

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**6<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 9 Νοεμβρίου 2020 με την εξής σύνθεση: Ειρήνη Αποκάρδου Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα Εισηγήτρια και Ιωάννα Θεμελή Μέλη.

Για να εξετάσει την από 1.10.2020 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1399/2.10.2020 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «προσφεύγων»), που εδρεύει στον ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της υπ' αριθμ. 132/16.09.2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής περί έγκρισης του υπ' αριθμ. ... Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού αναφορικά με την αξιολόγηση των δικαιολογητικών κατακύρωσης και ανακήρυξης οριστικών αναδόχων (εφεξής η «προσβαλλόμενη») και

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «παρεμβαίνων»), που εδρεύει στο ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη.

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων αίτεται την απόρριψη της προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαργαρίτα Κανάβα

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

## **Αριθμός απόφασης: 1444/2020**

1. Επειδή για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 1.10.2020 πληρωμή στην ... και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης) το οποίο υπολογίζεται σε ποσοστό 0,5% της προϋπολογιζόμενης δαπάνης των Ομάδων 3 και 4 της σύμβασης σχετικά με τις οποίες ασκείται η προδικαστική προσφυγή, ήτοι 70.488,55€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2. Επειδή με την με αριθμ. πρωτ. ... διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε δημόσιο ηλεκτρονικό ανοικτό διαγωνισμό με αντικείμενο «Συντήρηση, επισκευή και συναφών προμηθειών για το σύνολο των οχημάτων και μηχανημάτων έργου του Δήμου για τα έτη 2020-2021», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, προϋπολογισθείσας συνολικά δαπάνης 294.890,00 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Ο διαγωνισμός υποδιαιρείται σε τέσσερις Ομάδες, οι δε προσφορές μπορούν να υποβληθούν για μία ή περισσότερες ή και όλες τις Ομάδες.

3. Επειδή, η προκήρυξη της ως άνω σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 8.06.2020 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης το δε πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ στις 12.06.2020 με Α.Δ.Α.Μ. ... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε αύξοντα αριθμό ....

4. Επειδή ο διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του Ν. 4412/2016.

## Αριθμός απόφασης: 1444/2020

5. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 1.10.2020 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους προσφέροντες μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 22.09.2020, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν . 4412/2016, και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4 και την παρ. 2 του άρθ. 8 του Π.Δ. 39/2017.

6. Επειδή, ο προσφεύγων ως προσφέρων του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και κατατάχθηκε δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας θεμελιώνει καταρχήν, έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενος, ως προς το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς του παρεμβαίνοντος και προσωρινού αναδόχου, ερειδόμενο στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

7. Επειδή την 2.10.2020 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς τους έτερους συμμετέχοντες στη διαγωνιστική διαδικασία, ήτοι σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

8. Επειδή με την υπ' αριθμ. 1668/2020 Πράξη της Προέδρου του 6<sup>ου</sup> Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

9. Επειδή ο παρεμβαίνων κατέθεσε στις 7.10.2020, ήτοι εμπροθέσμως, μέσω μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ, την με αριθμό ΓΑΚ

## **Αριθμός απόφασης: 1444/2020**

ΠΑΡ 1707/2020 παρέμβασή του, για την οποία θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον καθώς η προσφορά του έχει κριθεί αποδεκτή και έχει ανακηρυχθεί προσωρινός αναδοχος για τις Ομάδες 3 και 4 του διαγωνισμού και ως εκ τούτου, επιδιώκει τη διατήρηση της προσβαλλόμενης.

10. Επειδή η αναθέτουσα αρχή απέστειλε την 21.10.2020 στην ΑΕΠΠ μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού τις απόψεις της επί της προδικαστικής προσφυγής, οι οποίες κοινοποιήθηκαν στον προσφεύγοντα αυθημερόν.

11. Επειδή ο προσφεύγων στις 29.10.2020 κατέθεσε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού υπόμνημα επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής. Το ως άνω υπόμνημα κατατέθηκε εμπροθέσμως σύμφωνα με το τελευταίο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, όπως αυτό προστέθηκε με το ν. 4605/2019 (ΦΕΚ 52/Α/1-4-2019), δοθέντος ότι η συζήτηση για την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής ορίσθηκε στις 9.11.2020 και, ως εκ τούτου, λαμβάνεται υπόψη από το αποφασίζον Κλιμάκιο

12. Επειδή ο παρεμβαίνων στις 31.10.2020 υπέβαλε μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού δεύτερη παρέμβαση επί του υπομνήματος του προσφεύγοντος. Η ως άνω παρέμβαση υποβλήθηκε απαραδέκτως και δεν εξετάζεται στα πλαίσια της παρούσας διαδικασίας διότι δεν προβλέπεται στο ισχύον νομοθετικό πλαίσιο εξέτασης της προδικαστικής προσφυγής η δικονομική δυνατότητα του παρεμβαίνοντος προς αντίκρουση των ισχυρισμών του υπομνήματος του προσφεύγοντος (ΑΕΠΠ 1264/2020).

13. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6<sup>ου</sup> Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

14. Επειδή στον επίμαχο διαγωνισμό συμμετείχαν για τις Ομάδες 3 και 4 δυο οικονομικοί φορείς, ήτοι ο προσφεύγων και ο παρεμβαίνων, οι οποίοι υπέβαλαν τις με αριθμ. συστήματος ... και ... προσφορές τους αντίστοιχα. Με την υπ' αριθμ. 118/10.08.2020 απόφαση η αναθέτουσα αρχή ανακήρυξε τον

## Αριθμός απόφασης: 1444/2020

παρεμβαίνοντα προσωρινό ανάδοχο. Κατόπιν δε της από 31.08.2020 κλήσης της αναθέτουσας αρχής προς υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ο παρεμβαίνων προσκόμισε τα σχετικά έγγραφα. Με το υπ' αριθμ. ... Πρακτικό, η Επιτροπή Διαγωνισμού διαπίστωσε ότι τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του παρεμβαίνοντος είναι πλήρη και εισηγήθηκε την ανακήρυξή του ως οριστικού αναδόχου για τις Ομάδες 3 και 4. Με την προσβαλλόμενη απόφαση εγκρίθηκε το ως άνω Πρακτικό.

15. Επειδή ο προσφεύγων, επικαλούμενος τους όρους 2.2.9.2.A, 2.2.9.2B1(γ)-(ε)-(η), 2.4.6 και 3.2 της διακήρυξης, ισχυρίζεται τα ακόλουθα : « [...]Δεν υπάρχει όμως κατατεθειμένο το ζητούμενο στην παράγραφο 2.2.3.3.β δικαιολογητικό από το αρμόδιο πρωτοδικείο με ημερομηνία που να καλύπτει την απαίτηση κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, παρά μόνο με ημερομηνία 24/08/2020, άρα πιστοποιητικό που καλύπτει την απαίτηση ως προσωρινός μειοδότης αλλά όχι την απαίτηση κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς. Εφόσον οι προσφορές κρίνονται και κατά την υποβολή της προσφοράς ο οικονομικός φορέας υποχρεούται να προσκομίσει – όταν του ζητηθούν είτε ως προσωρινός ανάδοχος είτε κατά την διαδικασία της αξιολόγησης (άρθρο 3.2 κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παρ. 5 εδαφ. α' του ν. 4412/2016, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας) όλα τα απαιτούμενα από την διακήρυξη δικαιολογητικά τα οποία να είναι εν ισχύ τόσο κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς (13/07/2020) όσο και κατά το στάδιο πρόσκλησης κατάθεσης δικαιολογητικών προσωρινού μειοδότη.

Για το Άρθρο 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα σημείο Β.1.γ για τη μη αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων του οικονομικού φορέα, κατέθεσε έγγραφο μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων, (Με εκτύπωση της καρτέλας “Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης, όπως αυτά εμφανίζονται στο taxisnet), που όμως δεν είναι με στοιχεία όπως αυτά εμφανίζονται στο taxisnet αφού το κατατεθειμένο έγγραφο δεν φέρει καμία

## Αριθμός απόφασης: 1444/2020

ημερομηνία, άρα δεν μπορείς να προσδιορίσεις αν υπάρχει ή όχι αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων του οικονομικού φορέα μιας και το έγγραφο μπορεί να έχει εκδοθεί σε οποιοδήποτε παρελθόντα χρόνο. Άλλωστε η εμφανιζόμενη στο *taxisnet* φέρει ημερομηνία.

Για το Άρθρο 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα σημείο Β.1.ε δεν έχει καταθέσει την ζητούμενη υπεύθυνη δήλωση για τις λοιπές περιπτώσεις της παραγράφου 2.2.3.4 (α, γ, δ, ε, στ, η, θ, κ), υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι οριζόμενοι στην παράγραφο λόγοι αποκλεισμού.

Για το Άρθρο 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα σημείο Β.1.θ δεν έχει καταθέσει την ζητούμενη υπεύθυνη δήλωση ότι δεν έχει εκδοθεί εις βάρος του απόφαση αποκλεισμού, σύμφωνα με το άρθρο 74 του ν. 4412/2016. Βέβαια υπάρχει κατατεθειμένη μία υπεύθυνη δήλωση η οποία αναφέρει επί λέξει (συν. 1): Ως διαχειριστής της ... σχετικά με την πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης με Αρ. Πρωτ.: 15302 της 28/08/2020, δεν συντρέχουν στο πρόσωπο μας οι οριζόμενοι στην παράγραφο λόγοι αποκλεισμού. Η προαναφερόμενη υπεύθυνη δήλωση σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να αντικαταστήσει τις ζητούμενες επί ποινή αποκλεισμού υπεύθυνες δηλώσεις των άρθρων 2.2.9.2.ε & 2.2.9.2θ αφού είναι ασαφής και δεν αναφέρεται σε καμία παράγραφο (για τις λοιπές περιπτώσεις της παραγράφου 2.2.3.4(α, γ, δ, ε, στ, η, θ, κ)) και σε κανένα άρθρο (σύμφωνα με το άρθρο 74 του ν. 4412/2016)».

16. Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της ισχυρίζεται τα ακόλουθα:«[...] Α) Εκτός του ότι, η προσφεύγουσα αναφέρεται, εκ παραδρομής, σε λάθος παράγραφο της διακήρυξης, παράγραφο 2.2.3.3.β αντί της ορθής 2.2.3.4.β, για τον παραπάνω λόγο προσφυγής η Αναθέτουσα Αρχή προτάσσει τα εξής: Στο πλαίσιο της με αρ. πρωτ: ... Διακήρυξης (Αρ. Συστήματος ΕΣΗΔΗΣ: ...) και ειδικότερα στην Ενότητα 2.2.9.1. που αφορά την «Προκαταρκτική Απόδειξη», ρητά αναφέρεται: «Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις

## Αριθμός απόφασης: 1444/2020

καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα ΙΙΙ το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986.» Λαμβάνοντας υπόψη, ότι κατά το στάδιο υποβολής των προσφορών, έχει καθιερωθεί ως κανόνας της προκαταρκτικής απόδειξης, περί μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού συμπεριλαμβανομένων και των ζητούμενων της παραγράφου 2.2.3.4. β και περί πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, η συμπλήρωση και υποβολή του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ), προκύπτει ότι στο στάδιο της υποβολής της προσφοράς το δικαίωμα συμμετοχής της εταιρείας «...» αποδεικνύεται προκαταρκτικά με την υποβολή του ΕΕΕΣ στο οποίο η εταιρεία δηλώνει υπεύθυνα ότι, πληροί τις απαιτήσεις της διακήρυξης και δεν εμπίπτει στις καταστάσεις εκείνες που συνιστούν λόγους αποκλεισμού, όπως είναι και η περίπτωση της παραγράφου 2.2.3.4.β ενώ παράλληλα πληροί και τα οριζόμενα κριτήρια ποιοτικής επιλογής. Το στάδιο κατά το οποίο κρίνεται, όπως προκύπτει από το άρθρο 103 του Ν. 4412/2016, να αποδείξει αν αποκλείεται από την συμμετοχή της η εταιρεία, αλλά και αν πληροί τους όρους της διακήρυξης, είναι το στάδιο κατά το οποίο η αναθέτουσα αρχή καλεί το διαγωνιζόμενο που ανέδειξε ως προσωρινό ανάδοχο της σύμβασης, να προσκομίσει τα απαιτούμενα κατά τη διακήρυξη δικαιολογητικά κατακύρωσης. Στο στάδιο αυτό η εταιρεία «...» προκειμένου εκ των δικαιολογητικών αυτών να αποδείξει ότι ικανοποιεί πλήρως όλες τις απαιτήσεις που συνδέονται με την απόδειξη του δικαιώματος συμμετοχής του, έχει καταθέσει το υπ' αριθμ. ... Πιστοποιητικό από το Πρωτοδικείο ... το οποίο καλύπτει πλήρως τις απαιτήσεις της υπ' αριθμ. 15302/28-08-2020 πρόσκλησης της Αναθέτουσας Αρχής για την κατάθεση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, στοιχεία τα οποία δήλωσε ότι πληροί με τη συμπλήρωση και υποβολή του ΕΕΕΣ. Συνεπώς, κατά

## Αριθμός απόφασης: 1444/2020

το στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ο έλεγχος που ενεργείται στο πρόσωπο του προσωρινού αναδόχου είναι ουσιαστικά, η επαλήθευση όσον έχουν δηλωθεί στο ΕΕΕΣ, ήτοι η αληθής και ορθή δήλωση του διαγωνιζομένου ότι αυτός πληρούσε τις απαιτήσεις της νομοθεσίας και της Διακήρυξης κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του, ενώ από το περιεχόμενο αυτών των δικαιολογητικών αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού.

Επιπλέον, στο άρθρο 43 του ν. 4605/2019 αναφέρεται: «...αδ. Προστίθεται νέα παράγραφος 12 που έχει ως εξής: «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....».

Β) Σχετικά με το δεύτερο λόγο της προσφυγής η Αναθέτουσα Αρχή έχει να προτάσσει τα εξής: Η αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων αποδεικνύεται εκτός από την εκτύπωση της καρτέλας «Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης», όπως αυτά εμφανίζονται στο *taxisnet*.», όπου φαίνεται ότι η κατάσταση της εταιρείας είναι ΕΝΕΡΓΗ, και την οποία κατέθεσε ο υποψήφιος οικονομικός φορέας και από την παράλληλη προσκόμιση του πιστοποιητικού ΓΕΜΗ. Συγκεκριμένα, «Οι υπόχρεοι εγγραφής στο Γ.Ε.ΜΗ, που προβαίνουν σε διακοπή εργασιών με ημερομηνία διακοπής μετά τις 23.11.2016, κατά τη διαδικασία διακοπής εργασιών στη Δ.Ο.Υ, πρέπει να προσκομίσουν υποχρεωτικά και βεβαίωση διαγραφής από το Γ.Ε.ΜΗ.». Συνεπώς, οποιαδήποτε αμφιβολία μπορεί να είχε η Αρχή ως προς την αναστολή ή μη των δραστηριοτήτων της επιχείρησης «...», άμεσα αποδεικνύεται από την προσκόμιση του Πιστοποιητικού ΓΕΜΗ με ημερομηνία 18/08/2020. Επιπλέον, έχει κατατεθεί φορολογική ενημερότητα, από την εταιρεία για το χρονικό διάστημα από 25/08/2020 έως 25/10/2020, γεγονός που αποδεικνύει ότι οι επιχειρηματικές της δραστηριότητες δεν έχουν ανασταλεί ούτε κατά το



## Αριθμός απόφασης: 1444/2020

διάστημα υποβολής προσφοράς ούτε κατά το διάστημα υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης.

Γ) Σχετικά με τον τρίτο λόγο προσφυγής της εταιρείας «... Σχετικά με τον τρίτο λόγο της προσφυγής η Αναθέτουσα Αρχή προτάσσει τα εξής:

Κατά την υποβολή προσφοράς ο υποψήφιος οικονομικός φορέας έχει καταθέσει μια σειρά Υπεύθυνων Δηλώσεων με τίτλο «ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ (1), (2), (3) 2.2.3.4.» στις οποίες αναγράφει όλους τους λόγους αποκλεισμού της συγκεκριμένης παραγράφου της Διακήρυξης και έχουν ημερομηνία σύνταξης 07/07/2020: «Με ατομική μου ευθύνη και γνωρίζοντας τις κυρώσεις (3), που προβλέπονται από τις διατάξεις της παρ. 6 του άρθρου 22 του Ν.1599/1986, δηλώνω ότι: Ως διαχειριστής της ... για τον Ανοιχτό Ηλεκτρονικό Διαγωνισμό <<Συντήρηση, Επισκευή και συναφών προμηθειών για το σύνολο των οχημάτων και μηχανημάτων έργου του Δήμου για τα έτη 2020-2021 >> της 12/6/2020 με Αρ.Πρωτ.: ..., α) Δεν έχουμε αθετήσει τις υποχρεώσεις μας που προβλέπονται στην παρ.2 του άρθρου 18 του ν.4412/2016, β) Δεν υπάρχουν επαρκώς ενδείξεις που να οδηγεί στο συμπέρασμα ότι έχουμε συνάψει συμφωνίες με άλλους οικονομικούς φορείς με στόχο την στρέβλωση του ανταγωνισμού, γ) Δεν συντρέχει κατάσταση σύγκρουσης συμφερόντων κατά την έννοια του άρθρου 24 του ν.4412/2016, δ) Ουδέποτε υπήρχε κατάσταση στρέβλωσης του ανταγωνισμού από πρότερη συμμετοχή μας κατά την προετοιμασία της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 48 του ν.4412/2016, η) Ουδέποτε δεν επιχειρήσαμε να επηρεάσουμε με αθέμιτο τρόπο την διαδικασία λήψης αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, να αποκτήσουμε εμπιστευτικές πληροφορίες που ενδεχομένως να αποφέρουν θεμιτό πλεονέκτημα στην διαδικασία σύναψης σύμβασης ή να παράσχουμε εξαμελείας παραπλανητικές πληροφορίες που ενδέχεται να επηρεάσουν ουσιωδώς τις αποφάσεις που αφορούν τον αποκλεισμό, την επιλογή ή την ανάθεση, θ) Δεν έχουμε διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα, το οποίο να θέτει εν αμφιβόλω την ακεραιότητα μας. Η δήλωση μας αυτή ισχύει

## **Αριθμός απόφασης: 1444/2020**

κατά την ημέρα διενέργειας του διαγωνισμού και ως τη λήξη αυτού.  
Ημερομηνία: 07/07/2020 Ο Δηλών».

Κατά το στάδιο κατάθεσης των δικαιολογητικών κατακύρωσης ο προσωρινός ανάδοχος καταθέτει Υπεύθυνη Δήλωση με τίτλο «ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΠΕΡΙ ΜΗ ΑΠΟΚΛΕΙΣΜΟΥ» με ημερομηνία σύνταξης 01/09/2020 όπου αναγράφει: «Με ατομική μου ευθύνη και γνωρίζοντας τις κυρώσεις (3), που προβλέπονται από τις διατάξεις της παρ. 6 του άρθρου 22 του Ν. 1599/1986, δηλώνω ότι: Ως διαχειριστής της ... σχετικά με την πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης με Αρ. Πρωτ.: 15302 της 28/08/2020, δεν συντρέχουν στο πρόσωπο μας οι οριζόμενοι στην παράγραφο λόγοι αποκλεισμού.  
Ημερομηνία: 01/09/2020 Ο Δηλών.»

Η επιτροπή δεν είχε κανένα λόγο να αποκλείσει τον οικονομικό φορέα επειδή δεν είχαν αναγραφεί ένας προς ένας οι λόγοι αποκλεισμού της συγκεκριμένης παραγράφου αλλά αναγράφεται σωρευτικά «...ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου.»

Δ) Σχετικά με τον τέταρτο λόγο της προσφυγής η Αναθέτουσα Αρχή προτάσσει τα εξής: Στο άρθρο 79 παρ. 5 του ν. 4412/2016, ως ισχύει σύμφωνα με το οποίο: «Η αναθέτουσα Αρχή μπορεί να ζητεί από τους προσφέροντες και υποψήφιους σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας».

Στη πλατφόρμα του Διαγωνισμού έχει υποβληθεί Υπεύθυνη δήλωση με τίτλο «ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΜΗ ΑΠΟΚΛΕΙΣΜΟΥ 2.2.3.9» με ημερομηνία σύνταξης 7/7/2020, η οποία στο σώμα της αναφέρεται ότι: «Με ατομική μου ευθύνη και γνωρίζοντας τις κυρώσεις (3), που προβλέπονται από τις διατάξεις της παρ. 6 του άρθρου 22 του Ν. 1599/1986, δηλώνω ότι: Ως διαχειριστής της ... για τον Ανοιχτό Ηλεκτρονικό Διαγωνισμό <<Συντήρηση, Επισκευή και συναφών προμηθειών για το σύνολο των οχημάτων και μηχανημάτων έργου του Δήμου για τα έτη 2020-2021 >> της 12/6/2020 με Αρ.Πρωτ.:..., δεν βρισκόμαστε σε καμιά από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3.1-2.2.3.2.

## Αριθμός απόφασης: 1444/2020

ή οποιαδήποτε άλλη περίπτωση που προβλέπει λόγο αποκλεισμού μας. Επίσης πληρούμε όλα τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.6 και 2.2.7 της διακήρυξης. Η δήλωση μας αυτή ισχύει κατά την ημέρα διενέργειας του διαγωνισμού και ως τη λήξη αυτού.» αλλά και η υπεύθυνη δήλωση που κατέθεσε μετά την υπ' αριθμ. 15302/28-8-2020 πρόσκληση για τα δικαιολογητικά κατακύρωσης με τίτλο «ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ ΜΗ ΑΠΟΚΛΕΙΣΜΟΥ» με ημερομηνία σύνταξης 1/9/2020 όπου στο σώμα της αναφέρεται: «Με ατομική μου ευθύνη και γνωρίζοντας τις κυρώσεις (3), που προβλέπονται από τις διατάξεις της παρ. 6 του άρθρου 22 του Ν. 1599/1986, δηλώνω ότι: Ως διαχειριστής της ... σχετικά με την πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης με Αρ. Πρωτ.: 15302 της 28/08/2020, δεν συντρέχουν στο πρόσωπο μας οι οριζόμενοι στην παράγραφο λόγοι αποκλεισμού. Ημερομηνία: 01/09/2020 Ο Δηλών.»

Η Επιτροπή Αξιολόγησης λοιπόν, αν έκρινε ότι κάποια από τις υπεύθυνες δηλώσεις της εταιρείας «...» χρειαζόταν αποσαφήνιση, κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης που ζητούνται με την υπ' αριθμ. 15302/28-8-2020 πρόσκληση, αλλά και των υπεύθυνων δηλώσεων που είχαν κατατεθεί κατά την υποβολή της προσφοράς θα ζητούσε διευκρινήσεις βάσει της δυνατότητας που της δίνει η νομοθεσία αλλά και το άρθρο 3.2 της Διακήρυξης».

17. Επειδή ο παρεμβαίνων προβάλλει τα ακόλουθα : «Η ανταγωνίστρια εταιρεία «...» ισχυρίζεται ότι η απόφαση της οικονομικής επιτροπής υπ'αριθμ.132/2020 του ..., που μας ανακήρυξε οριστικούς αναδόχους για τον Διαγωνισμό Προμήθειας – Συντήρησης και Επισκευής Ελαστικών, Ομάδων 3 & 4, δεν ήταν ορθή για τους εξής λόγους :

1) [...] Τον μήνα Ιούλιο που έγινε ο διαγωνισμός, τα δικαιολογητικά από το πρωτοδικείο εκδίδονταν πλέον μόνο ηλεκτρονικά από την ηλεκτρονική διεύθυνση solon.gov.gr. Κατά τη διαδικασία Υποβολής Αίτησης Πιστοποιητικού αναφέρεται ρητά ότι στην ανωτέρω ηλεκτρονική διεύθυνση : « Για την περίπτωση δημόσιας σύμβασης, ότι το προς έρευνα νομικό πρόσωπο είναι

## Αριθμός απόφασης: 1444/2020

προσωρινά ανάδοχος (στη περίπτωση αυτή επισυνάπτεται σε ψηφιακή μορφή η πρόσκληση της Δημ. Αρχής προς τον προσωρινό ανάδοχο)». Επομένως πρέπει ένα νομικό πρόσωπο να είναι υποχρεωτικά προσωρινός ανάδοχος για να εκδοθεί ένα οποιοδήποτε πιστοποιητικό σχετικά με δημόσιες συμβάσεις. Επιπλέον κατά την υποβολή των προσφορών μας έχουμε υποβάλει υπεύθυνη δήλωση με ημερομηνία 07/07/2020, όπου δηλώνουμε τα πιστοποιητικά ότι δεν τελούμε υπό πτώχευση, πτωχευτικό συμβιβασμό ή υπό αναγκαστική διαχείριση ή ότι δεν έχουμε υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης, θα τα προσκομίσουμε εφόσον η αναθέτουσα αρχή μας κηρύξει προσωρινούς αναδόχους. Επίσης ότι δεν τελούμε υπό πτώχευση, ότι δεν έχουμε υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης ή ειδικής εκκαθάρισης ή ότι δεν έχουμε υπαχθεί σε διαδικασία πτωχευτικού συμβιβασμού, ότι δεν τελούμε υπό αναγκαστική διαχείριση από εκκαθαριστή ή από δικαστήριο, τα ίδια ακριβώς δηλώνουμε και στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) / Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) με ημερομηνία 06/07/2020. Προφανώς η ανταγωνίστρια εταιρεία «...» έχει στο αρχείο της από προηγούμενο διαγωνισμό που είχε ανακηρυχθεί προσωρινή ανάδοχος, τέτοιο πιστοποιητικό, που δεν δημιουργεί όμως πλεονέκτημα.

2) Στον ισχυρισμό αυτό απαντάμε τα εξής : Η δημιουργία του PDF αρχείου της ΑΑΔΕ περί μη αναστολής των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων, είχε ένα στιγμιαίο και προσωρινό πρόβλημα και εκτυπώθηκε χωρίς ημερομηνία, δίχως δικής μας ευθύνη για την εκτύπωση. Το πιστοποιητικό της ΑΑΔΕ είναι ένα δημόσιο έγγραφο που εκδόθηκε από την ΑΑΔΕ, την ίδια ακριβώς ημερομηνία με το γενικό πιστοποιητικό του Βιοτεχνικού Επιμελητηρίου ... - Γενικό Εμπορικό Μητρώο (Γ.Ε.ΜΗ) δηλαδή 18/08/2020. Αναστολή επιχειρηματικών δραστηριοτήτων (δηλαδή μη ενεργή εταιρεία), γίνεται πλέον πρώτα στο ΓΕΜΗ και μετά στη Δ.Ο.Υ (εφορία). Η ίδια η ΑΑΔΕ εξάλλου υποστηρίζει ότι για οποιαδήποτε μεταβολή προηγείται το Γ.Ε.ΜΗ. Συγκεκριμένα « Οι υπόχρεοι εγγραφής στο Γ.Ε.ΜΗ, που προβαίνουν σε διακοπή εργασιών με ημερομηνία διακοπής μετά τις 23.11.2016, κατά τη διαδικασία διακοπής εργασιών στη

## Αριθμός απόφασης: 1444/2020

Δ.Ο.Υ, πρέπει να προσκομίσουν υποχρεωτικά και βεβαίωση διαγραφής από το Γ.Ε.ΜΗ.

Όπως ισχύει και στις οδηγίες που έχουν δοθεί με την ΠΟΛ.1045/10.2.2015 εγκύκλιο, συνυποβάλλοντας με τη δήλωση διακοπής εργασιών στη ΔΟΥ τα κατά περίπτωση δικαιολογητικά, όπως ανακοίνωση διαγραφής από Γ.Ε.ΜΗ, έγγραφο λύσης νομίμως καταχωρημένο ή ισολογισμό λήξης εκκαθάρισης νομίμως δημοσιευμένο. Το γενικό πιστοποιητικό του Γ.Ε.ΜΗ στις 18/08/2020 βεβαιώνει ότι : α) δεν έχει παρέλθει ο εκ του καταστατικού ορισμένος χρόνος διάρκειας της β) ότι δεν έχει καταχωρισθεί στη Μερίδα της εταιρείας στο ΓΕΜΗ, απόφαση της Συνέλευσης των εταίρων για λύση της εταιρείας & θέση αυτής σε εκκαθάριση ούτε πράξη ή στοιχείο προβλεπόμενα από το καταστατικό για λύση της εταιρείας και θέση αυτής σε εκκαθάριση γ) δεν έχει περιέλθει στην Υπηρεσία μας για να καταχωρισθεί στη Μερίδα της εταιρείας στο ΓΕΜΗ αίτηση αγωγή ή δικαστική απόφαση για λύση της εταιρείας και διορισμό ή αντικατάσταση εκκαθαριστή ή συν-εκκαθαριστή, ούτε απόφαση που να υ964 τη θέτει υπό αναγκαστική διαχείριση ή ειδική εκκαθάριση. Επίσης βεβαιώνει το ΓΕΜΗ ότι μέχρι σήμερα (δηλαδή στις 18/08/2020) δεν έχει περιέλθει στην υπηρεσία μας προκειμένου να σημειωθεί στο ΓΕΜΗ απόφαση που να μάς κηρύσσει σε κατάσταση ή σε διαδικασία πτώχευσης ή διαδικασίας συνδιαλλαγής/εξυγίανσης.

Η λύση μίας ΕΠΕ και η θέση αυτής σε εκκαθάριση επέρχεται: α) με την καταχώριση στο Γ.Ε.ΜΗ (άρθρο 93 του ν.4635/2019) της συμβολαιογραφικής αυτής πράξης λύσης, η οποία υποβάλλεται στις διατυπώσεις δημοσιότητας του άρθρου 97 του Ν.4635/2019 σε συνδυασμό ( για ΑΕ και ΕΠΕ) με τις διατάξεις του άρθρου 92 του ίδιου νόμου ή β) με την καταχώριση στο Γ.Ε.ΜΗ του Πρακτικού της γενικής συνέλευσης των δύο τρίτων 2/3 του συνολικού αριθμού των εταίρων, οι οποίοι εκπροσωπούν τα δύο τρίτα 2/3 του εταιρικού κεφαλαίου.

Στις 25/08 η ίδια η ΑΑΔΕ έχει εκδώσει ένα άλλο δημόσιο έγγραφο την φορολογική ενημερότητα. Εάν η εταιρεία δεν ήταν ενεργή (δηλαδή είχε γίνει

## Αριθμός απόφασης: 1444/2020

αναστολή επιχειρηματικών δραστηριοτήτων), ηλεκτρονικά φορολογική ενημερότητα δεν μπορεί να εκδοθεί. Το ότι δεν έχει γίνει αναστολή των επιχειρηματικών μας δραστηριοτήτων το δηλώνουμε και στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) /Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) με ημερομηνία 06/07/2020.

Συνεπώς το εκδοθέν παραστατικό της ΑΑΔΕ ότι η εταιρεία μας είναι ενεργή, είναι αληθές και επίκαιρο, γιατί το ΓΕΜΗ έχει εκδώσει πιστοποιητικό σε πρόσφατη ημερομηνία και η ίδια η ΑΑΔΕ μάς έχει εκδώσει φορολογική ενημερότητα. Επιπλέον σας επισυνάπτουμε ένα σημερινό με ημερομηνία 7/10/2020 πιστοποιητικό της ΑΑΔΕ που χαρακτηρίζεται η εταιρεία μας ΕΝΕΡΓΗ (δηλαδή μη αναστολή επιχειρηματικών δραστηριοτήτων). Είναι αυτονόητο, ότι η εταιρεία μας ήταν ΕΝΕΡΓΗ και κατά την ημερομηνία κατάθεσης των δικαιολογητικών μας ως προσωρινοί ανάδοχοι.

Κατά συνέπεια ο ισχυρισμός αυτός της ανταγωνίστριας εταιρείας «...», δεν ισχύει και δεν μπορεί μία φανταστική ερμηνεία υποτιθέμενης έλλειψης ,να προκαλέσει ποινή αποκλεισμού, επειδή αυτό εξυπηρετεί την άλλη συμμετέχουσα στον Διαγωνισμό εταιρεία.

3) Κατά την υποβολή της προσφοράς μας, έχουμε καταθέσει τρεις (3) υπεύθυνες δηλώσεις με ημερομηνία 07/07/2020 όπου αναφέρουμε αναλυτικά τις περιπτώσεις τις παραγράφου 2.2.3.4. (α,γ,δ,ε,στ,ζ,η,θ) και μία (1) υπεύθυνη δήλωση σχετικά με το άρθρο 74 του ν.4412/2016. Σε όλες τις υπεύθυνες δηλώσεις αναφέρουμε ότι η δήλωση μας αυτή ισχύει κατά την ημέρα διενέργειας του διαγωνισμού και ως τη λήξη αυτού.

Έχουμε καταθέσει μία υπεύθυνη δήλωση με ημερομηνία 01/09/2020, όταν ανακηρυχθήκαμε προσωρινοί ανάδοχοι στον Διαγωνισμό, που δηλώνουμε ότι δεν συντρέχουν εις βάρος μας οι οριζόμενοι στην παράγραφο λόγοι αποκλεισμού. Δεν αναφέρεται πουθενά ότι πρέπει να αναφέρουμε ξανά αναλυτικά όλους τους λόγους αποκλεισμού, από τη στιγμή που οι υπεύθυνες δηλώσεις είναι σε ισχύ. Γι' αυτόν ακριβώς το λόγο και καταθέσαμε μία υπεύθυνη δήλωση ως προσωρινοί ανάδοχοι, συνολικά ότι δεν συντρέχουν εις

## Αριθμός απόφασης: 1444/2020

βάρος μας οι οριζόμενοι στην παράγραφο λόγοι αποκλεισμού. Άλλωστε μόνο πλεονασμός χωρίς ουσία, μπορεί να χαρακτηριστεί η επαναλαμβανόμενη προσκόμιση ομοίων δηλώσεων που δεν προσθέτουν κάτι επιπλέον».

18. Επειδή ο προσφεύγων στο υπόμνημά του προβάλλει τα κάτωθι :  
«1. ΕΠΙ ΤΟΥ 1ΟΥ ΛΟΓΟΥ Επειδή, όπως προαναφέραμε και με την με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 1399/02-09-2020 προδικαστική προσφυγή μας, το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παρ. 2.2.1 έως 2.2.8 της διακήρυξης, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας παραγράφου και κατά την σύναψη της Σύμβασης. Συνεπώς όλα τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης έπρεπε να έχουν ισχύ τόσο κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς, όσο και κατά την ημερομηνία υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Η αναθέτουσα αρχή, στις απόψεις της, ομολογεί ότι, στα δικαιολογητικά κατακύρωσης που κατέθεσε ο οικονομικός φορέας «...», δεν κατέθεσε το απαιτούμενο δικαιολογητικό από την παρ. 2.2.3.3 β της διακήρυξης, το οποίο και να καλύπτει την ημερομηνία κατάθεσης της προσφοράς του, δηλ. στις 09-07-2020 και που αρχικά είχε αποδεχτεί ότι πληροί την παραπάνω απαίτηση, με την κατάθεση του Ε.Ε.Ε.Σ. Η αναθέτουσα αρχή, σωστά επισημαίνει ότι «... κατά το στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ο έλεγχος που ενεργείται στο πρόσωπο του προσωρινού αναδόχου είναι ουσιαστικά η επαλήθευση όσων έχουν δηλωθεί στο Ε.Ε.Ε.Σ.».

Συνεπώς ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι η εταιρεία «...» πληροί την απαίτηση της παρ. 2.2.9.2.Α της διακήρυξης, πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος, καθόσον το πιστοποιητικό Πρωτοδικείου το οποίο κατέθεσε δεν πληροί την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς, ήτοι την 13-07-2020.

2. ΕΠΙ ΤΟΥ 2ΟΥ ΛΟΓΟΥ Από τη διακήρυξη απαιτείται όπως: «...η μη αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων του οικονομικού φορέα, αποδεικνύεται μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας της Α.Α. Δημοσίων Εσόδων, με την εκτύπωση της καρτέλας «Στοιχεία Μητρωου/Επιχείρησης» και

## Αριθμός απόφασης: 1444/2020

μόνο, με ημερομηνία ισχύος κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης». Ο ισχυρισμός της αναθέτουσας, ότι ο οικονομικός φορέας αποδεικνύει ότι η επιχείρησή του είναι ενεργή με την κατάθεση του Γ.Ε.ΜΗ, πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

3. ΕΠΙ ΤΟΥ 3ΟΥ ΛΟΓΟΥ Όπως προαναφέραμε και με την ΓΑΚ ΑΕΠΠ 1399/02-09-2020, οι απαιτήσεις της διακήρυξης σχετικά με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, ήταν ΡΗΤΕΣ και σαφέστατες (παρ. 2.2.9.2, σημείο Β.1ε και Β.1θ). Ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι η κατάθεση από τον οικονομικό φορέα «...» υπεύθυνης δήλωσης, ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό μας οι οριζόμενοι στην παράγραφο λόγοι αποκλεισμού, χωρίς να αναφέρει ποια παράγραφο ή παραγράφους της διακήρυξης καλύπτει, πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος, όπως αβάσιμος πρέπει να κριθεί και ο ισχυρισμός, ότι εάν είχε αμφιβολία και ήθελε διευκρινίσεις, σύμφωνα με το άρθρο 3.2 της διακήρυξης, καθόσον σύμφωνα με το άρθρο 103 του Ν. 4412/2016, παρ. 2, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 43 του Ν. 4605/2019, κάτι τέτοιο απαγορεύεται».

19. Επειδή το άρθρο 18 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. 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. [...]».

20. Επειδή το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 ορίζει 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,



## Αριθμός απόφασης: 1444/2020

ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς [...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.)[...].».

21. Επειδή το άρθρο 73 του ν. 4412/2016 ορίζει 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

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. [...]4. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποκλείουν από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης οποιονδήποτε οικονομικό φορέα σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις: α) εάν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει με κατάλληλα μέσα αθέτηση των ισχυουσών υποχρεώσεων που προβλέπονται στην παρ. 2 του άρθρου 18, β) εάν ο οικονομικός φορέας τελεί υπό πτώχευση ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης ή ειδικής εκκαθάρισης ή τελεί υπό αναγκαστική διαχείριση από εκκαθαριστή ή από το δικαστήριο ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία πτωχευτικού συμβιβασμού ή έχει αναστείλει τις επιχειρηματικές του δραστηριότητες ή εάν βρίσκεται σε οποιαδήποτε ανάλογη κατάσταση προκύπτουσα από παρόμοια διαδικασία, προβλεπόμενη σε εθνικές διατάξεις νόμου γ) εάν, με την επιφύλαξη της παραγράφου 3β του άρθρου 44 του ν. 3959/2011, η αναθέτουσα αρχή διαθέτει επαρκώς εύλογες ενδείξεις που οδηγούν στο συμπέρασμα ότι ο οικονομικός φορέας συνήψε συμφωνίες με άλλους οικονομικούς φορείς με στόχο τη στρέβλωση του ανταγωνισμού,

δ) εάν μία κατάσταση σύγκρουσης συμφερόντων κατά την έννοια του άρθρου 24 δεν μπορεί να θεραπευθεί αποτελεσματικά με άλλα, λιγότερο παρεμβατικά, μέσα, ε) εάν μία κατάσταση στρέβλωσης του ανταγωνισμού από την πρότερη συμμετοχή των οικονομικών φορέων κατά την προετοιμασία της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 48, δεν μπορεί να θεραπευθεί με άλλα, λιγότερο παρεμβατικά, μέσα, στ) εάν ο οικονομικός φορέας έχει επιδείξει σοβαρή ή επαναλαμβανόμενη πλημμέλεια κατά την εκτέλεση ουσιώδους απαίτησης στο πλαίσιο προηγούμενης δημόσιας σύμβασης, προηγούμενης σύμβασης με αναθέτοντα φορέα ή προηγούμενης σύμβασης παραχώρησης που είχε ως αποτέλεσμα την πρόωρη καταγγελία της προηγούμενης σύμβασης, αποζημιώσεις ή άλλες παρόμοιες κυρώσεις, ζ) εάν ο οικονομικός φορέας έχει κριθεί ένοχος σοβαρών ψευδών δηλώσεων κατά την παροχή των πληροφοριών που απαιτούνται για την εξακρίβωση της απουσίας των λόγων αποκλεισμού ή την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής, έχει αποκρύψει τις πληροφορίες αυτές ή δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα δικαιολογητικά που απαιτούνται κατ' εφαρμογή του άρθρου 79, η) εάν ο οικονομικός φορέας επιχειρεί να επηρεάσει με αθέμιτο τρόπο τη διαδικασία λήψης αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, να αποκτήσει εμπιστευτικές πληροφορίες που ενδέχεται να του αποφέρουν αθέμιτο πλεονέκτημα στη διαδικασία σύναψης σύμβασης ή να παράσχει εξ αμελείας παραπλανητικές πληροφορίες που ενδέχεται να επηρεάσουν ουσιωδώς τις αποφάσεις που αφορούν τον αποκλεισμό, την επιλογή ή την ανάθεση, θ) Εάν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει, με κατάλληλα μέσα, ότι ο οικονομικός φορέας έχει διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα, το οποίο θέτει εν αμφιβόλω την ακεραιότητά του. [...]

22. Επειδή το άρθρο 74 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «Αν στο πλαίσιο διαδικασίας σύναψης μιας δημόσιας σύμβασης διαπιστωθεί ότι συντρέχει στο πρόσωπο ενός οικονομικού φορέα ένας από τους λόγους αποκλεισμού των παραγράφων 1, 2γ και 4 του άρθρου 73 κι ο οικονομικός φορέας δεν λάβει τα μέτρα για να αποδείξει την αξιοπιστία του, όπως αυτά ορίζονται

## Αριθμός απόφασης: 1444/2020

στην παράγραφο 7 του άρθρου 73 μπορεί να επιβληθεί εις βάρος του αποκλεισμός από τη συμμετοχή σε εν εξελίξει και μελλοντικές διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων για εύλογο χρονικό διάστημα.

2. Η περίοδος αποκλεισμού καθορίζεται, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας, λαμβάνοντας υπόψη ιδίως τη σοβαρότητα του αδικήματος ή παραπτώματος, τον χρόνο που έχει παρέλθει από τη διάπραξη του αδικήματος ή παραπτώματος, τη διάρκειά του, υποτροπή, την πρόθεση ή τον βαθμό αμέλειας του εκάστοτε οικονομικού φορέα και τα μέτρα που αυτός λαμβάνει προς αποφυγή διάπραξης παρόμοιων αδικημάτων ή παραπτωμάτων στο μέλλον. Εάν η περίοδος αποκλεισμού δεν έχει καθορισθεί από τελεσίδικη απόφαση, η μέγιστη περίοδος αποκλεισμού δεν υπερβαίνει τα πέντε (5) έτη από την ημερομηνία της καταδίκης με αμετάκλητη απόφαση στις περιπτώσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1 του άρθρου 73 και τα τρία (3) έτη από την ημερομηνία του σχετικού γεγονότος στις περιπτώσεις που αναφέρονται στις παραγράφους 2γ και 4 του άρθρου 73.

3. Ο αποκλεισμός επιβάλλεται με κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού, Δικαιοσύνης, Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων, αρμόδιου για θέματα καταπολέμησης διαφθοράς, καθώς και Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων, που εκδίδεται μετά από αιτιολογημένη εισήγηση της αναθέτουσας αρχής που διαπιστώνει την συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και (α) για τις διαδικασίες που αφορούν σύναψη δημοσίων συμβάσεων προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών κατόπιν γνώμης του συλλογικού οργάνου της παρ. 5 του άρθρου 41, και (β) για διαδικασίες που αφορούν σύναψη δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, κατόπιν γνώμης του αρμόδιου Τεχνικού Συμβουλίου της Γενικής Γραμματείας Υποδομών. Πριν από την έκδοση της απόφασης περί αποκλεισμού ορισμένου οικονομικού φορέα, παρέχεται σε αυτόν η δυνατότητα ακροάσεως.

4. Η απόφαση του πρώτου εδαφίου της παρ. 3 κοινοποιείται στην αναθέτουσα αρχή και τον θιγόμενο οικονομικό φορέα. Ο αποκλεισμός οικονομικού φορέα από διαδικασίες σύναψης δημοσίων

## Αριθμός απόφασης: 1444/2020

συμβάσεων του παρόντος Βιβλίου, σύμφωνα με τις προηγούμενες παραγράφους, επιφέρει αυτοδίκαια και τον αποκλεισμό του από μελλοντικές ή εν εξελίξει διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έργων, προμηθειών, υπηρεσιών του Βιβλίου II (άρθρα 222 έως 338) ή συμβάσεων παραχώρησης έργων και υπηρεσιών του ν. 4413/2016 (Α' 148) για ίσο χρονικό διάστημα. 6. Οι αποφάσεις που εκδίδονται βάσει της παρ. 3 γνωστοποιούνται στην Αρχή, στη Γενική Γραμματεία Εμπορίου και Προστασίας του Καταναλωτή του Υπουργείου Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού και στη Γενική Γραμματεία Υποδομών του Υπουργείου Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων. Στην Εθνική Βάση Δεδομένων Δημοσίων Συμβάσεων τηρείται κατάλογος των αποκλεισθέντων οικονομικών φορέων, στον οποίο καταχωρούνται τα στοιχεία και η περίοδος αποκλεισμού εκάστου εξ αυτών, υπό την επιφύλαξη των διατάξεων του ν. 2472/1997 (Α' 50).».

23. Επειδή το άρθρο 79 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «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, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77 γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84. [...]. 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. [...]5. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και

## Αριθμός απόφασης: 1444/2020

υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας. Πριν από την ανάθεση της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή, εξαιρουμένων των συμβάσεων που βασίζονται σε συμφωνίες-πλαίσιο, όταν οι συμβάσεις αυτές συνάπτονται δυνάμει της παρ. 4 του άρθρου 39 ή της περίπτωσης α' της παρ. 5 του άρθρου 39, απαιτεί από τον προσφέροντα, στον οποίο έχει αποφασίσει να αναθέσει τη σύμβαση να υποβάλει ενημερωμένα τα σχετικά δικαιολογητικά, σύμφωνα με τα άρθρα 79, και κατά περίπτωση το άρθρο 80. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα πιστοποιητικά που έχουν παραληφθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 80 και 82.[...]. Κατά παρέκκλιση της παρ. 5, οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση ή συνάψει τη συμφωνία-πλαίσιο, διαθέτει ήδη τα δικαιολογητικά αυτά [...].».

24. Επειδή το άρθρο 80 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «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 XII του Προσαρτήματος Α', ως απόδειξη της μη ύπαρξης λόγων αποκλεισμού, όπως αναφέρονται στα άρθρα 73 και 74 και της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα άρθρα 75 και 76. Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν αποδεικτικά μέσα, πλην εκείνων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο και στο άρθρο 82. [...] 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:[...], 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,[...]9. Τα αποδεικτικά έγγραφα του παρόντος άρθρου και του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α', μπορεί να εξειδικεύονται στις στα πρότυπα έγγραφα σύμβασης που εκδίδει η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53. [...]12.

## Αριθμός απόφασης: 1444/2020

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».

25. Επειδή το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη. 2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, ιδίως δε παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές

## Αριθμός απόφασης: 1444/2020

αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία, πλημμελής σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74), μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, διαφοροποίηση της δομής των εγγράφων της προσφοράς από τα υποδείγματα, υποχρεωτικά ή μη, που θεσπίζονται με νόμο, κανονιστικές πράξεις ή τα έγγραφα της σύμβασης. Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση, κατά το πρώτο εδάφιο, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί. 3. Η διευκρίνιση ή η συμπλήρωση δεν πρέπει να εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης. 4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες να διευκρινίσουν, μέσα σε εύλογη προθεσμία η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής πρόσκλησης, το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς που έχουν υποβάλει, αν περιέχει ασάφειες ή ήσσοнос σημασίας ατέλειες, επουσιώδεις παραλείψεις ή πρόδηλα τυπικά ή υπολογιστικά σφάλματα που η αναθέτουσα αρχή κρίνει ότι μπορεί να θεραπευθούν. Η διευκρίνιση αυτή δεν πρέπει να έχει ως αποτέλεσμα την ουσιώδη αλλοίωση της προσφοράς και δεν πρέπει να προσδίδει αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα στη συγκεκριμένη προσφορά σε σχέση με τις λοιπές. 5. Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς».

## Αριθμός απόφασης: 1444/2020

26. Επειδή το άρθρο 103 του ν. 4412/2016 ορίζει 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. [...] 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



## Αριθμός απόφασης: 1444/2020

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. 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».

27. Επειδή το άρθρο 104 του ν. 4412/2016 ορίζει 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

## **Αριθμός απόφασης: 1444/2020**

άρθρου 80, και κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ. 3 του άρθρου 105.[...]

28. Επειδή το άρθρο 346 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».

29. Επειδή του άρθρο 360 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι «1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».

30. Επειδή στους όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι : « [...] 1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης Αντικείμενο της σύμβασης είναι η ανάθεση εργασιών τακτικής συντήρησης και επισκευής των μεταφορικών μέσων, των μηχανημάτων έργου και των υπερκατασκευών αυτών μετά των συναφών προμηθειών - ανταλλακτικών, καθώς και η συντήρηση και επισκευή των ελαστικών και η προμήθεια αυτών, για το Δήμο Χαϊδαρίου και για τα έτη 2020 και 2021. [...]

ΟΜΑΔΑ 3 : «Προμήθεια ελαστικών 2020-2021», συνολικής εκτιμώμενης αξίας πενήντα τέσσερεις χιλιάδες τριακόσια εξήντα ευρώ και σαράντα οκτώ λεπτά

## Αριθμός απόφασης: 1444/2020

πλέον ΦΠΑ 24%, ήτοι εξήντα επτά χιλιάδες τετρακόσια επτά ευρώ (67.407,00€) Οι συμμετέχοντες δύνανται να υποβάλλουν προσφορές γίνονται αποδεκτές μόνο για το σύνολο των προς παροχή εργασιών και προς προμήθεια ειδών.

ΟΜΑΔΑ 4 : «Συντήρηση & επισκευή ελαστικών», συνολικής εκτιμώμενης αξίας δεκαέξι χιλιάδες εκατόν είκοσι οκτώ ευρώ και έξι λεπτά πλέον ΦΠΑ 24%, ήτοι δεκαεννέα χιλιάδες εννιακόσια ενενήντα οκτώ ευρώ και ογδόντα λεπτά (19.998,80€) Οι συμμετέχοντες δύνανται να υποβάλλουν προσφορά για όλα τα τμήματα και για το σύνολο των ειδών –του κάθε τμήματος (ανά ομάδα οχημάτων του Δήμου σύμφωνα με την κατηγορία ένταξης της δαπάνης της Μελέτης). Προσφορά που θα υποβάλλεται για ένα τμήμα της ομάδας θα κρίνεται απαράδεκτη.[...]

1.5 Προθεσμία παραλαβής προσφορών και διενέργεια διαγωνισμού Η καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών είναι η 13/07/2020 και ώρα 15:00μ.μ.[...]

2.2.3 Λόγοι αποκλεισμού Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης (διαγωνισμό) οικονομικός φορέας, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (εάν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (εάν πρόκειται για ένωση οικονομικών φορέων) ένας ή περισσότεροι από τους ακόλουθους λόγους: [...]

2.2.3.4. Αποκλείεται από τη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, οικονομικός φορέας σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις: (α) εάν έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις που προβλέπονται στην παρ. 2 του άρθρου 18 του ν. 4412/201657, (β) εάν τελεί -υπό πτώχευση ή -έχει υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης ή -ειδικής εκκαθάρισης ή -τελεί υπό αναγκαστική διαχείριση από εκκαθαριστή ή από το δικαστήριο ή -έχει υπαχθεί σε διαδικασία πτωχευτικού συμβιβασμού ή -έχουν ανασταλεί οι επιχειρηματικές 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

## Αριθμός απόφασης: 1444/2020

φορέα ο οποίος βρίσκεται σε μία εκ των καταστάσεων που αναφέρονται στην περίπτωση αυτή, υπό την προϋπόθεση ότι αποδεικνύει ότι ο εν λόγω φορέας είναι σε θέση να εκτελέσει τη σύμβαση, λαμβάνοντας υπόψη τις ισχύουσες διατάξεις και τα μέτρα για τη συνέχιση της επιχειρηματικής του λειτουργίας, 58(γ) υπάρχουν επαρκώς εύλογες ενδείξεις που οδηγούν στο συμπέρασμα ότι ο οικονομικός φορέας συνήψε συμφωνίες με άλλους οικονομικούς φορείς με στόχο τη στρέβλωση του ανταγωνισμού, (δ) εάν μία κατάσταση σύγκρουσης συμφερόντων κατά την έννοια του άρθρου 24 του ν. 4412/2016 δεν μπορεί να θεραπευθεί αποτελεσματικά με άλλα, λιγότερο παρεμβατικά, μέσα, (ε) εάν μία κατάσταση στρέβλωσης του ανταγωνισμού από την πρότερη συμμετοχή του οικονομικού φορέα κατά την προετοιμασία της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 48 του ν. 4412/2016, δεν μπορεί να θεραπευθεί με άλλα, λιγότερο παρεμβατικά, μέσα, (στ) εάν έχει επιδείξει σοβαρή ή επαναλαμβανόμενη πλημμέλεια κατά την εκτέλεση ουσιώδους απαίτησης στο πλαίσιο προηγούμενης δημόσιας σύμβασης, προηγούμενης σύμβασης με αναθέτοντα φορέα ή προηγούμενης σύμβασης παραχώρησης που είχε ως αποτέλεσμα την πρόωρη καταγγελία της προηγούμενης σύμβασης, αποζημιώσεις ή άλλες παρόμοιες κυρώσεις, (ζ) εάν έχει κριθεί ένοχος σοβαρών ψευδών δηλώσεων κατά την παροχή των πληροφοριών που απαιτούνται για την εξακρίβωση της απουσίας των λόγων αποκλεισμού ή την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής, έχει αποκρύψει τις πληροφορίες αυτές ή δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα δικαιολογητικά που απαιτούνται κατ' εφαρμογή του άρθρου 2.2.9.2 της παρούσας, (η) εάν επιχείρησε να επηρεάσει με αθέμιτο τρόπο τη διαδικασία λήψης αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, να αποκτήσει εμπιστευτικές πληροφορίες που ενδέχεται να του αποφέρουν αθέμιτο πλεονέκτημα στη διαδικασία σύναψης σύμβασης ή να παράσχει εξ αμελείας παραπλανητικές πληροφορίες που ενδέχεται να επηρεάσουν ουσιωδώς τις αποφάσεις που αφορούν τον αποκλεισμό, την επιλογή ή την ανάθεση, (θ) εάν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει, με κατάλληλα μέσα ότι έχει διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό

παράπτωμα, το οποίο θέτει εν αμφιβόλω την ακεραιότητά του . Εάν στις ως άνω περιπτώσεις (α) έως (θ) η περίοδος αποκλεισμού δεν έχει καθοριστεί με αμετάκλητη απόφαση, αυτή ανέρχεται σε τρία (3) έτη από την ημερομηνία του σχετικού γεγονότος [...] 2.2.3.9. Οικονομικός φορέας, στον οποίο έχει επιβληθεί, με την κοινή υπουργική απόφαση του άρθρου 74 του ν. 4412/2016, η ποινή του αποκλεισμού αποκλείεται αυτοδίκαια και από την παρούσα διαδικασία σύναψης της σύμβασης.

#### 2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής

##### 2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών

Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα ΙΙΙ το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. [...]

2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας παραγράφου και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016[...]

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.[...]

## Αριθμός απόφασης: 1444/2020

β) για τις παραγράφους 2.2.3.2 και 2.2.3.4 περίπτωση β΄ πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, 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 [...] γ) Για τους οικονομικούς φορείς που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα, τα πιστοποιητικά ότι δεν τελούν υπό πτώχευση, πτωχευτικό συμβιβασμό ή υπό αναγκαστική διαχείριση ή ότι δεν έχουν υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης, εκδίδονται 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. Τα φυσικά πρόσωπα (ατομικές επιχειρήσεις) δεν προσκομίζουν πιστοποιητικό περί μη θέσεως σε εκκαθάριση. 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 [...]

Για τις λοιπές περιπτώσεις της παραγράφου 2.2.3.4(α, γ, δ, ε, στ, ζ, η, θ), υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι οριζόμενοι στην παράγραφο λόγοι αποκλεισμού.[...]

η) για την παράγραφο 2.2.3.9. υπεύθυνη δήλωση του προσφέροντος οικονομικού φορέα ότι δεν έχει εκδοθεί σε βάρος του απόφαση αποκλεισμού, σύμφωνα με το άρθρο 74 του ν. 4412/2016. [...]

2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων

δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας, β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης, [...] η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης [...]

### 3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου- Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου

Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (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 που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 - 2.2.8 αυτής. [...]

Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλει εντός της προθεσμίας της παρ. 5.3.1 του παρόντος, 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 την χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για την χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές [...]*

*Απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, 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, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας, εάν: i) κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης είναι ψευδή ή ανακριβή, ή ii) δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών ή iii) από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) και 2.2.4 έως 2.2.8 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας [...]. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από την Επιτροπή του Διαγωνισμού, στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών κατά τα οριζόμενα ανωτέρω και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για την κατακύρωση της σύμβασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας είτε για την κήρυξη του προσωρινού αναδόχου ως εκπτώτου. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών και της εισήγησης της Επιτροπής επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης.».*

31. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007, 19/2005, 31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (Ολ ΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια,



## **Αριθμός απόφασης: 1444/2020**

τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

32. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 25 και απόφαση SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 27).

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

34. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη 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 και επί ίσοις όροις έλεγχος τους αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ. αποφάσεις της 16ης Δεκεμβρίου 2008, Μηχανική, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, MT Højgaard και Züblin, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012,

SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

35. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης και η υποχρέωση διαφάνειας δεν επιτρέπουν τον αποκλεισμό οικονομικού φορέα από διαδικασία συνάψεως δημοσίας συμβάσεως, λόγω μη τηρήσεως από τον φορέα αυτόν υποχρεώσεως η οποία δεν προκύπτει ρητώς από τα σχετικά με τη διαδικασία αυτή έγγραφα ή από την ισχύουσα εθνική νομοθεσία, (βλ. απόφαση της 2ας Ιουνίου 2016, Pippo Pizzo C-27/15 ECLI:EU:C:2016:404, σκέψη 51).

36. Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, ΣΤΕ 111/2006, 597/2007 κ.ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

37. Επειδή, εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «*με ποινή αποκλεισμού...*», «*με ποινή απαραδέκτου...*», «*οι συμμετέχοντες πρέπει...*» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002).

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

## Αριθμός απόφασης: 1444/2020

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

39. Επειδή, το ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ παρέχει προαπόδειξη προς τον σκοπό της επιτάχυνσης των διαγωνιστικών διαδικασιών και ελάφρυνσης των διαγωνιζομένων από την υποχρέωση προσκόμισης πολυάριθμων πιστοποιητικών και εγγράφων ως προς τα κριτήρια αποκλεισμού και επιλογής και ενέχει, προϋποθέτει και ερείδεται επί μιας καταρχήν εμπιστοσύνης ως προς τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς.

40. Επειδή κατά πάγια νομολογία η υπεύθυνη δήλωση μπορεί να αφορά αποκλειστικώς γεγονότα παρόντα ή παρελθόντα και όχι μέλλοντα, (ΕΑ 273/2012, 2011, 1118/2010, 1344/2010).

41. Επειδή ο προσφεύγων με τον πρώτο λόγο της προσφυγής του ισχυρίζεται ότι ο παρεμβαίνων προς απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού του όρου 2.2.3.4 (β) της διακήρυξης προσκόμισε το από 24.08.2020 πιστοποιητικό πρωτοδικείου το οποίο όμως δεν καλύπτει την ημερομηνία υποβολής των προσφορών.

42. Επειδή στον όρο 2.2.9.2 της διακήρυξης προβλέπεται ρητώς ότι το δικαίωμα καθώς και οι προϋποθέσεις συμμετοχής στο διαγωνισμό, όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται σε τρία διακριτά στάδια, ήτοι κατά την υποβολή των προσφορών, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης και κατά τη σύναψη της σύμβασης. Περαιτέρω, στον όρο 2.2.3.4 (β) της διακήρυξης τίθεται ως λόγος αποκλεισμού ο προσφεύγων να τελεί σε κατάσταση πτώχευσης ή πτωχευτικού συμβιβασμού ή αναγκαστικής διαχείρισης ή να έχει υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης. Σύμφωνα δε με τον όρο 2.2.9.2.B1 (β) προς απόδειξη τη μη συνδρομής του ανωτέρου λόγου αποκλεισμού ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να προσκομίσει με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης πιστοποιητικό του αρμόδιου πρωτοδικείου που να έχει εκδοθεί έως τρεις μήνες από την υποβολή του. Επομένως, εκ των

## Αριθμός απόφασης: 1444/2020

ανωτέρω διατάξεων προκύπτει σαφώς ότι ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να υποβάλει πιστοποιητικό του πρωτοδικείου το οποίο να αποδεικνύει ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού περί πτώχευσης ή πτωχευτικού συμβιβασμού ή αναγκαστικής διαχείρισης ή υπαγωγής σε διαδικασία εξυγίανσης κατά την ημερομηνία υποβολής προσφορών. Αλυσιτελώς δε η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού του όρου 2.2.3.4 (β) της διακήρυξης κατά τον χρόνο υποβολής των προσφορών προαποδεικνύεται από την δήλωση του διαγωνιζόμενου στα σχετικά πεδία του ΕΕΕΣ, διότι σαφώς ορίζεται στον όρο 2.2.9.2 της διακήρυξης ότι η απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού δια της προσκόμισης των προβλεπόμενων στον όρο αυτό δικαιολογητικών κατακύρωσης αφορά και το στάδιο της υποβολής των προσφορών και ως εκ τούτου δεν αρκεί ως προς αυτό το χρονικό σημείο απλώς η προαπόδειξη μέσω του ΕΕΕΣ. Συνεπώς, τα προβλεπόμενα στον όρο 2.2.9.2 της διακήρυξης δικαιολογητικά κατακύρωσης πρέπει να έχουν εκδοθεί κατά τις απαιτήσεις της διακήρυξης και να καλύπτουν τον χρόνο υποβολής τους αλλά και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς.

43. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο παρεμβαίνων προσκόμισε το με αριθμ. πρωτ. ... Πιστοποιητικό του Πρωτοδικείου ... στο οποίο αναφέρεται ότι : « ... Όπως προκύπτει από τα οικεία στοιχεία που τηρούνται στο ΠΡΩΤΟΔΙΚΕΙΟ ... από 1-1-2001 μέχρι και 17-08-2020

*Δεν κατατέθηκε Δικόγραφο αίτησης και επομένως ΔΕΝ ΕΧΕΙ ΕΚΔΟΘΕΙ ΑΠΟΦΑΣΗ περί :*

- 1) ΠΤΩΧΕΥΣΗΣ - ΔΗΛΩΣΗΣ ΠΑΥΣΗΣ ΠΛΗΡΩΜΩΝ (Πιστοποιητικό περί καταθέσεως ΑΙΤΗΣΗΣ για ΠΤΩΧΕΥΤΙΚΟ ΣΥΜΒΙΒΑΣΜΟ δεν εκδίδεται γιατί προϋπόθεση για την έκδοση του είναι η ύπαρξη Πτωχευτικής Απόφασης)
- 2) ΑΝΑΓΚΑΣΤΙΚΗΣ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ
- 3) ΣΥΝΔΙΑΛΛΑΓΗΣ – ΕΞΥΓΙΑΝΣΗΣ
- 4) ΔΙΟΡΙΣΜΟΥ ΕΚΚΑΘΑΡΙΣΤΗ/ΣΥΝΕΚΚΑΘΑΡΙΣΤΗ (Για το χρονικό διάστημα από 01/03/2013 έως και 31/12/2015 αρμόδιο είναι το Ειρηνοδικείο)

5) ΥΠΑΓΩΓΗΣ ΣΤΟ ΚΑΘΕΣΤΩΣ ΕΙΔΙΚΗΣ ΕΚΚΑΘΑΡΙΣΗΣ

6) ΣΧΕΔΙΟΥ ΑΝΑΔΙΟΡΓΑΝΩΣΗΣ

7) ΛΥΣΕΩΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ (Δεν εκδίδεται για α) ΙΚΕ (αρμόδιο ΓΕΜΗ) και β) ΕΠΕ (χορηγείται πιστοποιητικό μεταβολών)

8) ΥΠΑΓΩΓΗΣ α) στην έκτακτη διαδικασία ρύθμισης υποχρεώσεων εμπόρων με δεσμευτική δύναμη για το σύνολο των πιστωτών, β) σε καθεστώς ειδικής διαχείρισης, του ν. 4307/2014

ΑΠΟ/ΚΑΙ ΑΝΤΙΣΤΡΟΦΩΣ ... ..». Συνεπώς, δοθέντος ότι αφενός η 13.07.2020 είχε οριστεί ως ημερομηνία υποβολής των προσφορών αφετέρου ο παρεμβαίνων υπέβαλε την προσφορά του την 9.07.2020, εκ του περιεχομένου του εν λόγω πιστοποιητικού αποδεικνύεται η μη συνδρομή ως προς τον παρεμβαίνοντα των λόγων αποκλεισμού του όρου 2.2.3.4 (β) της διακήρυξης κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς. Αλυσιτελώς δε ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι ο συμμετέχων πρέπει υποχρεωτικά να είναι προσωρινός ανάδοχος προκειμένου να εκδοθούν τα σχετικά πιστοποιητικά ηλεκτρονικά από την διεύθυνση solon.gov.gr. Ομοίως αλυσιτελώς ισχυρίζεται ο παρεμβαίνων ότι έχει υποβάλει με την προσφορά του την από 7.07.2020 υπεύθυνη δήλωση περί μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού του όρου 2.2.3.4 (β) της διακήρυξης αλλά και έχει συμπεριληφθεί σχετική δήλωση στο ΕΕΕΣ του, καθόσον το απαιτούμενο από τον όρο 2.2.9.2 Β.1 (γ) της διακήρυξης δικαιολογητικό κατακύρωσης είναι πιστοποιητικό εκδοθέν από το πρωτοδικείο και όχι υπεύθυνη δήλωση, ενώ το ΕΕΕΣ, ως έχει ήδη εκτεθεί, υποβάλλεται προς τον σκοπό προαπόδειξης και όχι απόδειξης. Επομένως, ο πρώτος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

44. Επειδή ο προσφεύγων με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής του ισχυρίζεται ότι ο παρεμβαίνων, προς απόδειξη της μη συνδρομής του λόγου αποκλεισμού περί αναστολής της επιχειρηματικής του δραστηριότητας, έχει υποβάλει την καρτέλα Στοιχεία Μητρώου/Επιχείρησης της ΑΑΔΕ, η οποία όμως δε φέρει ημερομηνία και άρα δεν προσδιορίζεται η συνδρομή ή μη του λόγου αποκλεισμού.

45. Επειδή, όπως έχει ήδη ανωτέρω εκτεθεί, η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού πρέπει να αποδεικνύεται με την υποβολή των απαιτούμενων δικαιολογητικών κατακύρωσης, τα οποία θα καλύπτουν την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς καθώς και το χρόνο προσκόμισης των δικαιολογητικών. Περαιτέρω, στον όρο 2.2.3.4 (β) της διακήρυξης προβλέπεται ρητώς ως λόγος αποκλεισμού η αναστολή της επιχειρηματικής δραστηριότητας του διαγωνιζόμενου. Σύμφωνα δε με τα οριζόμενα στον όρο 2.2.9.2 Β.1(γ) της διακήρυξης, η μη συνδρομή της αναστολής επιχειρηματικής δραστηριότητας αποδεικνύεται από τον προσωρινό ανάδοχο μέσω της υποβολής ως δικαιολογητικού κατακύρωσης της εκτύπωσης της καρτέλας «Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης», από την ηλεκτρονική σελίδα της ΑΑΔΕ. Επομένως, εκ των ανωτέρω όρων της διακήρυξης προκύπτει ότι προβλέπεται συγκεκριμένο δικαιολογητικό κατακύρωσης, ήτοι η καρτέλα «Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης», για την απόδειξη της μη αναστολής της επιχειρηματικής δραστηριότητας. Θα πρέπει δε να σημειωθεί ότι κατά τον όρο 3.2 της διακήρυξης, εφόσον δια των προσκομισθέντων δικαιολογητικών δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού, τότε αποκλείεται η προσφορά του και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγυητική επιστολή συμμετοχής του.

46. Επειδή, από την επισκόπηση του φακέλου του διαγωνισμού προκύπτει ότι ο παρεμβαίνων προσκόμισε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης εκτυπωμένη καρτέλα «Στοιχεία Μητρώου Επιχείρησης» η οποία δεν φέρει ημερομηνία έκδοσης, γεγονός το οποίο δεν αμφισβητούν η αναθέτουσα αρχή και ο παρεμβαίνων. Επομένως, όπως βασίμως ισχυρίζεται ο προσφεύγων, εκ του προσκομισθέντος δικαιολογητικού κατακύρωσης δεν αποδεικνύεται η μη αναστολή της επιχειρηματικής δραστηριότητας του παρεμβαίνοντος κατά τον απαιτούμενο από τη διακήρυξη χρόνο υποβολής του δικαιολογητικού(βλ. και *ad hoc* ΑΕΠΠ 675/2020).

47. Επειδή, ο ισχυρισμός του παρεμβαίνοντος ότι η μη αναστολή της επιχειρηματικής του δραστηριότητας αποδεικνύεται δια των υποβληθέντων με

## Αριθμός απόφασης: 1444/2020

τα δικαιολογητικά κατακύρωσης πιστοποιητικού ΓΕΜΗ και φορολογικής ενημερότητας προβάλλεται ανεπιτακτως και άρα, απαραδέκτως, διότι βάλλει κατ' ουσίαν κατά του όρου 2.2.9.2 Β.1 (γ) της διακήρυξης, ο οποίος προβλέπει ρητώς ότι η μη αναστολή της επιχειρηματικής δραστηριότητας αποδεικνύεται μόνον δια της εκτύπωσης της καρτέλας «Στοιχεία Μητρώου/ Επιχείρησης», ήτοι τη σχετική πιστοποίηση της ΑΑΔΕ και όχι με έτερα δικαιολογητικά τα οποία προσκομίζονται για την απόδειξη διαφορετικών λόγων αποκλεισμού (βλ. *ad hoc* ΑΕΠΠ 95/2020). Ομοίως, αβασίμως η αναθέτουσα αρχή προβάλλει ότι ο επίμαχος λόγος αποκλεισμού αποδεικνύεται με την παράλληλη προσκόμιση του πιστοποιητικού ΓΕΜΗ. Πέραν τούτου, απαραδέκτως ο παρεμβαίνων προσκομίζει το πρώτον ενώπιον της ΑΕΠΠ εκτυπωμένη καρτέλα «Στοιχεία Μητρώου Επιχείρησης» η οποία φέρει ημερομηνία 7.10.2020. Συνεπώς, η αναθέτουσα αρχή όφειλε κατά δεσμία αρμοδιότητα να απορρίψει την προσφορά του παρεμβαίνοντος και ο δεύτερος λόγος προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

48. Επειδή ο προσφεύγων με τους τρίτο και τέταρτο λόγους της προσφυγής του ισχυρίζεται ότι ο παρεμβαίνων δεν έχει υποβάλει τις απαιτούμενες κατά τον όρο 2.2.9.2. Β1 (ε) και (η) υπεύθυνες δηλώσεις προς απόδειξη της μη συνδρομής των προβλεπόμενων σε αυτόν λόγων αποκλεισμού, η δε υποβληθείσα υπεύθυνη δήλωση λόγων αποκλεισμού είναι αόριστη καθώς δεν αναφέρει τους συγκεκριμένους όρους της διακήρυξης και λόγους αποκλεισμού που αφορά.

49. Επειδή στον όρο 2.2.9.1 Β.1(ε) της διακήρυξης προβλέπεται ως δικαιολογητικό κατακύρωσης για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού των περιπτώσεων (α), (γ), (δ), (ε), (στ), (ζ), (η) και (θ) του όρου 2.2.3.4 της διακήρυξης η υποβολή υπεύθυνης δήλωσης. Επίσης, σύμφωνα με τον όρο 2.2.9.1 Β.1(η) της διακήρυξης ο λόγος αποκλεισμού του όρου 2.2.3.9 της διακήρυξης, ήτοι η μη επιβολή ποινής κατά τον όρο 74 του ν. 4412/2016 αποδεικνύεται δια της υποβολής υπεύθυνης δήλωσης.

## Αριθμός απόφασης: 1444/2020

50. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο παρεμβαίνων υπέβαλε ως δικαιολογητικό κατακύρωσης την από 1.09.2020 υπεύθυνη δήλωση του κ. Κωνσταντίνου Ηλιοπούλου στην οποία αναφέρεται ότι : «Ως διαχειριστής της ... σχετικά με την πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης με αριθμ. πρωτ. 15302 της 28.08.2020 δεν συντρέχουν στο πρόσωπό μας οι οριζόμενοι στην παράγραφο λόγοι αποκλεισμού». Επομένως, ως βασίμως ισχυρίζεται ο προσφεύγων η ως άνω υπεύθυνη δήλωση είναι αόριστη καθώς δεν αναφέρει τους λόγους αποκλεισμού ή τους όρους της διακήρυξης που αφορά και άρα δεν αποδεικνύει τη μη συνδρομή των επίμαχων λόγων αποκλεισμού. Αβασίμως δε ισχυρίζονται η αναθέτουσα αρχή και ο παρεμβαίνων ότι έχει αποδειχθεί η μη συνδρομή των επίμαχων λόγων αποκλεισμού με τις από 7.07.2020 υπεύθυνες δηλώσεις του παρεμβαίνοντος καθώς αφενός μεν παρατίθενται σε αυτές αναλυτικά οι λόγοι αποκλεισμού των περιπτώσεων (α), (γ), (δ), (ε), (στ), (ζ), (η) και (θ) του όρου 2.2.3.4 της διακήρυξης και ο λόγος αποκλεισμού του όρου 2.2.3.9 της διακήρυξης, αφετέρου ισχύουν μέχρι τη λήξη του διαγωνισμού, ως αναφέρεται στο σώμα τους. Και τούτο διότι, κατά τα εκτεθέντα υπό σκέψη 40, οι ως άνω υπεύθυνες δηλώσεις αποδεικνύουν τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού αποκλειστικώς μέχρι την 7.07.2020, ήτοι την ημερομηνία σύνταξής τους και όχι μελλοντικώς ήτοι για τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Επίσης, ως προς τον ισχυρισμό της αναθέτουσας αρχής ότι εάν έκρινε πως υφίσταται ασάφεια θα είχε καλέσει τον παρεμβαίνοντα προς παροχή διευκρινίσεων κατ' άρθρον 102 του ν. 4412/2016, επισημαίνεται ότι επί των δικαιολογητικών κατακύρωσης δεν τυγχάνει εφαρμογής το άρθρο 102, ως βασίμως ισχυρίζεται ο παρεμβαίνων (βλ. *ad hoc* ΑΕΠΠ 620/2020). Συνεπώς, και σύμφωνα με τα εκτεθέντα υπό σκέψεις 31-38, η αναθέτουσα αρχή όφειλε κατά δεσμία αρμοδιότητα να απορρίψει την προσφορά του προσωρινού αναδόχου λόγω μη απόδειξης των λόγου αποκλεισμού των όρων 2.2.3.4 περιπτώσεις (α), (γ), (δ), (ε), (στ), (ζ), (η) και (θ) και 2.2.3.9 της διακήρυξης.



## **Αριθμός απόφασης: 1444/2020**

Κατά την ειδική γνώμη του Μέλους Ειρήνης Αψοκάρδου ο ισχυρισμός που αφορά στην εφαρμογή του άρθρου 102 κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης τυγχάνει απορριπτέος ως αλυσιτελώς προβαλλόμενος, ήτοι απαράδεκτος, δοθέντος ότι ακόμα και αν ήθελε υποθεθεί ότι τυγχάνει εφαρμογής το άρθρο 102 του Ν.4412/2016 κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης (βλ. ΔΕφΠατρών Ν58/2019, ΔΕφΑθ 247/2018), κατά τους όρους εφαρμογής των διατάξεων αυτού δεν επιτρέπεται η εκ των υστέρων αντικατάσταση εγγράφων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού παρά μόνο η διόρθωση ή συμπλήρωση ασάφειας, επουσιώδους πλημμέλειας ή πρόδηλου τυπικού σφάλματος (βλ. ΑΕΠΠ 587/2020). Ως εκ τούτου, η αναθέτουσα αρχή όφειλε, σε κάθε περίπτωση, να απορρίψει την προσφορά του προσωρινού αναδόχου κατά δέσμια αρμοδιότητα και σύμφωνα με τις αρχές της τυπικότητας, της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας χωρίς προηγουμένως να προσφύγει στην εφαρμογή του άρθρου 102 (βλ. ΔΕφΧανίων 10/2019, σκ.20).

51. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

52. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

53. Επειδή η παρέμβαση θα πρέπει να απορριφθεί.

54. Επειδή, ύστερα από τα εκτεθέντα στη σκέψη 52, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων (άρθρα 363 παρ.5 του ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. 132/16.09.2020 απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό της παρούσας.

Ορίζει την επιστροφή στον προσφεύγοντα του παραβόλου ποσού 600 ευρώ.

**Αριθμός απόφασης: 1444/2020**

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 9 Νοεμβρίου 2020 και εκδόθηκε την 12<sup>η</sup> Νοεμβρίου 2020 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος**

**Ο Γραμματέας**

**ΕΙΡΗΝΗ ΑΨΟΚΑΡΔΟΥ**

**ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΔΕΜΙΡΤΖΗΟΓΛΟΥ**