

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

ΜΟΝΟΜΕΛΕΣ ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 11 Φεβρουαρίου 2022.

Για να εξετάσει την από 10.01.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 51/11.01.2022 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρίας με την επωνυμία «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στ.. ..., οδός ..., αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

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

Κατά της εταιρίας με την επωνυμία «...» (εφεξής η «παρεμβαίνουσα»), που εδρεύει στις ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται να γίνει δεκτή η προσφυγή της στο σύνολό της, να ακυρωθεί, εξαφανιστεί η υπ' αρ. 43/27-12-2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ... (εφεξής η «προσβαλλομένη»), δυνάμει της οποίας επικυρώθηκε το από 21-12-2021 Πρακτικό 2 Ελέγχου Δικαιολογητικών Κατακύρωσης της ηλεκτρονικής δημοπρασίας του έργου «ΔΙΑΜΟΡΦΩΣΗ ΧΩΡΟΥ ΠΡΑΣΙΝΟΥ ΣΤΟ ... ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ..., ΕΠΙ ΤΩΝ ΟΔΩΝ ... ΚΑΙ ...» και κατακυρώθηκε η σύμβαση του έργου στην παρεμβαίνουσα και να απορριφθεί η προσφορά της ως άνω προσωρινού αναδόχου, ως επί τω τέλει ανακηρυσσόμενης της προσφεύγουσας ως προσωρινής αναδόχου, η οποία έχει παράσχει την επόμενη κατά σειρά μειοδοσίας προσφορά, καθώς και κάθε άλλη συναφής πράξη ή παράλειψη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

Αριθμός απόφασης : 214/2022

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής, έχει καταβληθεί το παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017, ποσού 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης χωρίς ΦΠΑ, ποσού 92.741,94€.

2. Επειδή, η προσβαλλόμενη εκδόθηκε στο πλαίσιο της υπ' αρ. πρωτ. ... Διακήρυξης ανοικτής διαδικασίας μέσω του ΕΣΗΔΗΣ για την επιλογή αναδόχου κατασκευής του έργου «ΔΙΑΜΟΡΦΩΣΗ ΧΩΡΟΥ ΠΡΑΣΙΝΟΥ ΣΤΟ ... ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ..., ΕΠΙ ΤΩΝ ΟΔΩΝ ... ΚΑΙ ...» που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή εκτιμώμενης αξίας 92.741,94 ευρώ χωρίς Φ.Π.Α., με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή). Η ως άνω διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 27.09.2021, έλαβε ΑΔΑΜ ..., και στο ΕΣΗΔΗΣ, που έλαβε συστημικό α/α

3. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του, της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, της νομικής φύσης και της δραστηριότητας που ο Δήμος ... ασκεί ως αναθέτουσα αρχή και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, υπάγεται στις διατάξεις του Ν. 4412/2016, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου αυτού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρο 345, παρ. 1, όπως ισχύει, η δε ΑΕΠΠ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

4. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στις 10.01.2022 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπόψη ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 31.12.2021, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος I του π.δ. 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα

Αριθμός απόφασης : 214/2022

στα άρ. 361, παρ. 1 και 362, παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 και στα άρ. 4, παρ. 1, εδ. α' και 8, παρ. 2 του π.δ. 39/2017.

5. Επειδή η προσφεύγουσα θεμελιώνει το έννομο συμφέρον της ως καταταγείσα δεύτερη στη σειρά μειοδοσίας, στρέφεται δε κατά της παρεμβαίνουσας, στην οποία κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα της διαγωνιστικής διαδικασίας, δυνάμει της προσβαλλομένης, επιδιώκοντας να απορριφθεί η προσφορά της αναδόχου και να της ανατεθεί η σύμβαση.

6. Επειδή στις 13.01.2022 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής, δια μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ προς όλους τους συμμετέχοντες, σύμφωνα με το άρ. 365, παρ. 1, σημ. α' του Ν. 4412/2016 και το άρ. 9, παρ. 1, σημ. α' του π.δ. 39/2017.

7. Επειδή με την υπ' αρ. 62/2022 Πράξη του Μονομελούς Κλιμακίου ορίσθηκε ημερομηνία εξέτασης, κλήθηκε δε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

8. Επειδή στις 22.01.2022 η παρεμβαίνουσα άσκησε παρέμβαση δια μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, ήτοι εντός της δεκαήμερης προθεσμίας που ορίζεται στα άρ. 362, παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και άρ. 7 του π.δ. 39/2017, μετ' εννόμου συμφέροντος, ως η προσφέρουσα στην οποία κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα, κατά της οποίας στρέφεται με την υπό κρίση προσφυγή η προσφεύγουσα. Ωστόσο, η παρέμβαση πρέπει ν' απορριφθεί ως απαράδεκτη διότι, από τον συνδυασμό των διατάξεων των άρ. 36, 37, 362, παρ. 3 του Ν. 4412/2016, του άρ. 7, 8, παρ. 4 του π.δ. 39/2017 και των άρ. 12 και 15 της ΚΥΑ υπ' αρ. 166278/25.06.2021 «Ρυθμίσεις τεχνικών ζητημάτων που αφορούν στην ανάθεση των δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών με χρήση των επιμέρους εργαλείων και διαδικασιών του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ)» (ΦΕΚ Β' 2813/30.06.2021), προκύπτει ότι, προκειμένου περί διαγωνισμών που διενεργούνται ηλεκτρονικώς μέσω του ΕΣΗΔΗΣ τόσο η προδικαστική προσφυγή των πράξεων της διαγωνιστικής διαδικασίας, όσο και η παρέμβαση, η οποία ασκείται όπως η προδικαστική προσφυγή, κατ' άρ. 7 του π.δ. 39/2017, κατατίθεται στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και

Αριθμός απόφασης : 214/2022

απαιτείται να φέρει προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή. Εν προκειμένω, η σχετική διαγωνιστική διαδικασία διεξάγεται μέσω ΕΣΗΔΗΣ, συνεπώς, η προσήκουσα υποβολή της παρέμβασης ενώπιον της ΑΕΠΠ απαιτεί τη θέση επ' αυτής αποκλειστικώς εγκεκριμένης προηγμένης ηλεκτρονικής ή προηγμένης ηλεκτρονικής υπογραφής με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών. Τούτο δε προκειμένου να βεβαιώνεται η προέλευσή της, ότι δηλαδή η παρέμβαση προέρχεται πράγματι από το πρόσωπο που φέρεται να την υπογράψει και να διασφαλίζεται η αυθεντικότητά της. Ειδικότερα, όπως προκύπτει από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης, η ηλεκτρονικά υποβληθείσα παρέμβαση που αναρτήθηκε δια μέσω της λειτουργικότητας «ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ» του ΕΣΗΔΗΣ, δεν φέρει εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών, διότι, ακολουθώντας τις οδηγίες της Αρχής Πιστοποίησης Ελληνικού Δημοσίου (ΑΠΕΔ) περί ελέγχου της εγκυρότητας της ψηφιακής υπογραφής (https://www.aped.gov.gr/tehnika-themata/51-validity_check.html), ανοίγοντας το έγγραφο της προσφυγής, όπως κατατέθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ, με το λογισμικό Adobe Reader, δεν εμφανίζεται η σήμανση «*Signed and all signatures are valid*» (μτφ. Υπογεγραμμένο και όλες οι υπογραφές είναι έγκυρες), αλλά αναγράφεται «*At least one signature is invalid*» (μτφ. Τουλάχιστον μία υπογραφή είναι μη έγκυρη), πατώντας δε στο πεδίο όπου έχει τεθεί η υπογραφή, αναδύεται παράθυρο το οποίο αναφέρει ότι «*Error during signature verification. Signature contains incorrect, unrecognized, corrupted or suspicious data. Support Information: SignDict / Contents illegal data*» (μτφ. Σφάλμα κατά την επαλήθευση της υπογραφής. Η υπογραφή περιλαμβάνει εσφαλμένα, μη αναγνωρίσιμα, αλλοιωμένα ή ύποπτα δεδομένα. Πληροφορίες Υποστήριξης: SignDict / Περιλαμβάνει μη νόμιμα δεδομένα). Συνεπώς, κατά τα ως άνω, στην παρέμβαση ελλείπει, κατά παράβαση του νόμου και του οικείου κανονιστικού πλαισίου, η, επί ποινή απαραδέκτου, εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών επί της παρέμβασης, επομένως απορρίπτεται ως απαράδεκτη.

9. Επειδή η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε στις 26.01.2022 τις από 26.01.2022 απόψεις της δια μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του

Αριθμός απόφασης : 214/2022

ΕΣΗΔΗΣ, οι οποίες, ως κατατεθείσες εκτός της δεκαπενθήμερης προθεσμίας από την κατάθεση της προσφυγής, η οποία έλαβε χώρα στις 10.01.2022, όπως το άρ. 365, παρ. 1, σημ. β του Ν. 4412/2016 ορίζει, δεν εξετάζονται από το κρίνον την προσφυγή Κλιμάκιο, ως εκπροθέσμως κατατεθείσες.

10. Επειδή με την προσβαλλομένη η Οικονομική Επιτροπή της αναθέτουσας αρχής, επί του Θέματος 9: «Έγκριση 2ου πρακτικού ελέγχου δικαιολογητικών κατακύρωσης της ηλεκτρονικής δημοπρασίας με Α.Α. ΕΣΗΔΗΣ ... Ανοικτού μειοδοτικού διαγωνισμού, για την ανάδειξη αναδόχου του έργου “ ΔΙΑΜΟΡΦΩΣΗ ΧΩΡΟΥ ΠΡΑΣΙΝΟΥ ΣΤΟ ... ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ..., ΕΠΙ ΤΩΝ ΟΔΩΝ ... ΚΑΙ ...”.» αποφάσισε ομόφωνα την έγκριση του υπ’ αρ. 183456/21-12-2021 2ου πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου του έργου “ΔΙΑΜΟΡΦΩΣΗ ΧΩΡΟΥ ΠΡΑΣΙΝΟΥ ΣΤΟ ... ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ..., ΕΠΙ ΤΩΝ ΟΔΩΝ ... ΚΑΙ ...”, ως έχει και ειδικότερα την κατακύρωση της σύμβασης στον οικονομικό φορέα “ ...”, με Α.Α. Προσφοράς-ΕΣΗΔΗΣ: ... και ποσοστό μέσης τεκμαρτής έκπτωσης τριάντα δύο κόμμα σαράντα εννέα τοις εκατό (32,49 %), επί των τιμών του τιμολογίου της μελέτης. Το δε ως άνω πρακτικό, το οποίο παρατίθεται αυτούσιο στην προσβαλλομένη, αναφέρει ότι «Μετά τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης της εργοληπτικής επιχείρησης “...”, όπως αυτά καθορίζονται στο άρθρο 23 της διακήρυξης δημοπρασίας, η Επιτροπή διαπίστωσε ότι δεν υπήρχαν ελλείψεις, ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν με την υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 79 παρ.2 του Ν.4412/2016 δεν είναι ψευδή ή ανακριβή, υποβλήθηκαν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα, είναι νόμιμα και εμπρόθεσμα και αποδεικνύουν τους όρους και τις προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 21, 22 και 23 της διακήρυξης δημοπρασίας. Συνεπώς προτείνεται η κατακύρωση της σύμβασης στον οικονομικό φορέα “...”, με Α.Α. Προσφοράς- ΕΣΗΔΗΣ: ... και ποσοστό μέσης τεκμαρτής έκπτωσης τριάντα δύο κόμμα σαρανταεννέα τοις εκατό (32,49 %), επί των τιμών του τιμολογίου της μελέτης. Ακολούθως η Επιτροπή Διαγωνισμού κηρύσσει το πέρας της διαδικασίας και εξουσιοδοτεί την Πρόεδρό της να υποβάλλει το πρακτικό ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης της ηλεκτρονικής δημοπρασίας με Α.Α.ΕΣΗΔΗΣ ..., μέσω του ηλεκτρονικού συστήματος του ΕΣΗΔΗΣ [Ενέργειες -> Επικοινωνία], στην Αναθέτουσα Αρχή του έργου του θέματος.».

Αριθμός απόφασης : 214/2022

11. Με το μόνο λόγο της προσφυγής της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι στις 31.12.2021 η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε στους λοιπούς συμμετέχοντες την προσβαλλομένη απόφαση κατακύρωσης του επίμαχου έργου, στην οποία είναι ενσωματωμένο το από 21.12.2021 πρακτικό 2 Ελέγχου δικαιολογητικών κατακύρωσης της Επιτροπής Διαγωνισμού στο οποίο βεβαιώνεται ότι στις 10.12.2021 προσκλήθηκε μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» ο προσωρινός ανάδοχος «....» να υποβάλει αποδεικτά μέσα (δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου) και τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και ότι στις 16.12.2021 ο προσωρινός ανάδοχος προέβη σε ηλεκτρονική υποβολή των απαιτούμενων δικαιολογητικών μέσω του ηλεκτρονικού συστήματος ΕΣΗΔΗΣ [Ενέργειες->Επικοινωνία] και η Επιτροπή Διαγωνισμού γνωμοδοτεί ότι μετά τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης της ως άνω εταιρίας, σε αυτά δεν υπάρχουν ελλείψεις, ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν με την υπεύθυνη δήλωση του άρ. 79, παρ. 2 του Ν. 4412/2016 δεν είναι ψευδή ή ανακριβή, ότι υποβλήθηκαν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα, είναι νόμιμα και εμπρόθεσμα και αποδεικνύουν τους όρους και τις προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρ. 21, 22 και 23 της Διακήρυξης. Πλην όμως, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η αναθέτουσα αρχή με την κοινοποίηση της προσβαλλομένης απόφασης κατακύρωσης δεν ανήρτησε τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου στο χώρο «Συνημμένα Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού» και δεν παρείχε πρόσβαση στους λοιπούς εγκύτως συμμετέχοντες, στερώντας με τον τρόπο αυτά παράνομα το δικαίωμα να λάβει γνώση αυτών και να ελέγξει αυτά για τυχόν πλημμέλειες και ελλείψεις, ως και να ασκήσει τα νόμιμα δικαιώματά της κατά τυχόν βλαπτικών πράξεων ή παραλείψεων, κατά ευθεία παράβαση του άρ. 4.2.δ της Διακήρυξης και των διατάσεων των άρθρων 100 και 105 του Ν. 4412/2016, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει. Επίσης, υποστηρίζει ότι, στις 04.01.2022 ο νόμιμος εκπρόσωπος της προσφεύγουσας ... επικοινωνήσε τηλεφωνικά με τα αρμόδια για τη διεξαγωγή του διαγωνισμού όργανα της αναθέτουσας αρχής και έθεσε το ζήτημα της μη αναρτήσεώς των, σύμφωνα με την προσβαλλομένη, υποβληθέντων στις 16.12.2021 ηλεκτρονικά δικαιολογητικών κατακύρωσης του ανακηρυχθέντος με την προσβαλλομένη,

Αριθμός απόφασης : 214/2022

χωρίς ωστόσο να λάβει καμία απολύτως απάντηση για ποιο λόγο δεν αναρτήθηκαν μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνίας» στο χώρο «Συνημμένα Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού» τα δικαιολογητικά κατακύρωσης και δεν εδόθη πρόσβαση σε όλους τους εγκύτως συμμετέχοντες να λάβουν γνώση αυτών και να ασκήσουν τα νόμιμα δικαιώματά τους. Ακόμη, ισχυρίζεται ότι, ακόμα και μετά την ανωτέρω επικοινωνία και μέχρι την ημέρα υπογραφής της προσφυγής, η αναθέτουσα αρχή δεν είχε αναρτήσει μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνίας» στο χώρο «Συνημμένα Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού» τα υποβληθέντα δικαιολογητικά κατακύρωσης, γεγονός που αποκλείει η παράλειψη αυτή να έγινε εκ παραδρομής, διότι, στην περίπτωση αυτή, θα είχε διορθωθεί από την αναθέτουσα μετά την ως άνω επικοινωνία. Συνεπώς, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η αναθέτουσα αρχή έχει παρανόμως αποκλείσει τις λοιπές εγκύτως συμμετέχουσες στον εν λόγω διαγωνισμό από το να λάβουν γνώση με τον προβλεπόμενο εκ της Διακήρυξης και του νόμου τρόπο των δικαιολογητικών κατακύρωσης που υπέβαλε ο ανάδοχος και από το να ελεγχθεί το εμπρόθεσμο και το προσήκον της υποβολής τους ως και η πληρότητα αυτών, συνεχίζοντας να παραβιάζει κατάφωρα τους προαναφερόμενους όρους της Διακήρυξης και τα σχετικά άρθρα του Ν. 4412/2016. Περαιτέρω, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η αναθέτουσα αρχή απέστειλε σε αυτήν τρία (3) emails μέσω του ηλεκτρονικού περιβάλλοντος του διαγωνισμού, όπως ειδικότερα αναφέρει στην προσφυγή της, και παραθέτει τα αρχεία PDF που περιλαμβάνονταν στο φάκελο ZIP του πρώτου από 04.01.2022 και ώρα 11.11 email, τα οποία ισχυρίζεται ότι άπαντα φέρουν χρόνο δημιουργίας αυτών 17.12.2021 και ώρα 10.22, δηλαδή μία ημέρα μετά την φερόμενη ηλεκτρονική υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης από τον προσωρινό ανάδοχο στο ηλεκτρονικό σύστημα του ΕΣΗΔΗΣ. Το δε δεύτερο email υποστηρίζει ότι απεστάλη στις 05.01.2022 και ώρα 12.26 email τιτλοφορείται «δικαιολογητικά αναδόχου» και περιείχε συνημμένα τα στην προσφυγή αναφερόμενα δύο αρχεία, το δε τρίτο email απεστάλη στις 07.01.2022 και ώρα 11.51 και τιτλοφορείται Δικαιολογητικά αναδόχου που δεν αναρτήθηκαν στο ΕΣΗΔΗΣ, και στο οποίο ήταν επίσης συνημμένα δύο αρχεία PDF και επιπλέον ορισμένα εκ των απαιτούμενων δικαιολογητικών κατακύρωσης, όπως ειδικότερα αναφέρονται στην υπό κρίση

Αριθμός απόφασης : 214/2022

προσφυγή. Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι, από το τελευταίο τρίτο email πληροφορήθηκε για πρώτη φορά ότι υπάρχουν δικαιολογητικά κατακύρωσης που δεν αναρτήθηκαν από τον προσωρινό ανάδοχο στο ηλεκτρονικό περιβάλλον του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, αντίθετα με τα διαλαμβανόμενα στο πρακτικό 2 Ελέγχου δικαιολογητικών κατακύρωσης της Επιτροπής Διαγωνισμού το οποίο επικυρώθηκε δυνάμει της προσβαλλομένης απόφασης. Δηλαδή, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι το καθ' ομολογίαν της αναθέτουσας αρχής γεγονός της μη υποβολής όλων ή κάποιων εκ των δικαιολογητικών κατακύρωσης ηλεκτρονικά ουδόλως αναφέρεται στο Πρακτικό 2 της Επιτροπής του Διαγωνισμού, όπου αντίθετα βεβαιώνεται αναληθώς ότι ο προσωρινός ανάδοχος υπέβαλε εμπροθέσμως όλα τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης στις 16.12.2021 ηλεκτρονικά και συνακόλουθα ουδόλως αναφέρεται στην προσβαλλομένη. Εκ των ανωτέρω η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι καθίσταται φανερό ότι μολονότι ο προσωρινός ανάδοχος δεν υπέβαλε εμπροθέσμως και προσηκόντως κατά τον προβλεπόμενο από τη Διακήρυξη και τις σχετικές διατάξεις του νόμου όλα ή κάποια εκ των απαιτούμενων εκ της Διακήρυξης δικαιολογητικών κατακύρωσης, χωρίς να αιτηθεί παρατάσεως κατά τα οριζόμενα στο άρ. 4.2 της Διακήρυξης, εντούτοις το γεγονός αυτό απεκρύβη από την Επιτροπή Διαγωνισμού, η οποία στο Πρακτικό 2 Ελέγχου δικαιολογητικών κατακύρωσης που συνέταξε βεβαίωσε εν γνώσει της αναληθώς ότι ο προσωρινός ανάδοχος υπέβαλε ηλεκτρονικά και εμπρόθεσμα στις 16.12.2021 μέσω της λειτουργικότητας του ΕΣΗΔΗΣ όλα τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης και γνωμοδότηση προδήλως μη νόμιμα την κατακύρωση της σύμβασης στον εν λόγω προσωρινό ανάδοχο, τέλος, είναι άγνωστο πότε και πώς βρέθηκαν τα εν λόγω δικαιολογητικά κατακύρωσης που δεν υποβλήθηκαν ηλεκτρονικά εις χείρας της αναθέτουσας αρχής.

12. Επειδή, σύμφωνα με το άρ. 18 του Ν. 4412/2016 «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)», «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων

Αριθμός απόφασης : 214/2022

των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης. Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων.».

13. Επειδή, σύμφωνα με το άρ. 103 του Ν. 4412/2016, «Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών» «Πέραν των οριζόμενων στις παρ. 3 και 4 του άρθρου 79, περί Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης, και στο άρθρο 93, περί περιεχομένου φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής», ισχύουν και τα ακόλουθα: 1. Μετά από την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται σύμφωνα με το άρθρο 11 του ν. 2690/1999 (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, περί λόγων αποκλεισμού, και 74, περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή μέσω του ΕΣΗΔΗΣ. 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα, ή να παράσχει διευκρινήσεις με την έννοια του άρθρου 102, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν. Αν ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει αίτημα προς την αναθέτουσα αρχή για παράταση της ως άνω προθεσμίας, συνοδευόμενο από αποδεικτικά έγγραφα με τα οποία αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των

Αριθμός απόφασης : 214/2022

δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες δημόσιες αρχές. Ο προσωρινός ανάδοχος μπορεί να αξιοποιεί τη δυνατότητα του προηγούμενου εδαφίου και εντός της προθεσμίας της πρόσκλησης της παρ. 1. ... 6. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο, στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2, και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας κατά τις παραγράφους 3, 4 ή 5 είτε κατακύρωσης της σύμβασης. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών, επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης του άρθρου 105. 7. Όσοι δεν έχουν αποκλειστεί οριστικά λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν, σύμφωνα με όσα ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης και στις διατάξεις του παρόντος.».

14. Επειδή, σύμφωνα με το άρ. 14 «Υποβολή/Αξιολόγηση Δικαιολογητικών Προσωρινού Αναδόχου- Κατακύρωση/ Σύναψη Σύμβασης» της υπ' αρ. 166278/25.06.2021 ΚΥΑ «Ρυθμίσεις τεχνικών ζητημάτων που αφορούν στην ανάθεση των δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών με χρήση των επιμέρους εργαλείων και διαδικασιών του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ).» (ΦΕΚ Β' 2813/30.06.2021) «...1.3 Τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου υποβάλλονται από τον οικονομικό φορέα ηλεκτρονικά, στο πλαίσιο της σχετικής ηλεκτρονικής διαδικασίας σύναψης σύμβασης και μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», στην αναθέτουσα αρχή/στον αναθέτοντα φορέα... 1.5 Η αναθέτουσα αρχή/ Ο αναθέτων φορέας προβαίνει, μετά την έγκριση του ανωτέρω πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού, στην κοινοποίηση της απόφασης κατακύρωσης, μαζί με αντίγραφο όλων των πρακτικών, σε όλους τους οικονομικούς φορείς που έλαβαν μέρος στη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης ή σύμβασης, εκτός από τους οριστικώς αποκλεισθέντες και ιδίως όσους αποκλείστηκαν οριστικά δυνάμει της παρ. 1 των άρθρων 72 και 302 του ν. 4412/2016 (Α' 147), σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, στο πλαίσιο της σχετικής ηλεκτρονικής διαδικασίας σύναψης σύμβασης και μέσω

Αριθμός απόφασης : 214/2022

της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», και επιπλέον αναρτά στο χώρο «Συνημμένα Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού» τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου....»

15. Επειδή, σύμφωνα με το άρ. 4.2 της Διακήρυξης «Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου/ Κατακύρωση/ Πρόσκληση για υπογραφή σύμβασης», «α) Μετά από την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί, στο πλαίσιο της παρούσας ηλεκτρονικής διαδικασίας σύναψης σύμβασης και μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», τον προσωρινό ανάδοχο να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν τα προβλεπόμενα, στο άρθρο 23 της παρούσας, αποδεικτικά μέσα (δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου) και τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης. Ο προσωρινός ανάδοχος δύναται να υποβάλει, εντός της ως άνω προθεσμίας, αίτημα, προς την αναθέτουσα αρχή, για παράτασή της, συνοδευόμενο από αποδεικτικά έγγραφα περί αίτησης χορήγησης δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου. ... β) Τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου υποβάλλονται από τον οικονομικό φορέα ηλεκτρονικά, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» στην αναθέτουσα αρχή, δεν απαιτείται να προσκομισθούν και σε έντυπη μορφή και γίνονται αποδεκτά, ανά περίπτωση, εφόσον υποβάλλονται, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στις διατάξεις: ... γ) Αν δεν υποβληθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν ηλεκτρονικά ή σε έντυπη μορφή, εφόσον απαιτείται, σύμφωνα με τα ανωτέρω η αναθέτουσα αρχή καλεί τον προσωρινό ανάδοχο να προσκομίσει τα ελλείποντα δικαιολογητικά ή να συμπληρώσει τα ήδη υποβληθέντα ή να παράσχει διευκρινίσεις, κατά την έννοια του άρθρου 102 ν. 4412/2016, εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης σε αυτόν. ... δ) Αν, κατά τον έλεγχο των υποβληθέντων δικαιολογητικών, διαπιστωθεί ότι: ... i) τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), είναι εκ προθέσεως απατηλά ή ότι έχουν υποβληθεί πλαστά αποδεικτικά στοιχεία ή 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

Αριθμός απόφασης : 214/2022

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. ... 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 στις παραγράφους (α) και (γ) του παρόντος άρθρου. Η Επιτροπή, στη συνέχεια, το κοινοποιεί, μέσω της «λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε κατακύρωσης της σύμβασης είτε ματαίωσης της διαδικασίας, ανά περίπτωση. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των δικαιολογητικών του προσωρινού αναδόχου επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης του άρθρου 105 ν. 4412/2016, ήτοι με την απόφαση του προηγούμενου εδαφίου, στην οποία αναφέρονται υποχρεωτικά οι προθεσμίες για την αναστολή της σύναψης σύμβασης, σύμφωνα με τα άρθρα 360 έως 372 του ίδιου νόμου. Η αναθέτουσα αρχή κοινοποιεί την απόφαση κατακύρωσης, μαζί με αντίγραφο όλων των πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών σε όλους τους οικονομικούς φορείς που έλαβαν μέρος στη διαδικασία ανάθεσης, εκτός από τους οριστικώς αποκλεισθέντες και ιδίως όσους αποκλείστηκαν οριστικά δυνάμει της παρ. 1 του άρθρου 72 του ν. 4412/2016 και της αντίστοιχης περ. γ της παραγράφου 4.1 της παρούσας, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», και επιπλέον αναρτά τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου στον χώρο «Συνημμένα Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού»...».

16. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη που διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣτΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ VI Τμήμα Πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.), όσο και τους διαγωνιζομένους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣτΕ

Αριθμός απόφασης : 214/2022

2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ), αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά अपараδέκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Επειδή, κατά την ερμηνεία των όρων κάθε Διακήρυξης, ο ερμηνευτής του δικαίου πρέπει να αναζητεί το πραγματικό νόημα των ενσωματωμένων σε αυτή κανόνων με αφετηρία τη λεκτική, ήτοι γραμματική διατύπωσή τους (γραμματική ερμηνευτική μέθοδος).

17. Επειδή, μετά την κοινοποίηση της υπ' αρ. 39/379/2021 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής με την οποία ενεκρίθη το υπ' αρ. 56974/1-11-2021 πρακτικό για την ανάδειξη αναδόχου του επίμαχου έργου και ειδικότερα ενεκρίθη το Πρακτικό Αποσφράγισης Δικαιολογητικών Συμμετοχής-Οικονομικής Προσφοράς της ηλεκτρονικής δημοπρασίας με Α.Α.ΕΣΗΔΗΣ ... και ανακηρύχθηκε ως προσωρινός μειοδότης ο οικονομικός φορέας «...», με Α.Α. Προσφοράς-ΕΣΗΔΗΣ: ... και ποσοστό μέσης τεκμαρτής έκπτωσης τριάντα δύο κόμμα σαρανταεννέα τοις εκατό (32,49 %) επί των τιμών του τιμολογίου της μελέτης, προς τους ενδιαφερόμενους μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 29.11.2021, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 10.12.2021 προς την ως άνω εταιρία το υπ' αρ. πρωτ. 31328/10.12.2021 έγγραφο με θέμα «ΠΡΟΣΚΟΜΙΣΗ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΩΡΙΝΟΥ ΑΝΑΔΟΧΟΥ ΓΙΑ ΤΟ ΕΡΓΟ «ΔΙΑΜΟΡΦΩΣΗ ΧΩΡΟΥ ΠΡΑΣΙΝΟΥ ΣΤΟ ... ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ..., ΕΠΙ ΤΩΝ ΟΔΩΝ ... ΚΑΙ ...» με Α.Α. ΕΣΗΔΗΣ ...». Ειδικότερα, με το ως άνω έγγραφο, η ως άνω εταιρία κλήθηκε να προσκομίσει «...εντός δέκα (10) ημερών, τα δικαιολογητικά που προβλέπονται από το άρθρο 4.2 της διακήρυξης του έργου «ΔΙΑΜΟΡΦΩΣΗ ΧΩΡΟΥ ΠΡΑΣΙΝΟΥ ΣΤΟ ...ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ..., ΕΠΙ ΤΩΝ ΟΔΩΝ ... ΚΑΙ ...» και τις διατάξεις του Ν. 4412/ 2016 όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν σήμερα». Εν συνεχεία, η ως άνω προσωρινή ανάδοχος απέστειλε μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 16.12.2021 και ώρα 22:24:49 μήνυμα με θέμα «προσκόμιση δικαιολογητικών» (Από ..., ... - ... Έως ΕΣΗΔΗΣ), ειδικότερα τα κάτωθι έγγραφα: α) το υπ' αρ. πρωτ. 484438/03.12.2021 Αντίγραφο ποινικού μητρώου για γενική χρήση (βλ. αρχείο με τίτλο «1. ΠΟΙΝΙΚΟ ΜΗΤΡΩΟ»), β) το υπ' αρ. πρωτ. ... Αποδεικτικό ενημερότητας για χρέη προς το Δημόσιο (βλ. αρχείο με τίτλο «2. ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗ

Αριθμός απόφασης : 214/2022

ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ»), γ) το υπ' αρ. πρωτ. ... Αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (Ν. 4611/2019) (βλ. αρχείο με τίτλο «3. ...»), δ) το υπ' αρ. πρωτ. ... Αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (βλ. αρχείο με τίτλο «3.1 ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ... ΓΙΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗ ΣΕ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥΣ εως 04 05 2022»), ε) το υπ' αρ. πρωτ. ... Αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (βλ. αρχείο με τίτλο «3.2 ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ»), στ) το υπ' αρ. πρωτ. ... αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (βλ. αρχείο με τίτλο «3.3 ΑΣΦ.ΕΝΗΜ....»), ζ) το υπ' αρ. πρωτ. ... αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (βλ. αρχείο με τίτλο «3.4 ΕΦΚΑ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΕΡΓΟΛΗΠΤΗ ΣΕ ΟΠΟΙΟΔΗΠΟΤΕ ΤΕΧΝΙΚΟ ΕΡΓΟ ΕΩΣ 27-5-22»), η) την από 16.12.2021 υπεύθυνη δήλωση της νομίμου εκπροσώπου της «....» περί μη έκδοσης δικαστικής ή διοικητικής απόφασης περί αθέτησης υποχρεώσεων για καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης (βλ. αρχείο με τίτλο «4. ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ»), θ) το από 01.11.2021 πιστοποιητικό δικαστικής φερεγγυότητας (βλ. αρχείο με τίτλο «5. ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΟ ΔΙΚΑΣΤΙΚΗΣ ΦΕΡΕΓΓΥΟΤΗΤΑΣ»), ι) το υπ' αρ. πρωτ. Γενικό Πιστοποιητικό του Τμήματος Μητρώου/ Υπηρεσίας Γ.Ε.ΜΗ. του Επιμελητηρίου ... (βλ. αρχείο με τίτλο «6. ΓΕΝΙΚΟ ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΟ ΓΕΜΗ»), ια) εκτύπωση από τη σελίδα της myAADE – Στοιχεία Μητρώου – Επιχείρησης (βλ. αρχείο με τίτλο «7. ΑΑΔΕ ΜΗΤΡΩΟ»), ιβ) την από 16.12.2021 υπεύθυνη δήλωση της νομίμου εκπροσώπου της «....» περί μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού (βλ. αρχείο με τίτλο «8. ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΔΗΛΩΣΗ»), ιγ) την υπ' αρ. πρωτ. ... Βεβαίωση της Ε.Ε.Τ.Ε.Μ. για τον ..., το υπ' αρ. πρωτ. ... πιστοποιητικό πειθαρχικού ελέγχου μέλους του Γεωτεχνικού Επιμελητηρίου Ελλάδας του ..., την υπ' αρ. πρωτ. ... βεβαίωση του Τεχνικού Επιμελητηρίου Ελλάδας του ... και την υπ' αρ. πρωτ. ... βεβαίωση του Τεχνικού Επιμελητηρίου Ελλάδας για τον ... (βλ. αρχείο με τίτλο «9. ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ ΠΕΙΘΑΡΧΙΚΟΥ ΕΛΕΓΧΟΥ ΣΤΕΛΕΧΩΝ»), ιδ) την υπ' αρ. πρωτ. ... Βεβαίωση του ΜΕΕΠ & ΜΗΕΕΠΙΕ της Γενικής Γραμματείας Υποδομών του Υπουργείου Υποδομών και Μεταφορών (βλ. αρχείο με τίτλο «10. ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΜΕΕΠ ...»), ιε) την από 16.12.2021 υπεύθυνη δήλωση της νομίμου εκπροσώπου της «....» περί μηδενικού ανεκτέλεστου υπολοίπου (βλ. αρχείο με τίτλο «11. ΥΠ.ΔΗΛΩΣΗ ΑΝΕΚΤΕΛΕΣΤΟΥ») και ιστ) το υπ' αρ. πρωτ. ... πιστοποιητικό εκπροσώπησης εκδοθέν από το Επιμελητήριο ...,

Αριθμός απόφασης : 214/2022

Τμήμα Μητρώου/ Γ.Ε.ΜΗ. (βλ. αρχείο με τίτλο «12. ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΟ ΕΚΠΡΟΣΩΠΗΣΗΣ»). Ακολούθως, εξεδόθη η προσβαλλομένη, η οποία κοινοποιήθηκε μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 31.12.2021 προς τους λοιπούς συμμετέχοντες, συμπεριλαμβανομένης της προσφεύγουσας. Στη συνέχεια, τα ως άνω δικαιολογητικά η αναθέτουσα αρχή ανήρτησε στο πεδίο «Σημειώσεις και συνημμένα» της αρχικής σελίδας του διαγωνισμού στις 04.01.2022, σε ενιαίο φάκελο υπό τον τίτλο «δικαιολογητικά αναδόχου», σε μορφή .rar (συμπιεσμένα αρχεία). Συναφώς, αυθημερόν, ειδικότερα στις 04.01.2022 και ώρα 11:11:55, κοινοποίησε προς όλους τους συμμετέχοντες τον ως άνω φάκελο που περιελάμβανε τα ανωτέρω δικαιολογητικά και μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ και στις 05.01.2022 η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε προς όλους τους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ μήνυμα με τίτλο «Δικαιολογητικά αναδόχου» περιελάμβανε το υπ' αρ. πρωτ. ... Αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (Ν. 4611/2019) με τίτλο «...» και το υπ' αρ. πρωτ. ... Αποδεικτικό ενημερότητας για χρέη προς το Δημόσιο με τίτλο «...ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗ ΓΙΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗ-1». Εν συνεχεία, με στις 07.01.2021 η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε προς όλους τους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ μήνυμα με τίτλο «Δικαιολογητικά αναδόχου που δεν αναρτήθηκαν στο ΕΣΗΔΗΣ» και το οποίο περιελάμβανε φάκελο σε μορφή .rar (συμπιεσμένα αρχεία) όπου υπήρχαν τα κάτωθι αρχεία: α) το υπ' αρ. πρωτ. ... Αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (Ν. 4611/2019) (βλ. αρχείο με τίτλο «...»), β) το υπ' αρ. πρωτ. ... Αποδεικτικό ενημερότητας για χρέη προς το Δημόσιο (βλ. αρχείο με τίτλο «... ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗ ΓΙΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗ»), γ) το υπ' αρ. πρωτ. ... Αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (Ν. 4611/2019) του ... (βλ. αρχείο με τίτλο «ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ... 10-6-21»), δ) το υπ' αρ. πρωτ. ... Αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (Ν. 4611/2019) του ... (βλ. αρχείο με τίτλο «ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ... 7_6_21»), ε) το υπ' αρ. πρωτ. ... Αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (Ν. 4611/2019) του ... (βλ. αρχείο με τίτλο «ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ... 14-6-21»), και στ) το υπ' αρ. πρωτ. ... Αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (Ν. 4611/2019) του (βλ. αρχείο με τίτλο «..._ΑΣΦ. ΕΝΗΜ. ΕΩΣ 30-11-2021»). Συνεπώς, βάσει των ανωτέρω,

Αριθμός απόφασης : 214/2022

αποδεικνύεται ότι, σε αντίθεση με τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, η αναθέτουσα αρχή ανήρτησε στο πεδίο «Σημειώσεις και συνημμένα» της αρχικής σελίδας του διαγωνισμού στις 04.01.2022, σε ενιαίο φάκελο υπό τον τίτλο «δικαιολογητικά αναδόχου», σε μορφή .rar (συμπιεσμένα αρχεία), τα υποβληθέντα στις 16.12.2021 από τον προσωρινό ανάδοχο δικαιολογητικά κατακύρωσης, επιπλέον αυθημερόν, στις 04.01.2022 κοινοποίησε προς όλους τους συμμετέχοντες τον ως άνω φάκελο που περιελάμβανε τα ανωτέρω δικαιολογητικά και μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ. Δηλαδή, η αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα και με τα οριζόμενα τόσο στη Διακήρυξη, ιδία δε στο άρ. 4.2, σημ. δ, τελ. εδάφιο αυτής, όσο και στο άρ. 103, παρ. 7 του Ν. 4412/2016 αλλά και το άρ. 14 της υπ' αρ. 166278/25.06.2021 ΚΥΑ «Ρυθμίσεις τεχνικών ζητημάτων που αφορούν στην ανάθεση των δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών με χρήση των επιμέρους εργαλείων και διαδικασιών του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ)» (ΦΕΚ Β' 2813/30.06.2021, μετά την κοινοποίηση της απόφασης κατακύρωσης, ήτοι της προσβαλλομένης, η οποία έλαβε χώρα στις 31.12.2021, ανήρτησε τα δικαιολογητικά κατακύρωσης στις 04.01.2022, στην αρχική σελίδα του διαγωνισμού, στο πεδίο «Σημειώσεις και συνημμένα», επιπλέον δε κοινοποίησε αυτά και μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ. Οι δε ισχυρισμοί της προσφεύγουσας ότι η αναθέτουσα αρχή δεν ανήρτησε τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου, ότι δεν παρείχε πρόσβαση στους λοιπούς συμμετέχοντες και ότι μέχρι και την ημέρα υπογραφής της προσφυγής (10.01.2022) δεν είχε αναρτήσει αυτά (βλ. σελ. 12 προσφυγής), απορρίπτονται ως αβάσιμοι, καθότι, κατά τα ως άνω, όχι μόνο αναρτήθηκαν στο πεδίο «Σημειώσεις και συνημμένα» της αρχικής σελίδας του διαγωνισμού, αλλά επιπλέον, με μήνυμα μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ κοινοποιήθηκαν προς όλους τους συμμετέχοντες, ήτοι συμπεριλαμβανομένης και της προσφεύγουσας, στις 04.01.2022, οπότε και έλαβαν γνώση αυτών. Επιπλέον, ομοίως απορριπτέοι είναι οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί δημιουργίας των εγγράφων αυτών στις 17.12.2021 και ώρα 10:22, όπως δηλαδή αναγράφεται στον ηλεκτρονικό φάκελο των συμπιεσμένων αρχείων σε μορφή .rar, καθότι η

Αριθμός απόφασης : 214/2022

αναγραφόμενη στη σχετική στήλη ημερομηνία και ώρα υποδηλώνει την ημερομηνία δημιουργίας του εν λόγω φακέλου σε μορφή .rar και της ένταξης των σχετικών εγγράφων σε αυτόν. Ο δε χρόνος δημιουργίας ενός εκάστου εγγράφου σε μορφή .pdf ευρίσκεται αφότου ανοιχθεί αυτό και, ειδικότερα από τη διαδρομή File -> Properties... -> Description (Created: ..). Επομένως, βάσει των ανωτέρω, συνάγεται ότι εμπροθέσμως η «...» υπέβαλε το σύνολο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ήτοι εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση σε αυτήν του σχετικού υπ' αρ. πρωτ. 31328/10.12.2021 εγγράφου της αναθέτουσας αρχής, ήτοι στις 16.12.2021 μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ και, συνακόλουθα, η αναθέτουσα αρχή ανήρτησε αυτά στο πεδίο «Σημειώσεις και συνημμένα» της αρχικής σελίδας του διαγωνισμού, εν συνεχεία τα απέστειλε και μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ προς όλους τους συμμετέχοντες και μη οριστικώς αποκλεισθέντες, ώστε να λάβουν γνώση. Ως προς δε το μήνυμα που η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε στις 07.01.2021 προς όλους τους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ με τίτλο «Δικαιολογητικά αναδόχου που δεν αναρτήθηκαν στο ΕΣΗΔΗΣ» και το οποίο περιελάμβανε φάκελο σε μορφή .rar (συμπιεσμένα αρχεία) με δικαιολογητικά, σημειώνεται ότι το πρώτο αρχείο, ήτοι το υπ' αρ. πρωτ. ... Αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (Ν. 4611/2019) (βλ. αρχείο με τίτλο «...») είναι ακριβώς το ίδιο αρχείο με την ασφαλιστική ενημερότητα που υπέβαλε η προσωρινή ανάδοχος στις 16.12.2021, ως προς δε τα λοιπά έγγραφα, ήτοι το υπ' αρ. πρωτ. Αποδεικτικό ενημερότητας για χρέη προς το Δημόσιο (βλ. αρχείο με τίτλο «...ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗ ΓΙΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗ»), το υπ' αρ. πρωτ. ... Αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (Ν. 4611/2019) του ... (βλ. αρχείο με τίτλο «ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ... 10-6-21»), το υπ' αρ. πρωτ. ... Αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (Ν. 4611/2019) του ... (βλ. αρχείο με τίτλο «ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ... 7_6_21»), το υπ' αρ. πρωτ. ... Αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (Ν. 4611/2019) του ... (βλ. αρχείο με τίτλο «ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ... 14-6-21»), και το υπ' αρ. πρωτ. ... Αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (Ν. 4611/2019) του ... (βλ. αρχείο με τίτλο «..._ΑΣΦ. ΕΝΗΜ. ΕΩΣ 30-11-2021») συνιστούν αποδεικτικά ασφαλιστικής ενημερότητας της προσωρινής αναδόχου, του ..., του ..., του ... και του ...

Αριθμός απόφασης : 214/2022

που εξεδόθησαν σε χρονολογία προγενέστερη των αντίστοιχων δικαιολογητικών που υποβλήθησαν από την προσωρινή ανάδοχο στις 16.12.2021. Ειδικότερα, το υπ' αρ. πρωτ. ... Αποδεικτικό ενημερότητας για χρέη προς το Δημόσιο (βλ. αρχείο με τίτλο «... ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗ ΓΙΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗ») που αφορά στην «....» εξεδόθη στις 29.09.2021, ενώ το αντίστοιχο υπ' αρ. πρωτ. ... Αποδεικτικό ενημερότητας για χρέη προς το Δημόσιο (βλ. αρχείο με τίτλο «2. ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ») που υπεβλήθη στις 16.12.2021 φέρει ημερομηνία έκδοσης 02.11.2021. Αντίστοιχα, το υπ' αρ. πρωτ. ... Αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (N. 4611/2019) του ... (βλ. αρχείο με τίτλο «ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ... 10-6-21») εξεδόθη στις 10.06.2021, ενώ το αντίστοιχο υπ' αρ. πρωτ. ... αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (βλ. αρχείο με τίτλο «3.3 ΑΣΦ.ΕΝΗΜ....») που υπεβλήθη από την «....» στις 16.12.2021, εξεδόθη στις 11.11.2021. Το υπ' αρ. πρωτ. ... Αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (N. 4611/2019) του ... (βλ. αρχείο με τίτλο «ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ... 7_6_21») εξεδόθη στις 07.06.2021, ενώ το αντίστοιχο το υπ' αρ. πρωτ. ... Αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (βλ. αρχείο με τίτλο «3.1 ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ... ΓΙΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗ ΣΕ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥΣ εως 04 05 2022») που υπεβλήθη από την «...» στις 16.12.2021 εξεδόθη στις 05.11.2021. Το υπ' αρ. πρωτ. ... Αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (N. 4611/2019) του ... (βλ. αρχείο με τίτλο «ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ... 14-6-21») εξεδόθη στις 14.06.2021, ενώ το αντίστοιχο υπ' αρ. πρωτ. ... Αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (βλ. αρχείο με τίτλο «3.2 ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ») που υπεβλήθη από την «....» στις 16.12.2021 εξεδόθη στις 16.12.2021, και το υπ' αρ. πρωτ. ... Αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (N. 4611/2019) του ... (βλ. αρχείο με τίτλο «..._ΑΣΦ. ΕΝΗΜ. ΕΩΣ 30-11-2021») εξεδόθη στις 31.05.2021, ενώ το αντίστοιχο το υπ' αρ. πρωτ. ... αποδεικτικό ασφαλιστικής ενημερότητας (βλ. αρχείο με τίτλο «3.4 ΕΦΚΑ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ ΕΡΓΟΛΗΠΤΗ ΣΕ ΟΠΟΙΟΔΗΠΟΤΕ ΤΕΧΝΙΚΟ ΕΡΓΟ ΕΩΣ 27-5-22») που υπεβλήθη από την «....» στις 16.12.2021 εξεδόθη στις 16.12.2021 εξεδόθη στις 28.11.2021. Συνεπώς, βάσει όλων των ανωτέρω συνάγεται ότι αφενός η προσωρινή ανάδοχος κλήθηκε και προσκόμισε εμπροθέσμως τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, αφετέρου η αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στη

Αριθμός απόφασης : 214/2022

Διακήρυξη και το νόμο, ανήρτησε αυτά στο πεδίο «Σημειώσεις και συνημμένα» της αρχικής σελίδας του διαγωνισμού στις 04.01.2022, επιπλέον κοινοποίησε αυτά προς όλους τους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, απορριπτομένου του μόνου λόγου της υπό κρίση προσφυγής ως αβάσιμου.

18. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

19. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, θα πρέπει να διαταχθεί η κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Διατάσσει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 11.02.2022 και εκδόθηκε στις 14.02.2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

ΤΟ ΜΕΛΟΣ

ΒΙΚΤΩΡΙΑ ΠΙΣΜΙΡΗ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΣΑΒΒΑΣ ΜΑΚΡΙΔΗΣ

α/α ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ