

Η

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**5<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 25-1-2021 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Οικονόμου - Πρόεδρος, Σταυρούλα Κουρή - Εισηγήτρια, Άννα Χριστοδουλάκου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 16-12-2020 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού ΕΣΗΔΗΣ) προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1914/16-12-2020 της εταιρίας με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της αναθέτουσας αρχής με την επωνυμία «...», νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Σταυρούλα Κουρή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την προδικαστική προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθεί η με αρ. 167/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, με την οποία αναδείχθηκε ως προσωρινός ανάδοχος της σύμβασης «ΕΠΙΣΚΕΥΗ ΒΛΑΒΩΝ ΣΕΙΣΜΟΠΛΗΚΤΩΝ ΣΧΟΛΙΚΩΝ ΚΤΙΡΙΩΝ» ο οικονομικός φορέας «...».

2. Επειδή, έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί παράβολο (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...), ποσού 967,14€.

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας δαπάνης του και του χρόνου αποστολής δημοσίευσής του εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π. και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω προδικαστική προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

4. Επειδή, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή έχει κατατεθεί

## Αριθμός απόφασης: 291/2021

εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ. α'), δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 8-12-2020, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες, η δε εξεταζόμενη προσφυγή ασκήθηκε στις 16-12-2020. Η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε μέσω της λειτουργικότητας ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ του ΕΣΗΔΗΣ στους συμμετέχοντες στο διαγωνισμό στις 18-12-2020.

5. Επειδή, το έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας στοιχειοθετείται στο γεγονός ότι υπέβαλε προσφορά στο συγκεκριμένο διαγωνισμό και έχει καταταγεί δεύτερη στη σειρά μειοδοσίας, οπότε προσδοκεί με την εξεταζόμενη προδικαστική προσφυγή να αναδειχθεί αυτή ανάδοχος του έργου.

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τη με αρ.πρωτ. ... διακήρυξη προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την ανάθεση της σύμβασης «ΕΠΙΣΚΕΥΗ ΒΛΑΒΩΝ ΣΕΙΣΜΟΠΛΗΚΤΩΝ ΣΧΟΛΙΚΩΝ ΚΤΙΡΙΩΝ», προϋπολογισθείσας αξίας ποσού 193.548,38€ πλέον του αναλογούντος ΦΠΑ. Κατά τον όρο 11.1 της διακήρυξης, το έργο αφορά στην επισκευή βλαβών που υπέστησαν σχολικά κτίρια που βρίσκονται στην Χώρα ... από τον σεισμό που έπληξε την περιοχή την 22-11-2019, και πρόκειται για ένα αυτοτελές έργο του οποίου το φυσικό αντικείμενο θα ολοκληρωθεί εντός ενός οικονομικού έτους. Η διάρκεια της σύμβασης, κατά τον όρο 12 της διακήρυξης, ορίζεται σε 5 μήνες. Κριτήριο ανάθεσης ορίσθηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό αριθμό .... Καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίσθηκε στις 30-10-2020. Στο διαγωνισμό που διενεργήθηκε υπέβαλαν φάκελο προσφοράς δέκα (10) οικονομικοί φορείς. Πρώτος στη σειρά μειοδοσίας αναδείχθηκε ο οικονομικός φορέας «...» με προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης 34,23% και δεύτερος στη σειρά μειοδοσίας αναδείχθηκε ο προσφεύγων οικονομικός φορέας «...» με προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης 27,42%. Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ... με την υπ' αριθμ. 167/2020 απόφασή της ενέκρινε το 1ο Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού και ανέδειξε προσωρινό ανάδοχο τον οικονομικό φορέα «...».

7. Επειδή, με τη συγκεκριμένη προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα εταιρία βάλλει κατά της ανωτέρω απόφασης, προβάλλοντας

## Αριθμός απόφασης: 291/2021

αναντιστοιχία μεταξύ εγγεγραμμένου οικονομικού φορέα συστήματος δημοπρασιών ΕΣΗΔΗΣ και συμμετέχοντα στο διαγωνισμό. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα εταιρία, αναφερόμενη στο άρθρο 2, ορισμοί, παρ.1.11 του Ν.4412/2016, περί του ορισμού του οικονομικού φορέα, επικαλείται το άρθρο 3 της διακήρυξης με τίτλο 'Ηλεκτρονική υποβολή φακέλου προσφοράς της Διακήρυξης του εν λόγω Διαγωνισμού' κατά το οποίο "...Οι προσφορές υποβάλλονται από τους ενδιαφερομένους ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του ΕΣΗΔΗΣ, μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζεται στο άρθρο 18 της παρούσας διακήρυξης, σε ηλεκτρονικό φάκελο του υποσυστήματος. Για τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν ψηφιακή υπογραφή, χορηγούμενη από πιστοποιημένη αρχή παροχής ψηφιακής υπογραφής και να εγγραφούν στο ηλεκτρονικό σύστημα (ΕΣΗΔΗΣ- Διαδικτυακή πύλη [www.Dromitheus.aon.gr](http://www.Dromitheus.aon.gr)) ακολουθώντας τη διαδικασία εγγραφής του άρθρου 5 παρ. 1.2 έως 1.4 της Κοινής Υπουργικής Απόφασης με αρ. 117384/26-10-2017 (3821 Β')...". Από τα ανωτέρω προκύπτει, κατά την προσφεύγουσα, ότι προκειμένου να συμμετάσχει ένας οικονομικός φορέας σε κάποιον διαγωνισμό δημόσιου έργου, πρέπει εκτός των άλλων, να είναι εγγεγραμμένος στο σύστημα διαγωνισμών ΕΣΗΔΗΣ. Από την εξέταση της εκτύπωσης που εξάγεται από το σύστημα διαγωνισμών του ΕΣΗΔΗΣ (ΥΠΟΦΑΚΕΛΟΣ: ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ), την οποία έχει επισυνάψει στην προσφορά της, ως όφειλε, η συμμετέχουσα - προσφέρουσα εταιρία και προσωρινή μειοδότηρια του διαγωνισμού «...», προκύπτει αναντιστοιχία μεταξύ της επωνυμίας οικονομικού φορέα και προσφέροντος. Συγκεκριμένα στην επωνυμία οικονομικού φορέα αναγράφεται το όνομα ..., ενώ ως προσφέρων αναγράφεται η εταιρία «...». Η επωνυμία οικονομικού φορέα προκύπτει αυτόματα από το ηλεκτρονικό σύστημα διαγωνισμών του ΕΣΗΔΗΣ και αναγράφει την επωνυμία του οικονομικού φορέα, ο οποίος είναι εγγεγραμμένος- πιστοποιημένος στο ΕΣΗΔΗΣ και ο οποίος συμμετέχει στον εκάστοτε διαγωνισμό, ενώ ως προσφέρων εμφανίζεται κείμενο το οποίο πληκτρολογεί ο συμμετέχων και το οποίο μπορεί να έχει οποιαδήποτε μορφή (π.χ Προσφέρων: Για την Εταιρεία ....Ο Νόμιμος Διαχειριστής.....). Από τα ανωτέρω προκύπτει, κατά την προσφεύγουσα, ότι ο πιστοποιημένος στο ΕΣΗΔΗΣ οικονομικός φορέας και ουσιαστικά συμμετέχων στον διαγωνισμό

## Αριθμός απόφασης: 291/2021

είναι ο αναγραφόμενος (αυτόματα από το σύστημα) στην θέση 'Επωνυμία Οικονομικού Φορέα' και όχι ο αναγραφόμενος στην θέση 'Προσφέρων', δεδομένου ότι στη δεύτερη περίπτωση ουσιαστικά μπορεί να γραφτεί η οποιαδήποτε επωνυμία και επί της ουσίας παρέχεται η δυνατότητα από την ψηφιακή πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ να προστεθούν, εφόσον αυτό είναι επιθυμητό, στοιχεία αναφορικά με το ονοματεπώνυμο του ατόμου που είναι υπεύθυνο (Νόμιμος Εκπρόσωπος, Διαχειριστής) για την κατάθεση οικονομικής προσφοράς για λογαριασμού ενός οικονομικού φορέα με νομική μορφή εταιρείας. Κατά την προσφεύγουσα, προφανώς η εγγεγραμμένη - πιστοποιημένη στο ΕΣΗΔΗΣ ατομική επιχείρηση ... είναι διαφορετική από την εμφανιζόμενη ως προσφέρουσα εταιρία «...» (διαφορετικό ΑΦΜ, εταιρική σύνθεση, κοκ). Η ατομική επιχείρηση ... είναι ο εγγεγραμμένος στο ΕΣΗΔΗΣ οικονομικός φορέας, ο οποίος αναγράφεται στην εκτύπωση του συστήματος (ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ) και ο οποίος έχει την απαιτούμενη μερίδα (username και password) και επομένως την απαιτούμενη πιστοποίηση ώστε να μπορεί, γενικά, να καταθέτει προσφορές σε ηλεκτρονικούς διαγωνισμούς δημοσίου, χωρίς αυτό να συνεπάγεται την κάλυψη των επιμέρους απαιτήσεων του συγκεκριμένου διαγωνισμού. Η δε εταιρία «...», η οποία εμφανίζεται ως προσφέρουσα, ενδεχομένως έχει τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά για την συμμετοχή στον συγκεκριμένο διαγωνισμό, αλλά δεν έχει την απαιτούμενη πιστοποίηση για να καταθέτει προσφορές μέσω ΕΣΗΔΗΣ. Σε κάθε περίπτωση, προκειμένου να χαρακτηριστεί η προσφορά ενός οικονομικού φορέα ο οποίος συμμετέχει σε έναν ηλεκτρονικό διαγωνισμό του ΕΣΗΔΗΣ ως έγκυρη θα πρέπει αυτός να πληροί και τα δύο παραπάνω χαρακτηριστικά, δηλαδή να είναι πιστοποιημένος - εγγεγραμμένος στο ΕΣΗΔΗΣ και να καλύπτει τους επιμέρους όρους - απαιτήσεις που ορίζει η εκάστοτε διακήρυξη (φερεγγυότητα, τεχνική, οικονομική επάρκεια, κ.λπ.). Τα ανωτέρω, κατά την προσφεύγουσα, δεν ισχύουν στην προκειμένη περίπτωση για την προσφέρουσα εταιρία «...» η οποία ασχέτως αν πληροί τις απαιτήσεις του συγκεκριμένου διαγωνισμού (φερεγγυότητα, τεχνική - οικονομική επάρκεια κλπ), γεγονός που θα αποδεικνυόταν σε επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας με την κατάθεση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, δεν είναι πιστοποιημένη στο ΕΣΗΔΗΣ ώστε να μπορεί να καταθέτει προσφορές σε ηλεκτρονικούς διαγωνισμούς και ως εκ τούτου η

## Αριθμός απόφασης: 291/2021

προσφορά της είναι άκυρη. Το σύνολο των συμμετεχόντων στον υπόψη διαγωνισμό οικονομικών φορέων με νομική μορφή εταιρείας (... , ... , ... , ... , ...) είναι οι ίδιοι εγγεγραμμένοι - πιστοποιημένοι χρήστες του ΕΣΗΔΗΣ και όχι οι νόμιμοι εκπρόσωποι ή οι διαχειριστές αυτών. Αυτό προκύπτει – αποδεικνύεται από την εξέταση των αντίστοιχων ΥΠΟΦΑΚΕΛΩΝ: ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ και συγκεκριμένα στις θέσεις με την επωνυμία οικονομικού φορέα, όπου αναγράφονται οι ονομασίες των αντίστοιχων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν και όχι τα ονοματεπώνυμα των διαχειριστών ή νόμιμων εκπροσώπων αυτών (όταν πρόκειται για εταιρείες). Με βάση τα διδάγματα της κοινής πείρας και την κοινή αντίληψη του κανονικά επιμελούς συμμετέχοντα, ο ευλόγως ενημερωμένος υποψήφιος που επιθυμεί να συμμετάσχει σε μια διαγωνιστική διαδικασία και να διεκδικήσει την ανάληψη μιας δημόσιας σύμβασης, όφειλε προφανώς να αντιληφθεί την υποχρέωσή του να υποβάλει προσφορά ως οικονομικός φορέας και όχι ως ατομική επιχείρηση. Η πλημμέλεια αυτή δεν δύναται να υποκατασταθεί με οιαδήποτε εκ των υστέρων υποβολή. Κατά την προσφεύγουσα, σε κάθε περίπτωση δεν τίθεται ζήτημα δυνατότητας εκ των υστέρων κλήσεως της προσφεύγουσας για παροχή διευκρινίσεων ή και εν γένει θεραπείας της πλημμέλειας αυτής πρωτίστως διότι το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού δεν προβλέπει άλλο τρόπο υποβολής της οικονομικής προσφοράς, πλην της κατάθεσης αυτής αποκλειστικά από το προφίλ του οικονομικού φορέα με μονοσήμαντο ΑΦΜ (το οποίο άλλωστε αναγράφεται και στην υποβληθείσα εγγυητική επιστολή συμμετοχής), ο οποίος δεσμεύεται και ως εκ τούτου δεν είναι επιτρεπτή η υποβολή της βάσει διαφορετικών προϋποθέσεων από τις οριζόμενες στο νόμο και στη διέπουσα τον επίδικο διαγωνισμό Διακήρυξη.

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το υπ' αρ. πρωτ. 5487/21-12-2020 έγγραφο απόψεών της με τίτλο «*Απόψεις επί του αιτήματος αναστολής εκτέλεσης - προσωρινών μέτρων που αφορούν Προδικαστική προσφυγή κατά της υπ' αριθμ. 167/2020 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ... στο πλαίσιο της με ΑΔΑΜ.: ... 2020-09- 29 Διακήρυξης της Αναθέτουσας Αρχής για την «ΕΠΙΣΚΕΥΗ ΒΛΑΒΩΝ ΣΕΙΣΜΟΠΛΗΚΤΩΝ ΣΧΟΛΙΚΩΝ ΚΤΙΡΙΩΝ»*», με α/α ΕΣΗΔΗΣ ...» διαβίβασε προς την ΑΕΠΠ τις απόψεις της επί της επί της ανωτέρω προδικαστικής προσφυγής, τις οποίες και κοινοποίησε, μέσω ΕΣΗΔΗΣ, και στην προσφεύγουσα στις 19-1-2021, προβάλλοντας τα

## Αριθμός απόφασης: 291/2021

ακόλουθα: Η εγγραφή και η πιστοποίηση των οικονομικών φορέων στο ΕΣΗΔΗΣ γίνεται κατόπιν επαλήθευσης των στοιχείων του φορέα στη σελίδα πιστοποίησης του TAXIS, με τη χρήση του ονόματος χρήστη (username) και του κωδικού πρόσβασης αυτού (password), στην οικεία Ιστοσελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων. Ακολούθως, μετά την επιτυχή, σύμφωνα με τα προαναφερόμενα, πιστοποίηση του οικονομικού φορέα χορηγείται στο χρήστη (φυσικό πρόσωπο) που εκπροσωπεί τον οικονομικό φορέα, κωδικός χρήστη και κωδικός πρόσβασης για τη σύνδεσή του στη διαδικτυακή πύλη των δημοσίων έργων. Με τους κωδικούς αυτούς ο αρμόδιος χρήστης του κάθε οικονομικού φορέα εισέρχεται στο σύστημα και επιλέγει το δημοσιευμένο διαγωνισμό και εν συνεχεία υποβάλει ηλεκτρονικά την προσφορά του φορέα που εκπροσωπεί, για το διαγωνισμό που έχει επιλέξει. Συνεπώς, μέσω των προαναφερόμενων διαδικασιών: (α) εγγραφής του οικονομικού φορέα στο ΕΣΗΔΗΣ και πιστοποίησης αυτού στο Σύστημα με τους κωδικούς TAXISNET και (β) ηλεκτρονικής σύνταξης και υποβολής προσφοράς με τη χρήση των πιστοποιημένων κωδικών χρήστη και πρόσβασης, οι οποίοι καταχωρούνται στη διαδικτυακή διεύθυνση / urlhttps: publicworks.eprocurement.gov.gr της διαδικτυακής πύλης / portal των δημοσίων έργων, διασφαλίζεται η ταύτιση οικονομικού φορέα και προσφέροντος, ανεξαρτήτως του εάν σε κάποια πεδία του συστήματος εμφανίζονται τα στοιχεία του φυσικού προσώπου που μέσω της διαδικασίας καταχώρισης και πιστοποίησης έχει οριστεί ως εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα, και σε αυτό, υποχρεωτικά και κατά τρόπο αποκλειστικό, έχουν χορηγηθεί οι κωδικοί πρόσβασης στο ηλεκτρονικό σύστημα υποβολής προσφορών για λογαριασμό του οικονομικού φορέα. Στην προκειμένη περίπτωση, όπως προκύπτει από τα στοιχεία της υπόθεσης, είναι σαφές ότι με τη χρήση των κωδικών (χρήστη και πρόσβασης) που χορηγήθηκαν, μετά την προσπέλαση των στοιχείων του οικονομικού φορέα στο TAXIS, καταχωρήθηκε ηλεκτρονικά η προσφορά της προσφέρουσας εταιρίας με την επωνυμία «...», γεγονός που διασφαλίζει, μέσω του ίδιου του Συστήματος, ότι ο οικονομικός φορέας που εμφανίζεται ως προσφέρων πληροί τις προϋποθέσεις εγγραφής στο ΕΣΗΔΗΣ και έχει πιστοποιηθεί μέσω αυτού. Ο δε ... είναι ο πιστοποιημένος χρήστης - νόμιμος εκπρόσωπος και διαχειριστής του εν λόγω οικονομικού φορέα, ο οποίος έχει πιστοποιηθεί ως χρήστης του

## Αριθμός απόφασης: 291/2021

Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημόσιων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) και σε αυτόν, υπό την άνω ιδιότητά του έχουν εκχωρηθεί το Username και το Password που θα χρησιμοποιεί για τη σύνδεση του οικονομικού φορέα στην οικεία εφαρμογή μέσω του γνωστοποιηθέντος συνδέσμου (link).

9. Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 του Ν.4412/2016 και την παρ. 1 του άρθρου 3 του ΠΔ 39/2017 προβλέπεται ότι: *«Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».*

10. Επειδή, σύμφωνα με την ΥΑ 56902/215/2017 (ΦΕΚ Β 1924 2017) με τίτλο 'Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων' προβλέπονται τα εξής: Κατά το άρθρο 4, με τίτλο 'Δικαιώματα χρήσης, και τρόπος πρόσβασης' ορίζεται ότι *«.....2.7 Πιστοποιημένοι οικονομικοί φορείς και πιστοποιημένοι χρήστες αυτών: η ομάδα αυτή περιλαμβάνει στελέχη των οικονομικών φορέων που πραγματοποιούν λειτουργίες δημοσίων συμβάσεων μέσω του Συστήματος, ανάλογα με τα δικαιώματα πρόσβασης που έχουν αιτηθεί και τους έχουν αποδοθεί από τη Διεύθυνση Ανάπτυξης και Τεχνικής Στήριξης ΕΣΗΔΗΣ, καθώς και τον σχετικό Κανονισμό Ασφαλείας του. Οι χρήστες αυτοί έχουν διαβαθμισμένη πρόσβαση σε στοιχεία και λειτουργίες του Συστήματος που τους αφορούν σχετικά με τις διαδικασίες ανάθεσης και εκτέλεσης των δημοσίων συμβάσεων στις οποίες και συμμετέχουν ανάλογα με το στάδιο της διαδικασίας. Κάθε οικονομικός φορέας έχει μέσω των χρηστών του πρόσβαση μόνο στα δικά του στοιχεία και στα στοιχεία των διαγωνισμών που συμμετέχει.»*. Κατά το άρθρο 5, με τίτλο 'Διαδικασία εγγραφής' ορίζεται ότι *«1. Η εκχώρηση των ανωτέρω δικαιωμάτων, ειδικότερα των περιπτώσεων 2.2, 2.3, 2.4, 2.5, 2.6 και 2.7, πραγματοποιείται μέσω εγγραφής στο Σύστημα με την κατωτέρω διαδικασία: .....1.2 Οι οικονομικοί φορείς αιτούνται την εγγραφή τους και την εγγραφή των στελεχών τους παρέχοντας τις απαραίτητες πληροφορίες και αποδεχόμενοι*

## Αριθμός απόφασης: 291/2021

τους όρους χρήσης του Συστήματος ταυτοποιούμενοι ως ακολούθως:..... 1.2.1 Όσοι από τους ανωτέρω οικονομικούς φορείς διαθέτουν ελληνικό Αριθμό Φορολογικού Μητρώου (ΑΦΜ) ταυτοποιούνται με χρήση των διαπιστευτηρίων που αυτοί κατέχουν από το σύστημα TAXISNet της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων. Εφόσον γίνει η ταυτοποίηση, η αρμόδια Διεύθυνση Ανάπτυξης και Τεχνικής Στήριξης του ΕΣΗΔΗΣ, αποδίδει σε αυτούς τα απαραίτητα διαπιστευτήρια και δικαιώματα πρόσβασης και χρήσης του Συστήματος..... Εφόσον γίνει η ταυτοποίηση, η αρμόδια Διεύθυνση Ανάπτυξης και Τεχνικής Στήριξης του ΕΣΗΔΗΣ, αποδίδει σε αυτούς τα απαραίτητα διαπιστευτήρια και δικαιώματα πρόσβασης και χρήσης του Συστήματος.».

Κατά το άρθρο 8, με τίτλο 'Επικοινωνία και διακίνηση εγγράφων' προβλέπεται ότι «1. Η διαδικασία επικοινωνίας, ενημέρωσης και διακίνησης εγγράφων πραγματοποιείται μέσω του Συστήματος κατά περίπτωση, με:

- την αποστολή ή κοινοποίηση σχετικών στοιχείων με μηνύματα δια της λειτουργικότητας «Επικοινωνία».
- την ανάρτηση σχετικών στοιχείων από τις αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένων Προκηρυγμένου Διαγωνισμού» του εκάστοτε διαγωνισμού
- την υποβολή σχετικών στοιχείων από τους οικονομικούς φορείς στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένων Ηλεκτρονικής Προσφοράς», ο οποίος περιλαμβάνει τους (υπό)φακέλους: - «Δικαιολογητικά Συμμετοχής -Τεχνική Προσφορά» - «Οικονομική Προσφορά» - «Δικαιολογητικά Προσωρινού Αναδόχου».

2. Τα σχετικά στοιχεία αποστολής, κοινοποίησης, υποβολής ή ανάρτησης που αποτυπώνονται στις αντίστοιχες οθόνες της διεπαφής του χρήστη, και ειδικότερα ο καταγεγραμμένος χρόνος αυτών, αποτελούν απόδειξη επικοινωνίας και διακίνησης εγγράφων μέσω του Συστήματος. Οι σχετικές προθεσμίες αρχίζουν την επομένη της ημέρας της προαναφερθείσας κατά περίπτωση αποστολής, κοινοποίησης ή υποβολής και λήγουν όταν περάσει ολόκληρη η τελευταία ημέρα και, αν είναι κατά το νόμο εορτάσιμη, όταν περάσει ολόκληρη η επομένη εργάσιμη. 3. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν μέσω του Συστήματος τα κατά περίπτωση έγγραφα που έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τους ίδιους υπογεγραμμένα με εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που υποστηρίζεται από εγκεκριμένο πιστοποιητικό, το οποίο χορηγήθηκε από έναν εγκεκριμένο πάροχο υπηρεσιών πιστοποίησης, ο οποίος περιλαμβάνεται στον



## Αριθμός απόφασης: 291/2021

κατάλογο εμπίστευσης που προβλέπεται στην απόφαση 2009/767/EK (όπως τροποποιήθηκε και ισχύει) και σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014 και τις διατάξεις της παρούσας. 4. Οι αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς, τα γνωμοδοτικά όργανα και οι εποπτικοί και ελεγκτικοί μηχανισμοί υποβάλλουν και αναρτούν μέσω του συστήματος τα κατά περίπτωση έγγραφα με εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014, τα άρθρα 3 και 5 της αριθ. ΥΑΠ/Φ.40.4/3/1031 «Ρυθμίσεις για το Ηλεκτρονικό Δημόσιο Έγγραφο» (ΦΕΚ Β` 1317/2012) και τις διατάξεις της παρούσας.». Τέλος, κατά το άρθρο 15, με τίτλο 'Υποβολή Προσφορών- Αιτήσεων Συμμετοχής' ορίζεται ότι «1. Χρόνος και τρόπος υποβολής Προσφορών και Αιτήσεων Συμμετοχής. 1.1. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν την προσφορά, τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή τους σε διαγωνιστική διαδικασία και μέχρι τη σύναψη της σύμβασης μέσω του Συστήματος με τρόπο και σε χρόνο που ορίζεται κατά περίπτωση στις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και της παρούσης..... Ο χρήστης- οικονομικός φορέας υποβάλλει τους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του Συστήματος, όπως περιγράφεται παρακάτω: 1.2.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά που περιλαμβάνονται στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου Portable Document Format (PDF) και εφόσον έχουν συνταχθεί/ παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8, χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου της υπογραφής.....1.2.2 Από το Σύστημα εκδίδεται ηλεκτρονική απόδειξη υποβολής προσφοράς, η οποία αποστέλλεται στον οικονομικό φορέα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου. 2. Υποβολή αιτήσεων συμμετοχής. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν τις αιτήσεις συμμετοχής τους μέσω του Συστήματος με τρόπο και σε χρόνο που ορίζεται κατά περίπτωση στις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας, τα έγγραφα της σύμβασης και την παρούσα, εφαρμοζόμενων αναλόγως των διατάξεων της παρ. 1.2.1 του παρόντος άρθρου.».

11. Επειδή, κατά τον όρο 3 της διακήρυξης, με τίτλο 'Ηλεκτρονική υποβολή φακέλου προσφοράς' προβλέπεται ότι «3.1. Οι προσφορές υποβάλλονται από τους ενδιαφερομένους ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής

## Αριθμός απόφασης: 291/2021

πύλης [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του ΕΣΗΔΗΣ, μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζεται στο άρθρο 18 της παρούσας διακήρυξης, σε ηλεκτρονικό φάκελο του υποσυστήματος. Για τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν ψηφιακή υπογραφή, χορηγούμενη από πιστοποιημένη αρχή παροχής ψηφιακής υπογραφής και να εγγραφούν στο ηλεκτρονικό σύστημα (ΕΣΗΔΗΣ- Διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr)) ακολουθώντας τη διαδικασία εγγραφής του άρθρου 5 παρ. 1.2 έως 1.4 της Κοινής Υπουργικής Απόφασης με αρ. 117384/26-10-2017 (3821 Β') «Ρυθμίσεις τεχνικών ζητημάτων που αφορούν την 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 (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)».

12. Επειδή, εν προκειμένω, από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού φακέλου της προσφοράς του αναδειχθέντος προσωρινού αναδόχου προκύπτουν τα εξής. Στο πεδίο 'Ανάλυση κατά προσφορά για διαγωνισμό ...' αναγράφεται ο οικονομικός φορέας «...», Χειριστής οικ. φορέα αναγράφεται «...» και έχει υποβάλλει τη με αρ. ... προσφορά, η οποία περιλαμβάνει τέσσερα (4) ηλεκτρονικά αρχεία. Το πρώτο εξ αυτών είναι το υποβληθέν ΤΕΥΔ, το οποίο στο πεδίο 'Μέρος II: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα – Πλήρης επωνυμία' αναγράφει «...», στο δε πεδίο 'Αρμόδιοι Υπάλληλοι' αναγράφει «...» και στο τέλος ΤΕΥΔ «Ο ΔΗΛΩΝ ...». Το δεύτερο αρχείο, με τίτλο 'ΕΓΓΥΗΤΙΚΗ ΕΠΙΣΤΟΛΗ' περιέχει την εκδοθείσα από το ΤΜΕΔΕ εγγυητική επιστολή η οποία έχει εκδοθεί υπέρ της «...». Το τρίτο αρχείο αφορά στην υποβληθείσα οικονομική προσφορά του προσφέροντος «...», ως αναγράφεται σε αυτήν. Τέλος, το τέταρτο ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο 'Participation\_documents\_...\_SIGNED.pdf' που αφορά στο περιεχόμενο του φακέλου δικαιολογητικών συμμετοχής αναγράφει 'Επωνυμία Οικονομικού Φορέα: «...»' και υπογράφεται 'Ο ΠΡΟΣΦΕΡΩΝ ...'. Με βάση τα ανωτέρω δεδομένα, δεν καθίσταται σαφές εάν εγγεγραμμένος και πιστοποιημένος στο ΕΣΗΔΗΣ οικονομικός φορέας είναι ο «...» ή ο «...» και υπό ποία ιδιότητα εμφανίζεται στην υποβληθείσα προσφορά ο «...». Η σύγχυση αυτή επιτείνεται και από το γεγονός ότι το σύνολο των συμμετεχόντων στον υπόψη διαγωνισμό οικονομικών φορέων με νομική μορφή εταιρίας (... , ... , ... , ... , ...)

## Αριθμός απόφασης: 291/2021

είναι οι ίδιοι εγγεγραμμένοι - πιστοποιημένοι χρήστες του ΕΣΗΔΗΣ και όχι οι νόμιμοι εκπρόσωποι ή οι διαχειριστές αυτών. Η διαπιστωθείσα αυτή σύγχυση έχει σημασία, καθόσον ενδέχεται το φυσικό πρόσωπο «...» να είναι ο εγγεγραμμένος και πιστοποιημένος στο ΕΣΗΔΗΣ οικονομικός φορέας, αλλά η προσφορά να έχει υποβληθεί από άλλον οικονομικό φορέα και δη να έχει υποβληθεί από το νομικό πρόσωπο «...» με τα διαπιστευτήρια και δικαιώματα πρόσβασης και χρήσης του Συστήματος του φυσικού προσώπου «...». Η αναθέτουσα αρχή, όμως, παρέλειψε να εξακριβώσει τα ανωτέρω και κατά τούτο η προσβαλλόμενη απόφασή της τυγχάνει ακυρωτέα. Για το λόγο αυτό και κατ' εφαρμογή της παρ. 2 του άρθρου 367 του ν.4412/2016, η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί στην οφειλόμενη ως άνω ενέργεια, ήτοι να διαπιστώσει εάν για τον υπόψη διαγωνισμό εγγεγραμμένος και πιστοποιημένος στο ΕΣΗΔΗΣ οικονομικός φορέας είναι ο «...» ή ο «...» και υπό ποία ιδιότητα εμφανίζεται στην υποβληθείσα προσφορά ο «...», ώστε να αποσαφηνιστεί εάν πληρούνται οι όροι και οι απαιτήσεις της ΥΑ 56902/215/2017 (ΦΕΚ Β 1924 2017) και του άρθρου 3 της διακήρυξης.

13. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η εξεταζόμενη προδικαστική προσφυγή κρίνεται δεκτή ως βάσιμη.

14. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη το ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., ποσού 967,14€, πρέπει να επιστραφεί στην προσφεύγουσα.

### ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει τη με αρ.167/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής.

Αναπέμπει την υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου αυτή να προβεί σε οφειλόμενη ενέργεια που παρέλειψε, κατά τα ειδικότερα κριθέντα στη σκέψη 12 της παρούσας

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του με κωδικό ... ηλεκτρονικού παραβόλου, ποσού 967,14€.

**Αριθμός απόφασης: 291/2021**

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στον Άγ.Ιωάννη Ρέντη στις 25-1-2021 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 12-2-2021.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**  
**ΜΙΧΑΗΛ ΟΙΚΟΝΟΜΟΥ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**  
**ΚΑΤΣΑΡΟΥ ΜΑΡΙΑ**