

**Η**  
**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**  
**7ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στις 13 Αυγούστου 2021 με την εξής σύνθεση: Χρυσάνθη Ζαράρη - Πρόεδρος, Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου – Εισηγήτρια και Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή, δυνάμει της από 19.07.2021 Απόφασης της Ολομέλειας Α.Ε.Π.Π, Μέλη.

Για να εξετάσει την, από 05.07.2021, Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1339/06.07.2021 της προσφεύγουσας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του ν.π.δ.δ. με την επωνυμία ..... (εφεξής αναθέτουσα αρχή), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Της παρεμβαίνουσας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την ανωτέρω Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει, όπως ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 602/17.06.2021 Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής - κατ' αποδοχή του υπ' αρ. 05/14.06.2021 Πρακτικού αποσφράγισης και ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης της Επιτροπής Διενέργειας του υπόψη Διαγωνισμού - η οποία εκδόθηκε στο πλαίσιο του δημόσιου ανοικτού ηλεκτρονικού επαναληπτικού Διαγωνισμού με τίτλο: «.....», προϋπολογισμού 138.363,75€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 13% (122.445,80 πλέον Φ.Π.Α. 13%), με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση τη χαμηλότερη τιμή (με αρ. πρωτ. .... Διακήρυξη, Συστημικός αριθμός Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ: .....).

Με την Παρέμβαση, η παρεμβαίνουσα ζητεί, όπως απορριφθεί καθολοκληρίαν η Προδικαστική Προσφυγή της προσφεύγουσας και όπως διατηρηθεί η ισχύς της προσβαλλόμενης πράξης, με την οποία έγινε αποδεκτή η Προσφορά της κατά το στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου.

### **Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα**

#### **Σκέφτηκε κατά τον Νόμο**

1. Επειδή, για την άσκηση της Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει προσκομιστεί, ελεγχθεί και δεσμευτεί το υπ' αριθμ. ..., ποσού εξακοσίων ευρώ 600,00€ αναλογούν Παράβολο υπέρ Ελληνικού Δημοσίου, σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 (Α' 147) και 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της ΑΕΠΠ» (Α' 64) (εφεξής Κανονισμός).

2. Επειδή, η προσφεύγουσα άσκησε την, από 05.07.2021, Προδικαστική Προσφυγή της, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 1339/06.07.2021, με χρήση του τυποποιημένου εντύπου της Α.Ε.Π.Π, όπως προβλέπεται από τα άρθρα 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 του Κανονισμού.

3. Επειδή, η ως άνω Προδικαστική Προσφυγή στρέφεται κατά πράξης που εκδόθηκε στο πλαίσιο δημόσιου, ανοικτού, ηλεκτρονικού Διαγωνισμού, συνολικού προϋπολογισμού 138.363,75€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 13% (122.445,80€ πλέον Φ.Π.Α. 13%) , ανώτερου του ορίου που θεσπίζεται στο άρθρο 345 του Ν. 4412/2016 για την καθ' ύλη αρμοδιότητα της Α.Ε.Π.Π, ενώ επιπλέον θεμελιώνεται και η κατά χρόνο αρμοδιότητά της, όπως απαιτείται από τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016,

τροποποιηθείσας της διάταξης, δυνάμει του άρθρου 43 παρ. 4 του Ν. 4487/2017 (Α' 116), δεδομένου ότι η αντίστοιχη διαγωνιστική διαδικασία εκκίνησε μετά τις 26.06.2017.

4. Επειδή, εμπρόθεσμα η προσφεύγουσα προσβάλλει την ως άνω πράξη, καθόσον η κατ' αυτής Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α) Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α) του Κανονισμού. Σημειώνεται ότι η προσβαλλόμενη, υπ' αριθμ. 602/17.06.2021 Απόφαση του Δ.Σ της αναθέτουσας αρχής, με Θέμα: *«Επικύρωση πρακτικού ελέγχου δικαιολογητικών κατακύρωσης προσωρινών αναδόχων και κατακύρωση σ' αυτούς του επαναληπτικού ανοικτού διαγωνισμού προμήθειας Ιατρικών Γαζών με CPV....., (α/α διακ. 15 Α, ΕΣΗΔΗΣ ..... ) του ....., δαπάνης 118.188,96 € για ένα έτος»*, αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο του επίμαχου Διαγωνισμού (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) στις 25.06.2021.

5. Επειδή, η προσφεύγουσα, που υπέβαλε την με αριθμό 177862 Προσφορά στον εν θέματι Διαγωνισμό, μεταξύ άλλων και ως προς τα επίμαχα Τμήματα 10: «ΓΑΖΑ ΑΠΟΡΡΟΦΗΤΙΚΗ ΜΗ ΑΚΤΙΝΟΣΚ. 10Χ10 cm ΔΙΠΛ. 8 PLY» και 11: «ΚΟΜΠΡΕΣΣΑ ΑΠΛΗ ΓΑΖΑΣ ΓΕΜΙΣΤΗ ΜΕ ΒΑΜΒΑΚΙ 10Χ20cm» του ένδικου Διαγωνισμού, θεμελιώνει άμεσο, ενεστώς και προσωπικό έννομο συμφέρον για την άσκηση της εξεταζόμενης Προδικαστικής Προσφυγής, με την οποία στρέφεται κατά του μοναδικού ανταγωνιστή της (προσωρινός μειοδότης). Το δε έννομο συμφέρον της για την άσκηση της ως άνω Προδικαστικής Προσφυγής, θεμελιώνεται, εν προκειμένω, στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτων στον υπόψη Διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς τους (ΕΑ 1216/2006, ΕΑ 512/2002, 517/2001 κλπ).

Πιο συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι υφίσταται δυσχερώς επανορθώσιμη βλάβη, σύμφωνα με το άρθρο 360 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, καθόσον με την υπ' αριθμ. 602/17.06.2021 Απόφαση της οικείας αναθέτουσας

αρχής, μη νομίμως έγινε δεκτή η Προσφορά του προσωρινού μειοδότη στα ανωτέρω Τμήματα του Διαγωνισμού, μολονότι δεν υπέβαλε το σύνολο των ζητούμενων δικαιολογητικών κατακύρωσης, ως έδει και πιο συγκεκριμένα, δεν απέδειξε ότι ήταν φορολογικά και ασφαλιστικά ενήμερος κατά τον χρόνο υποβολής της Προσφοράς του (βλ. άρ. 103 σε συνδυασμό με άρ. 104 του Ν. 4412/2016).

A) Καταρχάς, η προσφεύγουσα παραθέτει το ιστορικό της επίμαχης διαγωνιστικής διαδικασίας, τις διατάξεις του Ν. 4412/2016, καθώς και τους όρους της επίμαχης Διακήρυξης που εφαρμόζονται στην κρινόμενη υπόθεση. Ειδικότερα, αναφέρει ότι: «... Ήδη, με την υπ' αριθ. συν. 602/17-6-2021 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του ..... και κατ' αποδοχή σχετικής εισήγησης της Επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού, όπως αυτή διατυπώνεται στο υπ' αριθ. 5/14-6-2021 πρακτικό της, που αφορά στην αποσφράγιση και τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης προσωρινών αναδόχων, αποφασίστηκε α) η ανάδειξη της Εταιρίας μας ως προσωρινής αναδόχου για τα τμήματα υπό α/α 1 και 6 και β) **η ανάδειξη της εταιρίας «.....» ως προσωρινής αναδόχου για τα τμήματα υπό α/α 2, 3, 4, 5, 7, 8, 9, 10 και 11 της προμήθειας.**

Η ανωτέρω απόφαση της αναθέτουσας Αρχής, ωστόσο, είναι νομικά πλημμελής και πρέπει να ακυρωθεί, ως εκδοθείσα άνευ νομίμου αιτιολογίας και κατά παράβαση κατ' ουσίαν διάταξης νόμου, ή, πάντως, κατά πλάνη περί τα πράγματα, κατά το μέρος που κρίθηκε ότι βρέθηκαν πλήρη και σύμφωνα προς τους όρους της διακήρυξης τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της εταιρίας «.....», αποφασίσθηκε δε κατόπιν τούτου η οριστική κατακύρωση του αποτελέσματος του διαγωνισμού υπέρ αυτής για τα τμήματα υπό α/α 10 και 11 (ως προς τα οποία έχουμε και εμείς υποβάλει προσφορά), δεδομένου ότι, όπως αναλυτικότερα εκθέτουμε στη συνέχεια, δεν συμμορφώνονται προς τους όρους της διακήρυξης και τις διατάξεις του Ν. 4412/2016, και επομένως η εν λόγω εταιρία έπρεπε να αποκλειστεί από τον διαγωνισμό, ακολούθως δε, να αποφασισθεί η συνέχιση αυτού με την ανάδειξη της Εταιρίας μας ως οριστικού αναδόχου για τα συγκεκριμένα τμήματα της προμήθειας. [...]

**B. ΛΟΓΟΙ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ**

**Ι.α. Στο άρθρο 73 («Λόγοι αποκλεισμού») του Ν. 4412/2016 προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα ακόλουθα:** «...2. Αποκλείεται από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης οποιοσδήποτε οικονομικός φορέας, εάν η αναθέτουσα αρχή:

α) γνωρίζει ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή/και β) μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Αν ο οικονομικός φορέας είναι Έλληνας πολίτης ή έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα, οι υποχρεώσεις του που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης καλύπτουν τόσο την κύρια όσο και την επικουρική ασφάλιση.

Η παρούσα παράγραφος παύει να εφαρμόζεται όταν ο οικονομικός φορέας εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του είτε καταβάλλοντας τους φόρους ή τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης που οφείλει, συμπεριλαμβανομένων, κατά περίπτωση, των δεδουλευμένων τόκων ή των προστίμων είτε υπαγόμενος σε δεσμευτικό διακανονισμό για την καταβολή τους...».

**Επίσης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 79 του Ν. 4412/2016,**

«1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α'75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν,...

Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. Το ΕΕΕΣ προσδιορίζει τη δημόσια αρχή ή το τρίτο μέρος που είναι υπεύθυνο για την έκδοση των σχετικών δικαιολογητικών και περιλαμβάνει επίσημη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση, εφόσον του ζητηθεί και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά....

2. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση του ν. 1599/1986 (Α'75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις:

α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν,....».

Επίσης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 80 [Αποδεικτικά μέσα (άρθρο 60 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)],

«1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν τα πιστοποιητικά, τις βεβαιώσεις και τα λοιπά αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 4 και 5 και στο Παράρτημα ΧΙΙ του Προσαρτήματος Α', ως απόδειξη μη ύπαρξης λόγων αποκλεισμού, όπως αναφέρονται στα άρθρα 73 και 74 και της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα άρθρα 75 και 76...

2. Οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ως επαρκή απόδειξη του ότι ο οικονομικός φορέας δεν εμπίπτει σε καμία από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στο άρθρο 73: α)... β) για τις παραγράφους 2 και 4 περίπτωση β' του άρθρου 73, πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας...».

**Περαιτέρω, στο άρθρο 103 του Ν. 4412/2016, όπως ίσχυε κατά το χρόνο προκήρυξης του διαγωνισμού, μετά την τροποποίησή του με το άρθρο 43 του Ν. 4605/2019, ορίζονται μεταξύ άλλων τα ακόλουθα:**

«Πέραν των οριζόμενων στις παραγράφους 3 και 4 του άρθρου 79 και στο άρθρο 93, ισχύουν και τα ακόλουθα:

1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας εντός 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 τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78...

2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου 1 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...

3. ... 4. Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλει 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...

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 παράγραφο 1 και τα άρθρα 75, 76 και 77, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, 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...».

**Τέλος, σύμφωνα με το άρθρο 104 του Ν. 4412/2016,**

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

**Από τις αναφερόμενες πιο πάνω διατάξεις, όπως ίσχυαν κατά το χρόνο προκήρυξης του διαγωνισμού, συνάγεται ότι ανήκει στη σφαίρα ευθύνης του προσωρινού αναδόχου και ανάγεται στο δικό του αποκλειστικά καθήκον επιμελείας η συγκέντρωση των απαιτούμενων αποδεικτικών στοιχείων για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής των άρθρων 75 έως 78 του Ν. 4412/2016. Εξάλλου, οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής πρέπει να συντρέχουν τόσο κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς, όσο και κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου αλλά και κατά τον χρόνο της σύναψης της σύμβασης (πρβλ. ΑΕΠΠ 639/2020 σκ. 9, 10). Άλλωστε, για το λόγο ακριβώς αυτό, όσα δηλώνονται μέσω του προβλεπόμενου μέσου προκαταρκτικής απόδειξης (ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ) πρέπει να αποδεικνύονται ακολούθως με τα κατάλληλα δικαιολογητικά, τα οποία, ενόψει του σκοπού της ρύθμισης, πρέπει να καλύπτουν και το χρόνο υποβολής της προσφοράς.**



γ. Με τη διακήρυξη του παρόντος διαγωνισμού προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: «... Έχοντας υπόψη τις διατάξεις, όπως αυτές έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν:

**16. Του Ν.4412/2016 (ΦΕΚ 147/Α/8-8-16) «Δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών σύμφωνα με τις οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ» όπως τροποποιήθηκε με τις διατάξεις του Ν.4600/2019 (ΦΕΚ 43/Α/9-3-2019) «Εκσυγχρονισμός και Αναμόρφωση Θεσμικού Πλαισίου Ιδιωτικών Κλινικών, Σύσταση Εθνικού Οργανισμού Δημόσιας Υγείας, Σύσταση Εθνικού Ινστιτούτου Νεοπλασιών και λοιπές διατάξεις» και τις διατάξεις του Ν.4605/2019 (ΦΕΚ 52/Α/1-4-2019) «Εναρμόνιση της ελληνικής νομοθεσίας με την Οδηγία (ΕΕ) 2016/943 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 8ης Ιουνίου 2016 σχετικά με την προστασία της τεχνογνωσίας και των επιχειρηματικών πληροφοριών που δεν έχουν αποκαλυφθεί (εμπορικό απόρρητο) από την παράνομη απόκτηση, χρήση και αποκάλυψή τους (EEL 157 της 15.6.2016) - Μέτρα για την επιτάχυνση του έργου του**  
**ΠΡΟΚΗΡΥΣΣΟΥΜΕ**

1. Ηλεκτρονικό ανοικτό μειοδοτικό επαναληπτικό διαγωνισμό σε ευρώ ελεύθερο είδος, για την προμήθεια ιατρικών γαζών όπως αναφέρεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α' της παρούσας και αποτελεί αναπόσπαστο μέρος αυτής....

13. Κάθε θέμα που δεν αναφέρεται στη Διακήρυξη αυτή ρυθμίζεται από τις διατάξεις περί προμηθειών δημοσίου, όπως αυτές ισχύουν κατά την ημερομηνία δημοσίευσης της παρούσης...

**... 3. ΠΡΟΣΚΛΗΣΗ ΓΙΑ ΥΠΟΒΟΛΗ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ - ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗ - ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗ (άρθρο 103 του Ν. 4412/16)**

3.1. Μετά την ολοκλήρωση της οικονομικής αξιολόγησης των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως μέσω ΕΣΗΔΗΣ τους προσφέροντες, στους οποίους πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινούς αναδόχους»), να υποβάλουν **ΜΟΝΟ ηλεκτρονικά εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών, τα εξής δικαιολογητικά: [...]**

Με βάση και όσα πιο πάνω έχουμε επισημάνει, ενόψει του πιο πάνω όρου αλλά και της ρητής παραπομπής της διακήρυξης στις διατάξεις του Ν. 4412/2016 για

όσα θέματα δεν ρυθμίζονται απ' αυτήν, είναι προφανές ότι τα δικαιολογητικά (πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας) που οφείλει να προσκομίσει ο προσωρινός ανάδοχος προς απόδειξη της ανυπαρξίας λόγω αποκλεισμού σχετιζόμενων με την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης, πρέπει να καλύπτουν τόσο το χρόνο της σχετικής πρόσκλησης της αναθέτουσας Αρχής όσο και το χρόνο υποβολής της προσφοράς.

δ. Αξίζει επίσης να σημειώσουμε, σε άμεση συνάφεια προς όσα αναφέρθηκαν πιο πάνω, ότι, προς την ορθή ενημέρωση όλων των εμπλεκόμενων πλευρών στις διαγωνιστικές διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων (αναθετουσών αρχών, οικονομικών φορέων κλπ.) η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ με το με αρ. πρωτοκόλλου 2210/19-04-2019 έγγραφο της με Θέμα: «Διευκρινίσεις ως προς τον χρόνο έκδοσης και ισχύος των δικαιολογητικών που προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο (δικαιολογητικών κατακύρωσης), κατόπιν δημοσίευσης του ν. 4605/ 2019»

(<https://diavgeia.gov.gr/doc/66%CE%93%CE%A0%CE%9F%CE%9E%CE%A4%CE%92%CE%969%CE%9A?inline=true>), έχει επισημάνει τα εξής:

«64. Σημειώνεται ότι, σε όλες ης προηγούμενες περιπτώσεις (B1, B2, B3) εξακολουθούν να ισχύουν οι διατάξεις του άρθρου 104 παρ. 1 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με τις οποίες τα δικαιολογητικά κατακύρωσης πρέπει να καταλαμβάνουν και τον χρόνο της υποβολής της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς.

Στο πλαίσιο αυτό: τα πιστοποιητικά ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας δεν καλύπτουν το προγενέστερο της έκδοσής τους χρονικό διάστημα. Λόγω του σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος αυτών των πιστοποιητικών που εκδίδονται από τους ημεδαπούς φορείς, οι οικονομικοί Φορείς πρέπει να μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 παρ. 1 του ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι».

B) Εν συνεχεία, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι: «Από τις αναφερόμενες πιο πάνω διατάξεις της διακήρυξης και του Ν. 4412/2016, από τις διατάξεις του

οποίου διέπεται η παρούσα διαδικασία ανάθεσης, προκύπτει με σαφήνεια ότι ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να υποβάλει κατάλληλα πιστοποιητικά, από τα οποία να αποδεικνύεται ότι ήταν φορολογικά και ασφαλιστικά ενήμερος τόσο κατά το χρόνο υποβολής της προφοράς του, όσο κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. και επομένως ότι πληρούσε τις προϋποθέσεις συμμετοχής κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς.

Εξάλλου, από την απαίτηση τόσο του νόμου, όσο και της διακήρυξης για την προσκόμιση των λοιπών δικαιολογητικών που αφορούν την παρ. 2 του άρθρου 73, ήτοι και της φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας, εφόσον είναι σε ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους, ουδεμία ασάφεια προκαλείται σχετικά με τα δικαιολογητικά που πρέπει να υποβληθούν διότι η σχετική διάταξη αξιώνει να αποδεικνύουν εγκαίρως ότι ο οικονομικός φορέας ήταν φορολογικά και ασφαλιστικά ενήμερος κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του και εξακολουθεί να παραμένει ενήμερος και κατά το στάδιο της κατακύρωσης. Επομένως, το εάν το πιστοποιητικό φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας των διαγωνιζομένων, από το οποίο αποδεικνύεται ότι ήταν ενήμεροι και κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς, ίσχυε κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ερευνάται υπό το πρίσμα του εάν μπορούσε να αποδείξει εγκύρως τη συνδρομή της πιο πάνω προϋπόθεση κατά την υποβολή της προσφοράς.

Εξάλλου, σε συνέχεια των ανωτέρω, πέραν του ότι δεν παρέχεται στον εν λόγω οικονομικό φορέα η δυνατότητα να θεραπεύσει ελλείψεις των δικαιολογητικών κατακύρωσης με την εκ των υστέρων προσκόμιση μη υποβληθέντων στοιχείων (βλ. ενδεικτ. ΔΕφΠειρ 193/2019, σκ. 8 και 11), η συγκεκριμένη πλημμέλεια της προσφοράς δεν μπορεί να αναπληρωθεί ούτε με τη χρήση της δυνατότητας κλήσης του συμμετέχοντος εκ μέρους της αναθέτουσας Αρχής προς παροχή διευκρινιστικών στοιχείων, δοθέντος ότι ενόψει και της αρχής της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της αρχής της τυπικότητας των δημοσίων διαγωνισμών, τούτο θα ήταν αντίθετο με τις διατάξεις του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016, οι οποίες τυγχάνουν εφαρμογής μόνο στις περιπτώσεις επουσιωδών πλημμελειών και προδήλων εκ παραδρομής σφαλμάτων και ουχί

στις περιπτώσεις που οδηγούν, ως εν προκειμένω, σε αντικατάσταση εγγράφου και εντέλει σε ανεπίτρεπτη τροποποίηση της προσφοράς (ΣτΕ 2454/09, ΕΑ ΣτΕ 457, 364/09, 738/09, 180/09, 567/08, 3075/08, 307/07, ΔΕφΑΘ 271/2011).

2.α. Στην προκειμένη περίπτωση, εξετάζοντας τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της επιχείρησης «.....», διαπιστώσαμε ότι αυτά εμφανίζουν σοβαρές αποκλίσεις από το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, με συνέπεια να καθίσταται εσφαλμένη και μη νόμιμη η ανάδειξή της ως οριστικής αναδόχου για τα τμήματα υπό α/α 10 και 11 του προκειμένου διαγωνισμού (ως προς τα οποία έχει υποβάλει προσφορά και η Εταιρία μας) και να συντρέχουν βάσιμοι λόγοι αποκλεισμού της από την διαγωνιστική διαδικασία και για την μη υπογραφή σύμβασης μ' αυτήν, όπως αμέσως πιο κάτω εκθέτουμε.

β. Ειδικότερα, όπως προκύπτει από τους ανωτέρω όρους της διακήρυξης, ο προσωρινός ανάδοχος έχει την υποχρέωση να αποδείξει με την κατάθεση των απαραίτητων προς τούτο δικαιολογητικών εγγράφων, τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 73 του Ν. 4412/2016, τόσο κατά τον χρόνο της εκ μέρους του υποβολής προσφοράς, όσο και κατά τον χρόνο κατάθεσης των δικαιολογητικών κατακύρωσης προσωρινού αναδόχου.

Μεταξύ των συγκεκριμένων λόγων (μη) αποκλεισμού, συγκαταλέγεται και η απόδειξη τήρησης των υποχρεώσεων που σχετίζονται με την καταβολή φόρων και εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Προς απόδειξη του εν λόγω κριτηρίου, θεσπίστηκε η υποχρέωση προσκόμισης πιστοποιητικών φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας από τους αρμόδιους φορείς, στους οποίους υπάγεται ο εκάστοτε υποψήφιος ανάδοχος, ενώ σε περίπτωση αδυναμίας έκδοσης τούτων, ορίστηκε ότι θα πρέπει αυτό να βεβαιώνεται με επίσημη δήλωση εκ μέρους των αρμοδίων αρχών.

Παρά ταύτα, από την επισκόπηση του φακέλου των δικαιολογητικών κατακύρωσης της εταιρίας «.....», προκύπτει ότι, προς απόδειξη της εκ μέρους της συμμόρφωσης προς τις ανωτέρω διατάξεις της διακήρυξης, η εν λόγω εταιρία κατέθεσε το υπ' αριθ. πρωτ. .... **αποδεικτικό φορολογικής ενημερότητας, καθώς και το υπ' αριθ. πρωτοκ. .... αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας του Ε.Φ.Κ.Α. (Ν. 4611/ 2019), αποδεικνύοντας**

την μη ύπαρξη ληξιπρόθεσμων φορολογικών και ασφαλιστικών οφειλών, **αποκλειστικά και μόνον κατά τον χρόνο της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου.** Αντιθέτως, η εν λόγω εταιρία παρέλειψε να προσκομίσει, σύμφωνα με τα ανωτέρω, αποδεικτικά φορολογικής και ασφαλιστικής της ενημερότητας, από τα οποία να προκύπτει ότι, και κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της είχε εκπληρώσει τις φορολογικές και ασφαλιστικές της υποχρεώσεις. Κατά το μέρος, συνεπώς, που ο εν λόγω οικονομικός φορέας παρέλειψε να προσκομίσει πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας, τα οποία να καλύπτουν και την ημερομηνία κατάθεσης της προσφοράς του, καθίσταται πρόδηλο ότι πλημμελώς και κατά παράβαση των οικείων διατάξεων της διακήρυξης και του νόμου, απεφάνθη η αναθέτουσα Αρχή υπέρ της πληρότητας των δικαιολογητικών κατακύρωσης που προσκόμισε αυτός, προβαίνοντας ακολούθως στην ανάδειξή του ως οριστικού αναδόχου για τα τμήματα υπό α/α 10 και 11 του προκείμενου διαγωνισμού.

Δ. Σύμφωνα λοιπόν με όσα προαναφέρθηκαν, η εταιρία «.....» δεν προσκόμισε το σύνολο των προβλεπόμενων από τη διακήρυξη και τον νόμο δικαιολογητικών κατακύρωσης για την ανάδειξή της ως οριστικής αναδόχου. Ως εκ τούτου, δεν απέδειξε την εκ μέρους της πλήρωση του συνόλου των θεσπισθέντων, επί ποινή αποκλεισμού, ουσιωδών όρων και κριτηρίων της διακήρυξης και του νόμου και για το λόγο αυτό η αναθέτουσα αρχή έσφαλε, κατά το μέρος που έκρινε με την προσβαλλόμενη απόφαση, ότι δεν υπήρχαν ελλείψεις στα προσκομισθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης και αποφάσισε την ανάδειξή της ως οριστικής αναδόχου. [...]».

6. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του ΠΔ 39/2017, η ασκηθείσα Παρέμβαση κατατέθηκε εμπρόθεσμα (16.07.2021), ήτοι, δέκα (10) ημέρες μετά την κοινοποίηση της Προδικαστικής Προσφυγής στις 06.07.2021 στους λοιπούς προσφέροντες, σκοπεύει δε στην απόρριψη της εν λόγω Προσφυγής, καθόσον η παρεμβαίνουσα (προσωρινός μειοδότης - μεταξύ άλλων - και για τα επίμαχα Τμήματα 10 και 11 του ένδικου

Διαγωνισμού), προδήλως ευνοείται από τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης Απόφασης, με την οποία έγινε δεκτή η Προσφορά της κατά το στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Ως εκ τούτου, ασκείται παραδεκτώς και πρέπει να εξετασθεί περαιτέρω, κατ' ουσίαν από την Αρχή.

7. Επειδή, στο άρθρο 18 «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων» (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), παράγραφος 1 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης [...]».

8. Επειδή, στο άρθρο 53 («Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης») παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016, ορίζεται ότι: «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης [...] περιέχουν ιδίως: [...] ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων [...] ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς [...] ιη) όλους τους ειδικούς και γενικούς όρους για την εκτέλεση της σύμβασης, ιδίως δε την υποχρέωση της παρ. 2 του άρθρου 18 [...]».

9. Επειδή, στο άρθρο 73 («Λόγοι αποκλεισμού») παρ. 2 περ. α) του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «2. Αποκλείεται από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης οποιοσδήποτε οικονομικός φορέας, εάν η αναθέτουσα αρχή: α) γνωρίζει ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής

ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή/και β) μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Αν ο οικονομικός φορέας είναι Έλληνας πολίτης ή έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα, οι υποχρεώσεις του που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης καλύπτουν τόσο την κύρια όσο και την επικουρική ασφάλιση. Η παρούσα παράγραφος παύει να εφαρμόζεται, όταν ο οικονομικός φορέας εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του, είτε καταβάλλοντας τους φόρους ή τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης που οφείλει, συμπεριλαμβανομένων, κατά περίπτωση, των δεδουλευμένων τόκων ή των προστίμων είτε υπαγόμενος σε δεσμευτικό διακανονισμό για την καταβολή τους [...].».

10. Επειδή, στο άρθρο 103 «Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών» του Ν. 4412/2016, ως ίσχυε (βλ. άρθρο 43 του Ν. 4605/2019, για τον οποίο ορίστηκε η 1η Απριλίου 2019, ως χρόνος έναρξης ισχύος του), κατά τον χρόνο δημοσίευσης της επίμαχης Διακήρυξης (05.06.2020), ορίζεται ότι: «Πέραν των οριζόμενων στις παραγράφους 3 και 4 του άρθρου 79 και στο άρθρο 93, ισχύουν και τα ακόλουθα: 1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας εντός 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 τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή σε σφραγισμένο φάκελο, ο οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης.

2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου 1 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. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και στις περιπτώσεις 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 παράγραφος 5 εδάφιο α', 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 ψευδή ή ανακριβή, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται.

4. Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλει 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 παράγραφο 1 και τα άρθρα 75, 76 και 77, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, 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 πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και το άρθρο 75 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 κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2, και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας κατά τις παραγράφους 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, κατά τα οριζόμενα στα έγγραφα της σύμβασης και στις διατάξεις του παρόντος.».

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

12. Επειδή, στο άρθρο 3 («Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου») της επίμαχης Διακήρυξης (σελ. 18-19), ορίζεται ότι: «3. ΠΡΟΣΚΛΗΣΗ ΓΙΑ ΥΠΟΒΟΛΗ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ – ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗ – ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗ (άρθρο 103 του Ν.4412/16) 3.1. Μετά την ολοκλήρωση της οικονομικής αξιολόγησης των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως μέσω ΕΣΗΔΗΣ τους προσφέροντες, στους οποίους πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινούς αναδόχους»), να υποβάλουν ΜΟΝΟ ηλεκτρονικά εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών, τα εξής δικαιολογητικά: [...]

Διευκρίνιση: Εάν κάποιο από τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα δεν εκδίδεται από κάποιο κράτος-μέλος ή χώρα, 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 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 κάποιο ή κάποια από τα ανωτέρω αποδεικτικά έγγραφα μέσα ή ότι τα έγγραφα αυτά δεν καλύπτουν όλες τις απαιτούμενες περιπτώσεις.

**3.2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, παρέχεται προθεσμία στον προσωρινό ανάδοχο να τα προσκομίσει ή να τα συμπληρώσει εντός**

**πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να παρατείνει την ως άνω προθεσμία, εφόσον αιτιολογείται αυτό επαρκώς και κατ' ανώτατο όριο για δεκαπέντε (15) επιπλέον ημέρες.**

3.3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών είτε διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, είναι ψευδή ή ανακριβή, ή ότι δεν υπεβλήθησαν στον προκαθορισμένο χρόνο τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα αυτών, ή εκ των προσκομιζόμενων δικαιολογητικών δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, ο προσωρινός ανάδοχος κηρύσσεται έκπτωτος και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104 του Ν.4412/16, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως έχουν οριστεί στη διακήρυξη, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες είτε δεν υπέβαλε το σύνολο των απαιτούμενων δικαιολογητικών ή τα υποβληθέντα δεν καλύπτουν τις απαιτήσεις της διακήρυξης η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται.

3.4. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για την κήρυξη του προσωρινού αναδόχου ως εκπτώτου είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας είτε κατακύρωσης της σύμβασης. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών, επικυρώνονται με την κατακυρωτική απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής. Κατά της κατακυρωτικής απόφασης χωρεί προδικαστική προσφυγή σύμφωνα με το άρθρο 360 του Ν.4412/16.».

13. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, ΣΤΕ 53/2011,

ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003 κλπ), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά अपαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. 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 (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.10.2001, Υπόθεση C19/00 Siac Construction Ltd, σκέψεις 34 και 44· ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54).

14. Επειδή, η αρχή της διαφάνειας, προϋποθέτει ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως, πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στη Διακήρυξη του Διαγωνισμού ή στη Συγγραφή Υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός έλεγχος του εάν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.06.2002, Υπόθεση C-92/00, Stadt Wien, σκέψη 45· ΔΕΕ, Απόφαση της 12.12.2002, Υπόθεση C-470/99, Universale-Bau, σκέψη 91· ΔΕΕ, Απόφαση της 29.04.2005, Υπόθεση C-496/1999, CAS Succhi di Frutta SpA, σκέψη 111 κλπ).

15. Επειδή, την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων διέπει η αρχή του υγιούς και ανόθευτου ανταγωνισμού, ο οποίος και μόνον αυτός, διασφαλίζει την προστασία των συμφερόντων της αναθέτουσας αρχής, επιτρέποντας τη προμήθεια αγαθών, υπηρεσιών και έργων με τους βέλτιστους ποιοτικά και

οικονομικά όρους. Η εν λόγω θεμελιώδης αρχή ισχύει, τόσο στο επίπεδο της αναθέτουσας αρχής, όσο και μεταξύ των συμμετεχόντων (σε δημόσιο διαγωνισμό) οικονομικών φορέων (ΔΕΕ, Αποφάσεις της 27.11.2001, Υποθέσεις C-285/99 και C-286/99, Impresa Lombardini SPA και Mantovani, σκέψη 76 • ΔΕΕ Απόφαση της 14.02.2008, Υπόθεση C-450/06, Varec SA κατά État belge, σκέψη 35 • ΔΕΕ Απόφαση της 21.02.2008, Υπόθεση C-412/04, Επιτροπή κατά Ιταλίας, σκέψη 2 • ΔΕΕ Απόφαση της 19.05.2009, Υπόθεση C-538/07 Assitur Srl, σκέψεις 25 και 26 • ΔΕΕ, Απόφαση της 19.04.2012, Υπόθεση C-549/10, Tomra Systems ASA, Tomra Europe AS κλπ κατά Ευρωπαϊκής Επιτροπής, σκέψεις 17 και επόμ.).

16. Επειδή, ο όλος μηχανισμός υποβολής και ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, δηλαδή της διαφανούς και αυστηρής διαδικασίας του Διαγωνισμού, κατά την οποία η νομιμότητα συμμετοχής προϋποθέτει την εκπλήρωση τυπικών προϋποθέσεων. Άλλωστε οι απαραίτητες ικανότητες των υποψηφίων αποδεικνύονται με την προσκόμιση δικαιολογητικών που ορίζονται από την εκάστοτε αναθέτουσα αρχή.

17. Επειδή, σύμφωνα με τις αρχές της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν την διαδικασία σύναψης των δημοσίων συμβάσεων, κατά το πνεύμα, τόσο της ενωσιακής, όσο και της εθνικής νομοθεσίας, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα αξιούμενα από τη Διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία (πρβλ. ΣτΕ 5022/2012), προκειμένου να συμμετάσχει νομίμως στον Διαγωνισμό. Η παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των Αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (Ολομ. ΣτΕ 2137/1993). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες Προσφορές τους

(ΕλΣυν 1949/2009 Τμήμα VI, ΕλΣυν Πράξη 115/2008 Τμήμα VI, ΕλΣυν Πράξη 10/2008 Τμήμα VI, ΕλΣυν Πράξη 22/2005 Τμήμα VI). Ομοίως, η υποχρέωση διαφάνειας έχει, μεταξύ άλλων, ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ. ΔΕΕ, Απόφαση της 16.04.2015, Υπόθεση C278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL, σκέψη 25 και ΔΕΕ, Απόφαση της 29.03.2012, Υπόθεση C-599/10, SAG ELV Slovenko a.s. κλπ, σκέψη 25 και περαιτέρω παραπομπές σε νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους, στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ. ΔΕΕ, Απόφαση της 16.04.2015, Υπόθεση C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL, σκέψη 27).

18. Επειδή, δεν είναι νόμιμη η διόρθωση της προσφοράς, όταν έχει ως συνέπεια τη μεταγενέστερη αντικατάσταση/προσκόμιση το πρώτον ουσιώδους εγγράφου, κατά τρόπο ώστε να αίρεται το απαράδεκτο της προσφοράς της αιτούσης (βλ., μεταξύ πολλών, ΕΑ ΣτΕ 117/2019).

19. Επειδή, το ΔΕΕ έχει ερμηνεύσει την έννοια «του ευλόγως ενημερωμένου και κανονικά επιμελούς συμμετέχοντα» ως εξής. Ειδικότερα, αναφορικά με την κρίση περί της ασάφειας ή μη όρου Διακήρυξης, το Δικαστήριο της ΕΕ έχει κρίνει ότι: «Στη σκέψη 42 της αποφάσεως SIAC Construction (C-19/00, EU:C:2001:553), το Δικαστήριο έκρινε ότι τα κριτήρια αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται, στη συγγραφή υποχρεώσεων ή στην προκήρυξη του διαγωνισμού, κατά τρόπο που να επιτρέπει σε όλους τους διαγωνιζόμενους οι οποίοι είναι ευλόγως ενημερωμένοι και επιδεικνύουν τη συνήθη επιμέλεια να τα ερμηνεύουν κατά τον ίδιο τρόπο. Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι εναπόκειται στο αιτούν δικαστήριο να ελέγξει αν ο ενδιαφερόμενος διαγωνιζόμενος αδυνατούσε όντως να κατανοήσει τα επίμαχα κριτήρια αναθέσεως ή αν πρέπει να θεωρηθεί ότι είχε τη δυνατότητα να τα κατανοήσει βάσει του κριτηρίου του ευλόγως ενημερωμένου διαγωνιζόμενου που επιδεικνύει τη συνήθη επιμέλεια.» (βλ. Απόφαση ΔΕΕ της 12ης Μαρτίου

2015, C-538/13 (eVigiloLtd) σκέψεις 54-55, πρβλ. Προτάσεις της Γενικής Εισαγγελέως, Eleanor Sharpston της 2ης Σεπτεμβρίου 2018, Υπόθεση C375/17 (StanleyInt. BettingLtd) σκέψη 71).

20. Επειδή, αιτιολογία είναι, γενικά, η αναφορά των κανόνων δικαίου που ρυθμίζουν την έκδοση της διοικητικής πράξης και την ερμηνεία τους, η διαπίστωση ότι συντρέχουν οι πραγματικές και νομικές καταστάσεις ενόψει των οποίων επιβάλλεται ή επιτρέπεται η έκδοση της πράξης κατ' εφαρμογή των κανόνων αυτών, η διαπίστωση της συνδρομής και η εκτίμηση των σχετικών πραγματικών περιστατικών, καθώς και των σκέψεων του διοικητικού οργάνου που οδήγησαν στην έκδοση ή την άρνηση της έκδοσης της διοικητικής πράξης (βλ. σχετικά <https://www.prevedourou.gr>). Σύμφωνα με το άρθρο 17 παρ. 2 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, το οποίο συμπυκνώνει στη διατύπωσή του την προϋπάρχουσα, μακρά νομολογιακή παράδοση σχετικά με το ζήτημα, η αιτιολογία πρέπει να είναι σαφής, ειδική και επαρκής και να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου. Η αιτιολογία είναι σαφής όταν καταγράφονται με διαυγή τρόπο οι σκέψεις του διοικητικού οργάνου, με τη χρήση των κατάλληλων διατυπώσεων επί τη βάσει των κανόνων της νεοελληνικής γλώσσας σε επίπεδο γραμματικής και συντακτικού (λεκτική λειτουργία). Στη διοικητική πράξη πρέπει να γίνεται μνεία συγκεκριμένων στοιχείων που στηρίζουν το συμπέρασμά της (ορισμένος χαρακτήρα της αιτιολογίας, ΣτΕ 3692/2001, 4223/2000). Δεν πρέπει να περιορίζεται στην επανάληψη στερεότυπων εκφράσεων που προέρχονται από τον νόμο που διέπει την υπόθεση (ΣτΕ 2584/2001) ούτε να στηρίζεται σε αντιφατικά στοιχεία (ΣτΕ 941/1989, Ολ 3158/1976). Η αιτιολογία είναι ειδική όταν δεν είναι γενική και αόριστη, όταν, δηλαδή, όλα τα στοιχεία της αναφέρονται στη συγκεκριμένη περίπτωση που ρυθμίζεται με την πράξη. Πρόσθετα ποιοτικά χαρακτηριστικά της ειδικότητας σε σχέση με τη σαφήνεια εντοπίζονται όταν ανακύπτει η ανάγκη να διατυπώσει το διοικητικό όργανο πρόσθετες σκέψεις. Επομένως, στοιχεία της αιτιολογίας αποτελούν το νόμιμο έρεισμα της πράξης, δηλαδή, η αναφορά των απρόσωπων κανόνων δικαίου που προβλέπουν την έκδοσή της, η τυχόν ερμηνεία τους, οι νόμιμες

προϋποθέσεις που έχουν διαπιστωθεί, η ουσιαστική εκτίμηση των πραγματικών καταστάσεων, ο τυχόν απαιτούμενος νομικός χαρακτηρισμός τους καθώς και τα κριτήρια και οι σκέψεις του διοικητικού οργάνου σχετικά με την άσκηση της διακριτικής ευχέρειας. Μόνο στην περίπτωση διαπίστωσης έλλειψης των ως άνω στοιχείων, η προσβαλλόμενη απόφαση θα ήταν αναιτιολόγητη ή δεν θα είχε νόμιμη αιτιολογία (βλ. Ε. ΣΠΗΛΙΩΤΟΠΟΥΛΟ, «Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου», Τόμος 2, 13η έκδ., ΝΟΜΙΚΗ ΒΙΒΛΙΟΘΗΚΗ, αριθμ. 516-518). Πράξη, δε, που δεν έχει εξετάσει ουσιώδη ισχυρισμό που υποβλήθηκε είναι ανεπαρκώς αιτιολογημένη (ΣτΕ 2418/1976, 1061/1981). Σε κάθε περίπτωση, με την αιτιολογία η Διοίκηση αποδεικνύει ότι είναι αμερόληπτη και χρηστή και ότι τηρεί την αρχή της νομιμότητας (Α. Τάχος, «Ερμηνεία Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας», Εκδόσεις Σάκκουλα), ενώ παράλληλα παρέχεται στους μεν ενδιαφερομένους η δυνατότητα να ασκήσουν τα δικαιώματά τους, στον δε δικαστή να ασκήσει τον δικαστικό έλεγχο, συμβάλλοντας στη διασφάλιση αποτελεσματικής δικαστικής προστασίας (βλ. Απόφαση της 20ής Σεπτεμβρίου 2011, Ευρωπαϊκή Δυναμική κατά ΕΤΕπ, T-461/08, EU:T:2011:494, σκέψη 122, και Αποφάσεις της 25ης Φεβρουαρίου 2003, Strabag Benelux κατά Συμβουλίου, T-183/00, EU:T:2003:36, σκέψη 55, της 24ης Απριλίου 2013, Ευρωπαϊκή Δυναμική κατά Επιτροπής, T-32/08, μη δημοσιευθείσα, EU:T:2013:213, σκέψη 37 και της 28ης Ιουνίου 2016, AF Steelcase κατά EUIPO, T-652/14, μη δημοσιευθείσα, EU:T:2016:370, σκέψη 43).

21. Επειδή, στην ασηθείσα Παρέμβασή της, η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει τα εξής: «... 1.5. *Εν συνεχεία, την 27.05.2021 μας κάλεσε η Αναθέτουσα Αρχή μέσω ΕΣΗΔΗΣ να υποβάλουμε εντός προθεσμίας 10 ημέρων τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, τα οποία και υποβάλαμε εμπροθέσμως και προσηκόντως στο σύνολό τους την 03.06.2021.*

1.6. *Κατόπιν τούτου, εξεδόθη η υπ' αριθ. 602/17-6-2021 απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής η οποία, επικυρώνοντας το υπ' αρ. 5/14.06.2021 πρακτικό αποσφράγισης και ελέγχου δικαιολογητικών κατακύρωσης, ενέκρινε τα*



δικαιολογητικά κατακύρωσης αμφότερων των προσωρινών αναδόχων και μας κατακύρωσε τα ανωτέρω είδη.

1.7. Κατά της απόφασης αυτής η προσφεύγουσα άσκησε την υπό εξέταση προσφυγή, με την οποία προβάλλει λόγους κατά το μέρος που αφορά την ανάδειξη της εταιρίας μας ως προσωρινής αναδόχου για τα είδη με α/α 10 και 11.

## **2. ΑΝΤΙΚΡΟΥΣΗ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ**

Η προσφυγή αυτή θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμη και ως στερούμενη αντικειμένου για τους ακόλουθους λόγους:

2.1. Ως προς τον ισχυρισμό περί μη υποβολής, στη διαδικασία προσκόμισης των δικαιολογητικών κατακύρωσης, των απαραίτητων δικαιολογητικών για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού του άρ. 73 του Ν. 4412/2016 και συγκεκριμένα περί μη προσκόμισης ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας που να αποδεικνύουν την εκπλήρωση των σχετικών υποχρεώσεων εκ μέρους της εταιρίας μας κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς, θα πρέπει να αναφερθούν τα ακόλουθα:

2.1.1 Πρώτον, η διακήρυξη ζητά την προσκόμιση ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας, που να αποδεικνύουν την εκπλήρωση των σχετικών υποχρεώσεων εκ μέρους της συμμετέχουσας εταιρίας κατά την χρονική στιγμή της προσκόμισης των δικαιολογητικών κατακύρωσης, αφού το μόνο που προβλέπει είναι ότι θα πρέπει, όταν ζητηθούν τα δικαιολογητικά κατακύρωσης να προσκομίζονται οι σχετικές ενημερότητες, αρά αυτονόητα αυτές θα καλύπτουν το αντίστοιχο χρονικό σημείο της κατακύρωσης. **Δε ζητά αυτά να αποδεικνύουν την εκπλήρωση των σχετικών υποχρεώσεων και κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς και δη επί ποινή αποκλεισμού.** Η εταιρία μας προσκόμισε, όταν εκλήθη να υποβάλει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, το υπ' αριθ. πρωτ. .... αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας ισχύος από 28.05.2021 έως 27.07.2021 και το υπ' αριθ. πρωτ. .... αποδεικτικό ενημερότητας για χρέη προς το Δημόσιο ισχύος από 21.04.2021 έως 21.06.2021, τα οποία κάλυπταν το χρονικό σημείο της κατακύρωσης.

Επομένως, ορθώς αναδείχθηκε η εταιρία μας προσωρινός ανάδοχος δυνάμει της υπ' αριθ. 602/17-6-2021 απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής εφόσον προσκόμισε όλα τα απαιτούμενα δικαιολογητικά.

2.1.2 Σε κάθε περίπτωση στο τμήμα της διακήρυξης «3. ΠΡΟΣΚΛΗΣΗ ΓΙΑ ΥΠΟΒΟΛΗ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ – ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗ – ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗ (άρθρο 103 του Ν.4412/16)» και συγκεκριμένα στην παράγραφο 3.2., προβλέπονται τα εξής: «3.2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, παρέχεται προθεσμία στον προσωρινό ανάδοχο να τα προσκομίσει ή να τα συμπληρώσει εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να παρατείνει την ως άνω προθεσμία, εφόσον αιτιολογείται αυτό επαρκώς και κατ' ανώτατο όριο για δεκαπέντε (15) επιπλέον ημέρες».

Με βάση τον όρο αυτό της διακήρυξης, ο οποίος υιοθετεί την αρχική διατύπωση της παρ. 2 του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 και ο οποίος, ως μη αμφισβητηθείς, ακυρωθείς ή ανακληθείς, διαθέτει ενεργή κανονιστική ισχύ δεσμεύων το σύνολο των παραγόντων της διαγωνιστικής διαδικασίας, η αναθέτουσα αρχή είχε υποχρέωση, και αν ακόμα έλειπε κάποιο δικαιολογητικό κατακύρωσης, να μας ειδοποιήσει για αυτό, ώστε εμείς να το προσκομίσουμε στην προβλεπόμενη 5ήμερη προθεσμία και δεν είχε δυνατότητα να μας αποκλείσει, πριν την άπρακτη πάροδο αυτής. Συνεπώς, η εξεταζόμενη προσφυγή, η οποία, τεχνηέντως, αποφεύγει την οποιαδήποτε αναφορά στον ανωτέρω όρο της διακήρυξης είναι προδήλως αβάσιμη.

5 2.1.3 Προς αυτή την κατεύθυνση έχετε κρίνει και στην απόφασή σας με αριθμό 16/2018 και συγκεκριμένα στη σκέψη 11 όπου αναφέρονται τα εξής: «...Επομένως κατά παράβαση των διατάξεων της διακήρυξης απέρριψε την προσφορά της για μη προσκόμιση του συνόλου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, γιατί αφού προηγουμένως δεν έταξε εγγράφως την προβλεπόμενη στην διακήρυξη προθεσμία για προσκόμιση των ελλειπόντων δικαιολογητικών, δεν συμπληρώθηκε και ο προκαθορισμένος χρόνος για την προσκόμιση του συνόλου αυτών. Αντίθετα, όφειλε να τάξει εγγράφως προθεσμία

τουλάχιστον πέντε (5) ημερών στην προσφεύγουσα να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά και αφού διαπίστωνε την παρέλευση εν όλω ή εν μέρει άπρακτης της ως άνω προθεσμίας, τότε να απορρίψει την προσφορά της.» Εξάλλου, όσον αφορά στην ουσία του πράγματος, η εταιρία μας, πράγματι, ως αληθώς είχε δηλώσει και στο ΤΕΥΔ, ήταν φορολογικά και ασφαλιστική ενήμερη και κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της, που έλαβε χώρα την 23.06.2020, όπως προκύπτει από το υπ' αριθ. πρωτ. .... αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας ισχύος από 03.06.2020 έως 02.07.2020 και το υπ' αριθ. πρωτ. .... αποδεικτικό ενημερότητας για χρέη προς το Δημόσιο ισχύος από 12.05.2020 έως 12.07.2020, τα οποία και σας προσκομίζουμε με την παρούσα προς άρση οποιασδήποτε τυχόν αμφισβήτησης.

2.1.5 Η εξεταζόμενη δε προσφυγή στερείται πλέον αντικειμένου αφού η εταιρεία μας κλήθηκε την 12.07.2021 από την αναθέτουσα αρχή μέσω ΕΣΗΔΗΣ να προσκομίσει φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα για τον χρόνο ισχύος της προσφοράς. Στο εν λόγω αίτημα η εταιρεία μας ανταποκρίθηκε άμεσα αποστέλλοντας ηλεκτρονικά μέσω ΕΣΗΔΗΣ την 13.07.2021 τις ανωτέρω αναφερόμενες και προσκομιζόμενες και με την παρούσα ενημερότητες. Επειδή η παρέμβασή μας είναι νόμιμη, βάσιμη και αληθής, ασκείται δε εμπροθέσμως ενώπιον της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 362 Ν.4412/2016, ήτοι, προ της παρόδου της προθεσμίας των 10 ημερών από την κοινοποίηση σε μας της κρινόμενης προσφυγής, που έλαβε χώρα την 06.07.2021. Επειδή η προσφυγή της καθής θα πρέπει να απορριφθεί στο σύνολό της.

6 Επισυνάπτουμε σχετικά το υπ' αριθ. πρωτ. .... αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας και το υπ' αριθ. πρωτ. .... αποδεικτικό ενημερότητας για χρέη προς το Δημόσιο, την από 12.07.2021 πρόσκληση του ΕΣΗΔΗΣ για υποβολή αυτών και την αυτοματοποιημένη από 13.07.2021 απάντηση του συστήματος για επιτυχή υποβολή μέσω ΕΣΗΔΗΣ για τον επίμαχο διαγωνισμό.[...].».

22. Επειδή, στο με αρ. πρωτ. 18956/16.07.2021 έγγραφο Απόψεων της αναθέτουσας αρχής αναφέρονται - σε σχέση με την υπό κρίση Προσφυγή - τα εξής: «[...] 1. Στο Παράρτημα Γ' της Διακήρυξης, με τίτλο Συμπληρωματικοί

Γενικοί Όροι Ανοικτού Διεθνούς Διαγωνισμού και στην παράγραφο 3 ορίζεται :  
«ΠΡΟΣΚΛΗΣΗ ΓΙΑ ΥΠΟΒΟΛΗ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ – ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗ –ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗ (άρθρο 103 του Ν.4412/16)

3.1. Μετά την ολοκλήρωση της οικονομικής αξιολόγησης των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως μέσω ΕΣΗΔΗΣ τους προσφέροντες, στους οποίους πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινούς αναδόχους»), να υποβάλουν ΜΟΝΟ ηλεκτρονικά εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών, τα εξής δικαιολογητικά:...

*B: Λόγοι που σχετίζονται με την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης Καταβολή φόρων Φορολογική ενημερότητα. Καταβολή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης Ασφαλιστική ενημερότητα. Μέχρι το πέρας της διαδικασίας ισχύουν οι ειδικότεροι όροι της συγκεκριμένης διακήρυξης, η οποία και αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο της διαδικασίας, ως προς τον χρόνο έκδοσης και ισχύος των δικαιολογητικών κατακύρωσης, χωρίς να μπορεί να γίνει επίκληση της νέας διάταξης είτε από το ..... –αναθέτουσα αρχή, είτε από τον προσωρινό ανάδοχο, είτε από τους υπόλοιπους συμμετέχοντες.*

2. Παρόλα αυτά, το ..... ως αναθέτουσα αρχή μετά την κοινοποίηση της προσφυγής ζήτησε μέσω ΕΣΗΔΗΣ, από τον προσωρινό ανάδοχο την εταιρεία ... να προσκομίσει την φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα που είχε κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς. Και τα δύο δικαιολογητικά είναι πλέον διαθέσιμα μέσω ΕΣΗΔΗΣ, επομένως δεν υφίστανται παντάπασιν λόγοι αποκλεισμού του προσωρινού αναδόχου για κανένα από τα είδη για τα οποία αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος η εταιρεία ..... Κατόπιν των ανωτέρω η υπό κρίση προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί ...».

23. Επειδή, από την επισκόπηση του συνόλου των στοιχείων της εξεταζόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα εξής:

- Κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, ο προσωρινός μειοδότης και ήδη παρεμβαίνων, δεν απέδειξε ότι ήταν φορολογικά και ασφαλιστικά ενήμερος κατά τον χρόνο υποβολής της Προσφοράς του και ως εκ τούτου, μη νομίμως

κρίθηκε με την προσβαλλόμενη πράξη ότι ο συγκεκριμένος οικονομικός φορέας υπέβαλε πλήρη δικαιολογητικά κατακύρωσης.

- Κατά την παρεμβαίνουσα: α) το άρθρο 103 του Ν. 4412/2016 απαιτεί από τον προσωρινό ανάδοχο, όπως αποδείξει ότι είναι φορολογικά και ασφαλιστικά ενήμερος μόνο κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης και όχι κατά τον χρόνο υποβολής των προσφορών και β) η εξεταζόμενη Προσφυγή στερείται αντικειμένου, αφής στιγμής κλήθηκε στις 12.07.2021 από την αναθέτουσα αρχή να υποβάλλει (μέσω Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα που να καλύπτει τον χρόνο ισχύος της Προσφοράς της, τις οποίες και υπέβαλε στον διαδικτυακό τόπο του Διαγωνισμού στις 13.07.2021.

- Όπως υποστηρίζει το ..... στις Απόψεις του, μετά την κοινοποίηση της υπό κρίση Προσφυγής, ζήτησε από τον προσωρινό μειοδότη («.....»), όπως υποβάλλει φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα, αντίστοιχα, που να καλύπτουν τον χρόνο υποβολής της Προσφοράς του. Επομένως, αφής στιγμής τα επίμαχα δικαιολογητικά είναι πλέον διαθέσιμα στο σύστημα Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, δεν υφίστανται λόγοι αποκλεισμού της εν λόγω εταιρίας.

A) Από τις προπαρατεθείσες διατάξεις του Ν. 4412/2016 (βλ. άρθρα 103 και 104 - σκέψεις 10 και 11 της παρούσας Απόφασης), που εντάσσεται στο κανονιστικό πλαίσιο της ένδικης Διακήρυξης, εναργώς προκύπτει ότι κατά το στάδιο κατάθεσης των δικαιολογητικών κατακύρωσης, υποβάλλονται από τον προσωρινό ανάδοχο, μεταξύ άλλων, Πιστοποιητικά ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας σε ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του. Τούτο, σε αντιδιαστολή προς το στάδιο της υποβολής της Προσφοράς, κατά το οποίο οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν το έντυπο Ε.Ε.Ε.Σ./Τ.Ε.Υ.Δ, το οποίο παρέχει προκαταρκτική απόδειξη των αναφερομένων εγγράφων και δικαιολογητικών σχετικά με τις προϋποθέσεις συμμετοχής και τα κριτήρια επιλογής (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 27/2018 σκ. 8, 99/2018, σκέψη 9). Επομένως, απορρίπτονται ως αβάσιμοι οι ισχυρισμοί του παρεμβαίνοντος, ότι δηλαδή **κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης** υποβάλλονται

υποχρεωτικώς μόνο οι ασφαλιστικές και φορολογικές ενημερότητες που καλύπτουν τον ως άνω χρόνο και ουχί τον χρόνο υποβολής των προσφορών.

Περαιτέρω, (βλ. ad hoc Ν193/2019 ΔΕΦΠειρ, σκέψη 8), το προϊσχύσαν καθεστώς της συμπληρωματικής υποβολής των δικαιολογητικών (ενν. κατακύρωσης), ήτοι η παρ. 2 του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016, όπως ίσχυε πριν την τροποποίηση της παρ. 2 του εν λόγω άρθρου με την παρ. 12 του άρθρου 43 του Ν. 4605/2019, όπως είχε κριθεί (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 29/2019, 204/2019), φαίνεται να είχε την έννοια, μεταξύ άλλων, ότι η αναθέτουσα Αρχή υποχρεούταν, κατόπιν ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης που είχαν προσκομισθεί από τον αναδειχθέντα προσωρινό ανάδοχο μετά από την οριζόμενη πρόσκλησή της, να καλέσει αυτόν να καλύψει, εντός της σχετικής τασσόμενης προθεσμίας (κυμαινόμενης από πέντε μέχρι είκοσι ημέρες), τυχόν ελλείψεις των εν λόγω δικαιολογητικών, όπως λ.χ. της φορολογικής και της ασφαλιστικής ενημερότητας κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, δεδομένου ότι οι ελλείψεις αυτές επάγονταν απόρριψη του φακέλου των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Τούτο είχε ως συνέπεια ότι, εάν η αναθέτουσα αρχή παρέλειπε να προβεί σε συμπληρωματική κλήση για τις ανωτέρω ενημερότητες που να είχαν εκδοθεί κατά τον ως άνω χρόνο, η μη υποβολή από τον προσωρινό ανάδοχο των εν λόγω μη ζητηθέντων δικαιολογητικών δεν συνεπαγόταν αυτομάτως και άνευ ετέρου τον αποκλεισμό του από την περαιτέρω διαδικασία του διαγωνισμού, αλλά υποχρέωνε, κατ' αρχήν, την αναθέτουσα Αρχή να προβεί στην οφειλόμενη, κατά τα ανωτέρω, κλήση του προς συμπλήρωση των ελλειπόντων αυτών δικαιολογητικών.

Β) Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 3 της ένδικης Διακήρυξης, οι οποίες **ΔΕΝ εναρμονίζονται με τις αντίστοιχες ρυθμίσεις του άρθρου 103 παρ. 2 του Ν. 4412/2016, ως ίσχυε κατά τον κρίσιμο χρόνο** και όπως η τελευταία παράγραφος τροποποιήθηκε με την παρ. 12 του άρθρου 43 του Ν. 4605/2019, εάν μετά την πρόσκληση προς τον αναδειχθέντα προσωρινό ανάδοχο για υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης εντός της οριζόμενης προθεσμίας, διαπιστωθεί ότι δεν έχουν προσκομισθεί τα αποδεικτικά της φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας κατά τον χρόνο υποβολής των προσφορών, η

αναθέτουσα αρχή υποχρεούται να ζητήσει από τον προσωρινό μειοδότη τη συμπλήρωση αυτών.

**Όπως ειδικότερα ορίζεται στο άρθρο 3 παρ. 2. της ένδικης Διακήρυξης:**  
*«Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, παρέχεται προθεσμία στον προσωρινό ανάδοχο να τα προσκομίσει ή να τα συμπληρώσει εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να παρατείνει την ως άνω προθεσμία, εφόσον αιτιολογείται αυτό επαρκώς και κατ' ανώτατο όριο για δεκαπέντε (15) επιπλέον ημέρες.».*

Στην προκείμενη, όμως, περίπτωση το υπόψη ..... δεν έταξε - ως είχε υποχρέωση - κατά τον χρόνο διενέργειας του σταδίου υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, πενθήμερη προθεσμία προς υποβολή των ελλειπόντων δικαιολογητικών, κατά τους όρους του άρθρου 3 παρ. 2 της επίμαχης Διακήρυξης. Ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η έγγραφη κλήση του προσωρινού μειοδότη από το ..... (στις 12.07.2021) προς υποβολή των επίμαχων (ελλειπόντων) Πιστοποιητικών, **δεν έλαβε χώρα μεσούντος του σταδίου της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ως έδει, αλλά μετά την ολοκλήρωσή του και πιο συγκεκριμένα, μετά την έκδοση της προσβαλλόμενης Απόφασης**, με την οποία κρίθηκε - εν τέλει άνευ νόμιμης αιτιολογίας - ότι τα δικαιολογητικά είναι πλήρη και περαιτέρω, μετά την υποβολή της εξεταζόμενης Προσφυγής από τον ανταγωνιστή του παρεμβαίνοντος. Αλυσιτελώς δε ο παρεμβαίνων επικαλείται Απόφαση της Αρχής, στην οποία, μεταξύ άλλων, αναφέρεται ότι: **«...Αντίθετα, όφειλε να τάξει εγγράφως προθεσμία τουλάχιστον πέντε (5) ημερών στην προσφεύγουσα να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά και αφού διαπίστωνε την παρέλευση εν όλω ή εν μέρει άπρακτης της ως άνω προθεσμίας, τότε να απορρίψει την προσφορά της...»**, αφής στιγμής στην προκείμενη περίπτωση ουδόλως τάχθηκε πενθήμερη ή έστω δεκαπενθήμερη προθεσμία προς συμπλήρωση των οικείων δικαιολογητικών, ενόσω διαρκούσε το στάδιο της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης.

Εν όψει των ανωτέρω, μη νομίμως κρίθηκε με την προσβαλλόμενη πράξη, ότι η παρεμβαίνουσα υπέβαλε πλήρη δικαιολογητικά κατακύρωσης, αφού τα ελλείποντα Πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας, τα οποία και καλύπτουν τον χρόνο υποβολής της Προσφοράς της στον εν λόγω Διαγωνισμό, δεν υποβλήθηκαν κατόπιν παροχής σχετικής προθεσμίας στον μειοδότη προς συμπληρωματική υποβολή τους κατά τη διενέργεια του σταδίου υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, παρά μόνο μετά τον χρόνο άσκησης της κρινόμενης Προδικαστικής Προσφυγής (05.07.2021), ήτοι, σε χρόνο που δεν προβλέπεται από την οικεία Διακήρυξη. Κατά την ειδική γνώμη του μέλους Χ. Ζαράρη το γεγονός ακύρωσης της προσβαλλόμενης δεν συνεπάγεται αυτόματη απόρριψη της προσφοράς του παρεμβαίνοντος και τούτο διότι ως προαναφέρθηκε η αναθέτουσα αρχή κατά δέσμια αρμοδιότητα όφειλε να τάξει στον τελευταίο 5μερη προθεσμία προκειμένου να συμπληρώσει τυχόν ελλείποντα δικαιολογητικά κατά τους σαφείς όρους της διακήρυξης, τους οποίους αποδέχθηκαν τα μέρη στο σύνολο τους, ούτε κωλύεται η αναθέτουσα αρχή να εφαρμόσει τις διατάξεις του άρθρου 106 ν. 4412/2016 δοθέντος ότι εμφιλοχώρησε σφάλμα στη διαδικασία.

Με βάση τα προλεχθέντα και δοθέντος ότι ο όλος μηχανισμός υποβολής και ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, δηλαδή της διαφανούς και αυστηρής διαδικασίας του Διαγωνισμού, κατά την οποία η νομιμότητα συμμετοχής προϋποθέτει την εκπλήρωση τυπικών προϋποθέσεων, ο μοναδικός λόγος της υπό κρίση Προσφυγής κρίνεται βάσιμος και για τον λόγο αυτόν θα πρέπει να γίνει δεκτός.

24. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και αντίστοιχα, θα πρέπει να απορριφθεί η ασκηθείσα Παρέμβαση.

25. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί στην προσφεύγουσα το κατατεθέν Παράβολο (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 5 του ΠΔ 39/2017).



**Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Απορρίπτει την Παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 602/17.06.2021 Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής - κατ' αποδοχή του υπ' αρ. 05/14.06.2021 Πρακτικού αποσφράγισης και ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης της Επιτροπής Διενέργειας του υπόψη Διαγωνισμού - η οποία εκδόθηκε στο πλαίσιο του δημόσιου ανοικτού ηλεκτρονικού Διαγωνισμού με τίτλο: «Προμήθεια ιατρικών γαζών» (με αρ. πρωτ. .... Διακήρυξη), κατά το σκεπτικό της παρούσας.

Διατάσσει την επιστροφή του προσκομισθέντος Παραβόλου, ποσού εξακοσίων ευρώ 600,00€ (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 5 του ΠΔ 39/2017).

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 13 Αυγούστου 2021 και εκδόθηκε στις 02 Σεπτεμβρίου 2021, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη**

**Ελένη Α. Λεπίδα**