

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)**

**1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 18 Δεκεμβρίου 2019 με την εξής σύνθεση:  
Μιχαήλ Διαθεσόπουλος Πρόεδρος, Αγγελική Πουλοπούλου Εισηγήτρια και  
Εμμανουέλα Σωτηροπούλου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 26-11-2019 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό  
Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)  
1453/27-11-2019 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», νομίμως  
εκπροσωπούμενου.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την  
ακύρωση της κοινοποιηθείσας σε αυτόν από 20-11-2019, με αρ. πρωτ.  
371/2019 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος και  
κατ' έγκριση του 5/2019 Πρακτικού Επιτροπής Διαγωνισμού, απέκλεισε την  
προσφορά του προσφεύγοντος στη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης  
για τις ΛΟΙΠΕΣ ΠΡΟΣΘΕΤΕΣ ΠΑΡΟΧΕΣ «ΠΑΣΤΕΡΙΩΜΕΝΟ ΛΟΓΟ»,  
εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 283.500 ευρώ που προκηρύχθηκε με τη με αρ.  
πρωτ. .... (αρ. μελέτης .....) διακήρυξη, η οποία απεστάλη για δημοσίευση  
στην ΕΕΕΕ την 10-9-2019 και δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ την 16-9-2019 με  
Μοναδικό ΑΔΑΜ ..... και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α .....

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα  
Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της Προσφυγής κατεβλήθη το κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο (με αρ. ...., ποσού 1.417,50 ευρώ), φέρει δε την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ».

2. Επειδή, η εμπροθέσμως κατατεθείσα την 26-11-2019 Προσφυγή στρέφεται κατά της από 20-11-2019 κοινοποιηθείσας στον προσφεύγοντα, εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίου δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών προσφορών, στο πλαίσιο διαδικασίας ανάθεσης προμήθειας αγαθών που λόγω εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας και χρόνου αποστολής προς δημοσίευση στην ΕΕΕΕ εμπίπτει στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ. Δια της προσφυγής του, ο προσφεύγων, που απεκλείσθη, κατά την αιτιολογία της αναθέτουσας *«ελλείπει στοιχεία που να αποδεικνύουν ότι ... είναι εγγεγραμμένος στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο (κριτήριο επιλογής παρ. 2.2.4 της Διακήρυξης)»*, μετ' εννόμου συμφέροντος αιτείται την ακύρωση του αποκλεισμού του, επικαλούμενος ότι το οικείο προς απόδειξη του παραπάνω όρου, αποδεικτικό συνιστά κατά τους όρους 2.2.8.2 παρ. Β2 και 3.2 της διακήρυξης, δικαιολογητικό κατακύρωσης που υποβάλλεται μόνο από τον προσωρινό ανάδοχο. Με τις δε με αρ. πρωτ. .... από 6-12-2019 Απόψεις της η αναθέτουσα επικαλείται ότι ορθώς ο προσφεύγων απεκλείσθη, λόγω μη απόδειξης της πλήρωσης του όρου 2.2.4 της διακήρυξης και ενώ απαιτείτο να είναι εγγεγραμμένος στο οικείο επιμελητήριο. Επομένως, η προσφυγή πρέπει να γίνει τυπικά δεκτή και να εξεταστεί περαιτέρω κατ' ουσία.

3. Επειδή, κατά τον όρο 2.2.4 της διακήρυξης θεσπίζεται κριτήριο επιλογής περί καταλληλότητας άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας που ορίζει ότι *«Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας. 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 Προσαρτήματος 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 προσχωρήσει στη ΣΔΣ, 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.», κατά τον δε όρο 2.2.8.1 περί Προκαταρκτικής Απόδειξης κατά την υποβολή προσφορών προβλέπεται ότι «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 παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 4 του ν. 4412/2016 Ενιαίο Ευρωπαϊκό Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) (Β/3698/16-11-2016), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στηνπαρούσα Παράρτημα Ι.». Επιπλέον, κατά τον περί αποδείξεως συνδρομής του όρου 2.2.4, όρο 2.2.8.2 παρ. Β2 της διακήρυξης ορίζεται ότι «Β. 2. Για την απόδειξη της απαίτησης του άρθρου 2.2.4. (απόδειξη καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας) προσκομίζουν πιστοποιητικό/βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού ή εμπορικού μητρώου του κράτους εγκατάστασης εγκατάστασης και να κατέχουν την αντίστοιχη άδεια, όπως προβλέπεται στο άρθρο 4 του Ν. 3054/2002. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης προσκομίζουν πιστοποιητικό/βεβαίωση του αντίστοιχου επαγγελματικού ή εμπορικού μητρώου του Παραρτήματος ΧΙ του Προσαρτήματος Α΄ του ν. 4412/2016, με το οποίο πιστοποιείται αφενός η εγγραφή τους σε αυτό και αφετέρου το ειδικό επάγγελμά τους. Στην περίπτωση που χώρα δεν τηρεί τέτοιο μητρώο, το έγγραφο ή το πιστοποιητικό μπορεί να αντικαθίσταται 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 της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας ότι δεν τηρείται τέτοιο μητρώο και ότι ασκεί τη δραστηριότητα που απαιτείται για την εκτέλεση του αντικειμένου της υπό ανάθεση σύμβασης. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς προσκομίζουν βεβαίωση εγγραφής στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο.», επιπλέον δε κατά τον περί του περιεχομένου των δικαιολογητικών συμμετοχής της προσφοράς, όρο 2.4.3.1 της διακήρυξης (και ενώ ο περί τεχνικών προσφορών, όρος 2.4.3.2 δεν αναφέρει τίποτε περί των ζητούμενων του όρου 2.2.4 «2.4.3.2 Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” της Μελέτης – Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν.») προβλέπει ότι «Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν: α) Το Ενιαίο Ευρωπαϊκό Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 4 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.8.1. της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό πρότυπο ΕΕΕΣ το οποίο έχει αναρτηθεί, και σε επεξεργάσιμη μορφή αρχείου .XML, στη διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης. β) εγγύηση συμμετοχής, σύμφωνα με το άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τις παραγράφους 2.1.5 και 2.2.2 της παρούσας διακήρυξης.». Περαιτέρω, ο περί δικαιολογητικών κατακύρωσης όρος 3.2 ορίζει ότι «Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), και τον καλεί

να υποβάλει εντός προθεσμίας, δέκα ημερών (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής ειδοποίησης σε αυτόν, τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών 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 -2.2.7 αυτής.», ενώ και κατά τον όρο 2.2.8.2 περί αποδεικτικών μέσων πλήρωσης κριτηρίων επιλογής και μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού, προβλέπεται ότι «Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.7, 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.».

Επειδή, κατά τα παγίως γεινόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Επειδή κατά τα ανωτέρω (βλ. και Απόφαση ΑΕΠΠ 1379/2019), προκύπτει ότι το αποδεκτό από το σύνολο των διαγωνιζομένων κανονιστικό πλαίσιο της διαδικασίας με σαφήνεια περιέγραψε τις αποδεικτικές υποχρεώσεις των μετεχόντων σε αυτή ως προς την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής και τη μη συνδρομή λόγων αποκλεισμού και δη σε δύο στάδια, ήτοι αφενός κατά την προσφορά, όταν αρκεί προκατακτική απόδειξη περί των ανωτέρω, που επέρχεται δια μόνης της υποβολής ΕΕΕΣ, αφετέρου κατά το στάδιο δικαιολογητικών κατακύρωσης, ήτοι αποκλειστικά όσον αφορά τον ήδη τότε ανακηρυχθέντα προσωρινό ανάδοχο, οπότε και πρέπει να προσκομιστούν ως οριστική απόδειξη, όσων ήδη δια της

προσφοράς προσωρινώς και προκαταρκτικώς αποδείχθηκαν, τα δικαιολογητικά (δικαιολογητικά κατακύρωσης) του όρου 2.2.8.2, όλα δε τα παραπάνω σε πλήρη συμφωνία με το αντίστοιχο πλαίσιο διεξαγωγής της αποδεικτικής διαδικασίας των προσόντων συμμετοχής που περιγράφεται κατά τον Ν. 4412/2016 στα άρ. 79, 93 και 103 αυτού, ενώ οι παραπάνω όροι της διακήρυξης τελούν σε πλήρη και δημιουργούσα πρόδηλη περί των ανωτέρω σαφήνεια, μεταξύ τους αλληλοσυμπλήρωση. Ειδικότερα και σε αντίθεση με όλα όσα αβάσιμα η αναθέτουσα επικαλείται, κατά τον όρο 2.4.3.1 στον φάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής που υποβάλλεται με την προσφορά από κάθε διαγωνιζόμενο, αρκεί για την πλήρωση των οικείων απαιτήσεων προκαταρκτικής απόδειξης κατά τον όρο 2.2.8.1, η υποβολή ΕΕΕΣ (πέραν της εγγυητικής συμμετοχής), ουδόλως δε ζητήθηκε οιοδήποτε άλλο δικαιολογητικό περί μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού, νόμιμης σύστασης και εκπροσώπησης ή πλήρωσης κριτηρίου επιλογής ή εν γένει οτιδήποτε άλλο. Περαιτέρω, ρητά ο όρος 3.2 περί δικαιολογητικών που υποβάλλει αποκλειστικά ο προσωρινός ανάδοχος αναφέρεται στα δικαιολογητικά του όρου 2.2.8.2, ορίζοντας τα ως δικαιολογητικά κατακύρωσης, ελλείψει των οποίων και της εξ αυτών απόδειξης η αναθέτουσα θεμελίωσε τον αποκλεισμό του προσφεύγοντος, ούτως εκ του αποτελέσματος επικαλουμένη εσφαλμένα ότι έπρεπε να υποβληθούν ήδη με την προσφορά, ενώ και ο ίδιος ο όρος 2.2.8.2 προ της μνείας στην παρ. Β αυτού στα επιμέρους δικαιολογητικά κατακύρωσης, ήδη στην παρ. Α αυτού διακρίνει τα δικαιολογητικά που μνημονεύονται εκεί, ήτοι τα δικαιολογητικά κατακύρωσης και τον χρόνο υποβολής τους, από τον όλως αυτοτελώς υποδεικνυόμενο χρόνο υποβολής της προσφοράς. Επομένως, ουδόλως απαιτήθηκε οι προσφέροντες να υποβάλουν με την προσφορά τους οιοδήποτε δικαιολογητικό του όρου 2.2.8.2.Β και δη οιαδήποτε οριστική απόδειξη περί του κριτηρίου επιλογής 2.2.4, απόδειξη που αναφέρεται στον όρο 2.2.8.2.Β2 και συνεπώς, η μη υποβολή οιοδήποτε εξ αυτών ή ακόμη και η ελλιπής ή πλημμελής υποβολή του, ουδόλως δύνανται να οδηγήσουν σε αποκλεισμό προσφοράς, αφού η υποχρέωση προσκόμισης τους το πρώτον γεννάται και δη αποκλειστικά στο πρόσωπο του προσωρινού αναδόχου κατά τον χρόνο κλήσης

του τελευταίου, μετά την ανάδειξη του ως προσωρινού αναδόχου, προς προσκόμιση δικαιολογητικών κατακύρωσης. Εξάλλου (πρβλ. Απόφαση ΑΕΠΠ 98/2017), ουδόλως η αναθέτουσα αιτιάται ότι επί της ουσίας ελλείπει οιοδήποτε προσόν στο πρόσωπο του προσφεύγοντος και δη ότι τυχόν έχει ούτως ή άλλως αποδείξεις περί του ότι δεν είναι εγγεγραμμένος στο οικείο επιμελητήριο και άρα, ότι εξ αρχής κατά την προσφορά του δεν κατείχε το προσόν του όρου 2.2.4, παρά απέκλεισε αυτόν διότι δεν απέδειξε τούτο με την προσφορά του, δηλαδή αποκλειστικά προβάλλει εναντίον του μη πλήρωση αποδεικτικών απαιτήσεων, που όμως δεν υφίσταντο κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, δηλαδή μη (πρώρη) υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης σε σχέση με τον όρο 2.2.4 της διακήρυξης, ήδη με την προσφορά.

4. Επειδή, ο προσφεύγων υπέβαλε κατά τις ανωτέρω απαιτήσεις της διακήρυξης ΕΕΕΣ του με την προσφορά του, όπου μεταξύ άλλων απαντά θετικά («ΝΑΙ») στο ερώτημα περί του κριτηρίου επιλογής 2.2.4 κατά το Μέρος IV Ενότητα Α του ΕΕΕΣ του, όπου ερωτήθηκε αν είναι εγγεγραμμένος στα σχετικά εμπορικά και στα σχετικά επαγγελματικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος μέλος εγκατάστασης του, χωρίς εξάλλου να του ζητείται από το ΕΕΕΣ οιαδήποτε περαιτέρω υποχρεωτική πληροφορία περί προσδιορισμού συγκεκριμένου επιμελητηρίου ή δραστηριότητας εγγραφής, παρά μόνο να αναφέρει αν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, προκειμένου προφανώς να απαλλαγεί από την ύστερη υποχρέωση του να υποβάλει το οικείο δικαιολογητικό κατακύρωσης, πράγμα που συνιστά ευχέρεια του προς απαλλαγή από την αντίστοιχη υποχρέωση προσκόμισης του οικείου δικαιολογητικού, κατά τον όρο 2.2.8.2.Α της διακήρυξης (*«...Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα*

προεπιλογής. Η δήλωση για την πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων εμπεριέχεται στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης) του άρθρου 79 παρ. 4 ν. 4412/2016.....»). Επιπλέον, κατ' αυτεπάγγελτη έρευνα στα δημοσιευμένα στο ευρύ κοινό στοιχεία του ΓΕΜΗ ευρέθη ότι ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος καταρχήν στο Εμπορικό και Βιομηχανικό Επιμελητήριο ..... με αρ. ΓΕΜΗ ....., ενώ εξάλλου, η αναθέτουσα είχε σε κάθε περίπτωση αμφιβολίας της, την ανέλεγκτη ευχέρεια να ζητήσει προώρως από τον προσφεύγοντα και κάθε άλλο διαγωνιζόμενο, τις οικείες οριστικές αποδείξεις περί πλήρωσης του ως άνω κριτηρίου επιλογής ή κάθε κριτηρίου επιλογής ή μη συνδρομής λόγου αποκλεισμού, κατ' αρ. 79 παρ. 5 Ν. 4412/2016 («Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας.») και ακόμη και να αποκλείσει οικονομικό φορέα, σε περίπτωση μη υποβολής του ή απόδειξης μη πλήρωσης του κριτηρίου, όχι όμως να προβεί σε αποκλεισμό απλώς και μόνο διότι ο οικονομικός φορέας δεν υπέβαλε με την προσφορά του τα μη εξαρχής ζητούμενα κατ' αυτό το σημείο (και δυνάμενα να προσφερθούν μόνο κατόπιν ειδικής προς τούτο, κατ' αρ. 79 παρ. 5 Ν. 4412/2016, κλήση της αναθέτουσας). Τίποτε όμως σχετικό δεν έλαβε χώρα και δεν ζητήθηκε από τον προσφεύγοντα, παρά απεκλείσθη από την αναθέτουσα δια μόνης της μη οριστικής απόδειξης του όρου 2.2.4 της διακήρυξης, χωρίς η αναθέτουσα να ζητήσει καν, όπως είχε ευχέρεια, την προσκόμιση των οικείων δικαιολογητικών, τα οποία πάντως δεν απαιτούνταν να υποβληθούν υποχρεωτικά ήδη με την προσφορά. Άρα, παρανόμως απεκλείσθη ο προσφεύγων και η προσβαλλομένη είναι αντιστοίχως ακυρωτέα, χωρίς όμως τούτο να εμποδίζει την αναθέτουσα αρχή να ζητήσει τα οικεία δικαιολογητικά η ίδια, κατ' αρ. 79 παρ. 5 Ν. 4412/2016 και να εξετάσει αν πληρούν τους όρους της διακήρυξης (όχι όμως, άνευ κλήσης προς υποβολή τους, να συνάγει μη πλήρωση του οικείου κριτηρίου επιλογής), όπως εξάλλου ουδόλως προκαταλαμβάνεται η κρίση της αναθέτουσας κατά την αξιολόγηση δικαιολογητικών κατακύρωσης του ως άνω προσφεύγοντος, αν αναδειχθεί αυτός προσωρινός ανάδοχος, χρονικό στάδιο στο οποίο εξάλλου, κατά τις ως



άνω προβλέψεις της διακήρυξης, υποχρεούται ο οικονομικός φορέας να αποδείξει κατ' οριστικό τρόπο και κατά τις διατάξεις του όρου 2.2.8.2.B και 3.2 της διακήρυξης, την πλήρωση του κριτηρίου επιλογής 2.2.4, ως και κάθε άλλου κριτηρίου επιλογής και μη συνδρομής λόγου αποκλεισμού, εφόσον δε τότε είτε δεν υποβάλει το οικείο δικαιολογητικό είτε υποβάλει δικαιολογητικό που δεν αποδεικνύει την πλήρωση του κριτηρίου επιλογής ή αποδειχθεί ότι δεν πληροί το κριτήριο, θα είναι σε κάθε περίπτωση αποκλειστέος, σύμφωνα και με το άρθρο 103 Ν. 4412/2016.

5. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, πρέπει να γίνει δεκτή η Προδικαστική Προσφυγή. Να ακυρωθεί η προσβαλλομένη, καθ' ο μέρος απέκλεισε την προσφορά του προσφεύγοντος.

6. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί στον προσφεύγοντα το παράβολο ποσού 1.417,50 ευρώ.

#### **ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει τη με αρ. 371/2019 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος απέκλεισε την προσφορά του προσφεύγοντος.

Ορίζει την επιστροφή στον προσφεύγοντα του παραβόλου ποσού 1.417,50 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 18-12-2019 και εκδόθηκε στις 19-12-2019.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**  
**ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ ΜΙΧΑΗΛ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**  
**ΓΙΩΤΗ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ**