

**Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**2<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 6 Οκτωβρίου 2020, με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 27.8.2020 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1195/28.8.2020 της εταιρείας με την επωνυμία «\*\*\*\*\*», που \*\*\*\*\* , νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Κατά του \*\*\*\*\* και ειδικότερα κατά της υπ'αρ. \*\*\*\*\* απόφασης της ως άνω αναθέτουσας αρχής με θέμα: «Απόρριψη προσφορών ως προς την αξιολόγηση των δικαιολογητικών κατακύρωσης που υποβλήθηκαν στο πλαίσιο της υπ' αριθ. \*\*\*\*\* που αφορά προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής απόψεως προσφορά, αποκλειστικά βάσει της τιμής, για την προμήθεια ατομικών και λοιπών εφοδίων προς το σκοπό της άμεσης κάλυψης αναγκών των υπό πρόσληψη οκτακοσίων (800) Συνοριακών Φυλάκων, εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης #463.808,00#€, άνευ Φ.Π.Α., συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων και δαπανών», προκειμένου όπως ακυρωθεί και δη για το τμήμα 10 της υπό ανάθεση σύμβασης, για το οποίο έχει υποβάλλει και την προσφορά της η προσφεύγουσα.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια, Μαρία Μανδράκη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,  
σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε, δεσμεύτηκε και πληρώθηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τις διατάξεις

## Αριθμός απόφασης: 1340 / 2020

των άρθρων 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό \*\*\*\*\*), ποσού 600,00€, δοθέντος ότι η υπό κρίση προσφυγή ασκείται για το τμήμα 10 της υπό ανάθεση επίμαχης σύμβασης για την προμήθεια \*\*\*\*\* εκτιμώμενης αξίας 90.320,00€ άνευ ΦΠΑ, συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων και δαπανών .

2. Επειδή, διά της υπ' αριθ. \*\*\*\*\* Πρόσκλησης Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος \*\*\*\*\* , η εν λόγω αναθέτουσα αρχή, ύστερα από την απαιτούμενη σύμφωνη γνώμη της ΕΑΑΔΗΣΥ, κατέφυγε στην προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' και 32Α του Ν. 4412/2016, για την «προμήθεια προβλεπόμενων ατομικών εφοδίων και λοιπών ειδών, για την κάλυψη των αναγκών των συνοριακών φυλάκων», με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 10.6.2020, για τα κάτωθι τμήματα: α. Τμήμα 1: Προμήθεια \*\*\*\*\* 129.024,00€ άνευ ΦΠΑ., συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων και δαπανών. β. Τμήμα 2: Προμήθεια \*\*\*\*\* , με εκτιμώμενη αξία 22.576,00€ άνευ ΦΠΑ, συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων και δαπανών. γ. Τμήμα 3: Προμήθεια \*\*\*\*\* , με εκτιμώμενη αξία 12.896,00€ άνευ ΦΠΑ, συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων και δαπανών δ. Τμήμα 4: Προμήθεια \*\*\*\*\* , με εκτιμώμενη αξία 9.672,00€ άνευ ΦΠΑ, συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων και δαπανών. ε. Τμήμα 5: Προμήθεια \*\*\*\*\* , με εκτιμώμενη αξία 9.672,00€ άνευ ΦΠΑ, συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων και δαπανών. στ. Τμήμα 6: Προμήθεια \*\*\*\*\* με εκτιμώμενη αξία 19.352,00€ άνευ Φ.Π.Α., συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων και δαπανών. ζ. Τμήμα 7: Προμήθεια \*\*\*\*\* αξίας 25.792,00€ άνευ ΦΠΑ, συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων, δαπανών και του δικαιώματος προαίρεσης. η. Τμήμα 8: Προμήθεια \*\*\*\*\* , με εκτιμώμενη αξία 16.128,00€, άνευ ΦΠΑ, συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων και δαπανών. θ. Τμήμα 9: Προμήθεια \*\*\*\*\* , με εκτιμώμενη αξία 25.800,00€, άνευ ΦΠΑ, συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων και δαπανών. ι. Τμήμα 10: Προμήθεια \*\*\*\*\* , με εκτιμώμενη αξία 90.320,00€, άνευ ΦΠΑ, συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων και δαπανών. ια. Τμήμα 11: Προμήθεια \*\*\*\*\* , με εκτιμώμενη αξία

## **Αριθμός απόφασης: 1340 / 2020**

2.576,00€, άνευ ΦΠΑ, συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων και δαπανών. Η διακήρυξη του διαγωνισμού αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 27.5.2020, ο δε διαγωνισμός διεξάγεται μέσω της διαδικτυακής πύλης του ΕΣΗΔΗΣ, υπό τον συστημικό αριθμό \*\*\*\*\*. Μετά την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών και αφού έγινε δεκτή, μεταξύ άλλων, η προσφορά της συμμετέχουσας και ήδη προσφεύγουσας για το τμήμα 10, ως σύμφωνη με τους όρους των τεχνικών προδιαγραφών, εκλήθει, ως προσωρινός ανάδοχος, προκειμένου να υποβάλει τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης, όπως αυτά ορίζονται στην με αρ. πρωτ. \*\*\*\*\* σχετική πρόσκληση του Α.Ε.Α. Δυνάμει της προσβαλλομένης απόφασης και κατ'αποδοχόν του από 12.8.2020 πρακτικού της Επιτροπής Προμηθειών και Σύναψης Δημοσίων Συμβάσεων Υπηρεσιών / Α.Ε.Α., απερρίφθη η προσφορά της συμμετέχουσας και ήδη προσφεύγουσας διότι: «...δεν υπέβαλε: ι) Πιστοποιητικό αρμόδιας Αρχής περί φορολογικής ενημερότητας του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του, όπως απαιτείται από τον όρο της παρ. 2.2.7.2.B.1.β) της οικείας πρόσκλησης. ιί) Πιστοποιητικό / βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού ή εμπορικού μητρώου του κράτους εγκατάστασης, εκδοθέν έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή του από το οποίο να προκύπτει ότι ασκεί εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το συμβατικό αντικείμενο, όπως απαιτείται από τον όρο της παρ. 2.2.7.2.B.2 σε συνδ. με τον όρο της παρ. 2.2.4 της οικείας πρόσκλησης. Επισημαίνεται ότι οι διαλαμβανόμενες στο υπ' αριθ. \*\*\* από 15-07-2020 πιστοποιητικό του Ε.Β.Ε. Πειραιά δραστηριότητες του οικονομικού φορέα δεν σχετίζονται με το αντικείμενο του τμήματος 10 (\*\*\*\*\*) του οποίου αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος.» Κατά της απόφασης ταύτης στρέφεται η προσφεύγουσα με την υπό κρίση προσφυγή της και δη κατ'ορθή επισκόπηση αυτής, καθώς στο αίτημα του εντύπου της προσφυγής αποτυπώνεται επί λέξει: «Προσφεύγουμε κατά της ως άνω αποφάσεως επισημαίνοντας τα εξής: Α. Θεωρήσαμε ότι θα πρέπει να σας προσκομίσουμε την εν ισχύει φορολογική ενημερότητα δεδομένου ότι η φορολογική ενημερότητα που ίσχυε κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς είχε πλέον λήξει. Παρόλα αυτά σας την επισυνάπτουμε. Β. Σε επαφή που είχαμε με το Ε.Β.Ε Πειραιά μας γνώρισε πως δεν υπάρχει

## **Αριθμός απόφασης: 1340 / 2020**

συγκεκριμένος Κ.Α.Δ για τις \*\*\*\*\* και ότι μπορεί να ανήκει σε κάποιον γενικότερο ΚΑΔ που όμως δεν το γνωρίζουν. Δεδομένης της ανωτέρω απάντησης παρακαλούμε όπως μας γνωρίσετε βάσει ποιου Κ.Α.Δ που δεν περιλαμβάνεται στους Κ.Α.Δ του πιστοποιητικού που σας προσκομίσαμε μας απορρίψατε.»

3. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, ως Κεντρικής Κυβερνητικής Αρχής που ανήκει στο Υπουργείο Προστασίας του Πολίτη, του αντικειμένου του (προμήθεια), του ύψους της προϋπολογιζόμενης δαπάνης του διαγωνισμού και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας υπάγεται στις διατάξεις του Ν. 4412/2016 και δη του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου ΙV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 345 παρ. 1 και την παρ. 7 του άρθρου 379 αυτού, όπως ισχύουν, η δε Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της. Περαιτέρω, η προσφυγή ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι του Π.Δ. 39/2017, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 αυτού και την παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, είναι δε και εμπρόθεσμη, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. α΄ του Π.Δ. 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. α΄ του Ν. 4412/2016, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη πράξη κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα στις 19.8.2020 και η προσφυγή ασκήθηκε στις 27.8.2020.

4. Επειδή, εξάλλου, στις 4.9.2020 η αναθέτουσα αρχή παραδεκτώς ανήρτησε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και κοινοποίησε στην ΑΕΠΠ το από 3.9.2020 με αριθμ. πρωτ. \*\*\*\*\* έγγραφο απόψεων της, με το οποίο κοινοποιεί τις απόψεις της επί της προσφυγής, διά του οποίου και για τους λόγους που εκεί αναπτύσσονται ζητείται η απόρριψη της υπό κρίση προσφυγής.

5. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν

## **Αριθμός απόφασης: 1340 / 2020**

(ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007, 19/2005, 31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνολολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Περαιτέρω, η αρχή της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης επιβάλλει την εφαρμογή των όρων της διακήρυξης 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). Η τυπικότητα, εξάλλου, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ.ά.) και συνιστά έκφραση της αρχής της ίσης μεταχείρισης και εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους, δεν επιτρέπει να τίθενται εκποδών διατάξεις της διακήρυξης που θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

6. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, στην οικεία διακήρυξη που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους συμμετέχοντες, ορίζεται: «Κριτήρια Επιλογής 2.2.4 Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας Σύμβασης απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το συμβατικό αντικείμενο. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής τους ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα ΧΙ του Προσαρτηματος

## **Αριθμός απόφασης: 1340 / 2020**

Α' του Ν. 4412/2016. Στην περίπτωση οικονομικών φορέων εγκατεστημένων σε κράτος μέλους του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (Ε.Ο.Χ) ή σε τρίτες χώρες που έχουν προσχωρήσει στη Σ.Δ.Σ., ή σε τρίτες χώρες που δεν εμπίπτουν στην προηγούμενη περίπτωση και έχουν συνάψει διμερείς ή πολυμερείς συμφωνίες με την Ένωση σε θέματα διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε αντίστοιχα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο. [...] 2.2.7 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής 2.2.7.1 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 και 2.2.6 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης Γ.Ε.Ε.Σ.) το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του Ν. 1599/1986. Το Ε.Ε.Ε.Σ. καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με το Παράρτημα IV παρούσας. Το Ε.Ε.Ε.Σ. μπορεί να υπογράφεται έως δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών. [...] 2.2.7.2 Αποδεικτικά μέσα Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.6, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του Ν. 4412/2016, ως ισχύει. [...] 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 ως επαρκή απόδειξη του ότι ο οικονομικός φορέας δεν εμπίπτει σε κάποια από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στο άρθρο 73: α) Για την παράγραφο 2.2.3.1, απόσπασμα του σχετικού μητρώου, [...] β) Για τις παραγράφους 2.2.3.2 περιπτώσεις α' και β',

## **Αριθμός απόφασης: 1340 / 2020**

πιστοποιητικά που εκδίδονται από την αρμόδια Αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, που είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους. Επισημαίνεται ότι, τα πιστοποιητικά ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας ή τα αντίστοιχα πιστοποιητικά αρμόδιας αρχής του οικείου κράτους-μέλους ή χώρας θα πρέπει να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς. Ως εκ τούτου, οι οικονομικοί φορείς πρέπει να μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως (προ της υποβολής προσφοράς τους) τα προαναφερόμενα πιστοποιητικά, ώστε να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς τους, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 του Ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι, μαζί με τα αντίστοιχα που θα είναι σε ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους (των δικαιολογητικών) ή, σε περίπτωση που δεν αναφέρεται σε αυτά χρόνος ισχύος, θα έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους. γ) Για την παράγραφο 2.2.3.2 περίπτωση α', πέραν του ως άνω πιστοποιητικού, υποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του Ν.1599/1986 (Α'75), όπως εκάστοτε ισχύει, [...] δ) [...] ε) [...] στ) [...] ζ) [...] η) [...] θ) [...] ι) [...] ια) [...] ιβ) [...] ιγ) [...] ιδ) [...] Β.2 Για την απόδειξη της απαίτησης του άρθρου 2.2.4 (απόδειξη καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας) οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν πιστοποιητικό / βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού ή εμπορικού μητρώου του κράτους εγκατάστασης εκδοθέν έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή του. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης προσκομίζουν πιστοποιητικό/βεβαίωση του αντίστοιχου επαγγελματικού ή εμπορικού μητρώου του Παραρτήματος XI του Προσαρτήματος Α' του Ν. 4412/2016 με το οποίο πιστοποιείται αφενός η εγγραφή τους σε αυτό και αφετέρου το ειδικό επάγγελμά τους. [...] 3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η Αναθέτουσα Αρχή αποστέλλει ειδική έγγραφη ηλεκτρονική ειδοποίηση - πρόσκληση μέσω του Συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο») και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών, προσμετρούμενων από την επομένη της κοινοποίησης της σχετικής ειδοποίησης - πρόσκλησης σε αυτόν,

## **Αριθμός απόφασης: 1340 / 2020**

τα αποδεικτικά μέσα (δικαιολογητικά κατακύρωσης), πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται σύμφωνα με τις διαταξεις του άρθρου 1 του Ν. 4250/2014 (Α' 74), όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.7.2. της παρούσας, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της Πρόσκλησης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 - 2.2.6 αυτής. Τα εν λόγω δικαιολογητικά, υποβάλλονται από τον προσφέροντα (προσωρινό ανάδοχο), εντός της τιθέμενης προθεσμίας, ηλεκτρονικά μέσω του Συστήματος, σε μορφή αρχείων .pdf, και προσκομίζονται από αυτόν και εντύπως, κατά περίπτωση, εντός σφραγισμένου φακέλου και εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ημερομηνία υποβολής τους, κατά τις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α' 94). Ειδικά τα αποδεικτικά τα οποία αποτελούν ιδιωτικά έγγραφα, μπορεί να γίνονται αποδεκτά και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους και η οποία πρέπει να έχει συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών. Όταν υπογράφονται από τον ίδιο, φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στην παράγραφο 2.4.2.1..Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο οικονομικός φορέας υποβάλλει, αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να 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 αρχές. Επισημαίνεται ότι, το αίτημα υποβάλλεται εντός του ενιαίου ηλεκτρονικού φακέλου «Δικαιολογητικά κατακύρωσης» ψηφιακά υπογεγραμμένο από τον νόμιμο εκπρόσωπο του οικονομικού φορέα, έως την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Αίτημα που θα υποβάλλεται, χωρίς ψηφιακή υπογραφή του νόμιμου εκπροσώπου ή χωρίς έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών κατακύρωσης ή εκπρόθεσμα ή εκτός του ηλεκτρονικού φακέλου «Δικαιολογητικά Κατακύρωσης», δεν θα εξετάζεται (αίτημα). Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και στις περιπτώσεις



## Αριθμός απόφασης: 1340 / 2020

που η Αναθέτουσα Αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παραγράφος 5 εδαφίο α' του Ν. 4412/2016, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας. [...] Απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομικής απόψεως προσφορά αποκλειστικά βάσει του κριτηρίου ανάθεσης της παρούσης, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας, εάν : i) Κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία, που δηλώθηκαν με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης, είναι ψευδή ή ανακριβή, ή ii) δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών ή iii) από τα δικαιολογητικά, που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) και 2.2.4 έως 2.2.6 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας, [...]»

7. Επειδή, από την επισκόπηση των στοιχείων της προκείμενης υπόθεσης συνάγεται ότι η προσφορά της προσφεύγουσας απερρίφθη δυνάμει της προσβαλλομένης απόφασης της αναθέτουσας αρχής κατά το στάδιο του ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, όπου διαπιστώθηκε ότι, σε αντίθεση με τα ορισθέντα στην παράγραφο 2.2.7.2.B1.β. της οικείας Πρόσκλησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος, κατά τα οποία απαιτείται, ρητά, τα πιστοποιητικά ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, η προσφεύγουσα δεν υπέβαλε με τον φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, πιστοποιητικό φορολογικής ενημερότητας που να καλύπτει τον ανωτέρω χρόνο, ήτοι την 9.6.2020. Κατά δεύτερον, παρόλο που, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.7.2.B2. της εν λόγω Πρόσκλησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος, απαιτείται, ρητά, για την απόδειξη καταλληλότητας της άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς να προσκομίσουν πιστοποιητικό / βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού ή εμπορικού μητρώου, εκδοθέν έως

## Αριθμός απόφασης: 1340 / 2020

τριάντα (30) ημέρες πριν από την υποβολή του, από το οποίο να προκύπτει ότι ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το συμβατικό αντικείμενο, ήτοι εν προκειμένω εμπόριο χειροπεδών, η προσφεύγουσα υπέβαλε, μεταξύ των λοιπών δικαιολογητικών μειοδότη, το υπ' αριθ. \*\*\*/\*\* πιστοποιητικό του \*\*\*\* από το οποίο, ωστόσο, δεν προκύπτει δραστηριότητα συναφή με το ως άνω συμβατικό αντικείμενο. Πιο συγκεκριμένα στο εν λόγω πιστοποιητικό, που υπέβαλε η προσφεύγουσα μεταξύ των λοιπών δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου, αναφέρεται ως κύρια οικονομική δραστηριότητα με κωδικό \*\*\*\*\* «χονδρικό εμπόριο μερών και εξαρτημάτων οργάνων και συσκευών για μετρήσεις, ελέγχους, δοκιμές, για τη ναυσιπλοΐα και άλλες χρήσεις» με ημερομηνία έναρξης της δραστηριότητας την 16.11.2006 και μεταξύ των λοιπών δραστηριοτήτων, συμπληρωματικών της κύριας, αναφέρονται, ενδεικτικά, με κωδικό \*\*\*\*\*, με κωδικό \*\*\*\* –μετά από εισαγωγή- γαντιών προστασίας εργατών», με κωδικό \*\*\*\*. Βασίμως κατά συνέπεια υποστηρίζει η αναθέτουσα αρχή τόσο στην αιτιολογία της προσβαλλομένης όσο και στο έγγραφο των απόψεων της ότι η προσφορά της προσφεύγουσας εν προκειμένω δεν είναι σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης που απαιτούν οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το συμβατικό αντικείμενο και συνακολούθως να αποδεικνύεται τούτο από το πιστοποιητικό / βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού ή εμπορικού μητρώου του κράτους εγκατάστασης, καθώς παρόλο που δεν απαιτείται δραστηριότητα ταυτόσημη με αυτή του συμβατικού αντικειμένου, ήτοι \*\*\*\*\*, απαιτείται ωστόσο συναφής με το γενικότερο αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, ήτοι την προμήθεια ατομικών εφοδίων και λοιπών ειδών για την κάλυψη των αναγκών των συνοριακών φυλάκων, όπερ δεν προκύπτει ούτε από την κύρια δραστηριότητα της συμμετέχουσας και ήδη προσφεύγουσας από το προσκομισθέν πιστοποιητικό εγγραφής του Εμπορικού και Βιομηχανικού Επιμελητηρίου Πειραιά, ούτε, επιπροσθέτως, από τις επικουρικές δραστηριότητες που σε αυτό αναγράφονται. Εξάλλου, ως βασίμως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή στην έκθεση των απόψεων της, κατά την υποβολή της εν λόγω προσφυγής, δεν προσκομίστηκαν στοιχεία και δικαιολογητικά από τα οποία να προκύπτει ότι η εμπορία χειροπεδών εμπίπτει στην δραστηριότητα

## **Αριθμός απόφασης: 1340 / 2020**

της προσφεύγουσας, καθώς, πράγματι, αορίστως και αναπόδεικτα βάλλει η προσφεύγουσα εν γένει κατά της προσβαλλομένης, προβάλλοντας τις αιτιάσεις της στο αίτημα της προσφυγής. Προσέτι και όσον αφορά τον έτερο λόγο απόρριψης της προσφοράς της προσφεύγουσας κατά το στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ήτοι την παράλειψη υποβολής από πλευράς της βεβαίωσης φορολογικής ενημερότητας που να είναι εν ισχύ κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς, διαπιστώνεται ότι βασίμως προέβη η αναθέτουσα αρχή στον αποκλεισμό της προσφεύγουσας για το λόγο αυτό και τούτο ειδικότερα διότι αποτελεί ρητή απαίτηση του κανονιστικού πλαισίου της διακήρυξης, προς τήρηση δε των αρχών που αναφέρονται στη σκέψη 5 της παρούσας, ήτοι της ισότητας των διαγωνιζομένων, της διαφάνειας και της τυπικότητας, η αναθέτουσα αρχή ενείχε δέσμια αρμοδιότητα προς τούτο. Πιο συγκεκριμένα, εναργώς προκύπτει από την υπόψη πρόσκληση εκδήλωσης ενδιαφέροντος ότι τα πιστοποιητικά ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας ή τα αντίστοιχα πιστοποιητικά αρμόδιας αρχής του οικείου κράτους-μέλους ή χώρας θα πρέπει να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς και επισημαίνεται μάλιστα ότι οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως (προ της υποβολής προσφοράς τους) τα προαναφερόμενα πιστοποιητικά, ώστε να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς τους, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 του Ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι, μαζί με τα αντίστοιχα που θα είναι σε ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους (βλ. σκ. 6). Ενόψει τούτων αλυσιτελώς και αβασίμως προβάλλει η προσφεύγουσα ότι θεώρησε ότι έπρεπε να προσκομίσει μόνο την εν ισχύ φορολογική ενημερότητα δεδομένου ότι η φορολογική ενημερότητα που ίσχυε κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς είχε πλέον λήξει, συνακολούθως την επισυνάπτει κατά το πρώτον ενώπιον της ΑΕΠΠ διά της προσφυγής της. Υπολαμβάνει δε εσφαλμένως η προσφεύγουσα ότι η εν λόγω παράλειψη της είναι δεκτική θεραπείας, διότι αντιθέτως δεν τήρησε επί ποινή αποκλεισμού όρους της διακήρυξης που αναπόδραστα επιφέρουν την απόρριψη της προσφοράς της, βάσει του κανονιστικού πλαισίου της υπόψη διακήρυξης και δη για όλους τους λόγους απόρριψης που ορίζονται στο κεφάλαιο 3.2 της

## **Αριθμός απόφασης: 1340 / 2020**

διακήρυξης (ήτοι i) Κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία, που δηλώθηκαν με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης, είναι ψευδή ή ανακριβή, ή ii) δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών ή iii) από τα δικαιολογητικά, που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) και 2.2.4 έως 2.2.6 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας»).

8. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και συνακολούθως, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 6 Οκτωβρίου 2020 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 26 Οκτωβρίου 2020.

**Ο Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Κων/νος Πολ. Κορομπέλης**

**Αλεξάνδρα Κ. Παπαχρήστου**

**Αριθμός απόφασης: 1340 / 2020**