

**Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**2<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 22 Οκτωβρίου 2020, με την εξής σύνθεση: Μαρία Μανδράκη, Πρόεδρος, Κωνσταντίνος Κορομπέλης και Ελισσάβητ Αλαγιαλόγλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 17.09.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1299/18-09-2020 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», που εδρεύει στη ..., όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Κατά του ..., που εδρεύει στο ... όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας, με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στην περιοχή ..., όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της υπ' αριθ. 337/2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του ..., αναφορικά με την υπ' αριθ. ΑΔΑΜ ... 2020-05-19 Διακήρυξη για την επιλογή αναδόχου εκτέλεσης του έργου «Αξιοποίηση εκσυγχρονισμός κτιρίων και εγκαταστάσεων Αθλητικού Κέντρου ...», κατά το μέρος που έγινε αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας «...», κρίθηκαν τα προσκομιζόμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης της ως σύμφωνα με την υπ' αριθ. ... Διακήρυξη και κατακυρώθηκε στην εν λόγω εταιρεία η υπό ανάθεση σύμβαση. Ετέρωθεν, η παρεμβαίνουσα εταιρεία αιτείται όπως απορριφθεί η Προσφυγή και διατηρηθεί η προσβαλλόμενη, ενώ η αναθέτουσα αρχή δεν απέστειλε εν τέλει απόψεις κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα κατωτέρω.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή, Κωνσταντίνο Κορομπέλη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,

σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64), ποσού 9.354,84 ευρώ και με κωδικό ηλεκτρονικού παραβόλου ....

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. ΑΔΑΜ ... 2020-05-19 Διακήρυξη του ... προκηρύχθηκε η διενέργεια ανοικτού, ηλεκτρονικού, δημόσιου, κάτω των ορίων διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου του έργου «Αξιοποίηση εκσυγχρονισμός κτιρίων και εγκαταστάσεων Αθλητικού Κέντρου ...», εκτιμώμενου προϋπολογισμού 1.870.967,74 ευρώ χωρίς Φ.Π.Α., με κριτήριο ανάθεσης αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομικής άποψης προσφοράς βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή), η οποία Διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 19.05.2020 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό με α/α ... . Στο διαγωνισμό που διενεργήθηκε υπέβαλαν προσφορά επτά (7) διαγωνιζόμενοι οικονομικοί φορείς μεταξύ των οποίων και η «...» και ήδη προσφεύγουσα και η εταιρεία «...» και ήδη παρεμβαίνουσα. Μετά την αποσφράγιση του υποφακέλου «δικαιολογητικά συμμετοχής» και του υποφακέλου «Οικονομική Προσφορά» των διαγωνιζομένων, η Επιτροπή Διαγωνισμού κατήρτισε τον πίνακα μειοδοσίας, κατατάσσοντας στην πρώτη θέση μειοδοσίας την προσφορά της εταιρείας «...» με προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης 43,43% και στην δεύτερη θέση την προσφορά της προσφεύγουσας με προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης 43,09%. Μετά την ολοκλήρωση του ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής των διαγωνιζόμενων οικονομικών φορέων η Επιτροπή Διαγωνισμού με το 1ο πρακτικό της εισηγήθηκε προς την Οικονομική Επιτροπή την ανάδειξη της εταιρείας «...» ως προσωρινού αναδόχου, το οποίο πρακτικό και εγκρίθηκε με την υπ' αριθ. 257/2020 απόφαση της αναθέτουσας. Εν συνεχεία, με το από 24.07.2020 και με αρ. πρωτ. 9684/24.07.2020 έγγραφο της η αναθέτουσα αρχή κάλεσε την προσωρινή ανάδοχο εταιρεία να υποβάλλει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, τα οποία και υπέβαλε στις 24.07.2020 με μήνυμα ηλεκτρονικού στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και ακολούθως απέστειλε αυτά και σε

## **Αριθμός απόφασης: 1440/2020**

έντυπη μορφή στις 28.07.2020, ως απαιτείται από τη Διακήρυξη, τα οποία και έλαβαν τον υπ' αριθ. 10112/31.08.2020 αριθμό πρωτοκόλλου. Κατόπιν, η Επιτροπή Διαγωνισμού προέβη στον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης που είχε υποβάλλει ο προσωρινός ανάδοχος και με το από 28.8.2020 2ο πρακτικό της έκρινε ότι αυτά υπεβλήθησαν εμπρόθεσμα και ήταν σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης και εισηγήθηκε στην Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ... την κατακύρωση της εκτέλεσης του έργου στην εταιρεία «...», πρακτικό το οποίο και έγινε δεκτό από την Οικονομική Επιτροπή με την υπ' αριθ. 337/2020 απόφασή της. Κατά της ως άνω απόφασης η προσφεύγουσα εταιρεία άσκησε την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα σε αυτήν.

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (έργο), της ιδιότητας της αναθέτουσας αρχής, η οποία αποτελεί μη κεντρική κυβερνητική αρχή, ανήκουσα στη Γενική Κυβέρνηση, υποτομέας ΟΤΑ, της ανωτέρω προϋπολογισθείσας δαπάνης του (άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016) και του χρόνου δημοσίευσης (19.05.2020) της στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. (άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 του Ν. 4412/2016), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ενώ έχει γίνει χρήση και του τυποποιημένου εντύπου (άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017). Περαιτέρω, η υπό εξέταση Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με την παρ. 1 (α) του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 (α) του Π.Δ. 39/2017, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες στις 07.09.2020 και η παρούσα Προσφυγή ασκήθηκε στις 17.09.2020, ήτοι εντός της δεκαήμερης νόμιμης προθεσμίας.

4. Επειδή, η «...» «...» και ήδη προσφεύγουσα συμμετείχε στην υπόψη διαγωνιστική διαδικασία υποβάλλοντας νομίμως την προσφορά της, η οποία και έγινε αποδεκτή και κατετάγη δεύτερη στο σχετικό πίνακα μειοδοσίας, ισχυριζόμενη ότι υφίσταται ζημία από την προσβαλλόμενη απόφαση, κατά το μέρος που έγιναν δεκτά τα προσκομιζόμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης της εταιρείας «...» και κρίθηκαν αυτά ως σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης, αιτούμενη όπως απορριφθεί η εν λόγω προσφορά. Ως

## **Αριθμός απόφασης: 1440/2020**

εκ τούτου με προφανές έννομο συμφέρον, άμεσο, προσωπικό και ενεστώς, ασκείται η παρούσα κατά το μέρος αυτό, σύμφωνα με τα άρθρα 360 και 367 του Ν. 4412/2016 και τα άρθρα 3 και 18 του Π.Δ. 39/2017, αφού η προσφεύγουσα, ως δεύτερη στο σχετικό πίνακα μειοδοσίας, αυταπόδεικτα υφίσταται ζημία από την έγκριση, με την προσβαλλόμενη απόφαση, των υποβληθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης της εταιρείας «...» και την αποδοχή της υπόψη προσφοράς. Ετέρωθεν, εν γένει παραδεκτώς και με πρόδηλο έννομο συμφέρον παρεμβαίνει, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017, η εταιρεία «...», αφού συμμετείχε στην υπό εξέταση διαγωνιστική διαδικασία και η προσφορά της κρίθηκε αποδεκτή και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος και συνεπώς, παραδεκτώς αιτείται όπως διατηρηθεί η προσβαλλόμενη απόφαση αυτή, ενώ η Παρέμβασή της ασκείται εμπροθέσμως, αφού η υπό κρίση Προσφυγή κοινοποιήθηκε στην παρεμβαίνουσα μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 18.09.2020 και η Παρέμβασή της ασκήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ στις 28.09.2020, ήτοι εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας, κατά τις προρρηθείσες διατάξεις. Κατ' ακολουθίαν, η υπό κρίση Προσφυγή και η ασκηθείσα επ' αυτής Παρέμβαση είναι τυπικά παραδεκτές και θα πρέπει να εξεταστούν στην ουσία τους. Περαιτέρω, το άρθρο 365 «Διαδικασία εξέτασης της προσφυγής» του Ν. 4412/2016, ως έχει τροποποιηθεί και ισχύει με το άρθρο 43 παρ. 42 του Ν. 4605/2019 (ΦΕΚ Α' 52), το οποίο ορίζει ότι «Υπομνήματα επί των απόψεων και της συμπληρωματικής αιτιολογίας της Αναθέτουσας Αρχής κατατίθενται μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ έως πέντε (5) ημέρες πριν από τη συζήτηση της προσφυγής [...]», ήτοι Υπομνήματα γίνονται δεκτά επί των απόψεων και της συμπληρωματικής αιτιολογίας της αναθέτουσας αρχής και εφόσον αυτά κατατεθούν στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού έως πέντε (5) ημέρες πριν από την εξέταση της προσφυγής. Ως εκ τούτου, καίτοι παραδεκτώς η προσφεύγουσα υπέβαλε στις 15.10.2020 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού το Υπόμνημά της, σύμφωνα με το άρθρο 365 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το άρθρο 43 του Ν. 4605/2019 (ΦΕΚ Α' 52) περ. 42, ήτοι προ πέντε (5) ημερών από την ημερομηνία εξέτασης της παρούσας (22.10.2020), αιτούμενη ό,τι και στην

## **Αριθμός απόφασης: 1440/2020**

Προσφυγή της, λαμβανομένου, όμως, υπόψη ότι σε ύστερο χρόνο το έγγραφο απόψεων της αναθέτουσας αρχής ανακλήθηκε (βλ. ακριβώς κατωτέρω σκέψη), το Υπόμνημα αυτό τυγχάνει απορριπτέο. Ωσαύτως, και τα δύο Υπομνήματα που υπέβαλε η παρεμβαίνουσα στις 20.10.2020 και στις 21.10.2020 τυγχάνουν απορριπτέα ως απαράδεκτα, αφού το έγγραφο απόψεων της αναθέτουσας αρχής ανακλήθηκε, σε κάθε περίπτωση δε και ως εκπρόθεσμα, δοθέντος ότι ως ημερομηνία εξέτασης της παρούσας Προσφυγής ορίσθηκε η 22.10.2020 δυνάμει της υπ' αριθ. 1554/2020 Πράξης Προέδρου 2ου Κλιμακίου, οπότε και το Κλιμάκιο συνήλθε σε διάσκεψη κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 365 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 13 του Π.Δ. 39/2017 και τα Υπομνήματα αυτά δεν κατατέθηκαν προ πέντε (5) ημερών, κατά την προρρηθείσα διάταξη.

5. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, στις 29.09.2020, κοινοποίησε μέσω του διαδικτυακού τόπου του διαγωνισμού την υπ' αριθ. πρωτ. 373/2020 απόφαση της με τίτλο «ΘΕΜΑ 1ο Απόψεις επί της προσφυγής της εταιρείας «...» κατά της 337/03-07-2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής σχετικά με την κατακύρωση του έργου «ΑΞΙΟΠΟΙΗΣΗ-ΕΚΣΥΓΧΡΟΝΙΣΜΟΣ ΚΤΙΡΙΩΝ ΚΑΙ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΑΘΛΗΤΙΚΟΥ ΚΕΝΤΡΟΥ ...» με προϋπολογισμό 2.320.000,00€ (με ΦΠΑ 24%)», με την οποία αιτούνταν να γίνει δεκτή η υπό κρίση Προσφυγή, συνομολογώντας – κατ' ορθή επισκόπηση του εγγράφου αυτού, μέρος των προβαλλόμενων ισχυρισμών της προσφεύγουσας ένωσης. Ειδικότερα, με την υπ' αριθ. πρωτ. 373/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής και κατ' έγκριση του από 22.09.2020 3ου Πρακτικού, αποφασίστηκε «[...] 1. Εγκρίνει το από 22-9-2020, 3ο πρακτικό της επιτροπής του ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για το έργο ΑΞΙΟΠΟΙΗΣΗ-ΕΚΣΥΓΧΡΟΝΙΣΜΟΣ ΚΤΙΡΙΩΝ ΚΑΙ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΑΘΛΗΤΙΚΟΥ ΚΕΝΤΡΟΥ ..."- Προσφυγή της ..., και συμφωνεί με το περιεχόμενο αυτού. 2. Κάνει δεκτή την με Γενικό Αριθμό Κατάθεση Α.Ε.Π.Π. 1299/18-09-2020 προδικαστική προσφυγή του Οικονομικού Φορέα με την επωνυμία «...», και 3. Σύμφωνα με τα όσα ορίζονται στην διακήρυξη, καθώς και στις παρ. 3 & 4 του άρθρου 103 και στην παρ. 1α του άρθρου 72 του Ν.4412/2016, να κινηθεί η διαδικασία κατάπτωσης της εγγυητικής [...]». Ειδικότερα, με το εγκριθέν ως άνω από 22-9-2020, 3ο Πρακτικό, η αρμόδια Επιτροπή Διαγωνισμού

## **Αριθμός απόφασης: 1440/2020**

εισηγούνταν ότι «Α) «Η εταιρία «...» με το φάκελο των δικαιολογητικών της και προκειμένου να αποδείξει ότι στο πρόσωπό της δεν συντρέχει ο λόγος αποκλεισμού του άρθρου 22.Α.2 της διακήρυξης προσκόμισε στις 24.7.2020 το υπ' αριθμ. πρωτ. ... αποδεικτικό ενημερότητας για χρέη προς το Δημόσιο της ΑΑΔΕ ο χρόνος ισχύος του οποίου έληγε στις 8.7.2020, ήτοι προσκόμισε βεβαίωση φορολογικής ενημερότητας που δεν ήταν σε ισχύ κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης και έτσι δεν απέδειξε, όπως επί ποινή αποκλεισμού απαιτεί η διακήρυξη, ότι ήταν ασφαλιστικά ενήμερη και δεν συνέτρεχε στο πρόσωπό της ο λόγος αποκλεισμού του άρθρου 22.Α.2 της διακήρυξης κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης». Β) «Ο όρος της διακήρυξης και η διάταξη του Ν. 4412/2016 με σαφήνεια ορίζουν ότι ο προσωρινός ανάδοχος για το παραδεκτό της προσφοράς του οφείλει να προσκομίσει νομιμοποιητικά έγγραφα από τα οποία να προκύπτει η εξουσία υπογραφής του νομίμου εκπροσώπου του που θα πρέπει να έχουν εκδοθεί το πολύ τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν την υποβολή τους. Η εταιρία «...» ως προσωρινός ανάδοχος με το φάκελο δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου υπέβαλε στις 24.7.2020 :

α) Το με αριθμό πρωτ. ... πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης της υπηρεσίας ΓΕΜΗ. β) Το με αρ. πρωτ. ... Γενικό Πιστοποιητικό του ΓΕΜΗ που αφορά τις τροποποιήσεις του καταστατικού της εταιρίας και γ) Την με αρ. πρωτ. ... Ανακοίνωση του ΓΕΜΗ με συνημμένο το Κωδικοποιημένο Καταστατικό της εταιρίας «...». Τα άνω προσκομισθέντα δικαιολογητικά – νομιμοποιητικά έγγραφα δεν πληρούν τους όρους της διακήρυξης γιατί έχουν εκδοθεί σε χρόνο που απέχει κατά πολύ των τριάντα (30) εργάσιμων ημερών που απαιτεί ο νόμος και η διακήρυξη πριν την υποβολή τους. Συγκεκριμένα τα πιστοποιητικά εκπροσώπησης έπρεπε να έχουν εκδοθεί το χρονικό διάστημα από 15.6.2020 έως 24.7.2020 που είναι το χρονικό διάστημα των τριάντα (30) εργάσιμων ημερών πριν την υποβολή τους για να κάλυπταν τους όρους της διακήρυξης. Τα προσκομισθέντα από την «...» νομιμοποιητικά έγγραφα έχουν εκδοθεί εξήντα επτά (67) εργάσιμες ημέρες πριν την υποβολή τους στις 24.7.2020». Γ) «Από τους άνω όρους της διακήρυξης και τις διατάξεις του νόμου 4412/2016 προκύπτει με σαφήνεια ότι υπεύθυνες δηλώσεις γίνονται αποδέκτες μόνο εάν έχουν συνταχθεί μετά το χρόνο κοινοποίησης της

## **Αριθμός απόφασης: 1440/2020**

πρόσκλησης. Η εταιρεία «...» με το φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης και προκειμένου να αποδείξει ότι στο πρόσωπό της δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού των άρθρων 22.Α.2, 22.Α.2α, 22.Α.9 και 22.Α1 παράγραφοι α-β-γ-δ-ε-στ της διακήρυξης προσκόμισε ως προβλεπόμενο στα άρθρα 23.3 παρ. β.β, 23.3. ΣΤ.δ ΚΑΙ 23.3.ε της διακήρυξης αποδεικτικό μέσο υπεύθυνη δήλωση που υπογράφεται από τον κ. ... χωρίς όμως να φέρει ημερομηνία σύνταξής της. Από την έλλειψη της ημεροχρονολογίας σύνταξης, σε συνδυασμό με την έλλειψη ψηφιακής υπογραφής στην άνω υπεύθυνη δήλωση, δεν μπορεί να διαπιστωθεί αν η υπεύθυνη δήλωση συντάχθηκε μετά την 24.7.2020 που της απεστάλη η πρόσκληση για την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Η προσκομισθείσα υπεύθυνη δήλωση της «...» λόγω της έλλειψης ημεροχρονολογίας σύνταξης της δεν πληροί τους όρους της διακήρυξης και επομένως η προσφορά του προσωρινού αναδόχου έπρεπε να αποκλεισθεί της συνέχειας του διαγωνισμού». Δ) «Στην παρούσα περίπτωση η προσωρινής ανάδοχος που δεν είναι κάτοχος ενημερότητας πτυχίου με το φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης που υπέβαλε στις 24.7.2020 προσκόμισε τα εξής δικαιολογητικά: - Το με αρ. πρωτ. ... πιστοποιητικό του Πρωτοδικείου ... «περί μη κατάθεσης δικογράφου εκκαθαριστή/Συνεκκαθαριστή» που εκδόθηκε στις 1.4.2020. - Το με αρ. πρωτ. ... πιστοποιητικό του Πρωτοδικείου ... «περί μη κατάθεσης αίτησης – συνδιαλλαγής – εξυγίανσης (άρθρο 99 Ν. 3588/2007)» που εκδόθηκε στις 1.4.2020. - Το με αρ. πρωτ. ... πιστοποιητικό του Πρωτοδικείου ... «περί μη κατάθεσης δικογράφου αίτησης για υπαγωγή στο καθεστώς ειδικής εκκαθάρισης» που εκδόθηκε στις 1.4.2020. - Το με αρ. πρωτ. ... πιστοποιητικό του Πρωτοδικείου ... «Περί μη κατάθεσης δικογράφου πτωχεύσεων» που εκδόθηκε στις 1.4.2020. - Το με αρ. πρωτ. ... πιστοποιητικό του Πρωτοδικείου ... «περί μη κατάθεσης δικογράφου αίτησης περί λύσεως εταιρείας» που εκδόθηκε στις 1.4.2020. - Το με αρ. πρωτ. ... πιστοποιητικό του Πρωτοδικείου ... τμήμα πτωχεύσεων περί μη κήρυξης σε κατάσταση πτώχευσης που εκδόθηκε στις 10.4.2020. - Το με αρ. πρωτ. ... πιστοποιητικό του Πρωτοδικείου ... «περί μη θέσεως σε αναγκαστική διαχείριση» που εκδόθηκε στις 13.3.2020. Όπως και ανωτέρω έχουμε αναφέρει τα αποδεικτικά έγγραφα γίνονται αποδεκτά εφόσον ισχύουν κατά το χρόνο υποβολής. Σύμφωνα δε με το άρθρο 80§12 του Ν. 4412/2016 εφόσον

## **Αριθμός απόφασης: 1440/2020**

στα δικαιολογητικά δεν αναγράφεται χρόνο ισχύος αυτά γίνονται αποδεκτά εφόσον έχουν εκδοθεί τρεις (3) μήνες πριν την υποβολή τους. Εν προκειμένω τα άνω αναφερόμενα δικαιολογητικά υπεβλήθησαν από τον προσωρινό ανάδοχο στις 24.7.2020 και προκειμένου να πληρούν τους όρους της διακήρυξης θα έπρεπε να έχουν εκδοθεί το χρονικό διάστημα από 24.4.2020 έως και 24.7.2020. Δεδομένου ότι τα άνω δικαιολογητικά έχουν εκδοθεί σε χρόνο προγενέστερο της 24.4.2020, ήτοι πέραν του τριμήνου, δεν βρίσκονταν σε ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους και δεν πληρούσαν τους όρους της διακήρυξης και του νόμου». Στη συνέχεια και μετά από την από 13.10.2020 αίτηση της εταιρείας «...» προς την αναθέτουσα αρχή, εκδόθηκε η υπ' αριθ. πρωτ. 388/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής με την οποία αποφασίστηκε ότι «1. Σχετικά με τις απόψεις επί της από 7-10-2020 παρέμβασης και της από 12-10-2020 επιστολής της ... αναφορικά με το έργο "Αξιοποίηση εκσυγχρονισμός κτιρίων και εγκαταστάσεων αθλητικού κέντρου ..." προϋπολογισμού 2.320.000,00€ Προβαίνει στην ανάκληση της αριθμ. 373/28-9-2020 (ΑΔΑ ...) απόφασής της. 2. Δηλώνει αδυναμία περαιτέρω παρεμβάσεως. 3. Αναμένει την απόφαση της προδικαστικής προσφυγής του Οικονομικού Φορέα με την επωνυμία "...» από την αρμόδια Δικαστική Αρχή ΑΕΠΠ, η οποία εξετάζεται στις 22/10/2020 ώρα 11πμ». Τούτων δοθέντων και λαμβανομένου υπόψη ότι η ανωτέρω υπ' αριθ. πρωτ. 373/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής με τίτλο «ΘΕΜΑ 1ο Απόψεις επί της προσφυγής [...]» ανακλήθηκε με την υπ' αριθ. 388/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής κατά τα ανωτέρω, δεν υφίστανται απόψεις της αναθέτουσας αρχής επί της εν λόγω Προσφυγής που να έχουν αποσταλεί στην Α.Ε.Π.Π.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα με την Προσφυγή της υποστηρίζει ότι η προσβαλλόμενη τυγχάνει ακυρωτέα, αφού αυτή δεν απέρριψε την προσφορά της εταιρείας «...», μολονότι αυτή, ως ο προσωρινός ανάδοχος, δεν απέδειξε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που προσκόμισε ότι στο πρόσωπό του δεν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού, αλλά της κατακύρωσε την εκτέλεση της εν λόγω σύμβασης, κατά παράβαση των διατάξεων του Ν. 4412/2016 και των όρων της Διακήρυξης. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η προσβαλλόμενη απόφαση, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 80, 103, όπως αυτό τροποποιήθηκε δυνάμει του 43 παρ. 12 Ν.



## **Αριθμός απόφασης: 1440/2020**

4605/2019 (ΦΕΚ Α΄ 52) και 104 του Ν. 4412/2016, αλλά και των διατάξεων των όρων 4.2.δ. iii, 23.2 και 23.3.β της Διακήρυξης έκανε δεκτή τη φορολογική ενημερότητα των δικαιολογητικών κατακύρωσης της εταιρίας «...», καθόσον αυτή δεν ήταν σε ισχύ κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης και δεν καλύπτει τα ζητούμενα από την Διακήρυξη για τον κρίσιμο χρόνο της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Περαιτέρω, αναφέρει ότι τα προσκομιζόμενα προς απόδειξη της εξουσίας υπογραφής πιστοποιητικά εκπροσώπησης, ήτοι το με αριθμό πρωτ. ... πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης της υπηρεσίας ΓΕΜΗ, το με αρ. πρωτ. ... Γενικό Πιστοποιητικό του ΓΕΜΗ που αφορά τις τροποποιήσεις του καταστατικού της εταιρείας, η με αρ. πρωτ. ... Ανακοίνωση του ΓΕΜΗ με συνημμένο το Κωδικοποιημένο Καταστατικό της εταιρείας «...», δεν έχουν εκδοθεί το πολύ τριάντα εργάσιμες ημέρες πριν την υποβολή τους, ως το άρθρο 80 του Ν. 4412/2016 και ο όρος 23.8 της Διακήρυξης ορίζει, καθόσον αυτά έχουν εκδοθεί εξήντα επτά (67) εργάσιμες ημέρες πριν την υποβολή τους στις 24.7.2020. Επιπροσθέτως, ισχυρίζεται ότι η εταιρεία «...» με το φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης και προκειμένου να αποδείξει ότι στο πρόσωπό της δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού των άρθρων 22.Α.2, 22.Α.2α, 22.Α.9 και 22.Α1 παράγραφοι α-β-γ-δ-ε-στ της Διακήρυξης προσκόμισε ως προβλεπόμενο στα άρθρα 23.3 παρ. β.β, 23.3. ΣΤ.δ ΚΑΙ 23.3.ε της Διακήρυξης αποδεικτικό μέσο την υπεύθυνη δήλωση που υπογράφεται από τον κ. ... χωρίς όμως να φέρει ημερομηνία σύνταξής της, από την έλλειψη δε, της ημεροχρονολογίας σύνταξης της σε συνδυασμό με την έλλειψη ψηφιακής υπογραφής στην άνω υπεύθυνη δήλωση, δε μπορεί να διαπιστωθεί αν η υπεύθυνη δήλωση συντάχθηκε μετά την 24.7.2020 που της απεστάλη η πρόσκληση για την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, σύμφωνα με το άρθρο 80 του Ν. 4412/2016 και τον όρο 23.2 της Διακήρυξης. Τέλος, ισχυρίζεται ότι η προσβαλλόμενη τυγχάνει ακυρωτέα, καθόσον τα προσκομιζόμενα εξής δικαιολογητικά: - το με αρ. πρωτ. ... πιστοποιητικό του Πρωτοδικείου ... «περί μη κατάθεσης δικογράφου εκκαθαριστή/Συνεκκαθαριστή» που εκδόθηκε στις 01.04.2020, το με αρ. πρωτ. ... πιστοποιητικό του Πρωτοδικείου ... «περί μη κατάθεσης αίτησης – συνδιαλλαγής – εξυγίανσης (άρθρο 99 Ν. 3588/2007)» που εκδόθηκε στις 01.04.2020, το με αρ. πρωτ. ... πιστοποιητικό του Πρωτοδικείου ... «περί μη

## **Αριθμός απόφασης: 1440/2020**

κατάθεσης δικογράφου αίτησης για υπαγωγή στο καθεστώς ειδικής εκκαθάρισης» που εκδόθηκε στις 01.04.2020, το με αρ. πρωτ. ... πιστοποιητικό του Πρωτοδικείου ... «Περί μη κατάθεσης δικογράφου πτωχεύσεων» που εκδόθηκε στις 01.04.2020, το με αρ. πρωτ. ... πιστοποιητικό του Πρωτοδικείου ... «περί μη κατάθεσης δικογράφου αίτησης περί λύσεως εταιρείας» που εκδόθηκε στις 01.04.2020, το με αρ. πρωτ. ... πιστοποιητικό του Πρωτοδικείου ... τμήμα πτωχεύσεων περί μη κήρυξης σε κατάσταση πτώχευσης που εκδόθηκε στις 10.04.2020 και το με αρ. πρωτ. ... πιστοποιητικό του Πρωτοδικείου ... «περί μη θέσεως σε αναγκαστική διαχείριση» που εκδόθηκε στις 13.03.2020, δεν πληρούν τους όρους της Διακήρυξης, εφόσον εκδόθηκαν πλέον των τριών (3) μηνών πριν από την υποβολή τους με την προσφορά στις 24.07.2020 και δεν βρίσκονταν σε ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους.

7. Επειδή, το άρθρο 80 «αποδεικτικά μέσα» του Ν. 4412/2016 ορίζει, όπως η παράγραφος 12 αυτού προστέθηκε δια του άρθρου 43 παρ. α' υποπερ. αδ' του Ν. 4605/2019, ότι «12. Τα αποδεικτικά μέσα γίνονται αποδεκτά κατά τον ακόλουθο τρόπο: α) τα δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 1 του άρθρου 73, την περίπτωση γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 73 και την περίπτωση β' της παραγράφου 4 του άρθρου 73 εφόσον έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους, β) τα λοιπά δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2 του άρθρου 73 εφόσον είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται χρόνος ισχύος, να έχουν εκδοθεί κατά τα οριζόμενα στην προηγούμενη περίπτωση, γ) τα δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2 του άρθρου 75, τα αποδεικτικά ισχύουσας εκπροσώπησης σε περίπτωση νομικών προσώπων, και τα πιστοποιητικά αρμόδιας αρχής σχετικά με την ονομαστικοποίηση των μετοχών σε περίπτωση ανωνύμων εταιρειών, εφόσον έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους, δ) οι ένορκες βεβαιώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους και ε) οι υπεύθυνες δηλώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών.». Περαιτέρω, το άρθρο 103 «Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών» του Ν. 4412/2016, όπως αυτό τροποποιήθηκε δυνάμει του

## **Αριθμός απόφασης: 1440/2020**

43 παρ. 12 Ν. 4605/2019 (ΦΕΚ Α' 52) και ισχύει, ορίζει ότι «[...] 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 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

## **Αριθμός απόφασης: 1440/2020**

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. [...]» και το άρθρο 104 του Ν. 4412/2016 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.». Τα αυτά ορίζονται και στις εννοιολογικά ταυτόσημες διατάξεις του όρου 4.2 και 23.2 της υπ' αριθ. ΑΔΑΜ ... 2020-05-19 Διακήρυξης.

8. Επειδή, περαιτέρω, με τις διατάξεις της υπ' αριθ. ΑΔΑΜ ... 2020-05-19 Διακήρυξης που διέπει τον υπό κρίση διαγωνισμό και συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο αυτού ορίζεται στον όρο «22.Α. Λόγοι αποκλεισμού» ότι «Κάθε προσφέρων αποκλείεται από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (αν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (αν πρόκειται περί ένωσης οικονομικών φορέων) ένας από τους λόγους των παρακάτω περιπτώσεων: 22.Α.1. Ο οικονομικός φορέας αποκλείεται επίσης όταν το πρόσωπο εις βάρος του οποίου εκδόθηκε αμετάκλητη καταδικαστική απόφαση είναι μέλος του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του εν λόγω οικονομικού φορέα ή έχει εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό. Στις περιπτώσεις εταιρειών περιορισμένης

## **Αριθμός απόφασης: 1440/2020**

ευθύνης (Ε.Π.Ε.), προσωπικών εταιρειών ( Ο.Ε. Ε.Ε.) και Ιδιωτικών Κεφαλαιουχικών Εταιρειών ( Ι.Κ.Ε ), η υποχρέωση του προηγούμενου εδαφίου, αφορά τους διαχειριστές. Στις περιπτώσεις ανωνύμων εταιρειών (Α.Ε.), η υποχρέωση του προηγούμενου εδαφίου αφορά τον Διευθύνοντα Σύμβουλο, καθώς και όλα τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου. Στις περιπτώσεις των συνεταιρισμών, η εν λόγω υποχρέωση αφορά τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου. [...] 22.Α.2 Όταν ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην 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 η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης [...] 22.Α.4. «(β) εάν ο οικονομικός φορέας τελεί υπό πτώχευση ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης ή ειδική εκκαθάρισης ή τελεί υπό αναγκαστική διαχείριση από εκκαθαριστή ή από το δικαστήριο ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία πτωχευτικού συμβιβασμού ή έχει αναστείλει τις επιχειρηματικές του δραστηριότητες ή εάν βρίσκεται σε οποιαδήποτε ανάλογη κατάσταση προκύπτουσα από παρόμοια διαδικασία, προβλεπόμενη σε εθνικές διατάξεις νόμου. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να μην αποκλείει έναν οικονομικό φορέα, ο οποίος βρίσκεται σε μια εκ των καταστάσεων που αναφέρονται στην παραπάνω περίπτωση, υπό την προϋπόθεση ότι η αναθέτουσα αρχή έχει αποδείξει ότι ο εν λόγω φορέας είναι σε θέση να εκτελέσει τη σύμβαση, λαμβάνοντας υπόψη τις ισχύουσες διατάξεις και τα μέτρα για τη συνέχιση της επιχειρηματικής του λειτουργίας (παρ. 5 άρθρου 73 του ν. 4412/2016)».

Περαιτέρω, ο όρος 23 «Δικαιολογητικά – Αποδεικτικά Μέσα» της Διακήρυξης που εξειδικεύει τα δικαιολογητικά που πρέπει να προσκομίσει ο προσωρινός ανάδοχος για να αποδείξει ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι ανωτέρω λόγοι αποκλεισμού ορίζει ότι «2. Επισημαίνεται ότι γίνονται αποδεκτές:• οι ένορκες βεβαιώσεις που αναφέρονται στην παρούσα Διακήρυξη, εφόσον έχουν συνταχθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους, • οι υπεύθυνες δηλώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών. Σημειώνεται ότι δεν απαιτείται θεώρηση του γνησίου της υπογραφής τους. 3. [...] (β) για την

## **Αριθμός απόφασης: 1440/2020**

παράγραφο Α.2 του άρθρου 22: πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, περί του ότι έχουν εκπληρωθεί οι υποχρεώσεις του οικονομικού φορέα, όσον αφορά στην καταβολή φόρων (φορολογική ενημερότητα) και στην καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης (ασφαλιστική ενημερότητα) σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία του κράτους εγκατάστασης ή την ελληνική νομοθεσία αντίστοιχα, που να είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής του, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται σε αυτό χρόνος ισχύος, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του. Για τους προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι ή εκτελούν έργα στην Ελλάδα τα σχετικά δικαιολογητικά που υποβάλλονται είναι - φορολογική ενημερότητα που εκδίδεται από το Υπουργείο Οικονομικών (αρμόδια Δ.Ο.Υ) για τον οικονομικό φορέα και για τις κοινοπραξίες στις οποίες συμμετέχει για τα δημόσια έργα που είναι σε εξέλιξη [...] (γ) για την παράγραφο Α.4(β) του άρθρου 22: πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια δικαστική ή διοικητική αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, που να έχει εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του. Για τους οικονομικούς φορείς που είναι εγκατεστημένοι ή εκτελούν έργα στην Ελλάδα το πιστοποιητικό ότι δεν τελούν υπό πτώχευση, πτωχευτικό συμβιβασμό, αναγκαστική διαχείριση, δεν έχουν υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης εκδίδεται από το αρμόδιο πρωτοδικείο της έδρας του οικονομικού φορέα. Το πιστοποιητικό ότι το νομικό πρόσωπο δεν έχει τεθεί υπό εκκαθάριση με δικαστική απόφαση εκδίδεται από το οικείο Πρωτοδικείο της έδρας του οικονομικού φορέα, το δε πιστοποιητικό ότι δεν έχει τεθεί υπό εκκαθάριση με απόφαση των εταίρων εκδίδεται από το Γ.Ε.Μ.Η., σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, ως κάθε φορά ισχύουν. Ειδικά η μη αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων του οικονομικού φορέα, για τους εγκατεστημένους στην Ελλάδα οικονομικούς φορείς, αποδεικνύεται μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων», ο όρος 23.8 ότι «Σε περίπτωση νομικού προσώπου, υποβάλλονται ηλεκτρονικά, στον φάκελο “Δικαιολογητικά Προσωρινού Αναδόχου”, τα νομιμοποιητικά έγγραφα από τα οποία προκύπτει η εξουσία υπογραφής του νομίμου εκπροσώπου και τα οποία πρέπει να έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους, εκτός αν σύμφωνα με τις ειδικότερες διατάξεις αυτών φέρουν συγκεκριμένο χρόνο ισχύος».

## **Αριθμός απόφασης: 1440/2020**

9. Επειδή, το άρθρο τριακοστό όγδοο παρ. 5 της από 20.03.2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ Α΄ 68) ορίζει ότι «πάσης φύσεως προθεσμίες για υποβολή αιτήματος ή διοικητικής προσφυγής ενώπιον της διοίκησης αναστέλλονται από τις 11.3.2020 για δύο (2) μήνες. Με απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών η προθεσμία του προηγούμενου εδαφίου μπορεί να συντέμνεται ή να παρατείνεται, εφόσον παραμένει άμεσος ο κίνδυνος διασποράς του κορωνοϊού COVID-19 και πάντως όχι πέραν της 31.12.2020.», ενώ δυνάμει της παρασχεθείσας εξουσιοδότησης εκδόθηκε η υπ' αριθ. ΔΙΔΑΔ/Φ.64/340/οικ.9911 απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών (ΦΕΚ Β΄ 1799) με την οποία αποφασίσθηκε «[...] παράταση της αναστολής των πάσης φύσεως προθεσμιών για υποβολή αιτήματος ή διοικητικής προσφυγής ενώπιον της διοίκησης, έως 12.6.2020.». Περαιτέρω, το άρθρο τεσσαρακοστό πρώτο «Κατ' εξαίρεση διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων» της από 13.04.2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ Α΄ 84) «Μέτρα για την αντιμετώπιση των συνεχιζόμενων συνεπειών της πανδημίας COVID-19 και άλλες κατεπείγουσες διατάξεις», η οποία κυρώθηκε με το άρθρο 1 του Ν. 4690/2020 (ΦΕΚ Α΄104) ορίζει ότι: «1. Εφόσον εξακολουθεί να υφίσταται άμεσος κίνδυνος διασποράς του κορωνοϊού COVID-19, η έλλειψη του οποίου βεβαιώνεται με απόφαση του Υπουργού Υγείας, και πάντως για χρονικό διάστημα που δεν μπορεί να υπερβαίνει τους έξι (6) μήνες από την έναρξη ισχύος της παρούσας, κάθε αναθέτουσα αρχή και κάθε αναθέτων φορέας σύμφωνα με τον ν. 4412/2016 (Α΄ 147), κατά τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων, οι οποίες μπορεί να εκκίνησαν είτε προ είτε μετά της 25ης Φεβρουαρίου 2020, μπορούν, σε περίπτωση κωλύματος υποβολής της αίτησης έκδοσης των απαιτούμενων δικαιολογητικών ή αδυναμίας έκδοσης αυτών, λόγω αναστολής λειτουργίας των αντίστοιχων αρμόδιων υπηρεσιών ή μερικής αναστολής λειτουργίας αυτών, στο πλαίσιο των μέτρων αντιμετώπισης της διασποράς του κορωνοϊού COVID-19 ή για άλλο σοβαρό λόγο, να προσκαλούν άμεσα τον επιλεγέντα ανάδοχο να υποβάλει σε αντικατάσταση των απαιτούμενων, ανά περίπτωση, δικαιολογητικών του άρθρου 80 του ν. 4412/2016 μόνο υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 του ν. 1599/1986 (Α΄ 75) ή ηλεκτρονική υπεύθυνη δήλωση μέσω της Ενιαίας Ψηφιακής Πύλης της Δημόσιας Διοίκησης του άρθρου 52 του ν. 4635/2019 (Α΄ 167), που προβλέπεται στο εικοστό έβδομο άρθρο της από 20.3.2020 Πράξης

## **Αριθμός απόφασης: 1440/2020**

Νομοθετικού Περιεχομένου (Α` 68), όπως αυτή κυρώθηκε με το άρθρο 1 του ν. 4683/2020 (Α` 83), προκειμένου να εκδοθεί η απόφαση κατακύρωσης ή ανάθεσης και να συναφθεί η σύμβαση. Στην υποβαλλόμενη υπεύθυνη δήλωση δηλώνονται από τον επιλεγέντα ανάδοχο ότι: α) δεν συντρέχει κανένα νόμιμο κώλυμα συμμετοχής του στη διαδικασία, β) εξακολουθεί να πληροί όλα τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής που προβλέπονται στην οικεία διακήρυξη και γ) υποχρεούται να προσκομίσει τα νομίμως προβλεπόμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης ή ανάθεσης εντός προθεσμίας τριάντα (30) ημερών από την υπογραφή της σύμβασης. Ο ανάδοχος μπορεί να αιτηθεί την παράταση της προθεσμίας προσκόμισης των σχετικών δικαιολογητικών σε περίπτωση κωλύματος υποβολής της αίτησης έκδοσης των απαιτούμενων δικαιολογητικών ή αδυναμίας έκδοσης αυτών, λόγω της αναστολής λειτουργίας των αντίστοιχων αρμόδιων υπηρεσιών ή μερικής ανατολής λειτουργίας αυτών, στο πλαίσιο των μέτρων αντιμετώπισης της διασποράς του κορονοϊού COVID-19 ή για άλλο σοβαρό λόγο. Η ως άνω προθεσμία παρατείνεται με απόφαση του αρμόδιου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, χωρίς να απαιτείται προηγούμενη γνωμοδότηση του συλλογικού οργάνου αξιολόγησης των προσφορών. 2. Ο ανάδοχος μπορεί να αιτηθεί την παράταση της προθεσμίας προσκόμισης των σχετικών δικαιολογητικών σε περίπτωση κωλύματος υποβολής της αίτησης έκδοσης των απαιτούμενων δικαιολογητικών ή αδυναμίας έκδοσης αυτών, λόγω της αναστολής λειτουργίας των αντίστοιχων αρμόδιων υπηρεσιών ή μερικής ανατολής λειτουργίας αυτών, στο πλαίσιο των μέτρων αντιμετώπισης της διασποράς του κορωνοϊού COVID-19 ή για άλλο σοβαρό λόγο. Η ως άνω προθεσμία παρατείνεται με απόφαση του αρμόδιου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, χωρίς να απαιτείται προηγούμενη γνωμοδότηση του συλλογικού οργάνου αξιολόγησης των προσφορών. 3. Η μη εμπρόθεσμη υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης ή ανάθεσης συνιστά λόγο έκπτωσης του αναδόχου από τη σύμβαση, απόσβεσης κάθε δικαιώματος του αναδόχου που απορρέει από αυτή και επιβολής των προβλεπόμενων στον νόμο κυρώσεων. Στην περίπτωση αυτή, η αναθέτουσα αρχή δύναται να προσκαλέσει τον/τους επόμενο/ους, κατά σειρά, μειοδότη/ες της διαδικασίας ανάθεσης της συγκεκριμένης σύμβασης και να του/τους προτείνει να αναλάβει/ουν την υλοποίηση της σύμβασης του έκπτωτου αναδόχου, με τους ίδιους όρους και



## **Αριθμός απόφασης: 1440/2020**

προϋποθέσεις και βάσει της προσφοράς που είχε υποβάλει ο έκπτωτος (ρητή ρήτρα υποκατάστασης), τηρώντας, κατά τα λοιπά, τη διαδικασία της παρ. 1 του παρόντος ως προς την υποβολή υπεύθυνης δήλωσης και την προσκόμιση των απαιτούμενων αποδεικτικών μέσων του άρθρου 80 του ν. 4412/2016».

10. Επειδή, από τις προδιαληφθείσες διατάξεις του Ν. 4412/2016 και τις εννοιολογικά ταυτώσεις, με αυτές, διατάξεις της Διακήρυξης, προκύπτει ότι μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με 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, ενώ 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. Αν από τα παραπάνω δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν, 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. Τα υπόψη δικαιολογητικά κατακύρωσης που προσκομίζονται, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 80 του Ν. 4412/2016, γίνονται αποδεκτά αναφορικά με την απόδειξη μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 1 του άρθρου 73, την

## **Αριθμός απόφασης: 1440/2020**

περίπτωση γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 73 και την περίπτωση β' της παραγράφου 4 του άρθρου 73 εφόσον έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους, τα λοιπά δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2 του άρθρου 73 εφόσον είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται χρόνος ισχύος, έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή του, τα δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2 του άρθρου 75, τα αποδεικτικά ισχύουσας εκπροσώπησης σε περίπτωση νομικών προσώπων, και τα πιστοποιητικά αρμόδιας αρχής σχετικά με την ονομαστικοποίηση των μετοχών σε περίπτωση ανωνύμων εταιρειών, εφόσον έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή τους και οι ένορκες βεβαιώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους και οι υπεύθυνες δηλώσεις, εφόσον έχουν συνταχθεί μετά την κοινοποίηση της πρόσκλησης για την υποβολή των δικαιολογητικών. Περαιτέρω, από τη γραμματική και συστηματική ερμηνεία των ανωτέρω διατάξεων του Ν. 4412/2016 και των όρων 22 και 23 της Διακήρυξης προκύπτει ότι ο προσωρινός ανάδοχος με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που θα προσκομίσει οφείλει να αποδείξει ότι στο πρόσωπό του δεν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού του άρθρου 22.Α της Διακήρυξης και ότι πληροί τα κριτήρια επιλογής των παραγράφων Β, Γ, Δ, του άρθρου 22 της διακήρυξης τόσο κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς όσο και κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου, τα δε, προσκομιζόμενα έγγραφα προς απόδειξη των ανωτέρω, είναι τα οριζόμενα στον όρο 23 της Διακήρυξης και τα οποία γίνονται αποδεκτά εφόσον πληρούν τα οριζόμενα στο άρθρο 80 παρ. 12 του Ν. 4412/2016. Επέκεινα, σύμφωνα με το άρθρο τριακοστό όγδοο της από 20.03.2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου και της υπ' αριθ. ΔΙΔΑΔ/Φ.64/340/οικ.9911 απόφασης του Υπουργού Εσωτερικών όλες οι προθεσμίες για υποβολή αιτήματος ενώπιον της διοίκησης ανεστάλησαν μέχρι τις 11.05.2020 αρχικώς και μέχρι τις 12.06.2020 τελικώς, όπου δόθηκε γενική αναστολή προθεσμιών προς υποβολή αιτημάτων στις εν γένει διοικητικές αρχές. Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο τεσσαρακοστό πρώτο της από 13.04.2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου υφίστατο δυνατότητα της αναθέτουσας αρχής να χορηγήσει παράταση της προθεσμίας υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 στον

## **Αριθμός απόφασης: 1440/2020**

προσωρινό ανάδοχο, κατόπιν σχετικού αιτήματος του τελευταίου, όχι μόνον εφόσον έχει υποβληθεί εμπροθέσμως σχετικό αίτημα αυτού συνοδευόμενο από έγγραφα που αποδεικνύουν ότι έχει αιτηθεί εγκαίρως την χορήγηση των δικαιολογητικών αυτών, ως το άρθρο 103 του Ν. 4412/2016 ορίζει και σαφώς συνάγεται και από την αιτιολογική έκθεση του Ν. 4605/2019 - άρθρο 43 παρ. 12, στην οποία και αναφέρεται ο σκοπός της τροποποίησης του άρθρου 103 παρ. 2 - αλλά και σε περίπτωση κωλύματος υποβολής της αίτησης έκδοσης των απαιτούμενων δικαιολογητικών ή αδυναμίας έκδοσης αυτών, λόγω της αναστολής λειτουργίας των αντίστοιχων αρμόδιων υπηρεσιών ή μερικής ανατολής λειτουργίας αυτών, στο πλαίσιο των μέτρων αντιμετώπισης της διασποράς του κορονοϊού COVID-19 ή για άλλο σοβαρό λόγο, ως το άρθρο 41 παρ. 2 της από 13.04.2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου, ορίζει. Στις περιπτώσεις αυτές η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί τον επιλεγέντα ανάδοχο να υποβάλει σε αντικατάσταση των απαιτούμενων, ανά περίπτωση, δικαιολογητικών του άρθρου 80 του ν. 4412/2016 μόνο υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 του ν. 1599/1986 (Α` 75) ή ηλεκτρονική υπεύθυνη δήλωση μέσω της Ενιαίας Ψηφιακής Πύλης της Δημόσιας Διοίκησης του άρθρου 52 του ν. 4635/2019 (Α` 167), που προβλέπεται στο εικοστό έβδομο άρθρο της από 20.3.2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (Α` 68), όπως αυτή κυρώθηκε με το άρθρο 1 του ν. 4683/2020 (Α` 83), προκειμένου να εκδοθεί η απόφαση κατακύρωσης ή ανάθεσης και να συναφθεί η σύμβαση, ο ανάδοχος δε, μπορεί να αιτηθεί την παράταση της προθεσμίας προσκόμισης των σχετικών δικαιολογητικών σε περίπτωση κωλύματος υποβολής της αίτησης έκδοσης των απαιτούμενων δικαιολογητικών ή αδυναμίας έκδοσης αυτών, λόγω της αναστολής λειτουργίας των αντίστοιχων αρμόδιων υπηρεσιών ή μερικής ανατολής λειτουργίας αυτών, στο πλαίσιο των μέτρων αντιμετώπισης της διασποράς του κορονοϊού COVID-19 ή για άλλο σοβαρό λόγο.

11. Επειδή, στην υπό κρίση περίπτωση και από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι, με το από 24.07.2020 και με αρ. πρωτ. 9684/24.07.2020 έγγραφο της η αναθέτουσα αρχή κάλεσε την προσωρινή ανάδοχο εταιρεία να υποβάλλει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, τα οποία και υπέβαλε με το από 24.07.2020 μήνυμά της μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού και ακολούθως με το υπ' αριθμ. πρωτ. 10112/31.8.2020

## **Αριθμός απόφασης: 1440/2020**

έγγραφό της υπέβαλε αυτά και σε έντυπη μορφή (πρβλ. σκέψη 2 της παρούσας). Ως εκ τούτου, δεν τυγχάνουν εφαρμογής στην υπόψη περίπτωση οι ανωτέρω διατάξεις σχετικά με την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης του άρθρου τριακοστού όγδου της από 20.03.2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου και της υπ' αριθ. ΔΙΔΑΔ/Φ.64/340/οικ.9911 απόφασης του Υπουργού Εσωτερικών, αφού όλες οι προθεσμίες για υποβολή αιτήματος ενώπιον της διοίκησης ανεστάλησαν μέχρι τις 12.06.2020, ήτοι πριν από την αποστολή του με αρ. πρωτ. 9684/24.07.2020 εγγράφου της αναθέτουσας αρχής προς υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης και την επακόλουθη υποβολή των από την εταιρεία «...» με το από 24.07.2020 μήνυμά της μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού. Εξάλλου, εφαρμογής δεν τυγχάνει ούτε το άρθρο τεσσαρακοστό πρώτο της από 13.04.2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου, αφού αυτό προϋποθέτει δυνατότητα της αναθέτουσας αρχής να χορηγήσει παράταση της προθεσμίας υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 στον προσωρινό ανάδοχο, κατόπιν σχετικού αιτήματος του τελευταίου, σε περίπτωση κωλύματος υποβολής της αίτησης έκδοσης των απαιτούμενων δικαιολογητικών ή αδυναμίας έκδοσης αυτών, λόγω της αναστολής λειτουργίας των αντίστοιχων αρμόδιων υπηρεσιών ή μερικής ανατολής λειτουργίας αυτών, στο πλαίσιο των μέτρων αντιμετώπισης της διασποράς του κορονοϊού COVID-19 ή για άλλο σοβαρό λόγο, περίπτωση που δεν συντρέχει εν προκειμένω, αφού στο διάστημα από 24.07.2020 και εντεύθεν – ότε και απεστάλη το με αρ. πρωτ. 9684/24.07.2020 έγγραφο της αναθέτουσας αρχής προς υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης – ουδεμία περίπτωση συνέτρεχε, αντικειμενική και απρόβλεπτη, αδυναμίας υποβολής αίτησης και, πολλώ μάλλον, έκδοσης των απαιτούμενων δικαιολογητικών, λόγω αναστολής λειτουργίας των αντίστοιχων αρμόδιων υπηρεσιών ή μερικής αναστολής λειτουργίας αυτών, στο πλαίσιο των μέτρων αντιμετώπισης της διασποράς του κορονοϊού COVID, αλλά και ουδεμία τέτοια αδυναμία επικαλείται, πολλώ δε μάλλον αποδεικνύει, η εταιρεία «...» (πρβλ. Δ.Εφ.Αθ. 246/2020), αφού οι υπηρεσίες έκδοσης των απαιτούμενων από τη Διακήρυξη πιστοποιητικών ευρίσκοντο σε κανονική λειτουργία. Άλλωστε, ακόμα και στην περίπτωση που οι ανωτέρω διατάξεις του άρθρου τεσσαρακοστού πρώτου της από 13.04.2020 Πράξης Νομοθετικού

## **Αριθμός απόφασης: 1440/2020**

Περιεχομένου συνέτρεχαν στην υπό κρίση περίπτωση (quod non), θα έπρεπε η προσωρινή ανάδοχος εταιρεία να υποβάλει, κατόπιν πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής, σε αντικατάσταση των απαιτούμενων, ανά περίπτωση, δικαιολογητικών του άρθρου 80 του ν. 4412/2016 την υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 8 του ν. 1599/1986 (Α' 75) ή ηλεκτρονική υπεύθυνη δήλωση μέσω της Ενιαίας Ψηφιακής Πύλης της Δημόσιας Διοίκησης του άρθρου 52 του ν. 4635/2019, γεγονός που δε συνέβη, καθώς ουδεμία περίπτωση συνέτρεχε, αντικειμενική και απρόβλεπτη, αδυναμίας υποβολής αίτησης και, πολλών μάλλον, έκδοσης των απαιτούμενων δικαιολογητικών, λόγω αναστολής λειτουργίας των αντίστοιχων αρμόδιων υπηρεσιών. Σε κάθε δε, περίπτωση ουδέν αίτημα υποβλήθηκε από την προσωρινή ανάδοχο εταιρεία «...» προς την αναθέτουσα περί παράτασης της προθεσμίας υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης συνεπεία αδυναμίας προσκόμισης αυτών λόγω αναστολής λειτουργίας των αντίστοιχων αρμόδιων υπηρεσιών ή μερικής ανατολής λειτουργίας αυτών, στο πλαίσιο των μέτρων αντιμετώπισης της διασποράς του κορονοϊού COVID-19 ή για άλλο σοβαρό λόγο (πρβλ. Δ.Εφ.Αθ. 246/2020), απορριπτομένων των σχετικών αντίθετων ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας. Η εταιρεία «...» με το φάκελο των δικαιολογητικών της και προκειμένου να αποδείξει ότι στο πρόσωπό της δεν συντρέχει ο λόγος αποκλεισμού του άρθρου 22.Α.2 (βλ. σκέψη 8 της παρούσας) της Διακήρυξης προσκόμισε στις 24.07.2020 το υπ' αριθμ. πρωτ. ... αποδεικτικό ενημερότητας για χρέη προς το Δημόσιο της ΑΑΔΕ ο χρόνος ισχύος του οποίου έληγε στις 08.07.2020, ήτοι προσκόμισε βεβαίωση φορολογικής ενημερότητας που δεν ήταν σε ισχύ κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης και έτσι δεν απέδειξε, όπως επί ποινή αποκλεισμού απαιτεί η Διακήρυξη, ότι ήταν ασφαλιστικά ενήμερη και δεν συνέτρεχε στο πρόσωπό της ο λόγος αποκλεισμού του άρθρου 22.Α.2 της Διακήρυξης κατά το χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης και ως εκ τούτου ο λόγος αυτός της Προσφυγής τυγχάνει βάσιμος. Επιπροσθέτως και αναφορικά με τον δεύτερο λόγο της Προσφυγής, σύμφωνα με τα γενόμενα δεκτά ο όρος 23.8 (βλ. σκέψη 8 της παρούσας) της Διακήρυξης ρητά ορίζει ότι ο προσωρινός ανάδοχος για το παραδεκτό της προσφοράς του οφείλει να προσκομίσει νομιμοποιητικά έγγραφα από τα οποία να προκύπτει η εξουσία υπογραφής του νομίμου εκπροσώπου του που θα πρέπει να έχουν εκδοθεί το πολύ τριάντα (30)

## **Αριθμός απόφασης: 1440/2020**

εργάσιμες ημέρες πριν την υποβολή τους. Η εταιρεία «...» υπέβαλε στις 24.7.2020 α) Το με αριθμό πρωτ. ... πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης της υπηρεσίας ΓΕΜΗ. β) Το με αρ. πρωτ. ... Γενικό Πιστοποιητικό του ΓΕΜΗ που αφορά τις τροποποιήσεις του καταστατικού της εταιρίας και γ) Την με αρ. πρωτ. ... Ανακοίνωση του ΓΕΜΗ με συνημμένο το Κωδικοποιημένο Καταστατικό της εταιρίας «...», εκ των οποίων εγγράφων ουδέν πληροί τον υπόψη όρο της Διακήρυξης, ήτοι να έχει εκδοθεί σε χρόνο που δεν απέχει πλέον των τριάντα (30) εργάσιμων ημερών που απαιτεί ο Νόμος και η Διακήρυξη πριν την υποβολή τους και ως εκ τούτου ο δεύτερος λόγος της Προσφυγής τυγχάνει βάσιμος. Αναφορικά με τον τρίτο λόγο της προσφεύγουσας ότι δεν πληρούται ο όρος 23.2 (βλ. σκέψη 8 της παρούσας) της Διακήρυξης, σύμφωνα με τον οποίο οι υπεύθυνες δηλώσεις θα πρέπει να έχουν συνταχθεί μετά το χρόνο κοινοποίησης της πρόσκλησης προς υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, αφού η εταιρεία «...» - και προκειμένου να αποδείξει ότι στο πρόσωπό της δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού των άρθρων 22.A.2, 22.A.2α, 22.A.9 και 22.A1 παράγραφοι α-β-γ-δ-ε-στ της Διακήρυξης - προσκόμισε ως προβλεπόμενο στα άρθρα 23.3 παρ. β.β, 23.3. ΣΤ.δ ΚΑΙ 23.3.ε της Διακήρυξης αποδεικτικό μέσο υπεύθυνη δήλωση που υπογράφεται από τον κ. ... χωρίς όμως να φέρει ημερομηνία σύνταξής της, ενώ υφίσταται και έλλειψη ψηφιακής υπογραφής στην άνω υπεύθυνη δήλωση και δεν μπορεί να διαπιστωθεί αν η υπεύθυνη δήλωση συντάχθηκε μετά τις 24.07.2020 που της απεστάλη η πρόσκληση για την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, αυτός τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος. Και τούτο διότι από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προκύπτει ότι η υπόψη υπεύθυνη δήλωση υπεβλήθη μαζί με τον φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης που αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 30.07.2020 από την εταιρεία «...» και ο οποίος φάκελος φέρει διαβιβαστικό έγγραφο στην αρχή του, υπογεγραμμένο ψηφιακά και ως εκ τούτου τεκμαίρεται ότι και η υπόψη Υπεύθυνη Δήλωση καλύπτεται από την εν λόγω υπογραφή, αποδεικνύοντας την σε κάθε περίπτωση πλήρωση του όρου 23.2. της Διακήρυξης περί σύνταξή της μετά το χρόνο κοινοποίησης της πρόσκλησης προς υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Τέλος και όσον αφορά τον τέταρτο λόγο της Προσφυγής περί μη πλήρωσης του όρου 22.A.4. (βλ. σκέψη 8 της παρούσας) και του όρου 23 της Διακήρυξης, από την

## **Αριθμός απόφασης: 1440/2020**

επισκόπηση του φακέλου προκύπτει ότι υπεβλήθηκαν τα κάτωθι δικαιολογητικά: Το με αρ. πρωτ. ... πιστοποιητικό του Πρωτοδικείου ... «περί μη κατάθεσης δικογράφου εκκαθαριστή/Συνεκκαθαριστή» που εκδόθηκε στις 01.04.2020. - Το με αρ. πρωτ. ... πιστοποιητικό του Πρωτοδικείου ... «περί μη κατάθεσης αίτησης – συνδιαλλαγής – εξυγίανσης (άρθρο 99 Ν. ...)» που εκδόθηκε στις 1.4.2020. - Το με αρ. πρωτ. ... πιστοποιητικό του Πρωτοδικείου ... «περί μη κατάθεσης δικογράφου αίτησης για υπαγωγή στο καθεστώς ειδικής εκκαθάρισης» που εκδόθηκε στις 1.4.2020. - Το με αρ. πρωτ. ... πιστοποιητικό του Πρωτοδικείου ... «Περί μη κατάθεσης δικογράφου πτωχεύσεων» που εκδόθηκε στις 1.4.2020. - Το με αρ. πρωτ. ... πιστοποιητικό του Πρωτοδικείου ... «περί μη κατάθεσης δικογράφου αίτησης περί λύσεως εταιρείας» που εκδόθηκε στις 1.4.2020. - Το με αρ. πρωτ. ... πιστοποιητικό του Πρωτοδικείου ... τμήμα πτωχεύσεων περί μη κήρυξης σε κατάσταση πτώχευσης που εκδόθηκε στις 10.4.2020. - Το με αρ. πρωτ. ... πιστοποιητικό του Πρωτοδικείου ... «περί μη θέσεως σε αναγκαστική διαχείριση» που εκδόθηκε στις 13.3.2020. Τα ανωτέρω δεν πληρούν τους υπόψη όρους της Διακήρυξης και του άρθρου 80 παρ. 12 του Ν. 4412/2016 που απαιτούσαν να έχουν εκδοθεί εντός του τελευταίου τριμήνου πριν την ημερομηνία υποβολή τους, σύμφωνα με τα κριθέντα ανωτέρω, καθόσον αυτά έχουν εκδοθεί πλέον των τριών μηνών από την ημερομηνία υποβολής των στις 24.07.2020 και συνεπώς ο υπόψη λόγος της Προσφυγής τυγχάνει βάσιμος.

12. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή ως βάσιμη, νόμω και ουσία, σύμφωνα με ό,τι κρίθηκε ανωτέρω και η Παρέμβαση να απορριφθεί, το παράβολο δε, που κατέθεσε η προσφεύγουσα να επιστραφεί σε αυτήν (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017).

**Για τους λόγους αυτούς**

**Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.**

**Αριθμός απόφασης: 1440/2020**

Ακυρώνει την υπ' αριθ. 337/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του ..., αναφορικά με την υπ' αριθ. ΑΔΑΜ ... 2020-05-19 Διακήρυξη για την επιλογή αναδόχου εκτέλεσης του έργου «Αξιοποίηση εκσυγχρονισμός κτιρίων και εγκαταστάσεων Αθλητικού Κέντρου ...», κατά το μέρος που με αυτήν έγινε αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας «...», κρίθηκαν τα προσκομιζόμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης της ως σύμφωνα με την υπ' αριθ. ... Διακήρυξη και κατακυρώθηκε στην εν λόγω εταιρεία η υπό ανάθεση σύμβαση.

Απορρίπτει την Παρέμβαση.

Ορίζει την επιστροφή του προσκομισθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη στις 22 Οκτωβρίου 2020 και εκδόθηκε στις 11 Νοεμβρίου 2020.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Μαρία Κ. Μανδράκη

Αλεξάνδρα Κ. Παπαχρήστου