

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 6 Σεπτεμβρίου 2021 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Οικονόμου, Πρόεδρος, Ευαγγελία Μιχολίτση - Εισηγήτρια και Μιχαήλ Διαθεσόπουλος (σε αναπλήρωση της Άννας Χριστοδουλάκου), Μέλη.

Για να εξετάσει την από 29.7.2021 προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Α.Ε.Π.Π. 1552/3.08.2021 της προσφεύγουσας με την επωνυμία «...», που εδρεύει στην ..., ..., αρ....., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του ... (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει α) να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 33-4/12.7.2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής και β) να απορριφθεί η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» και να αναδειχθεί η ίδια προσωρινή ανάδοχος.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια, Ευαγγελία Μιχολίτση.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την με ΑΔΑΜ ... 2020-12-21 Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής, προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου του έργου με τίτλο «Επισκευή και συντήρηση σχολικών κτιρίων ... Εκπαίδευσης», προϋπολογισμού 233.243,29€ πλέον Φ.Π.Α., με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή). Η Διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 21.12.2020 με ΑΔΑΜ: ... 2020-12-21 καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού

Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.- Δημόσια έργα) (Συστημικός Αριθμός ...).

2. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί παράβολο (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό ..., εξοφληθέν δύναμει του από 29.7.2021 αποδεικτικού εξόφλησης της ... και δεσμευμένο, όπως προκύπτει από την εκτύπωση της σχετικής σελίδας της Γ.Γ.Π.Σ.), ύψους 1.166,21€.

3. Επειδή, η υπό εξέταση προσφυγή, ενόψει του αντικειμένου του διαγωνισμού, της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2017, καθώς και του χρόνου δημοσίευσης της Διακήρυξης, σύμφωνα με τα άρθρα 5 περ. β), 61 παρ. 1, 376 και 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016 και στην καθ' ύλην και κατά χρόνο αρμοδιότητα της Α.Ε.Π.Π.

4. Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή έχει κατατεθεί νομίμως και εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 περ. α) του Ν. 4412/2016, το άρθρο 4 παρ. 1 περ. α) και το άρθρο 8 παρ. 3 του Π.Δ. 39/2017, καθώς η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 19.07.2021, (στις 27.7.2021 κατόπιν αιτήματος της προσφεύγουσα απεστάλησαν μέσω της «επικοινωνίας» οι προσκλήσεις της αναθέτουσας αρχής προς τον προσωρινό ανάδοχο), οπότε και έλαβε γνώση αυτής η προσφεύγουσα, όπως άλλωστε και η ίδια δηλώνει και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 29.07.2021, κοινοποιήθηκε, δε, στην Α.Ε.Π.Π. από την αναθέτουσα αρχή με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στις 2.8.2021.

5. Επειδή, μετ' εννόμου συμφέροντος ασκήθηκε η προδικαστική προσφυγή, δεδομένου ότι με την προσβαλλόμενη πράξη η προσφορά της προσφεύγουσας έγινε δεκτή και κατετάγη δεύτερη, μετά την προσφορά του οικονομικού φορέα ..., ο οποίος ήδη με την προσβαλλόμενη ανακηρύχθηκε ανάδοχος του έργου, κατά της προσφοράς του οποίου βάλλει με την προσφυγή

της η προσφεύγουσα, επιδιώκοντας τον αποκλεισμό του και την ανάθεση της σύμβασης στην ίδια.

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς τους λοιπούς διαγωνιζομένους μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2017, στις 2.8.2021.

7. Επειδή, με το υπ' αριθμ. πρωτ. 26888/9.8.2021 εγγράφου της απεστάλησαν οι απόψεις της αναθέτουσας αρχής επί της προσφυγής προς την ΑΕΠΠ μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 10.8.2021, οι οποίες κοινοποιήθηκαν αυθημερόν με τον αυτό τρόπο στους διαγωνιζομένους.

8. Επειδή, όπως προαναφέρθηκε, με την με ΑΔΑΜ ... 2020-12-21 Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής, προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου του έργου με τίτλο «Επισκευή και συντήρηση σχολικών κτιρίων ... Εκπαίδευσης», προϋπολογισμού 233.243,29€ πλέον Φ.Π.Α., με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή). Με την υπ' αριθμ. 22^η/24.5.2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, εγκρίθηκε το 1^ο πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού, με το οποίο έγιναν αποδεκτές οι υποβληθείσες προσφορές πλην δύο που απερρίφθησαν, και κατετάγησαν πρώτος σε σειρά μειοδοσίας ο οικονομικός φορέας ..., δεύτερη η προσφεύγουσα, αναδείχθηκε, δε, προσωρινός ανάδοχος ο ως άνω οικονομικός φορέας. Εν συνεχεία, στις 10.6.2021 απεστάλη μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ η με αρ. οικ. 19242 πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής, να προσκομίσει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, τα οποία - καταρχήν υποβληθέντα έγγραφα - απεστάλησαν εν τέλει στις 18.6.2021 μέσω της «επικοινωνίας». Μετά τον διενεργηθέντα έλεγχο προέκυψε ανάγκη προσκόμισης επικαιροποιημένων πιστοποιητικών Πρωτοδικείου αλλά και συγκεκριμένων υπεύθυνων δηλώσεων, λόγω της ημερομηνίας έκδοσής τους, και ως εκ τούτου απεστάλη την 2.7.2021 η κάτωθι πρόσκληση *«Σας ενημερώνουμε ότι κατόπιν ελέγχου των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου*

που πραγματοποιήθηκε σήμερα 2-7-2021 από την Επιτροπή διαγωνισμού προέκυψε ότι τα πιστοποιητικά του Πρωτοδικείου περί πτώχευσης, εξυγίανσης, παύσης εργασιών κ.λ.π. έχουν ημερομηνία πριν την διεξαγωγή του διαγωνισμού. Το ίδιο και οι υπεύθυνες δηλώσεις οι οποίες έχουν ημερομηνίες πριν την πρόσκληση για την κατάθεση δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου. Κατόπιν αυτών καλείσθε σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο άρθρο 103 του Ν. 4412/2016 όπως εντός αποκλειστικής προθεσμίας δέκα (10) ημερών, καταθέσετε μέσω του συστήματος επικοινωνία του διαγωνισμού «...», επικαιροποιημένα τα πιστοποιητικά Πρωτοδικείου που έχουν κατατεθεί την 18-6-2021 καθώς και επικαιροποιημένες τις υπεύθυνες δηλώσεις νόμιμα υπογεγραμμένες από τον Οικονομικό Φορέα». Ανταποκρινόμενος αυθημερόν ο προσωρινός ανάδοχος απέστειλε φάκελο με επτά έγγραφα. Εν συνεχεία εκδόθηκε η με αρ. συν. 33-4/12.7.2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, η οποία απεδέχθη το πρακτικό 2 και ανακήρυξε ανάδοχο της σύμβασης τον οικονομικό φορέα, η οποία κοινοποιήθηκε μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 19.7.2021 σε όλους τους συμμετέχοντες πλην του αναδόχου. Κατά της ως άνω με αρ. συν. 33-4/12.7.2021 απόφασης, ασκήθηκε η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή.

9. Επειδή, η προσφεύγουσα, προβάλλει τα εξής : «[.]Β.2 1° Πρακτικό (3 συνεδριάσεις) και έγκριση αυτού.

Την 09-04-2021 η Επιτροπή Διαγωνισμού του ... προέβη στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών στο ΕΣΗΔΗΣ, στην κοινοποίηση του καταλόγου συμμετεχόντων και στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των «Δικαιολογητικών Συμμετοχής». Ακολούθησε ο έλεγχος δικαιολογητικών συμμετοχής, ο έλεγχος των εγγυητικών επιστολών συμμετοχής και ο έλεγχος των ΤΕΥΔ των δύο πρώτων σε μειοδοσία υποψηφίων.

Την 16-04-2021 συνεχίστηκε ο έλεγχος των ΤΕΥΔ των λοιπών συμμετεχόντων και την 11-05-2021 η Επιτροπή εισηγήθηκε : α)την κατάταξη κατά σειρά μειοδοσίας των πέντε εκ των επτά συμμετεχόντων β) την απόρριψη των προσφορών των δύο (2) οικονομικών φορέων ... και ... και γ)την ανάδειξη του

Αριθμός Απόφασης:1536/2021

Οικονομικού Φορέα "... " ως προσωρινού μειοδότη, με ποσοστό έκπτωσης 40,97% επί του προϋπολογισμού της Υπηρεσίας.

Το 1° Πρακτικό εγκρίθηκε με την 22-1/24.05.2021 απόφαση Οικονομικής Επιτροπής.

B.3 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών άρθρου 80 Ν.4412/16, 2° Πρακτικό (2 συνεδριάσεις) και έγκριση αυτού.

B.3.1 Πρώτη Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών (10/06/21)

Μετά την ως άνω ανακήρυξη σε προσωρινό μειοδότη του Οικονομικού Φορέα "...", με την 10-6-2021 πρόσκληση με Α.Π.

ΟΙΚ. 19242 η Υπηρεσία κάλεσε τον μειοδότη όπως προσκομίσει εντός 10 ημέρων τα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου και τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης του άρθρου 80 του Ν. 4412/2016 από τα οποία αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 21, 22 και 23 της διακήρυξης του διαγωνισμού.

Ακολούθησε υποβολή δικαιολογητικών την 15-6-2021, διαγραφή και επανυποβολή αυτών την 18-6-2021, (εντός δηλαδή των 10 ημερών).

Ακολούθησε η συνεδρίαση της 2-7-2021 κατά την οποία η Επιτροπή του διαγωνισμού :

α) προέβη στην καταγραφή σε πίνακα των υποβληθέντων δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου ως κάτωθι [...]β) προέβη σε έλεγχο των άνω δικαιολογητικών όπου διαπίστωσε ότι για τα δικαιολογητικά με αρ. 16,17,18,19 Πιστοποιητικά Πρωτοδικείου καθώς και για τις Υπεύθυνες Δηλώσεις του Οικονομικού Φορέα με αρ. 21,22,23,24 απαιτείται επικαιροποίηση ως προς την ημερομηνία έκδοσής τους, για την ικανοποίηση της απόδειξης νομιμοποίησης του προσφέροντος οικονομικού φορέα και η μη συνδρομή απόρριψης της προσφοράς του.

Κατόπιν των ανωτέρω, τα μέλη της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού ομόφωνα αποφάσισαν :

α) να καλέσουν τον προσωρινό ανάδοχο να καταθέσει επικαιροποιημένα τα δικαιολογητικά που προαναφέρθηκαν και

Β) να αναθέσουν στην Πρόεδρο της Επιτροπής να ζητήσει τα επικαιροποιημένα δικαιολογητικά από τον Οικονομικό Φορέα με έγγραφη ειδοποίηση μέσω της επικοινωνίας, του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ, σύμφωνα με το άρθρο 103 του Ν. 4412/2016 όπως ισχύει.

B.3.2 Πρόσκληση περί συμπλήρωσής δικαιολογητικών (02/07/2021) κατά παραβίαση του άρθρου 103 Ν.4412/16 και 4.2 της Διακήρυξης

Ακολούθησε η 2-7-2021 πρόσκληση του Προέδρου της Επιτροπής ως κάτωθι: «Σας ενημερώνουμε ότι κατόπιν ελέγχου των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου που πραγματοποιήθηκε σήμερα 2-7-2021 από την Επιτροπή Διαγωνισμού προέκυψε ότι τα πιστοποιητικά του Πρωτοδικείου περί πτώχευσης, εξυγίανσης, παύσης εργασιών κ.λ.π. έχουν ημερομηνία πριν την διεξαγωγή του διαγωνισμού. Το ίδιο και οι υπεύθυνες δηλώσεις οι οποίες έχουν ημερομηνίες πριν την πρόσκληση για την κατάθεση δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου.

Κατόπιν αυτών καλείσθε σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο άρθρο 103 του Ν. 4412/2016 όπως εντός αποκλειστικής προθεσμίας δέκα (10) ημερών, καταθέσετε μέσω του συστήματος επικοινωνία του διαγωνισμού «...», επικαιροποιημένα τα πιστοποιητικά Πρωτοδικείου που έχουν κατατεθεί την 18-6-2021 καθώς και επικαιροποιημένες τις υπεύθυνες δηλώσεις νόμιμα υπογεγραμμένες από τον Οικονομικό Φορέα.

Σε απάντηση της 2η Πρόσκλησης υποβολής δικαιολογητικών, την ίδια ημέρα (02/07/2021) ο προσωρινός μειοδότης υπέβαλε τα κάτωθι :[.] B.3.3 Έλεγχος συμπληρωματικών δικαιολογητικών και ανάδειξη οριστικού αναδόχου.

Τέλος με την τελευταία συνεδρίαση της 05-07-2021 η Επιτροπή Διαγωνισμού του ... προέβη στον έλεγχο των άνω επικαιροποιημένων (στην πράξη συμπληρωματικών) δικαιολογητικών της εταιρίας ... και τον ανέδειξε οριστικό ανάδοχο ολοκληρώνοντας το 2ο Πρακτικό. Το 2ο Πρακτικό εγκρίθηκε με την προσβαλλόμενη 33-4/12/07/2021 απόφαση Οικονομικής Επιτροπής κοινοποιηθείσας σε εμάς μέσω του ΕΣΗΔΗΣ την 19/07/2021.

Την άνω απόφαση προσβάλλουμε ενώπιον Σας, νομίμως και εμπροθέσμως με προφανές έννομο συμφέρον ως 2ος οικονομικός φορέας κατά σειρά μειοδοσίας για τους εξής λόγους :

Δ. Ελλείψεις Δικαιολογητικών 1ης και 2ης υποβολής - Ανακριβείς δηλώσεις ανεκτελέστου άρθρου 64 παρ2.α π.δ 71/2019

Επιπλέον των ελλείψεων που επεσήμανε η Επιτροπή Διαγωνισμού κατά την υποβολή των δικαιολογητικών ίσχυαν και τα κάτωθι :

Δ.1 Μη υποβολή αποδεικτικού περί μη αναστολής των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων.

Ο προσωρινός ανάδοχος ΔΕΝ ΥΠΕΒΑΛΕ καθόλου (ούτε κατά την 1η υποβολή, ούτε κατά τη 2η της συμπλήρωση των δικαιολογητικών), αποδεικτικό περί μη αναστολής των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων που εκδίδεται μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας της ΑΑΔΕ (πιστοποιητικό άρθρου 23.3 γ τελ. εδάφιο Διακήρυξης που αποδεικνύει τη μη συνδρομή του λόγου αποκλεισμού της παρ.22 Α.4 β). Κατά τα γνωστά και νομολογημένα το συγκεκριμένο πιστοποιητικό δεν μπορεί να αναζητήσει η Αναθέτουσα αυτεπαγγέλτως από την ΑΑΔΕ.

Δ.2 Ανακριβής δήλωση ανεκτελέστου και πλημμελής προσκόμιση δικαιολογητικών για τα έργα «Ολοκλήρωση διαμόρφωσης παιδικών χαρών ...» και «Συντήρηση σχολείων και διαμόρφωση κοινοχρήστων χώρων ...».

Κατά την αρχική υποβολή των δικαιολογητικών (σε συμμόρφωση της ... 19242/10/06/21 Πρόσκλησης της Υπηρεσίας) ο προσωρινός ανάδοχος υπέβαλε την 18/06/21 :

Την από 02/02/2021 υπογεγραμμένη Υ.Δ (No 20 Πίνακα Αναθέτουσας) με την οποία δηλώνει ότι το ανεκτέλεστο μέρος δημοσίων έργων που κατέχει αποτελείται από τα εξής ΤΕΣΣΕΡΑ ΕΡΓΑ : (1) Αποκατάσταση στατικής επάρκειας και αντιπλυμ. προστασία γέφυρας ..., (2) Ολοκλήρωση διαμόρφωσης παιδικών χαρών ..., (3) Οδοποιία ..., (4) Συντήρηση σχολείων και διαμόρφωση κοινοχρήστων χώρων ...

Αριθμός Απόφασης:1536/2021

Την από 18/06/21 υπογεγραμμένη Υ.Δ (No 20 Πίνακα Αναθέτουσας) με την οποία δηλώνει ότι το ανεκτέλεστο μέρος δημοσίων έργων που κατέχει αποτελείται από τα εξής έργα: (1) Αποκατάσταση στατικής επάρκειας και αντιπλυμ. προστασία γέφυρας ..., (2) Οδοποιία

Την με ημερομηνία έκδοσης 14-10-2020 βεβαίωση ανεκτελέστου για το έργο Συντήρηση σχολείων και διαμόρφωση κοινοχρήστων χώρων ... (No 10 Πίνακα Αναθέτουσας) η οποία είχε λήξει ήδη από την 14-04-2021 (6μηνη) ΗΤΟΙ ΔΕΝ ΥΠΟΒΑΛΕΙ βεβαίωση ανεκτελέστου σε ισχύ.

Την με ημερομηνία έκδοσης 29-10-2020 και ημερομηνία λήξης την 28-04-2021 ασφαλιστική ενημερότητα ... για το έργο Συντήρηση σχολείων και διαμόρφωση κοινοχρήστων χώρων ... (No 11 Πίνακα Αναθέτουσας Ασφαλιστική ενημερότητα) ΗΤΟΙ ΔΕΝ ΥΠΟΒΑΛΕΙ ασφαλιστική ενημερότητα ανεκτελέστου σε ισχύ.

Την με ημερομηνία έκδοσης 13-10-2020 και διάρκεια ισχύος 6 μήνες ήτοι μέχρι την 13-04-2021 βεβαίωση ανεκτελέστου για το έργο Ολοκλήρωση διαμόρφωσης παιδικών χαρών ... (No 12 Πίνακα Αναθέτουσας ΗΤΟΙ ΔΕΝ ΥΠΟΒΑΛΕΙ βεβαίωση ανεκτελέστου σε ισχύ.

Την με ημερομηνία έκδοσης 29-11-2020 και ημερομηνία λήξης την 27-05-2021 ασφαλιστική ενημερότητα ... για το έργο Ολοκλήρωση διαμόρφωσης παιδικών χαρών ... (No 13 Πίνακα Αναθέτουσας Ασφαλιστική ενημερότητα) ΗΤΟΙ ΔΕΝ ΥΠΟΒΑΛΕΙ ασφαλιστική ενημερότητα σε ισχύ.

Επομένως κατά την υποβολή των δικαιολογητικών την 18/06/21 ενώ δηλώνει πως έχει υπό εκτέλεση 2 έργα 1) Αποκατάσταση στατικής επάρκειας και αντιπλυμ. προστασία γέφυρας ..., (2) Οδοποιία ..., ΔΕΝ προσκομίζει βεβαιώσεις περαίωσης της αρμόδιας Τεχνικής Υπηρεσίας ή κάποιο άλλο έγγραφο που να αποδεικνύει ότι κατά τον κρίσιμο χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών (18/06/21) δεν εκτελούσε τα έτερα δύο έργα που αναφέρονται στην από 2/2/2021 Υ.Δ ανεκτελέστου, ώστε αφενός η δήλωσή του να είναι ακριβής ως προς το ύψος του ανεκτελέστου, αφετέρου να μπορεί να ελεγχθεί εάν όφειλε να

Αριθμός Απόφασης:1536/2021

υποβάλει φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα του χρόνου υποβολής δικαιολογητικών για τα έργα αυτά.

Ομοίως μετά την από 02/07/21 Πρόσκληση του Προέδρου της Επιτροπής Διαγωνισμού περί συμπλήρωσης δικαιολογητικών, ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλει την από 02-07-2021 υπογεγραμμένη Υ.Δ (No 30 Πίνακα) με την οποία δηλώνει ότι το ανεκτέλεστο μέρος δημοσίων έργων που κατέχει αποτελείται από τα εξής ΔΥΟ ΕΡΓΑ: (1) Αποκατάσταση στατικής επάρκειας και αντιπλυμ. προστασία γέφυρας ..., (2) Οδοποιία

ΩΣΤΟΣΟ και πάλι δεν προσκομίζει βεβαιώσεις περαίωσης ή κάποιο άλλο έγγραφο που να αποδεικνύει ότι κατά τον κρίσιμο χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών (02/02/21) δεν εκτελούσε τα έτερα δύο έργα (1) Ολοκλήρωση διαμόρφωσης παιδικών χαρών ... και (2) Συντήρηση σχολείων και διαμόρφωση κοινοχρήστων χώρων ..., ώστε αφενός η δήλωσή του να είναι ακριβής ως προς το ύψος του ανεκτέλεστου, αφετέρου να μπορεί να ελεγχθεί εάν όφειλε να υποβάλει Φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα του χρόνου υποβολής δικαιολογητικών για τα έργα αυτά.

Δ.3 Παράλειψη δήλωσης εκτελούμενου έργου «Εργασίες αντιστήριξης των πρανών στον αρχαιολογικό χώρο του ... της ...» και παράλειψη προσκόμισης φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας για το έργο αυτό.

ΠΕΡΑΙΤΕΡΩ όπως προκύπτει από τον ιστότοπο του ΚΗΜΔΣ (...) την 24/06/2021 (ήτοι προ της υποβολής των δικαιολογητικών την 02/07/2021), ο ... υπέγραψε τη σύμβαση κατασκευής του έργου «Εργασίες αντιστήριξης των πρανών στον αρχαιολογικό χώρο του ... της ...» της ... προϋπολογισμού 136.392,80 χωρίς ΦΠΑ. ΩΣΤΟΣΟ, κατά τα προεκτεθέντα στην από 02/07/2021 υπογεγραμμένη Υ.Δ ανεκτέλεστου (No 30 Πίνακα Αναθέτουσας) δηλώνει ότι το ανεκτέλεστο μέρος δημοσίων έργων που κατέχει αποτελείται από τα εξής έργα: (1) Αποκατάσταση στατικής επάρκειας και αντιπλυμ. προστασία γέφυρας ..., (2) Οδοποιία

Επομένως ο οριστικός ανάδοχος δεν περιέλαβε στην από 02/07/2021 Δήλωση ανεκτέλεστου έργου το έργο «Εργασίες αντιστήριξης των πρανών στον

αρχαιολογικό χώρο του ... της ...» ενώ όφειλε να το περιλάβει αφού η Σύμβαση υπογράφηκε την 24/06/2021. Προέβη δηλαδή σε παροχή ανακριβών πληροφοριών σε σχέση με την αρνητική προϋπόθεση συμμετοχής περί υπέρβασης ανεκτέλεστου με αποτέλεσμα να μην είναι δυνατός ο έλεγχος από την Αναθέτουσα της πλήρωσης η μη της προϋπόθεσης αυτής συμμετοχής.(Ενδ. ΑΕΠΠ 1413/2020). Αφού δεν δήλωσε το υπό εκτέλεση έργο αντίστοιχα δεν συνυπέβαλε και ασφαλιστική και φορολογική ενημερότητα για το έργο αυτό κατά παραβίαση του νόμου και της Διακήρυξης.

Ε. ΝΟΜΩ ΒΑΣΙΜΟ - ΛΟΓΟΙ ΑΠΟΚΛΕΙΣΜΟΥ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ ΦΟΡΕΑ ... - ΛΟΓΟΙ ΑΚΥΡΩΣΗΣ ΠΡΟΣΒΑΛΛΟΜΕΝΗΣ 33-4/12/07/2021 ΑΠΟΦΑΣΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ.

Σύμφωνα με το άρθρο 103 Ν. 4412/2016 όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 43, παρ.12β Ν.4506/2019 (ΦΕΚ Α52) και διέπει την παρούσα διαγωνιστική διαδικασία ελλείπει ρητής διάταξης του Ν.4782/2021 που να ορίζει πως η από 01.06.2021 εφαρμογή του διαλαμβάνει και εν εξελίξει διαδικασίες και διαγωνισμούς:

1.«Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας, «εντός δέκα (10) ημερών» από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78.

«2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου 1 αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη

χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α', τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας» ("όπως η παράγραφος αυτή αντικαταστάθηκε με την περ. β της παρ. 12 του άρθρου 43 του ν. 4605/2019 (Α' 52/1,4.2019)

3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι ψευδή ή ανακριβή, «απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου» και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται.

4. Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλει στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, «απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου» και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα έγγραφα και δικαιολογητικά, η διαδικασία ματαιώνεται.

5. Αν από τα παραπάνω δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74 ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και τα άρθρα 75, 76 και 77, «απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου» και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και το άρθρο 75 η διαδικασία ματαιώνεται.

Σύμφωνα με το γράμμα αλλά και το σκοπό του άρθρου 103 παρ.2 του ν.4412/2016, όπως αυτό τροποποιήθηκε με το άρθρο 43 παρ. 12β Ν. 4605/2019 (ΦΕΚ Α' 52) και προκύπτει σαφώς από την αιτιολογική έκθεση του τελευταίου, ΔΕΝ χωρεί στάδιο ειδοποίησης της αναθέτουσας αρχής προς τον προσωρινό ανάδοχο περί συμπλήρωσης ελλείποντος δικαιολογητικού, παρά μόνο αίτημα παράτασης του υποψηφίου για πιστοποιητικά που έχει ήδη αιτηθεί από τους αρμόδιους φορείς.

Αντίστοιχα ορίζει το άρθρο 4.2 της παρούσας Διακήρυξης.

4.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου/
Κατακύρωση

« α) Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί, στο πλαίσιο της σχετικής ηλεκτρονικής διαδικασίας σύναψης σύμβασης και μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», τον προσωρινό ανάδοχο να υποβάλει εντός προθεσμίας 10 ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης κοινοποίησης σε αυτόν τα προβλεπόμενα στις κείμενες διατάξεις δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου και τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης.

β) Τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου υποβάλλονται από τον οικονομικό φορέα ηλεκτρονικά, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» στην αναθέτουσα αρχή.

γ) Αν δεν υποβληθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου (α) αίτημα προς την Επιτροπή Διαγωνισμού για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Το παρόν εφαρμόζεται και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή τυχόν ζητήσει την προσκόμιση δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών και πριν από το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α' ν. 4412/2016, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας.

δ) Αν κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι:

i) τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), είναι ψευδή ή ανακριβή ii) αν δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, ή

iii) αν από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 21, 22 και 23 της παρούσας, 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 βάσει της τιμής τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας.

Επομένως η Αναθέτουσα αρχή μη νόμιμα και κατά παραβίαση του άρθρου 103 παρ.1 και 4, όπως και των αντίστοιχων όρων της διακήρυξης κάλεσε τον οικονομικό φορέα να συμπληρώσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά με την από

02/07/2021 Πρόσκληση του Προέδρου της, ενώ είχε δεσμία αρμοδιότητα εφαρμόζοντας την παράγραφο 4 του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 και τις δεσμευτικές διατάξεις της Διακήρυξης, να αποκλείσει τον προσωρινό μειοδότη ... να προχωρήσει στον αμέσως επόμενο μειοδότη και η προσβαλλόμενη απόφαση είναι παράνομη και ακυρωτέα και μόνο εξ αυτού του λόγου.

Επαλλήλως ο οριστικός ανάδοχος όφειλε να αποκλειστεί διότι κατά παραβίαση του άρθρου 23.3 γ τελ. εδάφιο Διακήρυξης ΔΕΝ ΥΠΕΒΑΛΕ τόσο κατά την αρχική υποβολή όσο και κατά την (ανεπίτρεπτη) συμπλήρωση των δικαιολογητικών) αποδεικτικό περί μη αναστολής των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων που εκδίδεται μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας της ΑΑΔΕ, ήτοι δεν υπέβαλε το επί ποινή αποκλεισμού απαιτούμενο πιστοποιητικό άρθρου 23.3 γ τελ. εδάφιο Διακήρυξης και συναφώς δεν απέδειξε τη μη συνδρομή του λόγου αποκλεισμού της παρ.22 Α.4 β) της Διακήρυξης (ανωτ.Δ.1).

Επαλλήλως ο οριστικός ανάδοχος όφειλε να αποκλειστεί λόγω υποβολής ανακριβών υπεύθυνων δηλώσεων ανεκτελέστου ενώπιον της Αναθέτουσας Αρχής τόσο κατά την αρχική υποβολή όσο και κατά την (ανεπίτρεπτη) συμπλήρωση, διότι δεν παρείχε τα απαραίτητα πληροφοριακά στοιχεία για το χρόνο εκτέλεσης και περαίωσης των έργων που αναφέρει στις από 02/02/2021 και από 18/06/21 Υ.Δ (αμφότερες υπό Νο 20 Πίνακα Αναθέτουσας) και δεν προσκόμισε επικαιροποιημένες βεβαιώσεις από τις οποίες να συνάγεται ότι τα δύο έργα για τα οποία δεν προσκόμισε φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα κατά την υποβολή δικαιολογητικών της 18/06/2021 και 2/2/2021 έχουν περαιωθεί και παραληφθεί (ανωτ. Δ.2).

Επαλλήλως ο οριστικός ανάδοχος όφειλε να αποκλειστεί διότι με την από 2/2/2021 Υπεύθυνη Δήλωσή του δεν δήλωσε την από 24/06/2021 Σύμβαση δημοσίου έργου με τίτλο Εργασίες αντιστήριξης των πρανών στον αρχαιολογικό χώρο του ... της ...» και δεν υπέβαλε φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα για τα έργα αυτά(ανωτ.Δ.3), ενώ σύμφωνα με το νόμο και τη Διακήρυξη το δικαίωμα συμμετοχής των διαγωνιζομένων και οι επί ποινή αποκλεισμού τιθέμενοι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής πρέπει να συντρέχουν σωρευτικά σε 3 χρονικά σημεία, ήτοι α) κατά την υποβολή της προσφοράς, β) κατά την

υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης και γ) κατά τη σύναψη της σύμβασης.

Όλως επικουρικούς και αδόκητο περίπτωση που ήθελε γίνει δεκτό πως κατά στην παρούσα διαγωνιστική διαδικασία τυγχάνει εφαρμογής το νέο άρθρο 103 όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 43 Ν.4782/2016, όπερ αρνούμεθα καθώς δεν υπάρχει ρητή μεταβατική διάταξη που να επεκτείνει την εφαρμογή του άρθρου σε εκκρεμείς διαγωνισμούς ο οριστικός ανάδοχος όφειλε και πάλι να αποκλειστεί δυνάμει των παρ.4 και 5 του νέου άρθρου 103 που ορίζουν για το χρονικό σημείο μετά την συμπλήρωση των δικαιολογητικών κατόπιν πρωτοβουλίας της Αναθέτουσας που προβλέπεται στην παρ.2 ότι :

4. Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλλει στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης, όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα έγγραφα και δικαιολογητικά, η διαδικασία ματαιώνεται.

5. Αν από τα παραπάνω δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74 ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παρ. 1 και τα άρθρα 75, περί κριτηρίων επιλογής, 76, περί κριτηρίων επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 και β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, η διαδικασία ματαιώνεται.

Άλλωστε σκοπός της διάταξης είναι να αποκλείσει προφανώς τυπολατρικούς αποκλεισμούς υποψηφίων και όχι να απαλλάξει τον μη επιμελή υποψήφιο από την υποχρέωση επιμέλειας που οφείλει να επιδεικνύει κατά τη συμμετοχή του σε δημόσιους διαγωνισμούς. Ούτε η διάταξη μπορεί να ερμηνευτεί ώστε να οδηγεί σε μια αέναη διαδικασία προσκλήσεων, υποβολών και συμπληρώσεων δικαιολογητικών.

ΠΑΝΤΩΣ ΚΑΙ ΣΕ ΚΑΘΕ ΠΕΡΙΠΤΩΣΗ ακόμα υπό το καθεστώς του νέου 103 ο προσωρινός ανάδοχος οφείλει στη συγκεκριμένη περίπτωση να αποκλειστεί ΚΑΙ ΜΟΝΟ ΕΚ ΤΟΥ ΑΥΤΟΤΕΛΟΥΣ ΛΟΓΟΥ της μη αναγραφής στην από 02/07/21 Δήλωση του (υπό 30 Πίνακα Αναθέτουσας) του δημοσίου έργου Εργασίες αντιστήριξης των πρανών στον αρχαιολογικό χώρο του ... της ...», το οποίο όφειλε να περιλάβει αφού η Σύμβαση υπογράφηκε την 24/06/2021 (ανωτέρω Δ.3)

Προέβη δηλαδή σε παροχή ανακριβών πληροφοριών σε σχέση με την αρνητική προϋπόθεση συμμετοχής περί υπέρβασης ανεκτέλεστου με αποτέλεσμα να μην είναι δυνατός ο έλεγχος από την Αναθέτουσα της πλήρωσης η μη της προϋπόθεσης αυτής συμμετοχής (ενδ. ΑΕΠΠ 1413/2020) και της αναζήτησης των απαιτούμενων πιστοποιητικών φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας.

ΕΠΕΙΔΗ κατά τα παγίως γεγόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). 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 (ΝΣΚ 70/2002).Σύμφωνα δε με την η αρχή της τυπικότητας και της διαφάνειας που

Αριθμός Απόφασης:1536/2021

διέπουν τη διενέργεια των δημόσιων διαγωνισμών (βλ. ΣτΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ.ά.) δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών ουσιώδεις διατάξεις της διακηρύξεως.

ΕΠΕΙΔΗ εν προκειμένω : α) η Αναθέτουσα Αρχή κατά παραβίαση του άρθρου 103 Ν.4412/16 ως τροποποιήθηκε με το με το άρθρο 43, παρ.12β Ν.4506/2019 (ΦΕΚ Α52) και διέπει την παρούσα διαγωνιστική διαδικασία και κατά παραβίαση του αντίστοιχου άρθρου 4.2 της Διακήρυξης μη νόμιμα κάλεσε με 2η πρόσκληση την 02/07/2021 τον προσωρινό ανάδοχος να συμπληρώσει τα ελλιπή δικαιολογητικά κατακύρωσης του άρθρου 80, β) ο προσωρινός ανάδοχος κατά παραβίαση των δεσμευτικών όρων της Διακήρυξης δεν προσκόμισε το επί ποινή αποκλεισμού απαιτούμενο πιστοποιητικό περί μη αναστολής των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων του άρθρου 23.3 γ τελ. εδάφιο Διακήρυξης, γ) ο προσωρινός ανάδοχος παρέλειψε να περιλάβει στην από 02/07/21 Δήλωση του (υπό 30 Πίνακα Αναθέτουσας) το ήδη αναληφθέν από τον ίδιο την 24/06/2021 δημόσιο έργο «Εργασίες αντιστήριξης των πρανών στον αρχαιολογικό χώρο του ... της ...» με αποτέλεσμα να μην είναι δυνατό να ελεγχθεί από την Αναθέτουσα Αρχή η πλήρωση ή μη της συγκεκριμένης προϋπόθεσης συμμετοχής, ούτε η Αναθέτουσα να δύναται να ζητήσει τις ενημερότητες του έργου αυτού , αφού η ύπαρξή του δεν ετέθη καν υπ'όψιν της.».

10. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της προβάλλει συναφώς, ότι « Και όσον αφορά:

Α)Την υπό κρίση Προσφυγή, σας γνωρίζουμε ότι κοινοποιήθηκε τη Δευτέρα 2-8-2021 σε όλους τους συμμετέχοντες στο διαγωνισμό, εκτός των δύο απορριφθέντων στο πρώτο στάδιο του διαγωνισμού, μέσω της επικοινωνίας του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ. Την ίδια μέρα επίσης χορηγήθηκε πρόσβαση στον ηλεκτρονικό διαγωνισμό (α/α ΕΣΗΔΗΣ ...) στον Πρόεδρο της ΑΕΠΠ

Την Τετάρτη 4-8-2021 χορηγήθηκε πρόσβαση στον ηλεκτρονικό διαγωνισμό (α/α ΕΣΗΔΗΣ ...) στο 5' Κλιμάκιο και στον Γραμματέα αυτού, όπως μας ζητήθηκε με την αρ. (1) σχετική.

Β) Την παράγραφο Δ.1 της υπό κρίση Προσφυγής ενημερώνουμε ότι η επιτροπή διαγωνισμού εκ παραδρομής δεν ζήτησε το εν λόγω δικαιολογητικά περί μη αναστολής των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων (εκτύπωση της καρτέλας μητρώου της επιχείρησης από το taxisnet).

Έμμεσα όμως και εκ των υστέρων, με την υπογραφή της ... υπογραφείσας σύμβασης, προκύπτει ότι δεν τίθεται θέμα αναστολής δραστηριοτήτων της επιχείρησης.

Επιπροσθέτως αναφέρουμε ότι υπάρχει ενεργή σύμβαση στο ... και ... για το έργο «Οδοποιία ...».

Γ) Την παράγραφο Δ.2 της υπό κρίση Προσφυγής, έχουμε να σημειώσουμε ότι ενώ στην υπεύθυνη δήλωση για τα ανεκτέλεστα έργα που κατατέθηκε για την κάλυψη της απαίτησης της παρ. 23.5 της διακήρυξης για τον διαγωνισμό δηλώνονταν τέσσερα (4) έργα:

«Συντήρηση σχολείων και διαμόρφωση κοινοχρήστων χώρων ...»

«Ολοκλήρωση διαμόρφωσης παιδικών χαρών ...»

«Αποκατάσταση στατικής επάρκειας και αντιπλημμυρική προστασία γέφυρας ...» της ... «Οδοποιία ...»

στην υπεύθυνη δήλωση για τα ανεκτέλεστα έργα που κατατέθηκε (2-7-2021) για την ημερομηνία εξέτασης των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου δηλώνονταν δύο (2) έργα.

Επειδή όμως από τις βεβαιώσεις ανεκτέλεστου των Φορέων προέκυπτε ότι το πέρας των συμβάσεων για τα έργα «Συντήρηση σχολείων και διαμόρφωση κοινοχρήστων χώρων ...» και «Ολοκλήρωση διαμόρφωσης παιδικών χαρών ...» ήταν 31-10-2020 και 31-12-2020 έγινε αποδεκτό από την επιτροπή ότι τα άλλα δύο έργα είχαν ολοκληρωθεί. Από τη διακήρυξη απαιτείται να κατατεθεί υπεύθυνη δήλωση για τα ανεκτέλεστα έργα, χωρίς η επιτροπή να έχει τη δυνατότητα να ελέγξει πόσα και ποια έργα έχει ανεκτέλεστα ο κάθε υποψήφιος. Η επιτροπή δεν θεώρησε αναγκαίο να ζητήσει επί πλέον αποδεικτικό που να επιβεβαιώνει την υπεύθυνη δήλωση διότι ούτε και με το σύνολο των (4) αρχικά

δηλωθέντων έργων υπήρχε υπέρβαση του ορίου του ανεκτέλεστου του Π.Δ. 71/2019.

Ακόμη και σήμερα, μετά την αναρτημένη με αρ. ... σύμβαση προκύπτει ότι ο προϋπολογισμός της, μαζί με τα προαναφερθέντα έργα δεν ξεπερνά επίσης το όριο του ανεκτέλεστου για την κατηγορία και την τάξη πτυχίου που διαθέτει ο προσωρινός ανάδοχος.

Δ) Τέλος, για την παράγραφο Δ.3 που αφορά στην παράλειψη δήλωσης εκτελούμενου έργου από τον προσωρινό ανάδοχο επισημαίνουμε ότι, η επιτροπή δεν το γνώριζε, αλλά ενημερώθηκε εκ των υστέρων, μετά την προσφυγή, από τα στοιχεία που κατέθεσε ο προσφεύγων.».

11. Επειδή, το αρ. 103 του Ν. 4412/2016 ως ισχύει εν προκειμένω προβλέπει τα εξής « Άρθρο 103

Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών

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

1. *Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας, "εντός δέκα (10) ημερών" από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α` 74) όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή σε σφραγισμένο φάκελο, ο οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης..*

2. *Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου 1 αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης*

για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α', τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας.

3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι ψευδή ή ανακριβή, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται.

4. Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλει στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν

κανένας από τους προσφέροντες δεν προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα έγγραφα και δικαιολογητικά, η διαδικασία ματαιώνεται.

5. Αν από τα παραπάνω δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74 ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και τα άρθρα 75, 76 και 77, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και το άρθρο 75 η διαδικασία ματαιώνεται.

6. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο ,στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2, και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης [είτε για την κήρυξη του προσωρινού αναδόχου ως εκπτώτου] 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.....».

12.Επειδή, ο οικείος όρος της διακήρυξης αναφέρει ρητώς τα εξής «4.2

Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου/
Κατακύρωση/ Πρόσκληση για υπογραφή σύμβασης

α) Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί, στο πλαίσιο της σχετικής ηλεκτρονικής διαδικασίας σύναψης σύμβασης και μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», τον προσωρινό ανάδοχο να υποβάλει εντός προθεσμίας 10 ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης κοινοποίησης σε αυτόν τα προβλεπόμενα στις κείμενες διατάξεις δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου και τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης.

β) Τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου υποβάλλονται από τον οικονομικό φορέα ηλεκτρονικά, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» στην αναθέτουσα αρχή.

γ) Αν δεν υποβληθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου (α) αίτημα προς την Επιτροπή Διαγωνισμού για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές.

Το παρόν εφαρμόζεται και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή τυχόν ζητήσει την προσκόμιση δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών και πριν από το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α' ν. 4412/2016, τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας.

Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών, σύμφωνα με τα ανωτέρω υπό β) και γ) αναφερόμενα, προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα έγγραφα που απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 11 παρ. 2 του ν. 2690/1999 "Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας", όπως τροποποιήθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ. 2 του ν. 4250/2014.

δ) Αν κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι:

Ι) τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), είναι ψευδή ή ανακριβή ή

ίι) αν δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, ή

ίι) αν από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 21, 22 και 23 της παρούσας, 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 βάσει της τιμής τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας.

Σε περίπτωση έγκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες ο προσωρινός ανάδοχος είχε δηλώσει με το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) ότι πληροί και οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση ο προσωρινός ανάδοχος μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της ειδοποίησης/πρόσκλησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης (οψιγενείς μεταβολές), δεν καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 15 της παρούσας.

Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση, ή αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα δικαιολογητικά, ή αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής του άρθρου 22, η διαδικασία σύναψης της σύμβασης ματαιώνεται.

Η διαδικασία ελέγχου των ως άνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από την Επιτροπή Διαγωνισμού, στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο (γ) του παρόντος άρθρου. Η Επιτροπή, στη συνέχεια, το κοινοποιεί, μέσω της

«λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», στην αναθέτουσα αρχή για τη λήψη απόφασης.

Η αναθέτουσα αρχή προβαίνει, μετά την έγκριση του ανωτέρω πρακτικού, στην κοινοποίηση της απόφασης κατακύρωσης, μαζί με αντίγραφο όλων των πρακτικών, σε κάθε προσφέροντα που δεν έχει αποκλεισθεί οριστικά, εκτός από τον προσωρινό ανάδοχο, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», και επιπλέον αναρτά τα Δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου στον χώρο «Συνημμένα Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού».

ε) Η σύναψη της σύμβασης επέρχεται με την κοινοποίηση της απόφασης κατακύρωσης στον προσωρινό ανάδοχο σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 105 ως ακολούθως :

Μετά την άπρακτη πάροδο της προθεσμίας άσκησης προδικαστικής προσφυγής ή, σε περίπτωση άσκησης της, όταν παρέλθει άπρακτη η προθεσμία άσκησης αίτησης αναστολής κατά της απόφασης της Α.Ε.Π.Π. και, σε περίπτωση άσκησης αίτησης αναστολής κατά της απόφασης της Α.Ε.Π.Π., όταν εκδοθεί απόφαση επί της αίτησης, με την επιφύλαξη της χορήγησης προσωρινής διαταγής, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο τελευταίο εδάφιο της παραγράφου 4 του άρθρου 372 του ν. 4412/2016 και, μετά την ολοκλήρωση του προσυμβατικού ελέγχου από το Ελεγκτικό Συνέδριο, εφόσον απαιτείται, σύμφωνα με τα άρθρα 35 και 36 του ν. 4129/2013, ο προσωρινός ανάδοχος, υποβάλλει, εφόσον απαιτείται, υπεύθυνη δήλωση, μετά από σχετική πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής, μέσω της λειτουργικότητας της “Επικοινωνίας” του υποσυστήματος. Στην υπεύθυνη δήλωση, η οποία υπογράφεται κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 23 της παρούσας, δηλώνεται ότι, δεν έχουν επέλθει στο πρόσωπό του οφισγενείς μεταβολές, κατά την έννοια του άρθρου 104 του ν. 4412/2016, προκειμένου να διαπιστωθεί ότι δεν έχουν εκλείψει οι προϋποθέσεις συμμετοχής του άρθρου 21, ότι εξακολουθούν να πληρούνται τα κριτήρια επιλογής του άρθρου 22 και ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού του ίδιου άρθρου,. Η υπεύθυνη δήλωση ελέγχεται από την Επιτροπή Διαγωνισμού, η οποία συντάσσει πρακτικό που συνοδεύει τη σύμβαση.

Μέσω της λειτουργικότητας της “Επικοινωνίας” του υποσυστήματος κοινοποιείται η απόφαση κατακύρωσης στον προσωρινό ανάδοχο. Με την ίδια απόφαση καλείται ο ανάδοχος όπως προσέλθει σε ορισμένο τόπο και χρόνο για την υπογραφή του συμφωνητικού, θέτοντάς του η αναθέτουσα αρχή προθεσμία που δεν μπορεί να υπερβαίνει τις είκοσι (20) ημέρες από την κοινοποίηση ειδικής ηλεκτρονικής πρόσκλησης, μέσω της λειτουργικότητας της “Επικοινωνίας” του υποσυστήματος, προσκομίζοντας, και την απαιτούμενη εγγυητική επιστολή καλής εκτέλεσης. Η εν λόγω κοινοποίηση επιφέρει τα έννομα αποτελέσματα της απόφασης κατακύρωσης, σύμφωνα με οριζόμενα στην παρ. 3 του άρθρου 105 του ν.4412/2016.

Εάν ο ανάδοχος δεν προσέλθει να υπογράψει το συμφωνητικό, μέσα στην προθεσμία που ορίζεται στην ειδική πρόκληση, κηρύσσεται έκπτωτος, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και ακολουθείται η διαδικασία του άρθρου 4.2.γ της παρούσας για τον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής.

Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσέλθει για την υπογραφή του συμφωνητικού, η διαδικασία σύναψης της σύμβασης ματαιώνεται, σύμφωνα με την περίπτωση β της παραγράφου 1 του άρθρου 106 του ν. 4412/2016. ».

13. Επειδή, η πρώτη πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής κατ’ εφαρμογή του αρ. 80 του Ν. 4412/2016 και του αρ. 4.2. της διακήρυξης αναφέρει ρητώς «Κατόπιν της με αρ. 22-1/ 24.05.2021 (ΑΔΑ: ...) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής με την οποία α) εγκρίθηκε το πρακτικό του ηλεκτρονικού διαγωνισμού, για την ανάθεση του έργου β) αναδειχθήκατε προσωρινός μειοδότης, παρακαλούμε όπως προσκομίσετε εντός 10 ημερών τα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου και τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης του άρθρου 80 του Ν. 4412/2016 από τα οποία αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 21,22, και 23 της διακήρυξης του διαγωνισμού».

14. Επειδή, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. 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. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕλΣυν 70/2006). Σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοκώπλου πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Όπως, δε, παγίως γίνεται δεκτό, οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης στους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν στις αναθέτουσες αρχές να διατυπώνουν τους όρους διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης στην προκήρυξη του διαγωνισμού με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία, κατά τρόπο ώστε αφενός να παρέχουν σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιδεικνύοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους τη δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο των όρων αυτών και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο, αφετέρου, να καθιστούν δυνατό τον αποτελεσματικό έλεγχο του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα τιθέμενα κριτήρια (Ε.Σ Κλ.Ε 157/2017, Τμ. VI 2452/2012, 1643/2014, 6869/2015, 261/2017, βλ. και ΔΕΚ απόφαση της 18.10.2001, C-19/2000, SIAC Construcion Ltd, σκέψεις 41 έως 44, απόφαση της 29.4.2004, C-496/1999 Επιτροπή κατά CAS Succhi di

Frutta, σκέψη 111, απόφαση της 10.5.2012, C-368/10, Επιτροπή κατά Κάτω Χωρών σκ. 109 επ.). Άλλωστε, όπως παγίως έχει κριθεί, η αρχή της ίσης μεταχειρίσεως και η υποχρέωση διαφάνειας απαγορεύουν στην αναθέτουσα αρχή να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους οι οποίοι δεν προβλέπονται στην οικεία προκήρυξη (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 28, και απόφαση Medipac—Καζαντζίδης, C-6/05, EU:C:2007:337, σκέψη 54). Υπό αυτό το πρίσμα συνάγεται ότι η αυστηρότητα της εφαρμογής της διακήρυξης προϋποθέτει την σαφήνεια των όρων αυτής καθώς η παραβίαση αμφίσημων όρων δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζόμενου αν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεων του (Συμβάσεις Δημοσίων Έργων Χρ. Μητκίδης, 2009, σελ. 87 επ.). Τούτο, διότι η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται εις βάρος του καλόπιστου διαγωνιζόμενου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΕφΑθ 1959/1970 Αρμ. 1970 σελ. 1111, ΕφΘεσ 501/1987 ΕΔημΕργ 1990/1, σελ. 84, Α. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, εκδ. θ΄, σελ. 776).

15. Επειδή, ο τρόπος συντάξεως των προσφορών στα πλαίσια των δημοσίων διαγωνισμών διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, η οποία αποσκοπεί στην εξασφάλιση αφενός της τηρήσεως των αρχών του ανταγωνισμού, της διαφάνειας και του ίσου μέτρου κρίσεως αφετέρου της ανάγκης ευχερούς συγκρίσεως των προσφορών μεταξύ τους καθώς και στην αποφυγή του κινδύνου αλλοιώσεως αυτών (ΣΤΕ127/2015, 1971/2013, 194/2011, 804/2010, 3084/2008, 1895/2007, 3769/2003, ΕΑ 860, 689/2011, 1008/2009, 817/2008). Επίσης, όπως προαναφέρθηκε, σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της

αναλογικότητας. Σύμφωνα με τα ανωτέρω, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000).

16. 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 απόρριψή της.

17. Επειδή, το ... έχει χρησιμοποιήσει την έννοια «του ευλόγως ενημερωμένου και κανονικά επιμελούς συμμετέχοντα» σε διαφορετικά επίπεδα αξιολογικής κρίσης. Ειδικότερα, καταρχήν αναφορικά με την κρίση περί της ασάφειας ή μη όρου διακήρυξης έχει αναφέρει ενδεικτικά «Στη σκέψη 42 της αποφάσεως SIAC Construction (C-19/00, EU:C:2001:553), το Δικαστήριο έκρινε ότι τα κριτήρια αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται, στη συγγραφή υποχρεώσεων ή στην προκήρυξη του διαγωνισμού, κατά τρόπο που να επιτρέπει σε όλους τους διαγωνιζόμενους οι οποίοι είναι ευλόγως ενημερωμένοι και επιδεικνύουν τη συνήθη επιμέλεια να τα ερμηνεύουν κατά τον ίδιο τρόπο. Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι εναπόκειται στο αιτούν δικαστήριο να ελέγξει αν ο ενδιαφερόμενος διαγωνιζόμενος αδυνατούσε όντως να κατανοήσει τα επίμαχα κριτήρια αναθέσεως ή αν πρέπει να θεωρηθεί ότι είχε τη δυνατότητα να τα κατανοήσει βάσει του κριτηρίου του ευλόγως ενημερωμένου διαγωνιζόμενου που επιδεικνύει τη συνήθη επιμέλεια» (βλ. Απόφαση ... της 12ης Μαρτίου 2015, C-538/13 (eVigilo Ltd) σκ. 54,55, πρβλ. Προτάσεις της Γενικής Εισαγγελέως, Eleanor Sharpston της 2ης Σεπτεμβρίου 2018, Υπόθεση C-375/17 (Stanley Int. Betting Ltd) σκ. 71). Περαιτέρω, η ως άνω έννοια υπεισέρχεται όταν το Δικαστήριο υπολαμβάνει συγκεκριμένη συμπεριφορά επιληφθέν επί συγκεκριμένης συμπεριφοράς υποψηφίου και δη επί ζητήματος γένεσης τελωνειακής οφειλής το ... έκρινε ότι «Συναφώς, αφενός, πρέπει να

γίνει δεκτό ότι η έκφραση «όφειλαν εύλογα να γνωρίζουν», που περιλαμβάνεται στο άρθρο 202, παράγραφος 3, δεύτερη περίπτωση, του τελωνειακού κώδικα, αναφέρεται στη συμπεριφορά ενημερωμένου και επιμελή επιχειρηματία» [Απόφαση του ... της 17ης Νοεμβρίου 2011, υπόθεση C-454/10 (Oliver Jestel) σκ.22, Προτάσεις του Γενικού Εισαγγελέα, Michal Bobek, της 5ης Ιουλίου 2017, Υπόθεση C-224/16 (ΑΕΒΤΡΙ) σκ. 71].

18. Επειδή, δέσμια αρμοδιότητα υπάρχει, όταν το διοικητικό όργανο, εφόσον διαπιστώσει ότι συντρέχουν οι προβλεπόμενες από τους κανόνες δικαίου πραγματικές ή νομικές προϋποθέσεις για την εφαρμογή τους, είναι υποχρεωμένο να εκδώσει διοικητική πράξη που περιέχει ορισμένη ατομική ρύθμιση, την οποία προκαθορίζουν οι κανόνες αυτοί (Επαμεινώνδας Π. Σπηλιωτόπουλος, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, 1ος τόμος, 15η έκδοση σελ. 138). Συνεπώς, αν η δημόσια διοίκηση δεν ενεργήσει – όταν ο νόμος απαιτεί ενέργεια- παρανομεί (Α. Ι. Τάχος, Ελληνικό διοικητικό δίκαιο, 5η έκδοση, ΕΚΔΟΣΕΙΣ ΣΑΚΚΟΥΛΑ, ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗ, 1996, σελ, 319).

19. Επειδή, οι γενικές αρχές του διοικητικού δικαίου, ως της χρηστής διοίκησης, και, της αναλογικότητας, έχουν εφαρμογή κατά την ενάσκηση της διακριτικής ευχέρειας της Αναθέτουσας Αρχής, ήτοι της νομικής δυνατότητας της διοίκησης να επιλέγει ανάμεσα σε διάφορες εξίσου νόμιμες λύσεις, μία απόφαση δηλαδή για το εάν, πότε και πώς της διοικητικής δράσης (Π. Δαγτόγλου, Γενικό Διοικητικό Δίκαιο, Αθήνα-Κομοτηνή 2004, σ. 191).

20. Επειδή, κρίσιμος χρόνος για την αποκρυστάλλωση του οικείου θεσμικού πλαισίου διενέργειας της διαγωνιστικής διαδικασίας είναι η ημερομηνία δημοσίευσης της οικείας διακήρυξης κατά την πάγια νομολογία των Ελληνικών Δικαστηρίων (πρβλ. ενδεικτικά ΔεφΑθ 329/2019, ΣτΕ 111/2003 ΕΑ ΣτΕ 800/2008 και σχετικές σκέψεις και δη ως προς συμπληρωματικές συμβάσεις σε Δημόσιες Συμβάσεις Ν. 4412/2016, Νομολογιακή Προσέγγιση και Πρακτική, Επιμέλεια : Ευαγγελία – Ελισάβετ Κουλουμπίνη, Σύμβουλος ΕΛΣυν, Ηλίας Μάζος, Σύμβουλος Επικρατείας,

Ιωάννης Κίτσος, Πρόεδρος Κλιμακίου ΑΕΠΠ, Νομική Βιβλιοθήκη, 2019 «Ζητήματα Διαχρονικού δικαίου στον Ν. 4412/2016», Νικόλαος Νικολάκης, σελ 57- 62). Εν προκειμένω, ως ημερομηνία δημοσίευσης τεκμαίρεται η ημερομηνία ανάρτησης στο ΚΗΜΔΗΣ (βλ. σκ 1).

21. Επειδή, με την απόφαση ΔεφΠειρ82/2021 κρίθηκαν τα εξής «... 13.Επειδή,ακολουθως, η αιτούσα προβάλλει ότι εσφαλμένα η ΑΕΠΠ δεν εφάρμοσε τη νέα διάταξη του άρθρου 102 του ν.4412/2016, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 42 του ν.4782/2021 και ίσχυε ήδη κατά το χρόνο εξέτασης (11-3-2021) της προδικαστικής προσφυγής της παρεμβαίνουσας «....» και έκρινε απορριπτικά την προσφορά της, χωρίς να αναπέμψει την υπόθεση στην Αναθέτουσα Αρχή ώστε να την καλέσει εντός ορισμένης προθεσμίας να συμπληρώσει την προσφορά της προσκομίζοντας κατά τα ανωτέρω την επίσημη μετάφραση στην ελληνική γλώσσα των επίμαχων πιστοποιητικών συμμόρφωσης του προμηθευτή της. Όμως, εφόσον δεν περιέχεται ειδική ρύθμιση στο ν.4782/2021 ότι η εν λόγω τροποποίηση καταλαμβάνει και εκκρεμείς διαγωνιστικές διαδικασίες (ΕΑ ΣΤΕ 1904/2020, 129/2018), εφαρμοστέο εν προκειμένω είναι το άρθρο 102, όπως ίσχυε πριν την ως άνω τροποποίησή του, κατά το χρόνο δημοσίευσης της επίμαχης διακήρυξης. Σύμφωνα δε με το άρθρο αυτό, τυχόν επιγενόμενη του χρόνου υποβολής της τεχνικής προσφοράς προσκόμιση αποδεικτικών στοιχείων, συνιστά (απαράδεκτη) αναπλήρωση ελλειπόντων κατά τον κρίσιμο χρόνο της υποβολής της προσφοράς στοιχείων και, μάλιστα, αξιουμένων επί ποινή αποκλεισμού, με σκοπό αυτή να καταστεί επιγενομένως παραδεκτή (ΕΑ ΣΤΕ 1573/ 2019, 401/2018, 346, 14/2017, 424/ 2014, 228/ 2013, 733/2009).». Ομοίως με την με την ΔεφΠατ35/2021 κρίθηκε ότι «14. Επειδή, ακολουθως, η αιτούσα προβάλλει ότι εσφαλμένα η Α.Ε.Π.Π. έλαβε υπόψη της το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 με το κανονιστικό περιεχόμενο που αυτό είχε πριν από την τροποποίησή του με το άρθρο 42 του ν. 4782/2021, κρίνοντας απορριπτικά την προσφορά της, ενώ έπρεπε να εφαρμόσει το ανωτέρω άρθρο όπως αυτό ίσχυε κατά το χρόνο έκδοσης της προσβαλλόμενης απόφασής της (19-5-2021), ενόψει και του ότι εισάγει ευμενέστερη για τους διαγωνιζόμενους ρύθμιση και να

αναπέμψει την υπόθεση στην Αναθέτουσα Αρχή, προκειμένου να την καλέσει εντός ορισμένης προθεσμίας για διευκρινήσεις, ώστε να θεραπεύσει την προσφορά της. Ο ανωτέρω λόγος της κρινόμενης αίτησης, όμως, ανεξάρτητα από το αν προβάλλεται το πρώτον με την κρινόμενη αίτηση αναστολής, δεν πιθανολογείται σοβαρώς ως βάσιμος, δεδομένου ότι, εφόσον δεν περιέχεται στο ν. 4782/2021 ειδική ρύθμιση ότι η εν λόγω τροποποίηση καταλαμβάνει και τις εκκρεμείς διαγωνιστικές διαδικασίες (ΕΑ ΣτΕ 1904/2020, 129/2018), εφαρμοστέο εν προκειμένω είναι το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, όπως ίσχυε πριν την ως άνω τροποποίησή του, κατά το χρόνο δημοσίευσης της ένδικης διακήρυξης». Επισημαίνεται, δε, ότι ως ισχύει και για το 102 ομοίως και για το αρ. 103 του Ν. 4412/2016 δεν έχει θεσπισθεί με τον Ν. 4782/2021 μεταβατική διάταξη ως προς τις εκκρεμείς διαγωνιστικές διαδικασίες».

22. Επειδή, η μη ρητή θέσπιση μεταβατικής διάταξης ή/και πρόβλεψης περί των εκκρεμών υποθέσεων, δημιουργεί έρεισμα μη εφαρμογής της διάταξης του αρ. 103 του Ν. 4412/2016 ως ισχύει από 1.6.2021 εφόσον η διακήρυξη έχει δημοσιευθεί το 2020 για λόγους ασφάλειας δικαίου. Επομένως, δεδομένης της ρητής πρόσκλησης που παρέπεμπε ευθέως στο Νόμο και στις οικείες διατάξεις της διακήρυξης, επαφίεντο στον προσωρινό ανάδοχο να υποβάλει προσηκόντως το σύνολο των απαραίτητων αποδεικτικών εγγράφων ή σε περίπτωση που αυτό δεν ήταν δυνατό να αιτηθεί υπό τις προϋποθέσεις της σχετικής διάταξης παράτασης της προθεσμίας υποβολής.

23. Επειδή, ειδικότερα, στον όρο 22 Α4 (β) της διακήρυξης αναφέρεται ότι αποκλείεται από τη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της επίμαχης σύμβασης προσφέρων οικονομικός φορέας, ο οποίος έχει αναστείλει τις επιχειρηματικές του δραστηριότητες, ενώ στον όρο 23.3. περίπτωση γ, που αφορά τα αποδεικτικά μέσα, ορίζεται ότι η μη αναστολή των επιχειρηματικών δραστηριοτήτων του οικονομικού φορέα για τους εγκατεστημένους στην Ελλάδα οικονομικούς φορείς αποδεικνύεται μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας της Α.Α.Δ.Ε. με εκτύπωση της καρτέλας «Στοιχεία Μητρώου/Επιχείρησης», όπως αυτή εμφανίζεται στο taxisnet. Συνεπώς, μετά τη σχετική πρόσκληση για προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης ο προσωρινός ανάδοχος

όφειλε να προσκομίσει την ως άνω εκτύπωση προκειμένου να αποδείξει ότι τόσο κατά την ημερομηνία της προσφοράς όσο και κατά την ημερομηνία της κατακύρωσης δεν είχε αναστείλει τις επιχειρηματικές του δραστηριότητες και η επιχείρησή του ήταν ενεργή. Δεν καταλείπεται δε καμία ευχέρεια στην αναθέτουσα αρχή να ζητήσει ορισμένα από τα δικαιολογητικά που προβλέπονται στη διακήρυξη, απαλλάσσοντας τον προσωρινό ανάδοχο από την προσκόμιση των λοιπών (ΣτΕ ΕΑ 107, 17/2018). Ενόψει δε της αρχής της τυπικότητας που διέπει τη διενέργεια των δημόσιων διαγωνισμών, η οποία εξυπηρετεί την ανάγκη της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, η αναθέτουσα αρχή έχει δέσμια αρμοδιότητα να απορρίψει την προσφορά εκείνη που παρουσιάζει έλλειψη σε σχέση με τους όρους του διαγωνισμού, ο δε προσωρινός ανάδοχος οφείλει να επιδείξει τη δέουσα επιμέλεια και να προσκομίσει όλα τα απαραίτητα δικαιολογητικά που απαιτεί η διακήρυξη και είναι εκ των προτέρων γνωστά σ'αυτόν. Εξάλλου, η ανωτέρω υποχρέωση του προσωρινού αναδόχου να προσκομίσει την επίμαχη εκτύπωση καρτέλας στο στάδιο της κατακύρωσης μπορούσε να καμφθεί μόνο στην περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή είχε τη δυνατότητα να λάβει τις σχετικές πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης στην ηλεκτρονική πλατφόρμα της ΑΑΔΕ και η σχετική δήλωση του προσωρινού αναδόχου εμπεριέχονταν στο αντίστοιχο πεδίο του Τυποποιημένου Εντύπου Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), που ο τελευταίος υπέβαλε κατά το πρώτο στάδιο του διαγωνισμού. Ωστόσο, όπως προκύπτει από έγγραφο του φακέλου, στο Μέρος ΙΙΙ Λόγοι Αποκλεισμού, Κεφάλαιο Γ', που υπάρχει ειδικό πεδίο προς συμπλήρωση με το περιεχόμενο «Εάν η σχετική τεκμηρίωση διατίθεται ηλεκτρονικά, αναφέρετε:», ο τελευταίος δεν το συμπλήρωσε αναφέροντας το έγγραφο που μπορεί να αναζητηθεί ηλεκτρονικά, την ηλεκτρονική διεύθυνση που μπορεί να γίνει αυτό και τους σχετικούς κωδικούς πρόσβασης (Δεφίωαν15/2021). Επομένως, ο συγκεκριμένος ισχυρισμός της προσφεύγουσας παρίσταται βάσιμος και δεδομένης της αποδοχής του παρίσταται αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών λόγων της προσφυγής και δη των λόγων που άπτονται της *per se* της

αξιολόγησης των υποβληθέντων μετά από τη δεύτερη πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής δικαιολογητικών (ΕΑ ΣΤΕ 308/2020).

24. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

25. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέβαλε η προσφεύγουσα, κατά τις διατάξεις του άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στην προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 6 Σεπτεμβρίου 2021 και εκδόθηκε στις 27 Σεπτεμβρίου 2021 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΜΙΧΑΗΛ ΟΙΚΟΝΟΜΟΥ

ΠΑΝΑΓΙΩΤΑ ΚΑΛΑΝΤΖΗ