικείο, από το οποίο προκύπτει ότι δεν τελούν υπό πτώχευση, πτωχευτικό συμβιβασμό ή υπό αναγκαστική διαχείριση ή δικαστική εκκαθάριση ή ότι δεν έχουν υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης. Για τις ΙΚΕ προσκομίζεται επιπλέον και πιστοποιητικό του Γ.Ε.Μ.Η. περί μη έκδοσης απόφασης λύσης ή κατάθεσης αίτησης λύσης του νομικού προσώπου, ενώ για τις ΕΠΕ προσκομίζεται επιπλέον πιστοποιητικό μεταβολών. (...) iii) Εκτύπωση της καρτέλας “Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης” από την ηλεκτρονική πλατφόρμα της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων, όπως αυτά εμφανίζονται στο *taxisnet*, από την οποία να προκύπτει η μη αναστολή της επιχειρηματικής δραστηριότητάς τους.(...)». Κατά τα κοινώς γνωστά, διά της δυνατότητας έκδοσης του Ενιαίου ..., μέσω του “gov.gr” (καθώς και μέσω των ΚΕΠ), «ενοποιούνται σε ένα τα μέχρι πρότινος 25 δικαστικά πιστοποιητικά σχετικά με επιμέρους ζητήματα φερεγγυότητας μιας επιχείρησης» και ο λόγος για τον οποίο θεσπίσθηκε, ήδη από τον Απρίλιο του 2021, η δυνατότητα αυτή είναι να διεκπεραιώνονται οι σχετικές διαδικασίες ψηφιακά, επί σκοπώ σημαντικής αποσυμφόρησης των Δικαστηρίων αλλά και μείωσης των γραφειοκρατικών επιβαρύνσεων για πολίτες και επιχειρήσεις. Συγκεκριμένα, με το επίμαχο ... σχετικά με τις περιπτώσεις που καλύπτει η κατάθεση του και συγκεκριμένα τα 25 συνολικά πιστοποιητικά που καταργούνται, ήτοι παύουν να εκδίδονται και αντικαθίστανται από αυτό, έχουν ως κάτωθι (βλ. Παράρτημα ΙΙΙ του με αρ. πρωτ. .../29.03.2021 (ΟΡΘΗ ΕΠΑΝΑΛΗΨΗ) εγγράφου του Υπουργείου Δικαιοσύνης με Θέμα: Διαδικασία έκδοσης Ενιαίου ...: 1. Πιστοποιητικό περί μη κατάθεσης αίτησης για διορισμό ή αντικατάσταση εκκαθαριστή 2. Πιστοποιητικό περί μη λύσεως ή λύσεως και μη πτωχεύσεως ή πτωχεύσεως του συνεταιρισμού 3. Πιστοποιητικό περί μη θέσεως εταιρίας σε εκκαθάριση 4. Πιστοποιητικό περί μη κατάθεσης αίτησης περί ενάρξεως των διαδικασιών που προβλέπουν οι περιπτώσεις των καταργημένων ήδη άρθρων 44 & 45 Ν. 1892/1990 (Επικύρωση Συμφωνίας Πιστωτών και εταιρίας και Διορισμός Επιτρόπου) και των άρθρων 46 & 46α, 46β, και 46γ (θέση σε

ειδική εκκαθάριση) του ίδιου ως άνω Ν. 1892/1990 5. Βεβαίωση περί κατάργησης της διάταξης του άρθρου 46 ν. 1892/1990 (περί ειδικής εκκαθάρισης) 6. Πιστοποιητικό περί μη πτώχευσης 7. Πιστοποιητικό περί μη κατάθεσης αίτησης πτώχευσης – πτωχευτικού συμβιβασμού - δήλωση παύσης πληρωμών 8. Πιστοποιητικό ότι δεν τελεί υπό πτωχευτικό συμβιβασμό ή άλλη ανάλογη κατάσταση 9. Πιστοποιητικό περί μη κατάθεσης αίτησης για συνδιαλλαγή - εξυγίανση κατ' άρθρο 99 ν. 3588/2007 10. Πιστοποιητικό περί μη κατάθεσης σχεδίου αναδιοργάνωσης (αφορά και έκδοση απόφασης) 11. Πιστοποιητικό περί μη εκκαθάρισης 12. Πιστοποιητικό περί μη κατάθεσης αίτησης θέσης σε εκκαθάριση 13. Πιστοποιητικό περί μη κατάθεσης αίτησης για θέση σε ειδική εκκαθάριση (αφορά και έκδοση απόφασης) 14. Πιστοποιητικό περί μη διορισμού ή αντικατάστασης εκκαθαριστή ή συνεκκαθαριστή 15. Πιστοποιητικό περί μη θέσης σε αναγκαστική διαχείριση 16. Πιστοποιητικό περί μη κατάθεσης αίτησης για αναγκαστική διαχείριση 17. Πιστοποιητικό περί μη έκδοσης απόφασης αναγκαστικής εκκαθάρισης ή αναγκαστικής διαχείρισης 18. Πιστοποιητικό περί μη κατάθεσης αίτησης περί λύσεως εταιρίας (μόνο ΑΕ) 19. Πιστοποιητικό περί μη κατάθεσης αίτησης λύσης ΟΕ/ΕΕ 20. Πιστοποιητικό περί μη κατάθεσης αίτησης λύσης σωματείων – συλλόγων 21. Πιστοποιητικό περί μη κατάθεσης αίτησης λύσης αστικών εταιριών 22. Πιστοποιητικό περί μη υπαγωγής σε έκτακτη διαδικασία ρύθμισης υποχρεώσεων εμπόρων 23. Πιστοποιητικό περί μη υπαγωγής στην ειδική διαχείριση (ν. 4307/2014) 24. Πιστοποιητικό περί λύσης ή εκκαθάρισης αγροτικού ή δασικού συνεταιρισμού 25. Πιστοποιητικό περί μη λύσης εταιρίας. Περαιτέρω στο με αρ. πρωτ.: .../22.04.2021 έγγραφο της ΕΑΑΔΗΣΥ αναφέρεται ότι «Σας ενημερώνουμε ότι, σύμφωνα με τα αναφερόμενα αναλυτικά στο υπ' αριθμ. πρωτ. .../19.03.2021 έγγραφο του Υπουργείου Δικαιοσύνης με θέμα «Διαδικασία έκδοσης Ενιαίου ...» (ΑΔΑ: ...), έχει, πλέον, υλοποιηθεί η ομογενοποίηση και προτυποποίηση του συνόλου των πιστοποιητικών που εκδίδονται και αφορούν στη δικαστική φερεγγυότητα ενός νομικού ή ενός φυσικού Προσώπου, ώστε να επιτευχθεί η μέγιστη ασφάλεια δικαίου και να αρθούν εμπόδια στον ψηφιακό μετασχηματισμό της Δικαιοσύνης»....» «Ενιαίου Πιστοποιητικού ...»,

το οποίο, εν πολλοίς, αποκαθιστά τις σχετικές στρεβλώσεις που είχε εντοπίσει η Αρχή και συμβάλλει στη μείωση των διοικητικών βαρών, ιδίως στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων. Περαιτέρω, η ως άνω ομογενοποίηση συμβάλλει και στην ασφαλή καταχώρηση των σχετικών αποδεικτικών μέσων στο Επιγραμμικό αποθετήριο πιστοποιητικών, που τηρείται στην πλατφόρμα ... της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, στην οποία η Αρχή έχει την αρμοδιότητα και μεριμνά, σύμφωνα με το άρθρο 81 του ν. 4412/2016, για τη διαρκή επικαιροποίηση των σχετικών καταχωρήσεων και πληροφοριών, προς τον σκοπό της διευκόλυνσης της διασυννοριακής υποβολής προσφορών. Το Ενιαίο Πιστοποιητικό ... θα εκδίδεται, πλέον, από τα, κατά τόπους, αρμόδια Δικαστήρια της Χώρας, σύμφωνα με τα σχετικά υποδείγματα, κατά τους δυο (2) ακόλουθους τύπους: • «Ενιαίο Πιστοποιητικό ...» που αφορά στα Νομικά Πρόσωπα, συμπεριλαμβανομένων των Σωματείων και των Συνεταιρισμών, και • «Ενιαίο Πιστοποιητικό ...» που αφορά στα Φυσικά Πρόσωπα. Υπό το πρίσμα αυτό επισημαίνεται ότι οι αναθέτουσες αρχές/ αναθέτοντες φορείς οφείλουν εφεξής να αποδέχονται το ως άνω ενιαίο πιστοποιητικό για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού που σχετίζονται με τη φερεγγυότητα των οικονομικών φορέων, κατά τις διατάξεις του άρθρου 73 παρ. 4 περ. β του ν. 4412/2016.». Η παρεμβαίνουσα με τα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου υπέβαλε και το υπ' αρ. πρωτ. .../05-08-2024 Πιστοποιητικό ... του Πρωτοδικείου ..., καθώς και την από 06-08-2024 «βεβαίωση τρέχουσας εικόνας βασικών στοιχείων οντότητας / επιχείρησης». Δοθέντος ότι ρητά στη Διακήρυξη προβλέπεται ιδίως για τους οικονομικούς φορείς που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα να προσκομίζουν, μεταξύ άλλων, το Ενιαίο Πιστοποιητικό ..., ουδόλως υφίστατο οιαδήποτε υποχρέωση της παρεμβαίνουσας όπως προσκομίσει επιπλέον έγγραφο/πιστοποιητικό που να αποδεικνύει τη μη συνδρομή των οικείων λόγων αποκλεισμού, τα δε σχετικά αποδεικτικά έγγραφα προβλέπονται μονοσήμαντα στη Διακήρυξη, με αποτέλεσμα να μην δύναται νομίμως η προσφορά της να απορριφθεί λόγω μη κατάθεσης αποδεικτικού εγγράφου που δεν προκύπτει ρητώς από τα σχετικά με τη διαδικασία αυτή έγγραφα, απορριπτόμενου του περί του αντιθέτου ισχυρισμού της προσφεύγουσας. Ως προς τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας

ότι δεν αποδεικνύεται η μη θέση της σε εκκαθάριση, όπως βάσιμα ο Αναθέτων Φορέας υποστηρίζει, η εκκαθάριση προϋποθέτει τη λύση της εταιρίας, η οποία, εν προκειμένω, δεν έχει λάβει χώρα (*«5. Κατά του νομικού αυτού προσώπου: α) δεν έχει εκδοθεί απόφαση, β) δεν έχει κατατεθεί αίτηση περί λύσεως.»*)., περαιτέρω, δε, βεβαιώνεται στο πιστοποιητικό αυτό ότι *«9. Κατά του νομικού αυτού προσώπου: α) δεν έχει εκδοθεί απόφαση, β) δεν έχει κατατεθεί αίτηση διορισμού εκκαθαριστή/συνεκκαθαριστή.»*, απορριπτόμενου του περί του αντιθέτου ισχυρισμού της προσφευγούσας. Αβάσιμα η προσφεύγουσα υποστηρίζει πως η παρεμβαίνουσα έπρεπε να υποβάλει ένορκη βεβαίωση, καθότι, κατά τη ρητή διατύπωση του σχετικού προπαρατεθέντος όρου της Διακήρυξης, ένορκη βεβαίωση κατατίθεται στην περίπτωση που κράτος-μέλος ή χώρα δεν εκδίδει τέτοιου είδους έγγραφα ή πιστοποιητικά ή όπου τα έγγραφα ή τα πιστοποιητικά αυτά δεν καλύπτουν όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στις παραγράφους 2.2.3.1 και 2.2.3.2 περ. α' και β', καθώς και στην περ. β' της παραγράφου 2.2.3.4. Εν προκειμένω, το προσκομισθέν πιστοποιητικό δικαστικής φερεγγυότητας καλύπτει και αποδεικνύει τη μη συνδρομή του συνόλου των λόγων αποκλεισμού, όπως αυτοί προσδιορίζονται στη Διακήρυξη, και κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας στις ...-...-2023, δοθέντος ότι σε αυτό βεβαιώνεται ότι *«Όπως προκύπτει από τα οικεία στοιχεία που τηρούνται στην Υπηρεσία μας μέχρι και τις ...-...-2024 σχετικά με το νομικό πρόσωπο ... με ΑΦΜ (...) βεβαιούται ότι: (...)»*, συνεπώς, καλύπτει και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας. Αντιθέτως, η υποβληθείσα από 06-08-2024 «βεβαίωση τρέχουσας εικόνας βασικών στοιχείων οντότητας / επιχείρησης» καλύπτει μόνο τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Δοθέντος, ότι, ως προελέχθη, η παρεμβαίνουσα υπέβαλε την προσφορά της στις ...-...-2023 και ότι τα υποβληθέντα από τον προσωρινό ανάδοχο δικαιολογητικά πρέπει να καλύπτουν τόσο τον αρχικό χρόνο υποβολής της προσφοράς του όσο και χρόνο κατά τον οποίον υποβάλλονται τα δικαιολογητικά αυτά (κατακύρωσης), εκ των προαναφερόμενων προκύπτει ότι γεννάται υποχρέωση του Αναθέτοντος Φορέα, σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου

103 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3.2. της Διακήρυξης (11^η σκέψη), να καλέσει την παρεμβαίνουσα να συμπληρώσει το απαιτούμενο εκ της Διακηρύξεως στοιχείο, ήτοι να υποβάλλει Εκτύπωση της καρτέλας “Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης”, από την οποία να προκύπτει η μη αναστολή της επιχειρηματικής της δραστηριότητάς, που να καλύπτει τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της. Για τους λόγους αυτούς, δεδομένου ότι η ΕΑΔΗΣΥ δεν δύναται να υποκαταστήσει τον Αναθέτοντα Φορέα στην άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας, πρέπει να γίνει δεκτός ο 7^{ος} λόγος της προδικαστικής προσφυγής και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη, προκειμένου η υπόθεση να αναπεμφθεί στον Αναθέτοντα Φορέα, για να ασκήσει την προβλεπόμενη στα άρθρα 103 Ν. 4412/2016 και 3.2. της Διακήρυξης αρμοδιότητά του κατά τα ανωτέρω.

30. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον 8^ο λόγο της προδικαστικής της προσφυγής προβάλλει ότι η προσβαλλόμενη απόφαση εκδόθηκε κατά παράβαση του άρθρου 2.1.4. της Διακήρυξης διότι το σύνολο των εγγράφων που υποβλήθηκαν από την παρεμβαίνουσα σε αλλοδαπή γλώσσα, δεν συνοδεύονται από μετάφραση νομίμως επικυρωμένη στην ελληνική γλώσσα. Ο Αναθέτων Φορέας στις απόψεις του υποστηρίζει ότι ο λόγος αυτός πρέπει να απορριφθεί προεχόντως ως αόριστος καθόσον δεν αποσαφηνίζεται ποια δικαιολογητικά προσκομίστηκαν αμετάφραστα. Σημειώνει, επίσης, ότι η πλημμέλεια αυτή δεν μπορεί να οδηγήσει στον αυτόματο αποκλεισμό της παρεμβαίνουσας αλλά θα πρέπει να κληθεί σε συμπλήρωση της προσφοράς της σύμφωνα με τη διαδικασία που ορίζει το άρθρο 310 του ν. 4412/2016, καθώς στην προκειμένη περίπτωση είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμο ότι τα επίμαχα έγγραφα υποβλήθηκαν προσηκόντως κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Η προσφεύγουσα με το υπόμνημά της επί των απόψεων προβάλλει ότι ο Αναθέτων Φορέας δεν αρνείται τον ως άνω ισχυρισμό, απλώς αναφέρει ότι δεν προσδιορίστηκαν τα μη νομίμως μεταφρασθέντα έγγραφα και ότι ο σχετικός ισχυρισμός της ήταν σαφής και αφορά «το σύνολο των εγγράφων» που υποβλήθηκαν σε αλλοδαπή γλώσσα, οπότε η σχετική αναφορά είναι απολύτως προσδιορισμένη.

31. Επειδή, επί του 8^{ου} λόγου της προδικαστικής προσφυγής, λεκτέα είναι τα εξής: Σύμφωνα με τους παρατιθέμενους στην 13^η σκέψη όρους της Διακήρυξης, τα αποδεικτικά έγγραφα συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα, νομίμως επικυρωμένη. Από τα υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας προκύπτει ποια εξ αυτών έχουν υποβληθεί σε αλλοδαπή γλώσσα και χρήζουν μετάφρασης στην ελληνική γλώσσα, απορριπτόμενου του περί του αντιθέτου ισχυρισμού του Αναθέτοντος Φορέα περί αοριστίας του προβαλλόμενου λόγου. Ως εκ τούτου, για το σύνολο των εγγράφων που υποβλήθηκαν από την παρεμβαίνουσα σε αλλοδαπή γλώσσα και δεν συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα, νομίμως επικυρωμένη, γεννάται υποχρέωση του Αναθέτοντος Φορέα, σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3.2. της Διακήρυξης (11^η σκέψη), να καλέσει την παρεμβαίνουσα να συμπληρώσει τα εν λόγω στοιχεία, ήτοι να τα υποβάλλει με επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα, νομίμως επικυρωμένη. Για τους λόγους αυτούς, δεδομένου ότι η ΕΑΔΗΣΥ δεν δύναται να υποκαταστήσει τον Αναθέτοντα Φορέα στην άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας, πρέπει να γίνει δεκτός ο 8^{ος} λόγος της προδικαστικής προσφυγής και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη, προκειμένου η υπόθεση να αναπεμφθεί στον Αναθέτοντα Φορέα, για να ασκήσει την προβλεπόμενη στα άρθρα 103 Ν. 4412/2016 και 3.2. της Διακήρυξης αρμοδιότητά του κατά τα ανωτέρω.

32. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να πρέπει να γίνει δεκτή, η παρέμβαση να απορριφθεί, η προσβαλλόμενη να ακυρωθεί κατά το μέρος που, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στις σκέψεις 17, 19, 21, 23, 25, 27, 29, 31, έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας για το Τμήμα 2 της σύμβασης, χωρίς προηγουμένως ο Αναθέτων Φορέας να καλέσει αυτήν προς συμπλήρωσή τους, κατ' άρθρα 103 του ν. 4412/2016 και 3.2 της Διακήρυξης και το παράβολο να επιστραφεί.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη με αριθμό .../...-...-2024 απόφαση του Αναθέτοντος Φορέα καθ' ο μέρος δέχθηκε για το Τμήμα 2 της σύμβασης τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας «...», η δε υπόθεση πρέπει να αναπεμφθεί σε αυτήν, ώστε η ανωτέρω να κληθεί προς συμπλήρωση των δικαιολογητικών αυτών, κατ' άρθρα 103 του ν. 4412/2016 και 3.2 της Διακήρυξης, κατά τα ειδικότερα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό (σκέψεις 17, 19, 21, 23, 25, 27, 29, 31).

Αναπέμπει την υπόθεση στον Αναθέτοντα Φορέα για να προβεί στην ανωτέρω κλήση της παρεμβαίνουσας προς συμπλήρωση των δικαιολογητικών αυτών.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 20 Δεκεμβρίου 2024 και εκδόθηκε στις 9 Ιανουαρίου 2025 στην Αθήνα.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ ΛΑΜΠΡΟΠΟΥΛΟΣ

ΔΗΜΗΤΡΑ ΘΩΜΑ