

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

7^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 27 Ιανουαρίου 2020 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Σειραδάκης Πρόεδρος και Εισηγητής, Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου και Χρυσάνθη Ζαράρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 13.12.2019 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Α.Ε.Π.Π. 1538/16.12.2019 της Ανώνυμης Εταιρείας με την επωνυμία «... Α.Β.Ε.Ε.» που εδρεύει ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της ... (...) (εφεξής αναθέτουσα αρχή).

Με την Προδικαστική Προσφυγή, η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθεί η με αριθμό πρωτοκόλλου Δ.Π.Δ.Υ.Κ.Υ. ... Α ... ΕΞ 2019/27.11.2019 Απόφαση του Διοικητή της ... (ΑΔΑ: ...), δυνάμει της οποίας αποφασίστηκε η έγκριση της ομόφωνης γνωμοδότησης της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης προσφορών, σύμφωνα με το με αριθμό πρωτοκόλλου ΕΙ 2019/14.11.2019 Πρακτικό 4 σχετικά με την Αποσφράγιση και Αξιολόγηση Δικαιολογητικών Κατακύρωσης, κατά το μέρος που αποφασίστηκε: α) η απόρριψη της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου, β) η κατάπτωση υπέρ της αναθέτουσας αρχής της εγγύησης συμμετοχής της προσφεύγουσας και γ) η ματαίωση του ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού, άνω των ορίων, με αριθμό πρωτοκόλλου Διακήρυξης Α ... ΕΞ 2019 για το τμήμα Α αυτού, ήτοι για την προμήθεια ειδικού, μηχανογραφικού, χημικού αυτογραφικού χαρτιού και χαρτιού εκτύπωσης offset.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Μιχαήλ Σειραδάκη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, η ... (...) ως Αναθέτουσα Αρχή προκήρυξε Ανοιχτό Ηλεκτρονικό άνω των ορίων Διαγωνισμό, με αριθμό πρωτοκόλλου Διακήρυξης Α ... ΕΞ 2019 και Αριθμό Συστήματος Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Διαγωνισμών (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) ..., η οποία δημοσιεύτηκε στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 20.05.2019 με κωδικό ... και αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 22.05.2019, με μοναδικό κωδικό-Αριθμό Διαδικτυακής Ανάρτησης Μητρώου (Α.Δ.Α.Μ.) ..., με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει της τιμής, για την ανάδειξη αναδόχου για την προμήθεια «Α) ΕΙΔΙΚΟΥ, ΜΗΧΑΝΟΓΡΑΦΙΚΟΥ, ΧΗΜΙΚΟΥ ΑΥΤΟΓΡΑΦΙΚΟΥ ΧΑΡΤΙΟΥ ΚΑΙ ΧΑΡΤΙΟΥ ΕΚΤΥΠΩΣΗΣ OFFSET ΚΑΙ Β) ΕΙΔΙΚΩΝ ΜΕΛΑΝΙΩΝ ΕΚΤΥΠΩΣΗΣ, ΠΛΑΚΩΝ ΕΚΤΥΠΩΣΗΣ ΚΑΙ ΧΗΜΙΚΩΝ ΠΛΑΚΩΝ ΕΚΤΥΠΩΣΗΣ, ΓΙΑ ΤΗΝ ΚΑΛΥΨΗ ΤΩΝ ΑΝΑΓΚΩΝ ΕΚΤΥΠΩΣΗΣ ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΩΝ ΕΝΤΥΠΩΝ ΤΗΣ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ» (CPV ...), εκτιμώμενης αξίας του Τμήματος Α' της σύμβασης εκατόν ογδόντα εννέα χιλιάδων οκτακοσίων έξι ευρώ και ογδόντα λεπτών (189.806,80 €) συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24%, ήτοι εκατόν πενήντα τριών χιλιάδων εβδομήντα ευρώ (153.070,00 €) χωρίς Φ.Π.Α. και εκτιμώμενης αξίας του Τμήματος Β' της σύμβασης επτά χιλιάδων πεντακοσίων τριάντα τριών ευρώ (7.533,00 €) συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24%, ήτοι έξι χιλιάδων εβδομήντα πέντε ευρώ (6.075,00 €) χωρίς Φ.Π.Α., με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 26^η Ιουνίου 2019, ημέρα Τετάρτη και ώρα 15:00 μ.μ. και ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών την 2^η Ιουλίου 2019, ημέρα Τρίτη και ώρα 11:00 π.μ. Η προσφεύγουσα εταιρεία υπέβαλε εμπρόθεσμα στις 25.06.2019 και ώρα 13:09:04 μ.μ. την υπ' αριθμ. ... προσφορά της στον ανωτέρω Διαγωνισμό και πλέον με την υπό κρίση Προσφυγή της, στρέφεται κατά της με αριθμό πρωτοκόλλου Δ.Π.Δ.Υ.Κ.Υ. ... Α ... ΕΞ 2019/27.11.2019 Απόφαση του Διοικητή της ... (ΑΔΑ: ...), η οποία αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 29.11.2019, ενώ κατόπιν του από 29.11.2019

Αριθμός Απόφασης: 150/2020

αιτήματος της προσφεύγουσας, το οποίο αναρτήθηκε αυθημερόν στην «επικοινωνία» του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ., της κοινοποιήθηκε εκ νέου στις 03.12.2019, ομού με το από 14.11.2019 Πρακτικό 4 σχετικά με την Αποσφράγιση και Αξιολόγηση Δικαιολογητικών Κατακύρωσης, οπότε και έλαβε πλήρη γνώση της η προσφεύγουσα. Η προσφεύγουσα εταιρεία κατέθεσε στις 13.12.2019 στον διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.) την υπό κρίση Προσφυγή της και την κοινοποίησε στην Α.Ε.Π.Π. αυθημερόν.

2. Επειδή, η προσφεύγουσα εταιρεία στρέφεται κατά της με αριθμό πρωτοκόλλου Δ.Π.Δ.Υ.Κ.Υ. ... ΕΞ 2019 Απόφασης της αναθέτουσας αρχής (ΑΔΑ: ...), δυνάμει της οποίας αποφασίστηκε η έγκριση της ομόφωνης γνωμοδότησης της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης προσφορών, σύμφωνα με το με αριθμό πρωτοκόλλου ... ΕΙ 2019/14.11.2019 Πρακτικό 4 σχετικά με την Αποσφράγιση και Αξιολόγηση Δικαιολογητικών Κατακύρωσης, κατά το μέρος που αποφασίστηκε: α) η απόρριψη της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου, β) η κατάπτωση υπέρ της αναθέτουσας αρχής της εγγύησης συμμετοχής της προσφεύγουσας και γ) η ματαίωση του ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού, άνω των ορίων, με αριθμό πρωτοκόλλου Διακήρυξης ... Α ... ΕΞ 2019 για το τμήμα Α αυτού, ήτοι για την προμήθεια ειδικού, μηχανογραφικού, χημικού αυτογραφικού χαρτιού και χαρτιού εκτύπωσης offset, για τους λόγους που αναλυτικά εκτίθενται στην υπό κρίση προσφυγή.

3. Επειδή, η προσφεύγουσα αιτείται: α) να γίνει δεκτή η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή στο σύνολό της, β) να ακυρωθεί, άλλως να τροποποιηθεί η με αριθμό πρωτοκόλλου Δ.Π.Δ.Υ.Κ.Υ. ... Α ... ΕΞ 2019/27.11.2019 Απόφαση του Διοικητή της ... (ΑΔΑ: ...), δυνάμει της οποίας αποφασίστηκε η έγκριση της ομόφωνης γνωμοδότησης της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης προσφορών, σύμφωνα με το με αριθμό πρωτοκόλλου ... ΕΙ 2019/14.11.2019 Πρακτικό 4 σχετικά με την Αποσφράγιση και Αξιολόγηση Δικαιολογητικών Κατακύρωσης, κατά το μέρος

Αριθμός Απόφασης: 150/2020

που αποφασίστηκε: α) η απόρριψη της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου, β) η κατάπτωση υπέρ της αναθέτουσας αρχής της εγγύησης συμμετοχής της προσφεύγουσας και γ) η ματαίωση του ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού, άνω των ορίων, με αριθμό πρωτοκόλλου Διακήρυξης Α ... ΕΞ 2019 για το τμήμα Α αυτού, ήτοι για την προμήθεια ειδικού, μηχανογραφικού, χημικού αυτογραφικού χαρτιού και χαρτιού εκτύπωσης offset και γ) να αναγνωρισθεί και να διαταχθεί κάθε άλλο νόμιμο μέσο.

4. Επειδή, η προσφυγή έχει ασκηθεί με χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και της παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή, έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 5 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 363 του Ν. 4412/2016 (κωδικός e-παραβόλου ... 0210 0076), όπως εξοφλήθηκε δυνάμει του από 11.12.2019 αποδεικτικού εξόφλησης της Τράπεζας Eurobank Ergasias A.E., ποσού επτακοσίων εξήντα πέντε ευρώ και τριάντα πέντε λεπτών (765,35 €) και έχει δεσμευτεί, δυνάμει του αντίστοιχου αποδεικτικού αυτόματης δέσμευσης του παραβόλου της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων (Γ.Γ.Π.Σ.).

6. Επειδή, ο επίμαχος Διαγωνισμός, εμπίπτει ενόψει του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016.

7. Επειδή, η Α.Ε.Π.Π. είναι καθ' ύλην αρμόδια βάσει του συνολικού ποσού της Διακήρυξης του Διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 1 περ. α) του ΠΔ 39/2017 και του άρθρου 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016.

8. Επειδή, η Α.Ε.Π.Π. είναι και κατά χρόνο αρμόδια, όπως προκύπτει από τον συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 5 περ. β), 38 παρ. 7, 61 παρ. 1, 66 παρ. 1, 120, 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016.

Αριθμός Απόφασης: 150/2020

9. Επειδή, η προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. α) του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. α) του Ν. 4412/2016.

10. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή, προσκλήθηκε, από τον Πρόεδρο του 7^{ου} Κλιμακίου, δυνάμει της υπ' αριθμ. 1932/16.12.2019 Πράξης της «Περί Ορισμού Ημερομηνίας Εξέτασης Προδικαστικής Προσφυγής και Εισηγητή – Κλήση Περί Απόψεων Επί Αιτήματος Προσωρινών Μέτρων», η οποία της κοινοποιήθηκε στις 16.12.2019 και υπέβαλε στις 19.12.2019, ήτοι εντός της οριζόμενης προθεσμίας στο οικείο Κλιμάκιο, τις προβλεπόμενες από το άρθρο 365 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 9 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017, απόψεις της, σχετικά με το αίτημα για χορήγηση προσωρινών μέτρων και την υπό κρίση προσφυγή.

11. Επειδή, στην κρινόμενη προσφυγή, η προσφεύγουσα εταιρεία, η οποία δραστηριοποιείται στο αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης και υπέβαλε παραδεκτά προσφορά στον εν λόγω διαγωνισμό και ανακηρύχθηκε προσωρινή μειοδότης για τα προς προμήθεια είδη του Τμήματος Α' του εν λόγω διαγωνισμού, σύμφωνα με τη με αριθμό πρωτοκόλλου Δ.Π.Δ.Υ.Κ.Υ. ... ΕΞ 2019/18.07.2019 Απόφαση του Διοικητή της ..., προσδιορίζει επακριβώς και με πλήρη σαφήνεια τους λόγους εκείνους που δικαιολογούν την επίκληση βλάβης εκ μέρους της και συνεπακόλουθα θεμελιώνει κατ' αρχήν βάσιμα το πως στοιχειοθετείται εκ μέρους της η ύπαρξη άμεσου, προσωπικού και ενεστώτος εννόμου συμφέροντος για την προσβολή της με αριθμό πρωτοκόλλου Δ.Π.Δ.Υ.Κ.Υ. ... Α ... ΕΞ 2019/27.11.2019 Απόφαση του Διοικητή της ... (ΑΔΑ: ...), δυνάμει της οποίας αποφασίστηκε η έγκριση της ομόφωνης γνωμοδότησης της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης προσφορών, σύμφωνα με το με αριθμό πρωτοκόλλου ... ΕΙ 2019/14.11.2019 Πρακτικό 4 σχετικά με την Αποσφράγιση και Αξιολόγηση Δικαιολογητικών Κατακύρωσης, κατά το μέρος που αποφασίστηκε: α) η απόρριψη της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου, β) η κατάπτωση υπέρ της αναθέτουσας αρχής της εγγύησης συμμετοχής της προσφεύγουσας και γ) η ματαίωση του ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού,

Αριθμός Απόφασης: 150/2020

άνω των ορίων, με αριθμό πρωτοκόλλου Διακήρυξης ... Α ... ΕΞ 2019 για το τμήμα Α αυτού, ήτοι για την προμήθεια ειδικού, μηχανογραφικού, χημικού αυτογραφικού χαρτιού και χαρτιού εκτύπωσης offset.

Νομίμως και παραδεκτά φέρεται προς εξέταση ενώπιον του 7^{ου} Κλιμακίου της Α.Ε.Π.Π.

12. Επειδή, εφαρμοστέα στον επίμαχο διαγωνισμό είναι ιδίως, το άρθρο 18 «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων» (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), το άρθρο 73 «Λόγοι αποκλεισμού» (άρθρο 57 παράγραφοι 1 έως 6 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), το άρθρο 75 «Κριτήρια επιλογής» (άρθρο 58 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), το άρθρο 79 «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης» (άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), το άρθρο 80 «Αποδεικτικά μέσα» (άρθρο 60 Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), το άρθρο 103 «Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών» και το άρθρο 104 «Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής-Οψιγενείς μεταβολές» του Ν. 4412/2016.

13. Επειδή, περαιτέρω, στο Κεφάλαιο 2 της Διακήρυξης με τίτλο «ΓΕΝΙΚΟΙ ΚΑΙ ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ», άρθρο 2.2 με τίτλο «ΔΙΚΑΙΩΜΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ-ΚΡΙΤΗΡΙΑ ΠΟΙΟΤΙΚΗΣ ΕΠΙΛΟΓΗΣ», παρ. 2.2.6 με τίτλο «Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής», υποπαρ. 2.2.6.1 με τίτλο «Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών» (σελ. 25), ορίζεται ότι: *«Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς:*

***α)** δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και*
***β)** πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4 και 2.2.5 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 IV: **ΕΥΡΩΠΑΪΚΟ ΕΝΙΑΙΟ ΕΓΓΡΑΦΟ ΣΥΜΒΑΣΗΣ (ΕΕΕΣ)**, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και*

συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος 1.

Σε όλες τις περιπτώσεις, όπου περισσότερα από ένα φυσικά πρόσωπα είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου ενός οικονομικού φορέα ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό, υποβάλλεται ένα Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο είναι δυνατό να φέρει μόνο την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα ως προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 2.2.3.1 της παρούσας για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν.

Ως εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα νοείται ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτού, όπως προκύπτει από το ισχύον καταστατικό ή το πρακτικό εκπροσώπησής του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ή το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπεί τον οικονομικό φορέα για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης.

Στην περίπτωση υποβολής προσφοράς από ένωση οικονομικών φορέων, το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), υποβάλλεται χωριστά από κάθε μέλος της ένωσης.

Το ΕΕΕΣ μπορεί να υπογράφεται έως δέκα (10) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών.» και στην υποπαρ. 2.2.6.2 με τίτλο «Αποδεικτικά μέσα-Δικαιολογητικά κατακύρωσης» (σελ. 25), ορίζεται ότι: «**Α.** Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.5, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016.

Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος

της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής. Η δήλωση για την πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων εμπεριέχεται στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ).

Διευκρινήσεις επί των δικαιολογητικών κατακύρωσης

α) Τα **αποδεικτικά έγγραφα** συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα, καθώς και σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στην παράγραφο 2.1.4 της παρούσας (παρ. 10 άρθρο 80 του ν. 4412/2016).

β) Σχετικά με την κατάργηση της υποχρέωσης υποβολής πρωτοτύπων ή επικυρωμένων αντιγράφων εγγράφων σε διαγωνισμούς δημοσίων συμβάσεων διευκρινίζονται τα εξής:

[...].

Β. Ο προσωρινός ανάδοχος, κατόπιν σχετικής έγγραφης ειδοποίησης από την Αναθέτουσα Αρχή, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στην παράγραφο 3.2 «Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου – Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου» της παρούσας, υποβάλλει τα παρακάτω δικαιολογητικά:

Β.1. Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά:

[...].

Β.2. Για την απόδειξη της απαίτησης του άρθρου 2.2.4. (απόδειξη καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας) προσκομίζουν:

[...].

Β.3. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.5 οι οικονομικοί φορείς, κατ' ελάχιστον, προσκομίζουν σχετικό πιστοποιητικό ISO.

Β.4. Για την απόδειξη της νόμιμης σύστασης και εκπροσώπησης, στις περιπτώσεις που ο οικονομικός φορέας είναι νομικό πρόσωπο, προσκομίζει τα

Αριθμός Απόφασης: 150/2020

κατά περίπτωση νομιμοποιητικά έγγραφα σύστασης και νόμιμης εκπροσώπησης (όπως καταστατικά, πιστοποιητικά μεταβολών, αντίστοιχα ΦΕΚ, συγκρότηση Δ.Σ. σε σώμα, σε περίπτωση Α.Ε., κλπ., ανάλογα με τη νομική μορφή του διαγωνιζομένου). Από τα ανωτέρω έγγραφα πρέπει να προκύπτουν η νόμιμη σύστασή του, όλες οι σχετικές τροποποιήσεις των καταστατικών, το/τα πρόσωπο/α που δεσμεύει/ουν νόμιμα την εταιρία κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού (νόμιμος εκπρόσωπος, δικαίωμα υπογραφής κλπ.), τυχόν τρίτοι, στους οποίους έχει χορηγηθεί εξουσία εκπροσώπησης, καθώς και η θητεία του/των ή/και των μελών του οργάνου διοίκησης/ νόμιμου εκπροσώπου.

Παραστατικό εκπροσώπησης προς εκείνον που υποβάλλει την προσφορά, εφόσον ο προσφέρων συμμετέχει στη διαγωνιστική διαδικασία μέσω αντιπροσώπου που δεν είναι νόμιμος εκπρόσωπός του. Ενδεικτικά, ως εξής: [...].».

14.Επειδή, στο Κεφάλαιο 2 της Διακήρυξης με τίτλο «ΓΕΝΙΚΟΙ ΚΑΙ ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ», άρθρο 2.4 με τίτλο «ΚΑΤΑΡΤΙΣΗ-ΠΕΡΙΕΧΟΜΕΝΟ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ», παρ. 2.4.6 με τίτλο «Λόγοι απόρριψης προσφορών» (σελ. 34), ορίζεται ότι: «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, [...].».

15.Επειδή, τέλος, στο Κεφάλαιο 3 της Διακήρυξης με τίτλο «ΔΙΕΝΕΡΓΕΙΑ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑΣ-ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ», άρθρο 3.2 με τίτλο

«ΠΡΟΣΚΛΗΣΗ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΩΡΙΝΟΥ ΑΝΑΔΟΧΟΥ-ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΟΥ ΑΝΑΔΟΧΟΥ», (σελ. 36), ορίζεται ότι: «Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας, **δέκα (10)** ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής 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 2.2.6.2. 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 - 2.2.6 αυτής.

[...].

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 αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και η μη πλήρωση των κριτηρίων συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) και 2.2.4 έως 2.2.6 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας.

Σε περίπτωση έγκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες ο προσωρινός ανάδοχος είχε δηλώσει με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης, ότι πληροί, οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της

έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου (οψιγενείς μεταβολές), δεν καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του. [...]».

16. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας και του Ελεγκτικού Συνεδρίου, η Διακήρυξη του Διαγωνισμού αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του Διαγωνισμού (ΕΑ ΣτΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό Διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του Διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν τα προς συμμετοχή στον Διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της Προσφοράς δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Ενόψει τούτων, αλλά και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν την διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων κατά το πνεύμα τόσο της κοινοτικής όσο και της εθνικής νομοθεσίας, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα αξιούμενα από τη Διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία (πρβλ. ΣτΕ 5022/2012) προκειμένου να συμμετάσχει νομίμως στο Διαγωνισμό και κατά συνέπεια, ανεξαρτήτως παντός άλλου, δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού για δικαιολογητικά μη απαιτούμενα από τη Διακήρυξη (ΣτΕ 18/2011, ΣτΕ 19/2011, ΣτΕ 3703/2010, ΣτΕ 1616/2008, ΕΑ ΣτΕ 254/2008 κλπ).

17. Επειδή, γίνεται συνεπώς δεκτό ότι οι τεχνικές προδιαγραφές που τίθενται από τη Διακήρυξη, όπως εξάλλου και τα οικεία δικαιολογητικά, πρέπει να συντρέχουν κατά τον χρόνο υποβολής των προσφορών και η διάγνωση της κατά τον χρόνο εκείνο ελλείψεως τους συνεπάγεται δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής του Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη

Αριθμός Απόφασης: 150/2020

προσφορά (ΣΤΕ 743/2000), ενώ δεν είναι δυνατό εκ των υστέρων να προσκομιστούν νέα κρίσιμα κατά τη Διακήρυξη στοιχεία (ΣΤΕ 436/2002), όπως και δεν είναι δυνατή η λήψη υπόψη κατά τη διαδικασία ανάθεσης προσόντος που ενώ όχι μόνο δεν αποδείχθηκε αλλά και ουσιαστικά έλειπε, κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, τυχόν απεκτήθη μεταγενεστέρως, καθώς έτσι θα παραβιαζόταν η αρχή της τυπικότητας του διαγωνισμού και ασφάλειας αυτού, εκθέτοντας την κατακυρωτική κρίση σε τυχαία, μελλοντικά και αβέβαια γεγονότα. Τα παραπάνω προκύπτουν και εκ της αρχής της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή των κριτηρίων ανάθεσης και την κρίση επί των προδιαγραφών και των προσκομιζομένων δικαιολογητικών ενός εκάστου υποψηφίου οικονομικού φορέα, κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες τόσο κατά το στάδιο της υποβολής, όσο και κατά το στάδιο της αξιολόγησης των προσφορών των υποψηφίων (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construction Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25^{ης} Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54), δεδομένου ότι οι προσφορές των τελευταίων θα αξιολογηθούν στα επόμενα στάδια της διαγωνιστικής διαδικασίας, επί τη βάση των όσων δήλωσαν, προσκόμισαν και εν τέλει ίσχυαν, όπως αυτά αποκρυσταλλώθηκαν κατά τον ως άνω κρίσιμο χρόνο της υποβολής των προσφορών.

18. Επειδή, ειδικότερα, η διαδικασία ανάθεσης των δημοσίων συμβάσεων προμηθειών και υπηρεσιών, οι οποίες εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ, όπως η τελευταία αντικατέστησε την Οδηγία 2004/17/ΕΚ, περιείχε ωστόσο όμοια με αυτήν ρύθμιση, διέπεται από την αρχή της διαφάνειας ως βασική προϋπόθεσή της, προς διασφάλιση της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων. Σε συνέχεια των ανωτέρω σκέψεων, κατά πάγια αρχή του εθνικού και κοινοτικού δικαίου οι όροι μιας Διακήρυξης πρέπει να ερμηνεύονται αυστηρά. Ωστόσο, η αυστηρή αυτή ερμηνεία και εφαρμογή τους σχετίζεται με τη μονοσήμαντη ερμηνεία των όρων της Διακήρυξης και τη

Αριθμός Απόφασης: 150/2020

σύστοιχη αυτής αρχή της διαφάνειας, η οποία προϋποθέτει, ότι όλοι οι όροι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του Διαγωνισμού, κατά τρόπο ώστε, αφενός μεν να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και έχοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύσουν με τον ίδιο τρόπο, ώστε κάθε ενδιαφερόμενος αφενός μεν να διαθέτει όλες τις πληροφορίες που του είναι απαραίτητες για να αποφασίσει αν θα μετάσχει ή μη στον προκηρυχθέντα Διαγωνισμό, αφετέρου δε έκαστος ενδιαφερόμενος να έχει, σε περίπτωση συμμετοχής του στο Διαγωνισμό, τις αυτές ακριβώς με τους λοιπούς διαγωνιζόμενους ευκαιρίες κατά το στάδιο προετοιμασίας και υποβολής της Προσφοράς του και εκ τρίτου να παρέχεται στην αναθέτουσα αρχή η δυνατότητα να ελέγξει αν όντως οι προσφορές των διαγωνιζομένων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ. Ράικο Δ., «Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων», Αθήνα-Θεσ/νικη, 2014, σελ. 177, υπ' αριθμ. 2/23.07.2014 Κατευθυντήρια Οδηγία της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., ΔΕΚ, απόφαση της 29.4.2004, C- 496/99 P, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, σκ. 111, πρβλ. και αποφάσεις της 20.9.1988, C-31/87, Beentjes, της 25.4.1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, της 18.10.2001, C-19/00, SIAC Construction Ltd, της 12.12.2002, C-470/99, Universale- Bau AG, της 4.12.2003, C-448/01, EVN AG, Wienstromm GmbH, ΣτΕ 311/2006 7μ., 3497/2006, 214-5/2011, 1583/2012, Ολ. ΕΑ 136/2013, ΕΑ 53/2011, σκ. 23).

19.Επειδή, όπως προέκυψε μετά από ενδελεχή μελέτη του φακέλου της υπόθεσης, η αναθέτουσα αρχή, δυνάμει της με αριθμό πρωτοκόλλου Δ.Π.Δ.Υ.Κ.Υ. ΕΞ 2019/18.07.2019 Απόφασης του Διοικητή της ..., η οποία κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα μέσω της «επικοινωνίας» του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., αποφάσισε την έγκριση της ομόφωνης γνωμοδότησης της Επιτροπής Διενέργειας & Αξιολόγησης του Διαγωνισμού, όπως αυτή περιλήφθηκε στο από 02.07.2019 Πρακτικό 1 (Αποσφράγιση του υποφακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά») και στο από 09.07.2019

Αριθμός Απόφασης: 150/2020

Πρακτικό 2 (Αποσφράγιση και αξιολόγηση του υποφακέλου «Οικονομική Προσφορά») και όρισε προσωρινό ανάδοχο για το τμήμα Α του διαγωνισμού, την προσφεύγουσα εταιρεία. Στη συνέχεια, η προσφεύγουσα, δυνάμει της με αριθμό πρωτοκόλλου Δ.Π.Δ.Υ.Κ.Υ. ... Α ... ΕΞ 2019/01.08.2019 πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής για υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης, η οποία της κοινοποιήθηκε μέσω της «επικοινωνίας» του διαγωνισμού στις 02.08.2019, προσκλήθηκε να υποβάλλει τα απαιτούμενα από την πρόσκληση δικαιολογητικά κατακύρωσης εντός δέκα (ημερών) από την κοινοποίηση της πρόσκλησης σε αυτήν. Πράγματι, η προσφεύγουσα υπέβαλε ηλεκτρονικά μέσω της «επικοινωνίας» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. τα προβλεπόμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης στις 05.08.2019 και σε σφραγισμένο φάκελο ενώπιον της αναθέτουσας αρχής στις 06.08.2019 (σχετικός αριθμός πρωτοκόλου παραλαβής της αναθέτουσας αρχής Δ.Π.Δ.Υ.Κ.Υ. ... ΕΙ 2019/06.08.2019). Εν συνεχεία, δυνάμει του με αριθμό πρωτοκόλλου Δ.Π.Δ.Υ.Κ.Υ. ... Α 1122073 ΕΞ 2019/06.09.2019 Πρακτικού 3 της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού για την αποσφράγιση και αξιολόγηση των Δικαιολογητικών Κατακύρωσης, διαπιστώθηκε ότι, μετά την ηλεκτρονική ανάρτηση της με αριθμό πρωτοκόλλου Δ.Π.Δ.Υ.Κ.Υ. ... Α ... ΕΞ 2019/01.08.2019 πρόσκλησης για υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης με καταληκτική προθεσμία έως τις 16.08.2019, η προσφεύγουσα είχε αποστείλει σε σφραγισμένο φάκελο τα δικαιολογητικά (σχετικός αριθμός πρωτοκόλου παραλαβής της αναθέτουσας αρχής Δ.Π.Δ.Υ.Κ.Υ. ... ΕΙ 2019/06.08.2019) και σε ηλεκτρονική μορφή τα είχε αναρτήσει στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του διαγωνισμού με τη μορφή μηνύματος και όχι στο σωστό πεδίο της εφαρμογής λόγω παράλειψης συστημικού ορισμού μειοδότη για υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης της Αναθέτουσας Αρχής. Κατόπιν τούτου η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού δεν προέβη σε αποσφράγιση του φυσικού φακέλου και σε ηλεκτρονική αποσφράγιση, ενώ ομόφωνα γνωμοδότησε υπέρ της επανάληψης της διαδικασίας από το σημείο που εμφιλοχώρησε η παράλειψη σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 106 παρ. 3 του Ν. 4412/2016. Συναφώς, δυνάμει της με αριθμό πρωτοκόλλου Δ.Π.Δ.Υ.Κ.Υ. ... Α ... ΕΞ 2019/19.09.2019 Απόφασης του

Αριθμός Απόφασης: 150/2020

Διοικητή της ..., η οποία κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα μέσω της «επικοινωνίας» του διαγωνισμού στις 25.09.2019, αποφασίστηκε η επανάληψη της διαδικασίας σύμφωνα με την ανωτέρω εισήγηση της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού. Ενόψει των ανωτέρω, η προσφεύγουσα προσκλήθηκε εκ νέου δυνάμει του με αριθμό πρωτοκόλλου Δ.Π.Δ..Υ.Κ.Υ. ... Α 1131742 ΕΞ 2019/26.09.2019 εγγράφου της, το οποίο της κοινοποιήθηκε μέσω της «επικοινωνίας» του διαγωνισμού αυθημερόν, να υποβάλλει τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση σε αυτήν της εν λόγω ειδοποίησης. Η προσφεύγουσα, υπέβαλε στις 27.09.2019 τα προβλεπόμενα από τη διακήρυξη δικαιολογητικά κατακύρωσης και στις 30.09.2019 υπέβαλε τα ίδια ως άνω δικαιολογητικά σε σφραγισμένο φάκελο ενώπιον της αναθέτουσας αρχής, ειδοποιώντας την αναθέτουσα για τις ενέργειές της και με σχετικό μήνυμα στην «επικοινωνία» του διαγωνισμού την 01.10.2019. Τέλος, επί των υποβληθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης της προσφεύγουσας εκδόθηκε η προσβαλλόμενη με αριθμό πρωτοκόλλου Δ.Π.Δ.Υ.Κ.Υ. ... Α ... ΕΞ 2019/27.11.2019 Απόφαση του Διοικητή της ... (ΑΔΑ: ...), δυνάμει της οποίας αποφασίστηκε η έγκριση της ομόφωνης γνωμοδότησης της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης προσφορών, σύμφωνα με το με αριθμό πρωτοκόλλου ΕΙ 2019/14.11.2019 Πρακτικό 4 σχετικά με την Αποσφράγιση και Αξιολόγηση Δικαιολογητικών Κατακύρωσης και αποφασίστηκε: α) η απόρριψη της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου, β) η κατάπτωση υπέρ της αναθέτουσας αρχής της εγγύησης συμμετοχής της προσφεύγουσας και γ) η ματαίωση του ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού, άνω των ορίων, με αριθμό πρωτοκόλλου Διακήρυξης Α ... ΕΞ 2019 για το τμήμα Α αυτού, ήτοι για την προμήθεια ειδικού, μηχανογραφικού, χημικού αυτογραφικού χαρτιού και χαρτιού εκτύπωσης offset.

20. Επειδή, όπως αναλύεται στις σελ. 7-16 της κρινόμενης προσφυγής, υπό «ΙΙΙ. Επί των λόγων προσφυγής», «Α. Νομική βάση» (σελ. 7-12) και «Β. Λόγοι ακυρότητας της προσβαλλόμενης απόφασης» (σελ. 12-16), η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι οι αιτιάσεις επί των οποίων στηρίχθηκε η απόρριψη της

Αριθμός Απόφασης: 150/2020

προσφοράς της είναι αβάσιμες και ως εκ τούτου η προσβαλλόμενη είναι παράνομη και πρέπει να ακυρωθεί. Επί των ανωτέρω ισχυρισμών της προσφεύγουσας, η αναθέτουσα αρχή, δυνάμει των με αριθμό πρωτοκόλλου Δ.Π.Δ.Υ.Κ.Υ. ... Α ... ΕΞ 2019/19.12.2029 Απόψεών της, οι οποίες κοινοποιήθηκαν μέσω της «επικοινωνίας» του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 19.12.2019, αναφέρει ότι: «[...]. *Επί των ανωτέρω αιτιάσεων της εταιρείας θα πρέπει να ληφθούν υπόψη τα αναφερόμενα στο Πρακτικό 4 της Επιτροπής Διενέργειας, το οποίο εγκρίθηκε με την υπ' αρ. Δ.Π.Δ.Υ.Κ.Υ. ... Α ... ΕΞ 2019/27-11-2019 Απόφαση.*», παραπέμποντας στην αιτιολογία που περιλήφθηκε στο με αριθμό πρωτοκόλλου ΕΙ 2019/14.11.2019 Πρακτικό 4 σχετικά με την Αποσφράγιση και Αξιολόγηση Δικαιολογητικών Κατακύρωσης, δυνάμει του οποίου η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης προσφορών εισηγήθηκε την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας με την ακόλουθη αιτιολογία: *«Τα σχετικά δικαιολογητικά υπεβλήθησαν από τη μειοδότη εταιρεία σε ηλεκτρονική μορφή εντός της ορισμένης προθεσμίας, ήτοι στις 27/09/2019. Μετά την ολοκλήρωση της αποσφράγισης του φακέλου, «Δικαιολογητικά Κατακύρωσης» που υπέβαλε ο οικονομικός φορέας, την ίδια ως άνω ημερομηνία και την αντιπαραβολή των εγγράφων που περιείχε, με τα έγγραφα που αναρτήθηκαν στο ηλεκτρονικό σύστημα ΕΣΗΔΗΣ, η Επιτροπή διαπίστωσε τα ακόλουθα:*

A) Προσκομίστηκε Βεβαίωση Ασφαλιστικής Ενημερότητας του ΕΦΚΑ που εκδόθηκε την 01/08/2019 και έχει ισχύ έξι (6) μήνες από την έκδοσή της (μέχρι 31/01/2020). Επομένως δεν προκύπτει ότι την 25/06/2019 ο οικονομικός φορέας ήταν ασφαλιστικά ενήμερος, όπως απαιτείται από τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.2.3.2 «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» της υπ' αρ. Δ.Π.Δ.Υ.Κ.Υ. ... Α ... ΕΞ 2019/16-05-2019 Απόφασης του Διοικητή για τη διενέργεια του κρινόμενου διαγωνισμού.

B) Προσκομίστηκε Αποδεικτικό Ενημερότητας για Χρέη προς το Δημόσιο της ..., που εκδόθηκε την 26/09/2019 και έχει ισχύ δύο μήνες από την έκδοσή της (μέχρι 26/11/2019). Επομένως δεν προκύπτει ότι την 25/06/2019 ο οικονομικός φορέας ήταν φορολογικά ενήμερος, όπως απαιτείται από τα οριζόμενα στην

Αριθμός Απόφασης: 150/2020

παράγραφο 2.2.3.2 «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» της υπ' αρ. Δ.Π.Δ.Υ.Κ.Υ. ... Α ... ΕΞ 2019/16-05-2019 Απόφασης του Διοικητή για τη διενέργεια του κρινόμενου διαγωνισμού.

Επιπλέον διαπιστώθηκε ότι στο ηλεκτρονικό σύστημα, έχει αναρτηθεί Αποδεικτικό Ενημερότητας για Χρέη προς το Δημόσιο της ..., που εκδόθηκε την 05/08/2019. Κατά συνέπεια δεν προκύπτει ταύτιση μεταξύ του εγγράφου που προσκομίστηκε με το φυσικό φάκελο και αυτού που αναρτήθηκε ηλεκτρονικά.

Γ) Προσκομίστηκε Πιστοποιητικό του Επιμελητηρίου ... προς απόδειξη της καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας, με ημερομηνία έκδοσης 05/03/2019. Σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2.2.6.2 περ δ εδ 5 τα δικαιολογητικά που αφορούν στην καταλληλότητα για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας, σε περίπτωση νομικών προσώπων, γίνονται αποδεκτά, εφόσον έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες, πριν από την υποβολή τους. Κατά συνέπεια το προσκομισθέν δικαιολογητικό δεν πληροί τα ως άνω.

Δ) Προσκομίστηκε αντίγραφο Ποινικού Μητρώου για Γενική Χρήση της ..., με ημερομηνία έκδοσης 05/09/2019, ενώ αναρτήθηκε στο ηλεκτρονικό σύστημα Αντίγραφο Ποινικού Μητρώου για Γενική Χρήση της ίδιας με ημερομηνία έκδοσης 07/06/2019. Κατά συνέπεια δεν προκύπτει ταύτιση μεταξύ του εγγράφου που προσκομίστηκε με το φυσικό φάκελο και αυτού που αναρτήθηκε ηλεκτρονικά.

Ε) Προσκομίστηκε Πιστοποιητικό του Πρωτοδικείου ..., με ημερομηνία έκδοσης 03/09/2019, ενώ αναρτήθηκε στο ηλεκτρονικό σύστημα Πιστοποιητικό του Πρωτοδικείου ..., με ημερομηνία 02/08/2019. Κατά συνέπεια δεν προκύπτει ταύτιση μεταξύ του εγγράφου που προσκομίστηκε με το φυσικό φάκελο και αυτού που αναρτήθηκε ηλεκτρονικά.

ΣΤ) Προσκομίστηκε Γενικό Πιστοποιητικό του Επιμελητηρίου ..., με ημερομηνία έκδοσης 10/09/2019, ενώ αναρτήθηκε Γενικό Πιστοποιητικό του Επιμελητηρίου ..., με ημερομηνία έκδοσης 02/07/2019. Κατά συνέπεια δεν προκύπτει ταύτιση μεταξύ του εγγράφου που προσκομίστηκε με το φυσικό φάκελο και αυτού που αναρτήθηκε ηλεκτρονικά.

Αριθμός Απόφασης: 150/2020

Ζ) Προσκομίστηκε Πιστοποιητικό Ισχύουσας Εκπροσώπησης του Επιμελητηρίου ..., με ημερομηνία έκδοσης 10/09/2019, ενώ αναρτήθηκε Πιστοποιητικό Ισχύουσας Εκπροσώπησης του Επιμελητηρίου ..., με ημερομηνία έκδοσης 02/07/2019. Κατά συνέπεια δεν προκύπτει ταύτιση μεταξύ του εγγράφου που προσκομίστηκε με το φυσικό φάκελο και αυτού που αναρτήθηκε ηλεκτρονικά.

Η) Προσκομίστηκε Κωδικοποιημένο Καταστατικό του οικονομικού φορέα, με ημερομηνία ψηφιακής υπογραφής 26/09/2019, ενώ αναρτήθηκε με ημερομηνία ψηφιακής υπογραφής 05/08/2019.

Θ) Προσκομίστηκαν Πιστοποιητικά Q-CERT ΕΛΟΤ EN ISO 14001:2015 & ΕΛΟΤ EN ISO 9001:2015 τα οποία φέρουν ψηφιακή υπογραφή 26/09/2019, ενώ αναρτήθηκαν με ημερομηνία ψηφιακής υπογραφής 05/08/2019.

Ι) Προσκομίστηκαν Υπεύθυνες Δηλώσεις Ν. 1599/1986 της ... με ημερομηνία υπογραφής 26/09/2019, ενώ αναρτήθηκαν με ημερομηνία ψηφιακής υπογραφής 05/08/2019.

ΙΑ) Προσκομίστηκε Αντίγραφο Ποινικού Μητρώου για Γενική Χρήση του ..., με ημερομηνία έκδοσης 26/09/2019. Σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2.2.6.2 παρ 4, περ δ, εδ 4, αν στις ειδικές διατάξεις που διέπουν την έκδοσή τους δεν προβλέπεται χρόνος ισχύος, των δικαιολογητικών κατακύρωσης, αυτά γίνονται αποδεκτά εφόσον έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες, πριν την υποβολή τους. Κατά συνέπεια, το προσκομισθέν Αντίγραφο Ποινικού Μητρώου για Γενική Χρήση, δεν πληροί τα ως άνω.

Από τα παραπάνω δικαιολογητικά που προσκομίστηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 73 του Ν. 4412/2016 καθώς και η πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με το άρθρο 75 του ως άνω νόμου, όπως απαιτείται από τα οριζόμενα στις παραγράφους 2.2.3 «Λόγοι Αποκλεισμού», 2.2.4 «Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας» και 2.2.5 «Πρότυπα Διασφάλισης Ποιότητας και Πρότυπα Περιβαλλοντικής Διαχείρισης».

Ως εκ τούτου, η Επιτροπή εισηγείται ομόφωνα:

α) την απόρριψη της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου, β.) την κατάπτωση υπέρ της αναθέτουσας αρχής της εγγύησης συμμετοχής του

Αριθμός Απόφασης: 150/2020

οικονομικού φορέα και γ.) τη ματαίωση του υπ'αρ. πρωτ. Δ.Π.Δ.Υ.Κ.Υ. ... Α ... ΕΞ2019/16.5.2019 Ανοικτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού (α/α ΕΣΗΔΗΣ: ...).».

21. Επειδή, αναφορικά με τους υπό κρίση προβαλλόμενους ισχυρισμούς της προσφυγής, λεκτέα τυγχάνουν τα εξής. Όπως συνάγεται από τη διάταξη του άρθρου 104 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, ο συμμετέχων σε έναν δημόσιο διαγωνισμό οικονομικός φορέας, οφείλει να διαθέτει τα δηλούμενα δικαιολογητικά συμμετοχής και να πληροί τα κριτήρια καταλληλότητας που δηλώνει στο Ε.Ε.Ε.Σ. τόσο κατά τον κρίσιμο χρόνο υποβολής της προσφοράς του, οπότε και αποκρυσταλλώνεται η νομιμότητα και η ορθότητα του περιεχομένου αυτής, όσο και κατά την υποβολή των δικαιολογητικών συμμετοχής του, αλλά και κατά το στάδιο σύναψης της σύμβασης, όταν πλέον θα κληθεί να προσκομίσει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, τα οποία κατ' ουσίαν αποτελούν επικαιροποιημένη έκδοση, όπου αυτό παρίσταται αναγκαίο, των δηλωθέντων στο υποβληθέν Ε.Ε.Ε.Σ. αποδεικτικών μέσων. Αποτελεί δε κοινή παραδοχή ότι το Ε.Ε.Ε.Σ. αποσκοπεί στην απλοποίηση των διαδικασιών συμμετοχής σε δημόσιους διαγωνισμούς και στη μείωση του διοικητικού φόρτου που συνεπάγεται η υποψηφιότητα ενός οικονομικού φορέα σε αυτούς. Ομοίως, είναι σαφές ότι το Ε.Ε.Ε.Σ. συνίσταται σε μία προκαταρκτική απόδειξη της πλήρωσης των προϋποθέσεων συμμετοχής του υποψήφιου στον διαγωνισμό, τη μη συνδρομή στο πρόσωπό του λόγων αποκλεισμού του και της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, όπως αποτυπώνονται στο κείμενο της διακήρυξης. Ωστόσο, σε καμία περίπτωση, η συμπλήρωση και υποβολή του Ε.Ε.Ε.Σ. δεν αλλοιώνει την αρχή της τυπικότητας που διέπει τις διαδικασίες ανάθεσης, επιτρέποντας αθέμιτα στον εκάστοτε συμμετέχοντα να δηλώνει ψευδή, αναληθή ή ανακριβή στοιχεία ή πολύ περισσότερο να μην συμπληρώνει τα απαιτούμενα από τη διακήρυξη πεδία του Ε.Ε.Ε.Σ., αποκρύπτοντας από την αναθέτουσα αρχή την πραγματική του τεχνική και επαγγελματική ή την οικονομική και χρηματοοικονομική του ικανότητα να ανταπεξέλθει στην εκτέλεση της σύμβασης που διεκδικεί, παρασύροντας την αναθέτουσα αρχή να δεσμευθεί μαζί του, με κίνδυνο διαπίστωσης στο στάδιο κατακύρωσης ότι η προσφορά του δεν

συμμορφώνεται με τους επί ποινή αποκλεισμού τεθέντες και अपαραβάτους όρους της διακήρυξης. Κάτι τέτοιο θα παραβίαζε ευθέως την αρχή της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, οι οποίες οφείλουν να διέπουν τις διαγωνιστικές διαδικασίες για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων, θα κατέλυε τη νομιμότητα και τη φερεγγυότητα διεξαγωγής τους και θα έπληττε ανεπανόρθωτα το κύρος των εν λόγω διαδικασιών, καταργώντας κάθε έννοια ανάπτυξης συνθηκών υγιούς ανταγωνισμού. Εξάλλου, είναι πέραν πάσης αμφιβολίας δεδομένο ότι το Ε.Ε.Ε.Σ. στην πραγματικότητα αποτελεί μια στατική απεικόνιση και αποτυπώνει στιγμιαία, κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του προσφερόντος, μια διαρκή κατάσταση συμμόρφωσης του συμμετέχοντος οικονομικού φορέα με τους όρους της διακήρυξης, την οποία αυτός θα κληθεί να αποδείξει στο στάδιο της κατακύρωσης του αντικειμένου της σύμβασης, αλλά σε κάθε περίπτωση τη διαθέτει σε όλα τα επιμέρους στάδια αξιολόγησης της προσφοράς του και είναι σε θέση να την αποδείξει όποτε του ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή. Δεν μπορεί να γίνει δεκτό ότι η δήλωση που περιλαμβάνεται στο Ε.Ε.Ε.Σ., αφορά σε γεγονότα αβέβαια και μελλοντικά, εξαρτώντας την πλήρωση των κριτηρίων της διακήρυξης εκ μέρους του υποψηφίου αναδόχου, από μία αμφίβολης πληρώσεως αίρεση που καταλείπει μετέωρη τόσο τη σοβαρότητα της υποψηφιότητας του συμμετέχοντος οικονομικού φορέα έναντι της αναθέτουσας αρχής, αλλά και θέτει εν τέλει εν αμφιβόλω την ίδια την κατάρτιση της σύμβασης, με κίνδυνο να θιγεί το δημόσιο συμφέρον που έδωσε αφορμή για την έναρξη του διαγωνισμού.

22. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω σκέψεων, πράγματι το υποβαλλόμενο από τους υποψήφιους οικονομικούς φορείς, Ε.Ε.Ε.Σ., πρέπει να συμπληρώνεται σύμφωνα με τα απαιτούμενα από τη διακήρυξη στοιχεία και να περιλαμβάνει όλες τις απαραίτητες πληροφορίες, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού και τα κριτήρια επιλογής ενός εκάστου υποψηφίου, προκειμένου η αναθέτουσα αρχή να είναι σε θέση να ασκήσει την κατά νόμο αρμοδιότητά της και να δύναται, κρίνοντας επί τη βάση της ακρίβειας και της αλήθειας των παρεχόμενων πληροφοριών, να διαπιστώσει την πλήρωση των κριτηρίων

επιλογής και τη μη συνδρομή στο πρόσωπο των συμμετεχόντων των προβλεπόμενων από τη διακήρυξη λόγων αποκλεισμού. Το αυτό άλλωστε προκύπτει και από τις επίμαχες διατάξεις της διακήρυξης (βλ. ανωτέρω τις σκέψεις 13-15 της παρούσας). Όπως άλλωστε έχει κριθεί (ΕΑ ΣτΕ 204/2019), οι οικονομικοί φορείς υποχρεούνται να υποβάλουν συμπληρωμένο το Ε.Ε.Ε.Σ., το οποίο αποτελεί ουσιώδες δικαιολογητικό συμμετοχής στον διαγωνισμό, επέχει θέση υπεύθυνης δήλωσης και λειτουργεί ως προκαταρκτική απόδειξη ότι ο οικονομικός φορέας που το έχει υποβάλει πληροί τις προϋποθέσεις συμμετοχής που καθορίζονται από τη διακήρυξη και δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του οι κατά περίπτωση προβλεπόμενοι λόγοι αποκλεισμού. Ειδικότερα, οι διαγωνιζόμενοι υποχρεούνται να παράσχουν όλες τις αναγκαίες πληροφορίες, δηλώνοντας τα σχετικά πραγματικά γεγονότα και στοιχεία που εμπίπτουν στους λόγους αποκλεισμού, προκειμένου η αναθέτουσα αρχή να διαπιστώσει εν τέλει, αν συντρέχει ή όχι λόγος αποκλεισμού τους από την τρέχουσα διαγωνιστική διαδικασία (ΕΑ ΣτΕ 40/2019). Η υποχρέωση αυτή υφίσταται τόσο κατά τον χρόνο συμπλήρωσης και υποβολής του Ε.Ε.Ε.Σ., όσο και μεταγενεστέρως, στην περίπτωση μεταβολών επί των δηλωθέντων στο Ε.Ε.Ε.Σ. στοιχείων – οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες ο οικονομικός φορέας έλαβε γνώση ότι επήλθαν – κατά τα επόμενα στάδια του διαγωνισμού μέχρι και την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης και για τις οποίες, κατά τις ρητές διατάξεις της διακήρυξης, σε συνδυασμό και με τη διάταξη του άρθρου 104 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 (κατά την οποία η συνδρομή ή μη λόγων αποκλεισμού κρίνεται και κατά το στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης), οφείλει να ενημερώσει την αναθέτουσα αρχή εγκαίρως και προσηκόντως. Η παράβαση της υποχρέωσης αυτής εκ μέρους του οικονομικού φορέα επάγεται αυτοδικαίως την απόρριψη της προσφοράς του. Εξάλλου, η υποχρέωση προσκόμισης των δικαιολογητικών και αποδεικτικών εγγράφων παραμένει μεν, πλην μετατίθεται χρονικά στο στάδιο μετά την ανακήρυξη του προσωρινού αναδόχου, ο οποίος υποχρεούται να προσκομίσει όλα τα δικαιολογητικά που αποδεικνύουν την ακρίβεια των στοιχείων που έχουν δηλωθεί (βλ. ΕΑ ΣτΕ 114-115/2019).

23. Επειδή, ενόψει των όσων υποστηρίζει η προσφεύγουσα, στην προκείμενη διαδικασία, από τον συνδυασμό των διατάξεων των όρων 2.2.6.1, 2.2.6.2 και 3.2 της διακήρυξης, που αντιστοιχούν στις διατάξεις των άρθρων 79, 103 και 104 του Ν. 4412/2016, προκύπτει ότι ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να υποβάλλει όλα τα αναφερόμενα στην υποπαρ. 2.2.6.2 δικαιολογητικά κατακύρωσης, τα οποία πρέπει να αποδεικνύουν τη συμμόρφωση της προσφοράς του υποψηφίου με τους όρους και τις προϋποθέσεις συμμετοχής στον διαγωνισμό κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης και κατά τη σύναψη της σύμβασης, με τη ρητή επιφύλαξη ότι αν στις ειδικές διατάξεις που διέπουν την έκδοση τους δεν προβλέπεται χρόνος ισχύος των δικαιολογητικών κατακύρωσης, αυτά γίνονται αποδεκτά εφόσον έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους. Ομοίως, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι από τα οριζόμενα στην υποπαρ. 2.2.6.2 Β δεν προκύπτει με σαφήνεια ο χρόνος που τα αναφερόμενα εκεί δικαιολογητικά κατακύρωσης πρέπει να καλύπτουν, αλλά ούτε και ο χρόνος έκδοσής τους. Σε κάθε περίπτωση, επικαλείται η προσφεύγουσα ότι από τις ως άνω μνημονομηθείσες διατάξεις, αλλά και τη διατύπωση του άρθρου 3.2 της διακήρυξης, δεν συνάγεται ευχερώς ότι απαιτείται η υποβολή των οικείων δικαιολογητικών κατακύρωσης, ως αυτά ίσχυαν κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου, χωρίς να το έχει αιτηθεί σαφώς η αναθέτουσα αρχή. Ενόψει των ανωτέρω, όπως βάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, από τον συνδυασμό των επίμαχων διατάξεων της διακήρυξης, η επαγγελματική και τεχνική επάρκεια εκάστου οικονομικού φορέα, όπως απαιτείται να αποδεικνύεται σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στην παρ. 2.2.6 της διακήρυξης αποτελεί ξεκάθαρα κριτήριο ποιοτικής επιλογής, για το οποίο εφαρμόζεται ο κανόνας της προαπόδειξης, ήτοι αρκεί η δήλωση εκ μέρους του οικονομικού φορέα ότι διαθέτει την απαιτούμενη τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, απλά και μόνο στο Ε.Ε.Ε.Σ., χωρίς να απαιτείται στα ενδιάμεσα στάδια του διαγωνισμού, να υποβάλλει ο οικονομικός φορέας οποιοδήποτε αποδεικτικό στοιχείο για αυτή του την ικανότητα. Μάλιστα από το πλέγμα του κανονιστικού πλαισίου που

διέπει τον επίμαχο διαγωνισμό, τα αποδεικτικά αυτά στοιχεία της εμπειρίας του, ο υποψήφιος συμμετέχων θα κληθεί να τα προσκομίσει εφόσον ανακηρυχθεί προσωρινός ανάδοχος. Μοναδική κάμψη στον κανόνα της προαπόδειξης, εισάγει η παρ. 5 του άρθρου 79, της οποίας από τα πραγματικά περιστατικά της φερόμενης προς κρίση υπόθεσης, δεν έκανε χρήση εν προκειμένω, η αναθέτουσα αρχή, καλώντας τους υποψηφίους οικονομικούς φορείς να υποβάλλουν ορισμένα ή όλα τα δικαιολογητικά, όταν αυτό κρίνεται σκόπιμο για την καλύτερη διεξαγωγή της διαδικασίας. Η δε μη υποβολή δικαιολογητικών και εγγράφων που πιστοποιούσαν προαποδεικτικώς, μέσω της δήλωσής τους στο Ε.Ε.Ε.Σ., την πλήρωση εκ μέρους της προσφεύγουσας των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής του διαγωνισμού, δεν συνεπάγεται σε καμία περίπτωση ότι η προσφεύγουσα δεν τα διέθετε κατά τον κρίσιμο αυτό χρόνο ή ότι τα απέκτησε μεταγενέστερα. Εξάλλου και από την υποπαρ. 2.4.3.1 της διακήρυξης με τίτλο «Δικαιολογητικά κατακύρωσης», συνάγεται ότι πέραν των δειγμάτων που αναφέρονται υπό 3) στον επίμαχο όρο, ο συμμετέχων οικονομικός φορέας όφειλε να προσκομίσει κατά την υποβολή της προσφοράς του, αποκλειστικά και μόνο το Ε.Ε.Ε.Σ. ως προκαταρκτική απόδειξη της πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής και της μη συνδρομής στο πρόσωπό τους, των λόγων αποκλεισμού και την εγγυητική επιστολή συμμετοχής του. Η απαίτηση για υποβολή όλων των δικαιολογητικών της υποπαρ. 2.2.6.2 της διακήρυξης, όπως ρητά ορίζεται στο άρθρο 3.2 αυτής, αφορά πράγματι, όπως ορθά ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, τον οικονομικό φορέα, που θα ανακηρυχθεί προσωρινός ανάδοχος και μόνο. Οι ως άνω παραδοχές επιρρωνύονται άλλωστε και από τα όσα αναφέρονται στην υπ' αριθμ. 23 Κατευθυντήρια Οδηγία της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.) (αριθμός πρωτοκόλλου 949/13.02.2018 Απόφαση 3/24.01.2018, με θέμα: «Ειδικά θέματα συμπλήρωσης του Τυποποιημένου Εντύπου Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) και του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ)»). Χαρακτηριστικά, αναφέρεται στην παρ. 2.1 της οδηγίας με τίτλο «Υποβολή», ότι: «*Το ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ συνιστά προκαταρκτική απόδειξη ως προς τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής,*

ανάλογα με το αντικείμενο της υπό ανάθεσης σύμβασης, αντικαθιστώντας την υποχρέωση υποβολής των αντίστοιχων πιστοποιητικών.

Κατά συνέπεια, οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν, κατά την υποβολή του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ, και την παράλληλη υποβολή των σχετικών πιστοποιητικών/δικαιολογητικών, διότι με τον τρόπο αυτό παρακάμπτεται ο ως άνω κανόνας της προαπόδειξης, που εισάγει ο ν. 4412/2016, με την υποβολή του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ και προκαλείται πρόσθετο διοικητικό βάρος στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων. [...].».

24. Επειδή, κατά συνέπεια, όπως συνάγεται από όλα τα ανωτέρω αναφερόμενα, η προσφεύγουσα στο υποβληθέν από αυτήν Ε.Ε.Ε.Σ. (βλ. συνημμένο στην προσφορά της ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «ΕΕΕΣ ΤΕΥΔ.pdf»), στο «Μέρος ΙΙΙ», υπό «Β. Λόγοι που σχετίζονται με την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης», έδωσε την απάντηση «Όχι», ενώ υπό «Γ. Λόγοι που σχετίζονται με αφερεγγυότητα, σύγκρουση συμφερόντων ή επαγγελματικό παράπτωμα» και πάλι έδωσε την απάντηση «Όχι», καλύπτοντας με αυτόν τον τρόπο προαποδεικτικώς με τη δήλωση στο Ε.Ε.Ε.Σ., κατά την υποβολή της προσφοράς της, τις απαιτήσεις της παρ. 2.2.3 της διακήρυξης, σχετικά με τη μη συνδρομή λόγων αποκλεισμού στο πρόσωπό της και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής της παρ. 2.2.4, όπως απαιτείται βάσει των διατάξεων των υποπαρ. 2.2.6.1 και 2.2.6.2 της διακήρυξης. Εντούτοις, ούτε στη διακήρυξη ούτε στο κείμενο του Ν. 4412/2016, προβλέπεται η απόδειξη ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας από το υποβαλλόμενο προαποδεικτικώς Ε.Ε.Ε.Σ., ήτοι, ότι το Ε.Ε.Ε.Σ. αποδεικνύει παραδεκτά ότι ο οικονομικός φορέας είναι φορολογικά και ασφαλιστικά ενήμερος και κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του, ούτε, ότι απαιτείται φορολογική ή ασφαλιστική ενημερότητα, μόνο για τον μετέπειτα της υποβολής προσφοράς χρόνο (βλ. υποπαρ. 2.2.6.2 Α εδάφιο πρώτο, το οποίο επαναλαμβάνει τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 104 του Ν. 4412/2016). Ως εκ τούτου, δεν δύναται να θεωρηθεί ότι καλύπτεται η οικεία απαίτηση και τούτο διότι πέραν της ρητής αναφοράς της διακήρυξης στην υποπαρ. 2.2.6.2 όπου ορίζεται ότι: «Το

δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.5, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016.», στην περίπτωση β) υπό Β1 της ίδιας ως άνω υποπαρ. ορίζεται περαιτέρω ότι: «για τις παραγράφους 2.2.3.2 περίπτωση β΄ πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας». Στο οικείο εδάφιο ανευρίσκεται η υποσημείωση με αρ. 35, η οποία αναφέρει σαφώς ότι «Λαμβανομένου υπόψη του σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος των πιστοποιητικών φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας που εκδίδονται από τους ημεδαπούς φορείς, οι οικονομικοί φορείς μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά, τα οποία **να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς**, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 του ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι. Τα εν λόγω πιστοποιητικά υποβάλλονται μαζί με τα υπόλοιπα αποδεικτικά μέσα του άρθρου 22 από τον προσωρινό ανάδοχο, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του υποσυστήματος.». Επομένως, από τους σαφείς όρους της διακήρυξης, προκύπτει ότι ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει να υποβάλλει τα οικεία έγγραφα, τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς. Σημειώνεται δε ότι τα επίμαχα έγγραφα δεν δύνανται να εκδοθούν αναδρομικά (Βλ. ad hoc Απόφαση ΑΕΠΠ με αρ. 656/2018 και την επ' αυτής με αρ. Ν 195/2018 Απόφαση ΔΕφ Πειρ., με την οποία απορρίφθηκε η αίτηση αναστολής επί της ως άνω απόφασης ΑΕΠΠ, επικυρώνοντας την κρίση του πρώην 1ου Κλιμακίου) και η έλλειψη τους επάγεται την απόρριψη της προσφοράς βάσει των άρθρων 3.2 και 2.4.6 περ.α και διακήρυξης. Ωστόσο, η προσφεύγουσα κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσής της, υπέβαλε τόσο στις 05.08.2019, όσο και εν συνεχεία, στις 27.09.2019 αφενός τη με αριθμό πρωτοκόλλου 407267/01.08.2019 Βεβαίωση Ασφαλιστικής Ενημερότητας, με ισχύ μέχρι και τις 31.02.2020 (βλ. συνημμένο στην προσφορά της ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ»), αφετέρου το με αριθμό πρωτοκόλλου

Αριθμός Απόφασης: 150/2020

67146682/05.08.2019 Αποδεικτικό Ενημερότητας για Χρέη προς το Δημόσιο, με ισχύ μέχρι και τις 05.09.2019 (βλ. συνημμένο στην προσφορά της ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ») οι οποίες όμως αμφότερες δεν κάλυπταν τις απαιτήσεις της διακήρυξης, σύμφωνα με τους προαναφερθέντες επίμαχους όρους. Ως εκ περισσού αναφέρεται ότι είναι αδιάφορο ενόψει των ανωτέρω παραδοχών, το γεγονός ότι η διαπιστωθείσα διάσταση μεταξύ του υποβληθέντος στις 27.09.2019 εγγράφου φορολογικής ενημερότητας, με το αντίστοιχο που προσκομίστηκε σε έγχαρτη μορφή (στο επίμαχο Πρακτικό 4 της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης αναφέρεται ως εκδοθέν την 26.09.2019, με ισχύ μέχρι και τις 26.11.2019), αποδίδεται σε προφανή παραδρομή της προσφεύγουσας και συνιστά πρόδηλο τυπικό σφάλμα κατά την έννοια της παρ. 2 του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016. Κατά συνέπεια, ενόψει των ανωτέρω εκτεθέντων αυτός ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας απορρίπτεται ως νόμω και ουσία αβάσιμος, ενώ πρέπει να γίνουν δεκτοί οι αντίστοιχοι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής.

25.Επειδή, περαιτέρω, σχετικά με την επικαλούμενη έλλειψη ταύτισης μεταξύ των εγγράφων που προσκομίστηκαν με τον φυσικό φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης της προσφεύγουσας και εκείνων που υποβλήθηκαν ηλεκτρονικά στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. και αφορούν τα αναφερόμενα στο οικείο Πρακτικό 4 δικαιολογητικά και στοιχεία, ήτοι τα υπό «*Β. φορολογική ενημερότητα, Δ ποινικό μητρώο κ. Αικ. ..., Ε πιστοποιητικό Πρωτοδικείου ..., ΣΤ Γενικό Πιστοποιητικό Επιμελητηρίου ..., Ζ Πιστοποιητικό ισχύουσας εκπροσώπησης, Η κωδικοποιημένο καταστατικό, Θ πιστοποιητικό Q-CERT ΕΛΟΤ ENISO 14001:3015 & ΕΛΟΤ ENISO 9001:2015, Ι Υπεύθυνες Δηλώσεις Αικ. ...*», τα οποία διαφοροποιούνται κατά το ότι διαφέρουν ως προς την ημερομηνία που αναγράφουν, πρέπει να ειπωθούν τα εξής. Όπως βάσιμα υποστηρίζει η αναθέτουσα αρχή, πράγματι διαπιστώθηκε και από το οικείο Κλιμάκιο, διάσταση μεταξύ των υποβληθέντων δικαιολογητικών, καθώς τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που υπέβαλε η προσφεύγουσα στις 05.08.2019, ταυτίζονται, προφανώς εκ παραδρομής, με τα δικαιολογητικά που υποβλήθηκαν

ηλεκτρονικά εκ νέου στις 27.09.2019, αλλά διαφοροποιούνται μόνο σε σχέση με τα υποβληθέντα σε φυσικό φάκελο ενώπιον της αναθέτουσας αρχής. Ωστόσο, σε κάθε περίπτωση είναι πέραν πάσης αμφιβολίας δεδομένο ότι οι σχετικές διατάξεις του άρθρου 3.2 της διακήρυξης ορίζουν σαφώς ότι ο προσωρινός ανάδοχος καλείται να καταθέσει όλα τα δικαιολογητικά που περιγράφονται στην υποπαράγραφο 2.2.6.2. της 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 - 2.2.6 αυτής. Επίσης, ρητά ορίζεται ότι τα εν λόγω δικαιολογητικά, υποβάλλονται από τον ανακηρυχθέντα προσωρινό ανάδοχο ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος, σε μορφή αρχείων .pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημερομηνία υποβολής τους και σε έντυπη μορφή. Επομένως, δεν δύναται βασίμως να δημιουργηθεί αμφιβολία ότι τα ηλεκτρονικά υποβληθέντα έγγραφα, τα οποία θα πρέπει να προσκομισθούν κατά περίπτωση σε έντυπη μορφή θα είναι αυτά τα οποία κατατέθηκαν στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και μάλιστα επί ποινή απόρριψης της προσφοράς βάσει των άρθρων 3.2 και 2.4.6 περ.α και διακήρυξης. Κατά συνέπεια, ενόψει των ανωτέρω εκτεθέντων, συνάγεται από τους εκατέρωθεν ισχυρισμούς, αλλά και το περιεχόμενο του Πρακτικού 4, ότι πράγματι υπήρξε διάσταση μεταξύ των ηλεκτρονικά υποβληθέντων δικαιολογητικών και εκείνων που προσκομίστηκαν σε έντυπη μορφή και ως εκ τούτου, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας κρίνεται απορριπτέος ως νόμω και ουσία αβάσιμος, ενώ γίνονται δεκτοί οι περί του αντιθέτου ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής.

26. Επειδή, έτι περαιτέρω, ως προς τη φερόμενη πλημμέλεια του υποβληθέντος με αριθμό πρωτοκόλλου 596/05.03.2019 Πιστοποιητικού του Επιμελητηρίου ... της προσφεύγουσας, με ισχύ μέχρι και τις 31.12.2019 (βλ. συνημμένο στον προσφορά της ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «Πιστοποιητικό 225069 ΕΠΙΜΕΛΗΤΗΡΙΟ ...pdf»), είναι σαφές και δεν το αρνείται ούτε και η προσφεύγουσα ότι αυτό δεν έχει εκδοθεί έως και τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες

πριν την υποβολή του, κατά τα ρητά οριζόμενα στην υποπαρ. 2.2.6.2 της διακήρυξης. Συναφώς, είναι εξίσου σαφές ότι καίτοι αυτό έχει εκδοθεί στις 05.03.2019, καλύπτει τόσο τον κρίσιμο χρόνο υποβολής της προσφοράς της προσφεύγουσας όσο και τον χρόνο υποβολής και ελέγχου εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, των δικαιολογητικών κατακύρωσης της προσφεύγουσας, κατά τρόπο που να μην καταλείπεται καμία αμφιβολία περί της συμμόρφωσης της προσφεύγουσας με τις απαιτήσεις της διακήρυξης. Ωστόσο, σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς, αλλά και τη σύστοιχη αρχή της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης, η οποία επιβάλλει την τήρηση ίσων αποστάσεων μεταξύ των οικονομικών φορέων, ακόμη και στις περιπτώσεις εκείνες που, όπως εν προκειμένω, υπέβαλε παραδεκτά και συμμετείχε νομότυπα στο τμήμα Α του διαγωνισμού, μόνο η προσφεύγουσα, ορθά η αναθέτουσα αρχή έκρινε ως απορριπτέα την προσφορά της, καθώς, με την ανεπιφύλακτη συμμετοχή της στη διαγωνιστική διαδικασία, αποδέχθηκε όλους τους όρους της διακήρυξης και προφανώς και τον επίμαχο και άρα ήταν σε γνώση της πριν την κατάρτιση και υποβολή της προσφοράς της η υποχρέωση να συμμορφωθεί με την εν λόγω απαίτηση της διακήρυξης. Επιπλέον, η αρχή της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας έχει και μία άλλη διάσταση που δεν μπορεί να παραγνωριστεί. Η ίδια ως άνω διάταξη ενδεχομένως, να λειτούργησε αποτρεπτικά για άλλους υποψήφιους οικονομικούς φορείς, προκειμένου να υποβάλλουν παραδεκτά προσφορά στον υπό κρίση διαγωνισμό, καίτοι διέθεταν αντίστοιχο πιστοποιητικό με την προσφεύγουσα. Η διακριτική αντιμετώπιση της προσφεύγουσας, επ' ευκαιρία του συγκυριακού και προφανώς ευνοϊκού για αυτήν γεγονότος, ότι είναι η μόνη προσφέρουσα στον διαγωνισμό, δεν πρέπει να οδηγεί σε διακριτική της μεταχείριση σε βάρος όχι μόνο των λοιπών συμμετεχόντων (που εδώ δεν υφίστανται), αλλά όλων των εν δυνάμει υποψήφιων οικονομικών φορέων, που στάθμισαν τη συμμετοχή τους ή όχι στη συγκεκριμένη διαδικασία, βάσει των όρων της διακήρυξης και τελικά αποτράπηκαν να συμμετάσχουν στην κρινόμενη διαδικασία ανάθεσης, εξαιτίας της συγκεκριμένης διατύπωσής τους. Εξάλλου, προς επίρρωση των ανωτέρω παραδοχών, δεν προέκυψε σε καμία

Αριθμός Απόφασης: 150/2020

περίπτωση, ότι η προσφεύγουσα εμποδίστηκε εξαιτίας ανυπέρβλητου κωλύματος ή λόγου ανωτέρας βίας να προβεί στην επανέκδοση του πιστοποιητικού, εντός της ταχθείσης προθεσμίας των τριάντα (30) εργάσιμων ημερών προ της υποβολής της προσφοράς της και πρέπει να θεωρείται μία ενέργεια συνήθης και ευχερής στην τρέχουσα επιχειρηματική δραστηριότητα της προσφεύγουσας. Τέλος, στο ίδιο συμπέρασμα οδηγεί και η συνδυαστική ανάγνωση των άρθρων 80 παρ. 12 και 75 παρ. 2 του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με τα οποία τα δικαιολογητικά που αφορούν μεταξύ άλλων, την καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας, γίνονται δεκτά εφόσον έχουν εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν την υποβολή τους. Κατά συνέπεια, ενόψει των ανωτέρω εκτεθέντων, καίτοι οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας παρίστανται κατ' αρχήν λογικοί, βάσει τη αρχής της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης, όπως αναλύθηκε, κρίνονται ως απορριπτέοι, ενώ πρέπει να γίνουν δεκτοί οι περί του αντιθέτου ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής.

27. Επειδή, τέλος, αναφορικά με τη φερόμενη πλημμέλεια στο υποβληθέν ποινικό μητρώο του κ. ... (βλ. συνημμένο στην προσφορά της ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «ΠΟΙΝΙΚΟ ΜΗΤΡΩΟpdf»). Όπως προκύπτει από τον συνδυασμό των διατάξεων της παρ. 12 του άρθρου 80 και της παρ. 1 του άρθρου 73 του Ν. 4412/2016, τα ποινικά μητρώα γίνονται δεκτά εφόσον έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν την υποβολή τους. Κατά συνέπεια, όπως βάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, το εκδοθέν στις 26.06.2019 και με αριθμό πρωτοκόλλου 200845/26.06.2019 Αντίγραφο Ποινικού Μητρώου για Γενική Χρήση, με ημερομηνία εκτύπωσης από το Εθνικό Ποινικό Μητρώο τις 27.06.2019, πράγματι καλύπτει και την ημερομηνία υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης της προσφεύγουσας στις 27.09.2019. Ως εκ τούτου, ο ισχυρισμός αυτός της προσφεύγουσας πρέπει να γίνει δεκτός ως νόμος και ουσία βάσιμος, ενώ απορρίπτονται οι περί του αντιθέτου ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής.

Αριθμός Απόφασης: 150/2020

28. Επειδή, κατ' ακολουθίαν πρέπει η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή να απορριφθεί.

29. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 27 Ιανουαρίου 2020 και εκδόθηκε στις 10 Φεβρουαρίου 2020 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

Μιχάλης Π. Σειραδάκης

Ελένη Χούλη