

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 2^η Απριλίου 2018 με την εξής σύνθεση:
Ειρήνη Αποκάρδου Πρόεδρος-Εισηγήτρια, Ευαγγελία Μιχολίτση και Χρυσάνθη Ζαράρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 22-2-2018 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/ 181/23.02.2018 της προσφεύγουσας του, κατοίκου, οδός, αρ....., νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του Δήμου Βύρωνα, όπως νομίμως εκπροσωπείται και

Κατά της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....», η οποία εδρεύει στον, οδός και εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την Προδικαστική Προσφυγή η αιτούσα επιδιώκει: α) την ακύρωση άλλως τη μεταρρύθμιση της υπ' αριθμ. 071/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής (απόσπασμα από το πρακτικό της 7ης/13-02-2018 κατεπείγουσας Συνεδρίασης, ΑΔΑ: ΨΒ18Ω9Ε-8ΝΟ) με την οποία εγκρίνεται το πρακτικό αποσφράγισης δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών προσφορών και οικονομικών προσφορών της Επιτροπής Διαγωνισμού και αναδεικνύεται ως προσωρινή ανάδοχος η παρεμβαίνουσα για την Ομάδα Γ (Είδη κρεοπωλείου) για την οποία είχε υποβάλει προσφορά και η προσφεύγουσα καθώς και κάθε άλλης προγενέστερης ή μεταγενέστερης πράξης ή παράλειψης οφειλόμενης ενέργειας της αναθέτουσας αρχής η οποία επικυρώνεται ή εδράζεται η ως άνω προσβαλλόμενη πράξη και β) την κήρυξη ως εκπτώτου του προσωρινού αναδόχου και την κατακύρωση στην ίδια της προμήθειας στο πλαίσιο ηλεκτρονικού διεθνούς ανοικτού διαγωνισμού για την προμήθεια Τροφίμων για τους Δημοτικούς Παιδικούς Σταθμούς και τις Κοινωνικές Δομές και γάλακτος για το εργατοτεχνικό προσωπικό του Δήμου Βύρωνα 2018/2019.

Αριθμός απόφασης : 316/2018

Με την παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ειρήνη Αφιοκάρδου

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1.Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο e-παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ύψους 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 191611030958 0423 0012, αποδεικτικό ηλεκτρονικής πληρωμής στην τράπεζα EUROBANK της 20-02-2018, εκτύπωση από την ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ ότι το ως άνω παράβολο φέρει την ένδειξη «δεσμευμένο»).

2. Επειδή ο Δήμος Βύρωνα με την με αριθμ. πρωτ. 33361/6-12-2017 Διακήρυξη προκήρυξε ηλεκτρονικό διεθνή ανοικτό διαγωνισμό για την προμήθεια Τροφίμων για τους Δημοτικούς Παιδικούς Σταθμούς και τις Κοινωνικές Δομές και γάλακτος για το εργατοτεχνικό προσωπικό του Δήμου Βύρωνα 2018/2019 (CPV: 15800000-6 Είδη Παντοπωλείου, 15411110-6 : Ελαιόλαδο, 15220000-6 Κατεψυγμένα ψάρια, 15300000-1 Είδη Οπωροπωλείου, 15110000-2 Είδη Κρεοπωλείου, 15811000-6 Είδη Αρτοποιείου, 15511000-3 Γάλα), που υποδιαιρείται σε 5 Ομάδες, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 491.375,48 ευρώ πλέον Φ.Π.Α. 13% και 24% ΦΠΑ και κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει τιμής.

3. Επειδή η προκήρυξη απεστάλη στην Επίσημη Εφημερίδα της ΕΕ στις 6-12-2017 και έλαβε αριθμό 2017/S 236-489481, το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 12-12-2017 με ΑΔΑΜ 17PROC002397568 καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό: 47597. Για όλες τις Ομάδες, υπέβαλαν συνολικά προσφορά επτά οικονομικοί φορείς, ενώ για την Ομάδα Γ (Είδη κρεοπωλείου), προσφορά υπέβαλαν τρεις οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα με τις υπ' αριθμ. προσφορές τους 86477 και 86424 αντίστοιχα.

Αριθμός απόφασης : 316/2018

4. Επειδή, ο διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, του χρόνου εκκίνησής του και της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016.

5. Επειδή η υπό εξέταση προσφυγή έχει ασκηθεί νόμιμα με ανάρτηση την 22^η-02-2018 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, με την χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ/τος 39/2017, είναι νομίμως υπογεγραμμένη και κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στις 23-02-2018, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 γ του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή η υπό εξέταση προσφυγή εισάγεται ενώπιον του 1^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346, παρ. 1, 360, και 366 του ν. 4412/2016 και των άρθρων 3 παρ. 1, και 15 του ΠΔ 39/2017, κατόπιν της με αριθ. 232/2018 Πράξεως της Προέδρου του 1^{ου} Κλιμακίου, «περί ορισμού εξέτασης της προσφυγής και εισηγητή».

7. Επειδή στο άρθρο 367 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι : *«1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της, η οποία εκδίδεται μέσα σε αποκλειστική προθεσμία είκοσι (20) ημερών από την ημέρα εξέτασης της προσφυγής. 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια. 3. Οι αναθέτουσες αρχές υποχρεούνται να συμμορφώνονται με τις αποφάσεις της ΑΕΠΠ[...]»*. Επομένως, η υπό εξέταση προσφυγή ασκείται απαραδέκτως κατά το μέρος που επιδιώκει επικουρικώς τη μεταρρύθμιση της προσβαλλόμενης διότι σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 367 του Ν.4412/2016 και την παρ.4 του άρθρου 18 του ΠΔ 39/2017, τούτο εκφεύγει, σε κάθε περίπτωση, της καθ' ύλην αρμοδιότητας της ΑΕΠΠ. Ομοίως, απαραδέκτως αιτείται η προσφεύγουσα από την ΑΕΠΠ την κήρυξη ως εκπτώτου του προσωρινού

Αριθμός απόφασης : 316/2018

αναδόχου και την κατακύρωση στην ίδια της προμήθειας για την Ομάδα Γ διότι σε περίπτωση αποδοχής της προδικαστικής προσφυγής, η ΑΕΠΠ ακυρώνει την προσβαλλόμενη πράξη ή την επίδικη παράλειψή της και αναπέμπει την υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου η τελευταία να προβεί στην οφειλόμενη ενέργεια, συμμορφούμενη προς την απόφαση της ΑΕΠΠ, η οποία δεν έχει εξουσία ούτε να τροποποιήσει την προσβαλλόμενη πράξη ούτε να προβεί η ίδια στην οφειλόμενη ενέργεια, καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής (ΕΑ ΣτΕ 54/2018).

8. Επειδή στις 26-02-2018 η αναθέτουσα αρχή προέβη στην προβλεπόμενη στο άρθρο 9 παρ. 1 α κοινοποίηση του ΠΔ 39/2017 της υπό εξέταση προσφυγής μέσω της «Επικοινωνίας» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού.

9. Επειδή υπέρ της διατήρησης της προσβαλλόμενης απόφασης η παρεμβαίνουσα νόμιμα, εμπρόθεσμα, με προφανές έννομο συμφέρον και σύμφωνα με την παρ. 1 και 3 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016 και του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017, δοθέντος ότι η προσφυγή στρέφεται κατά της αποδοχής της προσφοράς της και της ανάδειξής της ως προσωρινής αναδόχου, άσκησε την από 2-03-2018 με αριθ. ΑΕΠΠ ΠΑΡ 112 παρέμβαση της, μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, την οποία κοινοποίησε η αναθέτουσα αρχή στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

10. Επειδή με το υπ' αριθμ. πρωτ. 4824/28-02-2018 έγγραφό της η αναθέτουσα αρχή απέστειλε με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής και τον φάκελο του εν θέματι διαγωνισμού.

11. Επειδή μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των υποφακέλων «Δικαιολογητικά συμμετοχής – Τεχνική προσφορά» των προσφορών στις 17-01-2018, ελέγχθηκαν από την Επιτροπή του Διαγωνισμού τα δικαιολογητικά συμμετοχής των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων. Στις 25-01-2018, μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, με το υπ'αριθμ. πρωτ. 2194 αίτημά της, η αρμόδια Επιτροπή ζήτησε από την παρεμβαίνουσα να συμπληρώσει *«αναλόγως και το αντίστοιχο πεδίο στο Ε.Ε.Ε.Σ. Το παραγόμενο ηλεκτρονικό αρχείο Ε.Ε.Ε.Σ. θα πρέπει να αποσταλεί μέσω της επικοινωνίας της πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. εντός 7 (επτά) ημερών»*, διότι κατά τον έλεγχο

Αριθμός απόφασης : 316/2018

του φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά», διαπιστώθηκε ότι στο ΕΕΕΣ που είχε υποβάλει, στο Μερους IV, Κεφάλαιο Γ - Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, στην πρώτη παράγραφο, όπου ζητούνταν να περιγραφούν επιδόσεις παράδοσης του συγκεκριμένου τύπου, η παρεμβαίνουσα είχε απαντήσει με τον κύκλο εργασιών της επιχείρησής. Από αυτή την απάντηση, δεν συνάγονταν ότι η παρεμβαίνουσα είχε εκτελέσει συμβάσεις του συγκεκριμένου τύπου, όπως ζητείται στην Διακήρυξη, ενώ, αντίθετα, από τα υπόλοιπα έγγραφα που είχε επισυνάψει στον φάκελό της (Υπεύθυνη δήλωση και Βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης), συνάγονταν ότι πληροί το απαιτούμενο από την Διακήρυξη κριτήριο επιλογής.

Στις 26-01-2018 η παρεμβαίνουσα απέστειλε το συμπληρωμένο ΕΕΕΣ και στη συνέχεια, η αρμόδια Επιτροπή έκανε δεκτές όλες τις προσφορές των συμμετεχόντων, συμπεριλαμβανομένης της παρεμβαίνουσας.

Κατόπιν τούτου, στις 29-01-2018, η αναθέτουσα αρχή με μήνυμά της μέσω της «Επικοινωνίας» ενημέρωσε τους οικονομικούς φορείς ότι η αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών θα διενεργηθεί στις 31-1-2018 στις 10:00 πμ. Κατά το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών προέκυψε ότι οι προσφορές για την Ομάδα Γ (Είδη Κρεοπωλείου) της προσφεύγουσας και της παρεμβαίνουσας ήταν ισότιμες καθώς και οι δύο προσέφεραν έκπτωση 11%, ενώ η τρίτη συμμετέχουσα εταιρεία για την ίδια Ομάδα προσέφερε έκπτωση 8%.

Παράλληλα, κατόπιν αιτήματος ετέρου συμμετέχοντος, την επομένη ημέρα της αποσφράγισης των οικονομικών προσφορών, δηλαδή την 1η-02-2018, η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε σε όλους τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς μέσω της «Επικοινωνίας» του διαδικτυακού τόπου του διαγωνισμού το ΕΕΕΣ της παρεμβαίνουσας ως αυτό συμπληρώθηκε και υποβλήθηκε από αυτήν κατόπιν του σχετικού αιτήματος της αναθέτουσας αρχής κατά τα αναλυτικά αναγραφόμενα στη σκέψη 11 της παρούσας. Κατόπιν τούτου, στις 5-02-2018 η προσφεύγουσα υπέβαλε μέσω της «Επικοινωνίας» υπόμνημα στην αναθέτουσα αρχή, το οποίο κοινοποίησε σε όλους τους συμμετέχοντες, υποστηρίζοντας ότι η παρεμβαίνουσα δεν προέβη απλώς στη συμπλήρωση ή διευκρίνιση του αρχικού ΕΕΕΣ που είχε προσκομίσει πλην υπέβαλε νέο, μεταγενέστερο και διορθωμένο έγγραφο ΕΕΕΣ εξ ολοκλήρου,

Αριθμός απόφασης : 316/2018

αντικαθιστώντας ουσιαστικά το αρχικώς υποβληθέν. Επιπλέον, η προσφεύγουσα ισχυριζόταν στο εν λόγω υπόμνημά της ότι παρά τη ρητή υποχρέωση των υποψηφίων να συμπληρώνουν την τιμή προσφοράς με τρία (3) δεκαδικά ψηφία με σκοπό τη σύγκριση των προσφορών και την κατακύρωση στον υποψήφιο με την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά, η παρεμβαίνουσα στην Οικονομική της Προσφορά είχε παραλείψει να συμπληρώσει για τα προσφερόμενα προϊόντα κρεάτων & πουλερικών, την απαιτούμενη τιμή με τρία (3) δεκαδικά ψηφία αλλά με δύο (2) δεκαδικά ψηφία. Ενδεικτικά ανέφερε ότι για το προϊόν «15110000-2 ΝΕΑΡΟ ΜΟΣΧΑΡΙ ΝΩΠΟ», αύξων αριθμός 97 στην Οικονομική της Προσφορά, είχε συμπληρωθεί τιμή 7,6 αντί του ορθού και με τρία (3) δεκαδικά ψηφία ποσοστού 7,601. Οι ως περιγραφόμενες παραλείψεις και αντιφάσεις κρίθηκαν ως ιδιαίτερα σημαντικές για την προσφεύγουσα, δεδομένου η υποχρέωση να αναγράφεται η τιμή με τρία (3) δεκαδικά ψηφία προκύπτει ευθέως από τη Διακήρυξη του Διαγωνισμού, που αποτελεί το βασικό θεσμικό του πλαίσιο και εξυπηρετεί τις αρχές της τυπικότητας και της ίσης μεταχείρισης, αρχές που διέπουν εν γένει το διοικητικό δίκαιο και ειδικά τη διαδικασία ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων όπως η παρούσα. Εξάλλου, όπως ανέφερε η προσφεύγουσα, βάσει της τιμής αυτής προκύπτει το ποσοστό της έκπτωσης που προσφέρει ο υποψήφιος ανάδοχος το οποίο είναι και το κριτήριο κατακύρωσης του διαγωνισμού για τις αναγραφόμενες στη διακήρυξη ομάδες και επομένως απαιτείται ιδιαίτερη ακρίβεια στις τιμές προκειμένου να υπολογιστεί εξίσου με ακρίβεια το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης, όπως έχει αναπτυχθεί ανωτέρω. Και καταλήγοντας, η προσφεύγουσα ζητούσε από την αναθέτουσα αρχή να λάβει υπόψη της τα ανωτέρω και να προβεί στις νόμιμες ενέργειες.

Στη συνέχεια, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 3.1.2 της Διακήρυξης και στο άρθρο 90 του Ν. 4412/2016, οι ισοβαθμούντες μειοδότες κλήθηκαν με την υπ' αριθμ. 3234/08-02-2018 Πρόσκληση που αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ σε κλήρωση για την επιλογή προσωρινού αναδόχου. Στις 12/02/2018, στις 10:30 π.μ. ενώπιον της τριμελούς επιτροπής του διαγωνισμού προσήλθαν στο Δημαρχείο Βύρωνα η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα για τη διενέργεια της κλήρωσης μετά από σύμφωνη γνώμη

Αριθμός απόφασης : 316/2018

τους. Η κλήρωση ανέδειξε ως προτεινόμενη προσωρινή ανάδοχο την παρεμβαίνουσα.

Την ίδια ημέρα, η Επιτροπή Διαγωνισμού συνέταξε την με αριθμό πρωτ. 3503/12-2-2018 εισήγησή της σύμφωνα με την οποία πρότεινε, μεταξύ άλλων, την αποδοχή των προσφορών της προσφεύγουσας και της παρεμβαίνουσας για την Ομάδα Γ και την ανάδειξη ως προσωρινής αναδόχου της παρεμβαίνουσας.

Στις 13-02-2018 συνήλθε η Οικονομική Επιτροπή η οποία ενέκρινε το ως άνω πρακτικό με την υπ' αριθμ. 071/2018 απόφασή της (απόσπασμα από το πρακτικό της 7ης/13-02-2018 κατεπείγουσας Συνεδρίασης, ΑΔΑ: ΨΒ18Ω9Ε-8ΝΟ) που κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού αυθημερόν.

Κατά της ως άνω απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής, στις 22-2-2018 ασκήθηκε η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή.

13. Επειδή, κατόπιν της ασκήσεως της υπό εξέταση προσφυγής, στις 14-02-2018 η αναθέτουσα αρχή, με το υπ' αριθμ. 3676 έγγραφό της, απέστειλε στους προσωρινούς αναδόχους πρόσκληση για την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης εντός 10 ημερών, τα οποία η παρεμβαίνουσα απέστειλε στις 16-02-2018, ενώ κατέθεσε και τον υπ' αριθμ. πρωτ. 3888/20/02/2018 φάκελο δικαιολογητικών κατά το άρθρο 3.2 της Διακήρυξης.

Στη συνέχεια, στις 8-03-2018, η αναθέτουσα αρχή ζήτησε τη συμπλήρωση των υποβληθέντων δικαιολογητικών από την παρεμβαίνουσα με το υπ' αριθμ. πρωτ. 5458/7-3-2018 έγγραφό της ζητώντας της να συμπληρώσει τις διαπιστωθείσες από αυτήν ελλείψεις εντός πέντε (5) ημερών. Ειδικότερα, η αναθέτουσα αρχή αναφέρει στο εν λόγω έγγραφό της ότι: «Α) Η ασφαλιστική ενημερότητα έχει εκδοθεί στις 13/02/2018, ημερομηνία μεταγενέστερη από την υποβολή του ΕΕΕΣ, το οποίο υπεβλήθη στις 10/01/2018. Συνεπώς με το συγκεκριμένο έγγραφο δεν πιστοποιείται ότι κατά την υποβολή της προσφοράς σας (στις 10/01/2018 δηλαδή), δεν συνέτρεχε στην εταιρεία σας ο λόγος αποκλεισμού της παραγράφου α του άρθρου 2.2.3.2 της Διακήρυξης.

Β) Η φορολογική ενημερότητα έχει εκδοθεί στις 13/02/2018, ημερομηνία μεταγενέστερη από την υποβολή του ΕΕΕΣ, το οποίο υπεβλήθη στις

Αριθμός απόφασης : 316/2018

10/01/2018. Συνεπώς με το συγκεκριμένο έγγραφο δεν πιστοποιείται ότι κατά την υποβολή της προσφοράς σας (στις 10/01/2018 δηλαδή), δεν συνέτρεχε στην εταιρεία σας ο λόγος αποκλεισμού της παραγράφου α του άρθρου 2.2.3.2 της Διακήρυξης.

Γ) Για τον λόγο αποκλεισμού της παραγράφου β του άρθρου 2.2.3.2 της Διακήρυξης δεν έχετε προσκομίσει κανένα έγγραφο ή πιστοποιητικό ως αποδεικτικό μέσο.

Δ) Τα πιστοποιητικά ISO της εταιρείας σας που έχετε προσκομίσει δεν αφορούν την εμπορία, αποθήκευση, διακίνηση και επεξεργασία κρέατος και πουλερικών, όπως ορίζεται στην παράγραφο Β.4 του άρθρου 2.2.7.2 της Διακήρυξης. Συνεπώς με αυτά τα έγγραφα δεν πληροίτε το οριζόμενο στο άρθρο 2.2.6 της Διακήρυξης κριτήριο επιλογής.

Με την παρούσα σας καλούμε να συμπληρώσετε αναλόγως κατά περίπτωση τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, που αναφέρονται παραπάνω, έτσι ώστε να αποδεικνύετε ότι δεν συντρέχουν στην εταιρεία σας οι οριζόμενοι στην Διακήρυξη λόγοι αποκλεισμού και ότι πληροίτε τα οριζόμενα στην Διακήρυξη κριτήρια επιλογής».

Σε απάντηση του ως άνω αιτήματος, στις 9-03-2018, η παρεμβαίνουσα απέστειλε τα ζητούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης και τα ίδια δικαιολογητικά προσκόμισε και σε φυσικό φάκελο, που έλαβε αρ. πρωτ. 5807/12-3-2018.

Κατόπιν τούτου, στις 19-03-2018 συνήλθε εκ νέου η Επιτροπή του Διαγωνισμού προκειμένου να προβεί στον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης που προσκόμισαν οι προσωρινοί ανάδοχοι και με την με αριθ. πρωτ. 6284/19-3-2018 εισήγησή της πρότεινε προς την Οικονομική Επιτροπή την κατακύρωση της προμήθειας για την Ομάδα Γ στην παρεμβαίνουσα και μάλιστα για μεγαλύτερη ποσότητα, αυξημένη κατά 12% (δηλαδή, 83.714,75 ευρώ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13%)+ 10.045,77 ευρώ (12%) = 93.760,52 ευρώ), σύμφωνα με το άρθρο 3.2 της Διακήρυξης.

Στις 21-3-2018, με την υπ' αριθμ. 129/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής εγκρίθηκε το ως άνω πρακτικό και η εν λόγω απόφαση αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 28-03-2018, κατά το άρθρο 3.3 της Διακήρυξης.

Αριθμός απόφασης : 316/2018

14. Επειδή σχετικά με το εμπρόθεσμο της άσκησης της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι με την προσβαλλόμενη: «κατά πρώτον εγκρίθηκε η τεχνική προσφορά (αριθμός προσφοράς: 86424) της υποψήφιας εταιρείας «.....», κριθέντος ότι υπεβλήθη πλήρης ηλεκτρονικός φάκελος δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικής προσφοράς και κατά δεύτερον, ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος για την Ομάδα Γ (Είδη Κρεοπωλείου) του διαγωνισμού μετά την προαναφερόμενη κλήρωση η εταιρεία «.....».

15. Επειδή, για το ίδιο ζήτημα, με την παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι: «Επειδή από τον συνδυασμό των διατάξεων της παρ. 2 του άρθρου 360, του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 4 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017 συνάγεται ότι η άσκηση της προδικαστικής προσφυγής του θιγόμενου οικονομικού φορέα ενώπιον της Α.Ε.Π.Π. αποτελεί απαραίτητη διαδικαστική προϋπόθεση για το παραδεκτό της άσκησης των λοιπών ενδίκων βοηθημάτων του Τίτλου 3 του Ν. 4412/2016. Εκ των ανωτέρω συνάγεται ότι η προδικαστική προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π. ασκείται κατ' αρχήν εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών, η οποία εκκινεί από την επόμενη ημέρα εκείνης, κατά την οποία ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας έλαβε πλήρη γνώση της βλαπτικής για τα συμφέροντά του πράξης (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 27/2017, 744/2012, 319/2011, 248/2011).

Η προσφεύγουσα έλαβε γνώση ότι εμείς και η ίδια είχαμε κριθεί προσωρινά ισότιμοι μειοδότες με την υπ' αριθμ. 3234/08-02-2018 πρόσκληση του αναδόχου που αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. σε κλήρωση για την επιλογή προσωρινού αναδόχου. Παράλληλα στις 12-02-2018 συμμετείχε στην κλήρωση που έγινε με εκπρόσωπό της, χωρίς να εκφέρει κάποια αντίρρηση προς τούτο, όπου κηρυχθήκαμε προσωρινοί μειοδότες.

Τα ανωτέρω από τα οποία προκύπτει η γνώση της προσφεύγουσας για την ανάδειξή μας ως ισότιμους προσωρινούς αναδόχους στις 08-02-2018 προκύπτει και από τη σελ. 9 της απόφασης της οικονομικής επιτροπής που αναγράφει: «Οι προσφορές για την Ομάδα Γ (Είδη Κρεοπωλείου) των συμμετεχόντων και ήταν ισότιμες καθώς και οι δύο προσέφεραν έκπτωση 11%. Συνεπώς σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 3.1.2. της Διακήρυξης και στο άρθρο 90 του Ν4412/2016, οι ισοβαθμούντες μειοδότες

Αριθμός απόφασης : 316/2018

κλήθηκαν με την υπ' αριθμ. 3234/08-02-2018 Πρόσκληση, που αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. σε κλήρωση για την επιλογή προσωρινού αναδόχου. Στις 12-02-2018, στις 10:30π.μ. ενώπιον της τριμελούς επιτροπής του διαγωνισμού προσήλθαν στο Δημαρχείο Βύρωνα οι: του, εκπροσωπώντας την και του, εκπροσωπώντας την Η κλήρωση διενεργήθηκε μετά από σύμφωνη γνώμη των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων και ανέδειξε ως προτεινόμενο προσωρινό ανάδοχο την εταιρεία

Επειδή άλλωστε με τις ανακοινώσεις που αναρτήθηκαν από την οικονομική επιτροπή στο ΕΣΗΔΗΣ προκύπτει ότι η προσφεύγουσα εταιρεία είχε λάβει γνώση ότι έγινε δεκτή η προσφορά μας για το επόμενο στάδιο άνοιγμα των οικονομικών προσφορών από τις 6-12- 2017 και εφόσον πέρασε το χρονικό διάστημα κατά το οποίο δίνεται για την προδικαστική προσφυγή, εφόσον τα έγγραφα όλων των εταιρειών είναι σε πλήρη διαφάνεια, η εταιρεία δεν έκανε καμία κίνηση ως προς την εταιρεία μας παρά μόνον μετά το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών κάτι το οποίο θεωρείτε απαράδεκτο.

Σύμφωνα με τα ανωτέρω προκύπτει ότι η κατάθεση της προσφυγής είναι εκπρόθεσμη και απορριπτέα, διότι κατατέθηκε στις 26-02-2018 ενώ η γνώση της προσφεύγουσας έγινε στις 08-02-2018, ότε έγινε η πρόσκλησή μας προς κλήρωση, ενώ στις 12-02-2018 συμμετείχε με εκπρόσωπό της στην κλήρωση χωρίς να φέρει αντιρρήσεις».

16. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 346 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 2 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα , σύμφωνα με το άρθρο 368 [...]».

Αριθμός απόφασης : 316/2018

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

18. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 361 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «1. Σε περίπτωση προσφυγής κατά πράξης της αναθέτουσας αρχής, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι: (α) δέκα (10) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα αν η πράξη κοινοποιήθηκε με ηλεκτρονικά μέσα ή τηλεομοιοτυπία ή (β) δεκαπέντε (15) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, αν χρησιμοποιήθηκαν άλλα μέσα επικοινωνίας, άλλως, (γ) δέκα (10) ημέρες από την πλήρη, πραγματική ή τεκμαιρόμενη, γνώση της πράξης που βλάπτει τα συμφέροντα του ενδιαφερόμενου οικονομικού φορέα. Ειδικά για την άσκηση προσφυγής κατά προκήρυξης, η πλήρης γνώση αυτής τεκμαίρεται μετά την πάροδο δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση στο ΚΗΜΔΗΣ. 2. Σε περίπτωση παράλειψης, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι δεκαπέντε (15) ημέρες από την επομένη της συντέλεσης της προσβαλλόμενης παράλειψης».

19. Επειδή, περαιτέρω, το άρθρο 100 του Ν.4412/2016 με τίτλο «Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών» προβλέπει ότι: «1. Το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην έναρξη της διαδικασίας αποσφράγισης των προσφορών την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή από τη σχετική πρόσκληση. Η αποσφράγιση διενεργείται δημόσια, παρουσία των προσφερόντων/συμμετεχόντων ή των νομίμως εξουσιοδοτημένων εκπροσώπων τους, οι οποίοι λαμβάνουν γνώση των λοιπών συμμετεχόντων

Αριθμός απόφασης : 316/2018

στη διαδικασία και των στοιχείων που υποβλήθηκαν από αυτούς, όπως ειδικότερα ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 21. Η αποσφράγιση διενεργείται δημόσια. 2. Τα επιμέρους στάδια στην ανοικτή διαδικασία ή στο δεύτερο στάδιο της κλειστής διαδικασίας, όταν οι εν λόγω διαδικασίες δεν διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο, έχουν ως εξής: α) Αποσφραγίζεται ο κυρίως φάκελος προσφοράς, ο φάκελος των δικαιολογητικών συμμετοχής στην ανοικτή διαδικασία, καθώς και ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς, εφόσον προβλέπεται η υποβολή της στα έγγραφα της σύμβασης, μονογράφονται δε και σφραγίζονται από το αρμόδιο όργανο όλα τα δικαιολογητικά που υποβάλλονται κατά το στάδιο αυτό και η τεχνική προσφορά, ανά φύλλο. Το αρμόδιο όργανο καταχωρεί όσους υπέβαλαν προσφορές, καθώς και τα υποβληθέντα αυτών δικαιολογητικά και τα αποτελέσματα του ελέγχου αυτών σε πρακτικό, το οποίο υπογράφεται από τα μέλη του οργάνου. Οι φάκελοι των οικονομικών προσφορών δεν αποσφραγίζονται, αλλά μονογράφονται και σφραγίζονται από το παραπάνω όργανο και τοποθετούνται σε ένα νέο φάκελο ο οποίος επίσης σφραγίζεται και υπογράφεται από το ίδιο όργανο και φυλάσσεται, προκειμένου να αποσφραγισθεί την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή την πρόσκληση. β) Στη συνέχεια το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με τους όρους των εγγράφων της σύμβασης και συντάσσει πρακτικό για την απόρριψη των τεχνικών προσφορών που δεν γίνονται αποδεκτές και την αποδοχή ή/και βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών με βάση το κριτήριο ανάθεσης των εγγράφων της σύμβασης. γ) Οι κατά τα ανωτέρω σφραγισμένοι φάκελοι με τα οικονομικά στοιχεία των προσφορών, μετά την ολοκλήρωση της αξιολόγησης των λοιπών στοιχείων των προσφορών, αποσφραγίζονται κατά την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή την ειδική πρόσκληση και ακολουθεί σχετική ανακοίνωση τιμών. Για όσες προσφορές δεν κρίθηκαν αποδεκτές κατά τα προηγούμενα ως άνω στάδια α' και β' οι φάκελοι της οικονομικής προσφοράς δεν αποσφραγίζονται, αλλά επιστρέφονται. [...]. 4. Τα αποτελέσματα κάθε σταδίου επικυρώνονται με απόφαση του αποφαινόμενου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιείται με επιμέλεια αυτής στους προσφέροντες ή στους συμμετέχοντες.

Αριθμός απόφασης : 316/2018

Ειδικά, για τις συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία έως εξήντα χιλιάδες (60.000) ευρώ, πλέον ΦΠΑ, που δεν διενεργούνται με ηλεκτρονικά μέσα, εκδίδεται μία απόφαση, κατά τα ανωτέρω, ανεξαρτήτως του κριτηρίου ανάθεσης. Για τις συμβάσεις με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής ανεξαρτήτως ποσού και ανεξαρτήτως διαδικασίας, εκδίδεται μια απόφαση, με την οποία επικυρώνονται τα αποτελέσματα: α) όλων των σταδίων της παραγράφου 2 στην περίπτωση ανοικτής διαδικασίας [...]. Κατά των ανωτέρω αποφάσεων χωρεί ένσταση, σύμφωνα με το άρθρο 127 για συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία έως και εξήντα χιλιάδες (60.000) ευρώ, προ ΦΠΑ, ή η, σύμφωνα με το άρθρο 360, προδικαστική προσφυγή για συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, προ ΦΠΑ. 5. Σε όλες τις διαδικασίες κατά την αποσφράγιση, αντί της μονογραφής που θέτει το αρμόδιο όργανο επί των αιτήσεων συμμετοχής και των προσφορών, μπορεί να γίνεται χρήση μηχανικού μέσου (διάτρηση), με το οποίο θα αποτυπώνεται η ημερομηνία και η ώρα αποσφράγισης. 6. Τα παραπάνω οριζόμενα στις παραγράφου 1 έως 3 προσαρμόζονται για τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών που διενεργούνται με ηλεκτρονικό τρόπο, σύμφωνα με τα άρθρα 22 και 36, με την απόφαση της παρ. 5 του άρθρου 36».

20. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 3 της επίμαχης Διακήρυξης «ΔΙΕΝΕΡΓΕΙΑ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑΣ-ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ» προβλέπεται ότι: «3.1 Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών

3.1.1 Ηλεκτρονική αποσφράγιση προσφορών

Το πιστοποιημένο στο ΕΣΗΔΗΣ, για την αποσφράγιση των προσφορών αρμόδιο όργανο της Αναθέτουσας Αρχής (Επιτροπή Διαγωνισμού), προβαίνει στην έναρξη της διαδικασίας ηλεκτρονικής αποσφράγισης των φακέλων των προσφορών, κατά το άρθρο 100 του ν. 4412/2016, ακολουθώντας τα εξής στάδια:

Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» στις 17/01/2018 και ώρα 10:00 π.μ. τέσσερις (4)εργάσιμες ημέρες μετά την καταληκτική ημερομηνία προσφορών.

Αριθμός απόφασης : 316/2018

Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Οικονομική Προσφορά», κατά την ημερομηνία και ώρα που θα ορίσει η αναθέτουσα αρχή .

Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά κατακύρωσης», κατά την ημερομηνία και ώρα που θα ορίσει η αναθέτουσα αρχή.

Με την αποσφράγιση των ως άνω φακέλων, ανά στάδιο, κάθε προσφέρων που συνεχίζει σε επόμενο στάδιο αποκτά πρόσβαση στις λοιπές προσφορές και τα υποβληθέντα δικαιολογητικά τους, με την επιφύλαξη των πτυχών εκείνων της κάθε προσφοράς που έχουν χαρακτηρισθεί ως εμπιστευτικές.

Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβληθεί, ή να διευκρινίσουν το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς τους, σύμφωνα με το άρθρο 102 του ν.4412/2016.

3.1.2 Αξιολόγηση προσφορών

Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο Σύστημα οργάνων της, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων.

Ειδικότερα: α) Η αρμόδια Επιτροπή καταχωρεί όσους υπέβαλαν προσφορές, καθώς και τα υποβληθέντα αυτών δικαιολογητικά και τα αποτελέσματα του ελέγχου αυτών σε πρακτικό, το οποίο υπογράφεται από τα μέλη του οργάνου.

β) Στη συνέχεια το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με τους όρους των εγγράφων της σύμβασης και συντάσσει πρακτικό για την απόρριψη των τεχνικών προσφορών που δεν γίνονται αποδεκτές και την αποδοχή ή/και βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών με βάση το κριτήριο ανάθεσης των εγγράφων της σύμβασης. Τα ανωτέρω υπό στοιχεία α και β στάδια μπορεί να γίνονται και ενιαία.

γ) Οι κατά τα ανωτέρω σφραγισμένοι φάκελοι με τα οικονομικά στοιχεία των προσφορών, μετά την ολοκλήρωση της αξιολόγησης των λοιπών στοιχείων των προσφορών, αποσφραγίζονται κατά την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται στην ειδική πρόσκληση. Για όσες προσφορές δεν κρίθηκαν

Αριθμός απόφασης : 316/2018

αποδεκτές κατά τα προηγούμενα ως άνω στάδια α' και β' οι φάκελοι της οικονομικής προσφοράς δεν αποσφραγίζονται αλλά τηρούνται από την αναθέτουσα αρχή μέχρι την οριστική επίλυση τυχόν διαφορών που προκύπτουν από την ως άνω διαδικασία σύμφωνα με την παράγραφο 3.4. της παρούσας.

δ) Η Επιτροπή Αξιολόγησης προβαίνει στην αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών και συντάσσει πρακτικό στο οποίο εισηγείται αιτιολογημένα την αποδοχή ή απόρριψή τους, την κατάταξη των προσφορών με βάση το οριζόμενο με την παρούσα κριτήριο ανάθεσης και την ανάδειξη του προσωρινού αναδόχου.

Εάν οι προσφορές φαίνονται ασυνήθιστα χαμηλές σε σχέση με το αντικείμενο της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από τους οικονομικούς φορείς να εξηγήσουν την τιμή ή το κόστος που προτείνουν στην προσφορά τους, εντός αποκλειστικής προθεσμίας, κατά ανώτατο όριο δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης. Στην περίπτωση αυτή εφαρμόζονται τα άρθρα 88 και 89 ν. 4412/2016.

Στην περίπτωση ισότιμων προσφορών η αναθέτουσα αρχή επιλέγει τον ανάδοχο με κλήρωση μεταξύ των οικονομικών φορέων που υπέβαλαν ισότιμες προσφορές. Η κλήρωση γίνεται ενώπιον της Επιτροπής του Διαγωνισμού και παρουσία των οικονομικών φορέων που υπέβαλαν τις ισότιμες προσφορές .

Τα αποτελέσματα των ανωτέρω σταδίων επικυρώνονται με απόφαση/αποφάσεις του αποφαινόμενου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιείται στους προσφέροντες μέσω του ΕΣΗΔΗΣ.

Κατά των ανωτέρω αποφάσεων χωρεί προδικαστική προσφυγή σύμφωνα με την παράγραφο 3.4. της παρούσας».

21. Επειδή κατά τον συνδυασμό των ως άνω διατάξεων προκύπτει ότι προκειμένου να ασκηθεί από τον θιγόμενο παραδεκτώς προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ, θα πρέπει η βλαπτική πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής να έχει εκτελεστό χαρακτήρα, δηλαδή, να παράγει έννομες συνέπειες. Όπως, εξάλλου έχει κριθεί από την νομολογία υπό το προϊσχύον νομικό καθεστώς που δεν διαφοροποιείται όμως ως προς την προϋπόθεση αυτή με τις διατάξεις του Ν.4412/2016, οι πράξεις (γνωμοδοτήσεις, πρακτικά, προσκλήσεις) των Επιτροπών του Διαγωνισμού,

Αριθμός απόφασης : 316/2018

οποιαδήποτε φάση και αν αφορούν, στερούνται εκτελεστού χαρακτήρα με την παραπάνω έννοια εφόσον το όργανο που τις εξέδωσε δεν ασκεί αποφασιστική αρμοδιότητα (βλ. ΕΑ 519/2009 και 1315/2008 και Φ. ΑΡΝΑΟΥΤΟΓΛΟΥ, *Η αίτηση ασφαλιστικών μέτρων*, Νομική Βιβλιοθήκη, 2^η έκδ., 2013, αρ. 71-77 επόμ., σελ.54-55). Συνεπώς, ο ενδιαφερόμενος στον οποίο κοινοποιείται μια αρνητική γι' αυτόν πράξη γνωμοδοτικής επιτροπής, ακόμα κι αν του δίνει την εντύπωση οριστικής κρίσης, οφείλει να αναμείνει την έγκριση αυτής από το αποφασίζον όργανο της αναθέτουσας αρχής, ώστε να υφίσταται εκτελεστή πράξη και να δύναται νομίμως να στραφεί κατά αυτής με προδικαστική προσφυγή, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 360 του ν. 4412/2016.

22. Επειδή σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης, τα αποτελέσματα των σταδίων ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και αξιολόγησης των τεχνικών και οικονομικών προσφορών εγκρίνονται από το αποφασίζον όργανο της αναθέτουσας αρχής, ήτοι, εν προκειμένω, την Οικονομική Επιτροπή, η προσφεύγουσα ορθώς ανέμεινε την έκδοση της προσβαλλόμενης πράξης, η οποία ήταν και η μόνη εκτελεστή πράξη η οποία εκδόθηκε το πρώτον μετά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής, την αξιολόγηση των τεχνικών και των οικονομικών προσφορών καθώς και την ανάδειξη προσωρινού αναδόχου την οποία θα μπορούσε να προσβάλλει παραδεκτώς με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, όπως βασίμως ισχυρίζεται και παρά τα αντιθέτου προβαλλόμενα από την παρεμβαίνουσα. Εξάλλου, κατά το στάδιο που η προσφεύγουσα συμμετείχε στην όλη διαδικασία και, ειδικότερα, κατά τη συμμετοχή της στην κλήρωση, ούτε είχε πλήρη γνώση των στοιχείων του φακέλου καθώς δεν της είχε κοινοποιηθεί το νέο συμπληρωμένο ΕΕΕΣ που υπέβαλε η παρεμβαίνουσα κατά το στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής από την Επιτροπή, ούτε είχε εκδοθεί εκτελεστή πράξη από το αποφασίζον όργανο της αναθέτουσας αρχής προς έγκριση των προγενέστερων σταδίων της διαδικασίας. Η εν λόγω εκτελεστή πράξη εκδόθηκε άπαξ καλύπτοντας όλες τις ενέργειες που προηγήθηκαν από την Επιτροπή του Διαγωνισμού στις 13-02-2018 και κοινοποιήθηκε μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στους συμμετέχοντες. Περαιτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε

Αριθμός απόφασης : 316/2018

στις 22-2-2018, δηλαδή, εντός της προθεσμίας των 10 ημερών που προβλέπουν οι διατάξεις του άρθρου 361 παρ. 1 α) του Ν.4412/2016. Επομένως, οι ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας περί εκπρόθεσμης άσκησης της υπό εξέταση προσφυγής πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι.

23. Επειδή η προσφεύγουσα συμμετείχε στον οικείο διαγωνισμό και η προσφορά της έγινε αποδεκτή για την Ομάδα Γ, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της επίμαχης πράξης με την οποία έγινε αποδεκτή προσφορά και ετέρου προσφέροντος για την ίδια Ομάδα θεμελιούμενη στη ζημία της από την παράνομη συμμετοχή ετέρου προσφέροντος στο διαγωνισμό που έχει ανακηρυχθεί και προσωρινός ανάδοχος αλλά και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του και της ανάδειξης της ως προσωρινής αναδόχου διότι έχει υποβάλει την έτερη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής για την Ομάδα αυτή (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣΤΕ 512/2002, 517/2001). Επομένως, παραδεκτώς ασκείται η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή και φέρεται ενώπιον του 1^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ.

24. Επειδή, εξάλλου, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, μετά την άσκηση της υπό εξέταση προσφυγής, στις 21-03-2018, εκδόθηκε η υπ' αριθμ. 129/2018 νεότερη απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής η οποία αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 28-03-2018 και με την οποία εγκρίθηκε το πρακτικό κατακύρωσης της Επιτροπής του διαγωνισμού που αφορούσε, μεταξύ άλλων, και την Ομάδα Γ, και αναδείχθηκε ως οριστική ανάδοχος η παρεμβαίνουσα.

25. Επειδή η διαγωνιστική διαδικασία που προηγείται της συνάψεως δημοσίων συμβάσεων προμηθειών, υπηρεσιών ή έργων αποτελεί σύνθετη διοικητική ενέργεια, η οποία ολοκληρώνεται με την έκδοση της αποφάσεως της αναθέτουσας αρχής, με την οποία κατακυρώνεται το αποτέλεσμα του διεξαχθέντος διαγωνισμού στον ανακηρυχθέντα μειοδότη (βλ. Φ. ΑΡΝΑΟΥΤΟΓΛΟΥ, *Η αίτηση ασφαλιστικών μέτρων*, Νομική Βιβλιοθήκη, 2^η έκδ., 2013, αρ. 361-362, σελ. 227 και ΣΤΕ 2553/2017, 3075/2015, 2632/2014, 1689/2013, 715/2011).

26. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, στην απόφαση με την οποία τελειούται η σύνθετη διοικητική ενέργεια του διαγωνισμού ενσωματώνονται

Αριθμός απόφασης : 316/2018

όλες οι προηγούμενες εκτελεστές διοικητικές πράξεις οι οποίες χάνουν την αυτοτέλειά τους (βλ. Ε. ΣΠΗΛΙΩΤΟΠΟΥΛΟ, *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*, τόμ. 1 και 2, 13^η έκδ., Νομική Βιβλιοθήκη, αρ. 157 και 482). Η τελευταία αυτή απόφαση πρέπει να θεωρηθεί δε ως συμπροσβαλλόμενη και μόνη παραδεκτώς προσβαλλόμενη με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, με την οποία ζητείται, καθ' ερμηνεία, η ακύρωση της υπ' αριθμ. 129/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής στην οποία έχει ενσωματωθεί και η υπ' αριθμ. 071/2018 απόφαση με την οποία έγινε αποδεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας και αναδείχθηκε ως προσωρινή ανάδοχος, χάνοντας την εκτελεστότητά της, κατά της οποίας βάλλει εμπροθέσμως η προσφεύγουσα (βλ. ΣτΕ 2553/2017, 3075/2015, 2632/2014, 1689/2013, 715/2011).

27. Επειδή με την υπό εξέταση προσφυγή είναι εξεταστέοι και λόγοι αναφερόμενοι σε πλημμέλειες των ενδιάμεσων πράξεων της όλης διαδικασίας (βλ. ΣτΕ 2197/1995, ΔΕφΑθ 747/2015 και πρβλ. ΣτΕ 3818/2014, 4867/3013, 4560/1998, 868/1997, 2913/1995). Επομένως, παραδεκτώς προβάλλονται λόγοι που αφορούν στη νομιμότητα των προγενέστερων της εκδόσεως της υπ' αριθμ. 129/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής σταδίων της διαγωνιστικής διαδικασίας εφόσον στρέφονται κατά της οριστικής αναδόχου (ΕΑ ΣτΕ 246/2009).

28. Επειδή με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η Οικονομική Επιτροπή εσφαλμένα ενέκρινε κατά το στάδιο της ηλεκτρονικής αποσφράγισης των υποφακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική προσφορά» την προσφορά της παρεμβαίνουσας με συνέπεια τη συνέχιση συμμετοχής της στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού. Ακολούθως και συνεπεία της προηγούμενης εσφαλμένης κρίσης της, έσφαλε κατά το στάδιο της ηλεκτρονικής αποσφράγισης των υποφακέλων «Οικονομική Προσφορά» και ως προς την αποδοχή της οικονομικής προσφοράς της και την κατακύρωσή της ως προσωρινής αναδόχου για την Ομάδα Γ του διαγωνισμού διότι σύμφωνα με τους όρους της επίμαχης Διακήρυξης αλλά και τις διατάξεις του Ν.4412/2016 συνάγεται ότι η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να καλέσει εγγράφως τους υποψηφίους να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβληθεί, ή να διευκρινίσουν το περιεχόμενο της

Αριθμός απόφασης : 316/2018

τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς τους. Η συμπλήρωση/διευκρίνιση αυτή όμως δεν επιτρέπεται, κατά την προσφεύγουσα, να έχει ως αποτέλεσμα μεταγενέστερη αντικατάσταση ήδη υποβεβλημένου εγγράφου του διαγωνισμού παρά μόνο συμπλήρωση/διευκρίνιση αυτού - ακόμα και με άλλο έγγραφο. Εν προκειμένω, ως αυτολεξεί ισχυρίζεται η προσφεύγουσα «Παρά τη ρητή αυτή απαγόρευση του Νόμου, η υποψήφια εταιρεία δεν προέβη απλώς στη συμπλήρωση ή διευκρίνιση του αρχικού ΕΕΕΣ (σχετ. 2) που είχε προσκομίσει πλην υπέβαλε στην αναθέτουσα αρχή νέο, μεταγενέστερο και διορθωμένο έγγραφο ΕΕΕΣ, αντικαθιστώντας ουσιαστικά εξ ολοκλήρου το αρχικώς υποβληθέν έγγραφο, κατά παράβαση της διάταξης του αρ. 102, παρ. 2, δεύτερο εδάφιο του ν. 4412/2016.

Προς επίρρωση των ισχυρισμών μου προσκομίζω και επικαλούμαι ενώπιον της Αρχής Σας το νέο έγγραφο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης που υπέβαλε η εταιρεία «.....» (σχετ. 3) και στο οποίο απέκτησα πρόσβαση μετά από αίτημά μου προς την αναθέτουσα αρχή, η οποία στη συνέχεια μου το κοινοποίησε μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (βλ. σχετ. 4). Όπως είναι προφανές, η εταιρεία «.....» υπέβαλε ένα εντελώς νέο έγγραφο, το οποίο συνιστά προδήλως απαγορευμένη αντικατάσταση του ήδη υποβληθέντος εγγράφου, καθώς πρόκειται για ένα πλήρες έγγραφο Ε.Ε.Ε.Σ., στο οποίο βέβαια έχει γίνει η ζητούμενη συμπλήρωση αλλά παράλληλα παρατηρούνται διαφοροποιήσεις και αντιφάσεις μεταξύ των δύο εγγράφων, όπως θα αναπτύξω κατωτέρω.

Παρόλα αυτά, η αναθέτουσα αρχή έκρινε εσφαλμένα ότι η εταιρεία προέβη νομίμως και προσηκόντως στη ζητούμενη συμπλήρωση / διευκρίνιση, αποδέχτηκε την τεχνική της προσφορά και την πρόκρισή της στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού. Κατά συνέπεια, σύμφωνα με όσα έχουν ήδη αναλυθεί παραπάνω, η εταιρεία αυτή κατακυρώθηκε ως προσωρινός ανάδοχος για την Ομάδα Γ (Είδη Κρεοπωλείου) με συνέπεια τον αποκλεισμό μου. Η εξ ολοκλήρου αντικατάσταση του εγγράφου αυτού ωστόσο αντίκειται ευθέως στο άρθρο 102, παρ. 2, δεύτερο εδάφιο του Ν.4412/2016 και για το λόγο αυτό η εταιρεία «.....» έπρεπε ήδη να αποκλειστεί από το πρώτο στάδιο του διαγωνισμού, απορριπτομένης της τεχνικής της προσφοράς.

Αριθμός απόφασης : 316/2018

Πράγματι, στο άρθρο 2.4.6 της Διακήρυξης προβλέπεται ευθέως ως λόγος απόρριψης η μη προσήκουσα υποβολή των προσφορών και των δικαιολογητικών συμμετοχής, όπως εν προκειμένω το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης. Εφόσον η «.....» προέβη σε απαγορευμένη αντικατάσταση εγγράφου, η αναθέτουσα αρχή όφειλε να μην το λάβει υπόψη και να απορρίψει άνευ ετέρου την προσφορά της, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης.

Ακόμα και αν κάτι τέτοιο δεν προβλέπεται ευθέως στο νόμο ή στη Διακήρυξη, η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει όλες τις διαγωνιστικές διαδικασίες όπως η εν λόγω, έχει ως αποτέλεσμα όλες οι διατάξεις της διακήρυξης που αφορούν τους τύπους οι οποίοι πρέπει να τηρηθούν κατά τη διαδικασία αυτή, να καθιερώνουν ουσιώδεις όρους (τύπους), η δε παράβαση αυτών να συνεπάγεται εν προκειμένω τον αποκλεισμό του υποψηφίου. Σε κάθε περίπτωση, οι αρχές της ίσης μεταχείρισης, της διαφάνειας και της μη μεταβλητότητας των προσφορών επιβάλλουν αυστηρότητα στην ερμηνεία των διατάξεων των διακηρύξεων σχετικά με τη συμπλήρωση και τη διευκρίνιση στοιχείων της προσφοράς (βλ. ΣΤΕ 16/2006 ΑΣΦ, ΓΝΩΜ 152/2015 ΝΣΚ).

Για τους λόγους αυτούς, όφειλε να απορριφθεί ήδη από το πρώτο στάδιο του διαγωνισμού η προσφορά της «.....» και κατά συνέπεια, να γίνει δεκτή η οικονομική μου προσφορά για την Ομάδα Γ (Είδη Κρεοπωλείου) και να κατακυρωθώ ως προσωρινός ανάδοχος για αυτήν, καθώς προσέφερα το αμέσως (και μάλιστα ίσο) χαμηλότερο ποσοστό έκπτωσης» (προφανώς εννοεί το μεγαλύτερο).

Περαιτέρω, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι: «στα δύο (!) υποβληθέντα έγγραφα Ε.Ε.Ε.Σ παρατηρούνται κάποιες διαφοροποιήσεις και αντιφάσεις, γεγονός που συνηγορεί ξεκάθαρα στο ότι πρόκειται περί απαγορευμένης αντικατάστασης. Ειδικότερα:

Στη σελίδα 3 του αρχικού εγγράφου (σχετ. 2) στο Μέρος II, Α: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα, στην ερώτηση «Ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων ή να παράσχει πληροφορίες που θα δίνουν τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα να τη λάβει απευθείας, μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε

Αριθμός απόφασης : 316/2018

κράτος μέλος διατίθεται αυτή δωρεάν;», έχει συμπληρωθεί η απάντηση ΝΑΙ. Αντίθετα, στο νέο έγγραφο Ε.Ε.Ε.Σ. (σχετ. 3, σελ. 3 αυτού) στην ίδια ερώτηση έχει συμπληρωθεί η απάντηση ΟΧΙ. Αυτή η διαφοροποίηση καταδεικνύει ότι ο οικονομικός φορέας φέρεται να έχει συμπληρώσει εκ νέου το έγγραφο και να το υποβάλει προς αντικατάσταση του παλαιού. Επιπλέον, ακόμη και αν ληφθεί υπόψη το νεότερο αυτό έγγραφο, δηλώνοντας στο νέο έγγραφο την απάντηση ΟΧΙ, η εταιρεία «.....» φαίνεται να ομολογεί πως δεν είναι σε θέση να αποδείξει την ασφαλιστική της και φορολογική ενημερότητα, με αποτέλεσμα η προσφορά να πρέπει να απορριφθεί και για αυτό το λόγο, κατά τους όρους της Διακήρυξης.

Μία επιπλέον διαφοροποίηση μεταξύ των δύο εγγράφων παρατηρείται και στο Μέρος II - Β: Πληροφορίες σχετικά με τους εκπροσώπους του οικονομικού φορέα. Στο πρώτο έγγραφο (σχετ. 2, σελ 4 και 5 αυτού), έχουν συμπληρωθεί ως εκπρόσωποι οι κ..... και Στο δεύτερο έγγραφο ωστόσο (σχετ. 3, σελ. 4 αυτού), έχει συμπληρωθεί ως εκπρόσωπος μόνον ο κ. Αυτή η διαφοροποίηση καταδεικνύει με τη σειρά της το γεγονός ότι ο οικονομικός φορέας έχει συμπληρώσει εκ νέου το έγγραφο και το έχει υποβάλει προς αντικατάσταση του παλαιού».

29. Επειδή με τις απόψεις της η αναθέτουσα αρχή αναφέρει ότι: «Η αρχή της χρηστής διοίκησης επιβάλλει στα διοικητικά όργανα να ασκούν τις αρμοδιότητές τους σύμφωνα με το αίσθημα δικαίου που επικρατεί, ώστε κατά την εφαρμογή των σχετικών διατάξεων να αποφεύγονται οι ανεπιεικείς και απλώς δογματικές ερμηνευτικές εκδοχές και να επιδιώκεται η προσαρμογή των κανόνων δικαίου προς τις επικρατούσες κοινωνικές και οικονομικές συνθήκες και απαιτήσεις (Ε.Π.ΣΠΗΛΙΩΤΟΠΟΥΛΟΣ, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, Τόμος 1, Νομική Βιβλιοθήκη, 2010, σελ.96). Η αρχή της χρηστής διοίκησης χωρεί εφόσον δεν υφίσταται δέσμια υποχρέωση της διοίκησης και λειτουργώντας ως όριο της διακριτικής ευχέρειας της Διοίκησης (βλ. ΣτΕ 3160/2015, 2067/2004), εκφράζει την αγαθή κρίση και επιείκεια που πρέπει να διέπει τα διοικητικά όργανα κατά την άσκηση των αρμοδιοτήτων τους, ενόψει της εξυπηρέτησης του δημοσίου συμφέροντος και της εύρυθμης λειτουργίας της διοίκησης. Βασισζόμενη στα ανωτέρω η αναθέτουσα αρχή έκρινε ότι, στη συγκεκριμένη περίπτωση του οικονομικού φορέα, η ασάφεια στη

Αριθμός απόφασης : 316/2018

συμπλήρωση του Ε.Ε.Ε.Σ. θα μπορούσε να αποτελέσει αντικείμενο διευκρίνισης, όπως αυτή ορίζεται στο άρθρο 102 του 4412/2016, καθώς από τα υπόλοιπα επισυναπτόμενα έγγραφα που συνόδευαν την προσφορά του οικονομικού φορέα (Υπεύθυνη Δήλωση ότι πληροί το κριτήριο επιλογής και Βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης) συναγόταν ότι το απαιτούμενο από την Διακήρυξη κριτήριο επιλογής, για το οποίο δεν υπήρχε σαφής συμπλήρωση στο Ε.Ε.Ε.Σ., στην πραγματικότητα πληρούνταν. Συνεπώς, η αναθέτουσα αρχή επέδειξε επιείκεια ως προς την τήρηση των τύπων και ζήτησε την ορθή συμπλήρωση του Ε.Ε.Ε.Σ., επειδή η ουσία (η πλήρωση του κριτηρίου επιλογής) δεν έπασχε.

Ως προς το θέμα της αντικατάστασης εγγράφου, για το οποίο προσφεύγει ο οικονομικός φορέας, επισημαίνεται ότι στους ηλεκτρονικούς διαγωνισμούς που διεξάγονται μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ, δεν είναι δυνατή η επανυποβολή του ΕΕΕΣ. Το ΕΕΕΣ, το οποίο αποτελεί μέρος της προσφοράς του οικονομικού φορέα, υποβάλλεται άπαξ στο ηλεκτρονικό σύστημα, σε μορφή PDF, όταν αυτός καταχωρεί την προσφορά του, η οποία και παραμένει κλειδωμένη μέχρι την ορισμένη στο σύστημα ημερομηνία και ώρα. Συνεπώς, δεν είναι τεχνικά δυνατόν να αντικατασταθεί το ΕΕΕΣ, το οποίο έχει αρχικά υποβληθεί. Η αναθέτουσα αρχή ζήτησε διευκρίνιση για το σημείο του ΕΕΕΣ, όπου υπήρχε ασάφεια στη συμπλήρωση, μέσω της Επικοινωνίας του συστήματος του ΕΣΗΔΗΣ. Ζητήθηκε δηλαδή από τον οικονομικό φορέα να υποβάλλει ένα νέο αρχείο PDF με ορθή συμπλήρωση, στο σημείο όπου εντοπίστηκε η ασάφεια, με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου. Η διευκρίνιση αυτή προφανώς και δεν είχε ως συνέπεια την αντικατάσταση του αρχικού ΕΕΕΣ, ούτε και διαφοροποίησε το έγγραφο, ώστε να συμμορφωθεί με τους όρους της διακήρυξης. Άλλωστε, ο προσφέρων οικονομικός φορέας αποδείκνυε ότι πληροί τα κριτήρια επιλογής που έχουν τεθεί στη διακήρυξη στην αρχική κατάθεση της προσφοράς του και το νέο ορθώς συμπληρωμένο ΕΕΕΣ ζητήθηκε για λόγους τυπικότητας».

30. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 18 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: « 1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της

Αριθμός απόφασης : 316/2018

αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης. [...] Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων.[...].

31. Επειδή το άρθρο 53 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης» προβλέπει στην παρ. 1 τα εξής : «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών».

32. Επειδή το άρθρο 73 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Λόγοι αποκλεισμού» προβλέπει ότι: « 1. Οι αναθέτουσες αρχές αποκλείουν έναν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης όταν αποδεικνύουν, με την επαλήθευση που προβλέπεται στα άρθρα 79 έως 81 ή είναι γνωστό στην αναθέτουσα αρχή με άλλο τρόπο, ότι υπάρχει εις βάρος του αμετάκλητη καταδικαστική απόφαση για έναν από τους ακόλουθους λόγους: α) συμμετοχή σε εγκληματική οργάνωση, όπως αυτή ορίζεται στο άρθρο 2 της απόφασης-πλαίσιο 2008/841/ΔΕΥ του Συμβουλίου της 24ης Οκτωβρίου 2008, για την καταπολέμηση του οργανωμένου εγκλήματος(ΕΕ L 300 της 11.11.2008 σ.42), β) δωροδοκία, όπως ορίζεται στο άρθρο 3 της σύμβασης περί της καταπολέμησης της διαφθοράς στην οποία ενέχονται υπάλληλοι των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων ή των κρατών-μελών της Ένωσης (ΕΕ C 195 της 25.6.1997, σ. 1) και στην παράγραφο 1 του άρθρου 2 της απόφασης-πλαίσιο 2003/568/ΔΕΥ του Συμβουλίου της 22ας Ιουλίου 2003, για την καταπολέμηση της δωροδοκίας στον ιδιωτικό τομέα (ΕΕ L 192 της 31.7.2003, σ. 54), καθώς και όπως ορίζεται στην κείμενη νομοθεσία ή στο εθνικό δίκαιο του οικονομικού φορέα, γ) απάτη, κατά την έννοια του άρθρου 1 της σύμβασης σχετικά με την προστασία των οικονομικών συμφερόντων των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων (ΕΕ C 316 της 27.11.1995, σ. 48), η οποία κυρώθηκε με το ν. 2803/2000 (Α΄ 48), δ) τρομοκρατικά εγκλήματα ή εγκλήματα συνδεόμενα με τρομοκρατικές δραστηριότητες, όπως ορίζονται, αντιστοίχως, στα άρθρα 1 και 3 της απόφασης-πλαίσιο 2002/475/ΔΕΥ του Συμβουλίου της

Αριθμός απόφασης : 316/2018

13ης Ιουνίου 2002, για την καταπολέμηση της τρομοκρατίας (ΕΕ L 164 της 22.6.2002, σ. 3) ή ηθική αυτουργία ή συνέργεια ή απόπειρα διάπραξης εγκλήματος, όπως ορίζονται στο άρθρο 4 αυτής, ε) νομιμοποίηση εσόδων από παράνομες δραστηριότητες ή χρηματοδότηση της τρομοκρατίας, όπως αυτές ορίζονται στο άρθρο 1 της Οδηγίας 2005/60/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 26ης Οκτωβρίου 2005, σχετικά με την πρόληψη της χρησιμοποίησης του χρηματοπιστωτικού συστήματος για τη νομιμοποίηση εσόδων από παράνομες δραστηριότητες και τη χρηματοδότηση της τρομοκρατίας (ΕΕ L 309 της 25.11.2005, σ. 15), η οποία ενσωματώθηκε στην εθνική νομοθεσία με το ν. 3691/2008 (Α' 166), στ) παιδική εργασία και άλλες μορφές εμπορίας ανθρώπων, όπως ορίζονται στο άρθρο 2 της Οδηγίας 2011/36/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 5ης Απριλίου 2011, για την πρόληψη και την καταπολέμηση της εμπορίας ανθρώπων και για την προστασία των θυμάτων της, καθώς και για την αντικατάσταση της απόφασης-πλαίσιο 2002/629/ΔΕΥ του Συμβουλίου (ΕΕ L 101 της 15.4.2011, σ. 1), η οποία ενσωματώθηκε στην εθνική νομοθεσία με το ν. 4198/2013 (Α' 215). Η υποχρέωση αποκλεισμού οικονομικού φορέα εφαρμόζεται επίσης όταν το πρόσωπο εις βάρος του οποίου εκδόθηκε αμετάκλητη καταδικαστική απόφαση είναι μέλος του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του εν λόγω οικονομικού φορέα ή έχει εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό. Η υποχρέωση του προηγούμενου εδαφίου αφορά: αα) στις περιπτώσεις εταιρειών περιορισμένης ευθύνης (Ε.Π.Ε.), ιδιωτικών κεφαλαιουχικών εταιρειών (Ι.Κ.Ε.) και προσωπικών εταιρειών (Ο.Ε. και Ε.Ε.), τους διαχειριστές, ββ) στις περιπτώσεις ανωνύμων εταιρειών (Α.Ε.), τον διευθύνοντα σύμβουλο, καθώς και όλα τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου, γγ) στις περιπτώσεις των συνεταιρισμών τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου.

2. Αποκλείεται από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης οποιοσδήποτε οικονομικός φορέας, εάν η αναθέτουσα αρχή:

α) γνωρίζει ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος

Αριθμός απόφασης : 316/2018

ή την εθνική νομοθεσία ή/και β) μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Αν ο οικονομικός φορέας είναι Έλληνας πολίτης ή έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα, οι υποχρεώσεις του που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης καλύπτουν τόσο την κύρια όσο και την επικουρική ασφάλιση. Η παρούσα παράγραφος παύει να εφαρμόζεται όταν ο οικονομικός φορέας εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του είτε καταβάλλοντας τους φόρους ή τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης που οφείλει, συμπεριλαμβανομένων, κατά περίπτωση, των δεδουλευμένων τόκων ή των προστίμων είτε υπαγόμενος σε δεσμευτικό διακανονισμό για την καταβολή τους. γ) γνωρίζει ή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι έχουν επιβληθεί σε βάρος του οικονομικού φορέα, μέσα σε χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής: αα) τρεις (3) πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που χαρακτηρίζονται, σύμφωνα με την υπουργική απόφαση 2063/Δ1632/2011 (Β' 266), όπως εκάστοτε ισχύει, ως «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά από τρεις (3) διενεργηθέντες ελέγχους, ή ββ) δύο (2) πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που αφορούν την αδήλωτη εργασία, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά από δύο (2) διενεργηθέντες ελέγχους. Οι υπό αα' και ββ' κυρώσεις πρέπει να έχουν αποκτήσει τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ. Ο λόγος αποκλεισμού δεν εφαρμόζεται όταν η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, είναι ίση ή κατώτερη από το ποσό των είκοσι χιλιάδων (20.000) ευρώ. 3. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να προβλέπει στα έγγραφα της σύμβασης παρέκκλιση: α) από τον υποχρεωτικό αποκλεισμό που προβλέπεται στις παραγράφους 1 και 2 κατ' εξαίρεση, για επιτακτικούς λόγους δημόσιου συμφέροντος, όπως δημόσιας υγείας ή προστασίας του περιβάλλοντος ή/και β) από τον υποχρεωτικό αποκλεισμό που προβλέπεται στην παρ. 2, όταν ο αποκλεισμός θα ήταν σαφώς δυσανάλογος, ιδίως όταν μόνο μικρά ποσά των φόρων ή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης δεν έχουν καταβληθεί ή όταν ο

Αριθμός απόφασης : 316/2018

οικονομικός φορέας ενημερώθηκε σχετικά με το ακριβές ποσό που οφείλεται λόγω αθέτησης των υποχρεώσεών του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης σε χρόνο κατά τον οποίο δεν είχε τη δυνατότητα να λάβει μέτρα, σύμφωνα με το τελευταίο εδάφιο της παρ. 2, πριν από την εκπνοή της προθεσμίας αίτησης συμμετοχής ή σε ανοικτές διαδικασίες της προθεσμίας υποβολής προσφοράς.

4. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποκλείουν από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης οποιονδήποτε οικονομικό φορέα σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις: α) εάν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει με κατάλληλα μέσα αθέτηση των ισχυουσών υποχρεώσεων που προβλέπονται στην παρ. 2 του άρθρου 18, β) εάν ο οικονομικός φορέας τελεί υπό πτώχευση ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία εξυγίανσης ή ειδικής εκκαθάρισης ή τελεί υπό αναγκαστική διαχείριση από εκκαθαριστή ή από το δικαστήριο ή έχει υπαχθεί σε διαδικασία πτωχευτικού συμβιβασμού ή έχει αναστείλει τις επιχειρηματικές του δραστηριότητες ή εάν βρίσκεται σε οποιαδήποτε ανάλογη κατάσταση προκύπτουσα από παρόμοια διαδικασία, προβλεπόμενη σε εθνικές διατάξεις νόμου, γ) εάν η αναθέτουσα αρχή διαθέτει επαρκώς εύλογες ενδείξεις που οδηγούν στο συμπέρασμα ότι ο οικονομικός φορέας συνήψε συμφωνίες με άλλους οικονομικούς φορείς με στόχο τη στρέβλωση του ανταγωνισμού, δ) εάν μία κατάσταση σύγκρουσης συμφερόντων κατά την έννοια του άρθρου 24 δεν μπορεί να θεραπευθεί αποτελεσματικά με άλλα, λιγότερο παρεμβατικά, μέσα, ε) εάν μία κατάσταση στρέβλωσης του ανταγωνισμού από την πρότερη συμμετοχή των οικονομικών φορέων κατά την προετοιμασία της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 48, δεν μπορεί να θεραπευθεί με άλλα, λιγότερο παρεμβατικά, μέσα, στ) εάν ο οικονομικός φορέας έχει επιδείξει σοβαρή ή επαναλαμβανόμενη πλημμέλεια κατά την εκτέλεση ουσιώδους απαίτησης στο πλαίσιο προηγούμενης δημόσιας σύμβασης, προηγούμενης σύμβασης με αναθέτοντα φορέα ή προηγούμενης σύμβασης παραχώρησης που είχε ως αποτέλεσμα την πρόωρη καταγγελία της προηγούμενης σύμβασης, αποζημιώσεις ή άλλες παρόμοιες κυρώσεις, ζ) εάν ο οικονομικός φορέας έχει κριθεί ένοχος σοβαρών ψευδών δηλώσεων κατά την παροχή των πληροφοριών που απαιτούνται για την εξακρίβωση της απουσίας των λόγων

Αριθμός απόφασης : 316/2018

αποκλεισμού ή την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής, έχει αποκρύψει τις πληροφορίες αυτές ή δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα δικαιολογητικά που απαιτούνται κατ' εφαρμογή του άρθρου 79, η) εάν ο οικονομικός φορέας επιχειρεί να επηρεάσει με αθέμιτο τρόπο τη διαδικασία λήψης αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, να αποκτήσει εμπιστευτικές πληροφορίες που ενδέχεται να του αποφέρουν αθέμιτο πλεονέκτημα στη διαδικασία σύναψης σύμβασης ή να παράσχει εξ αμελείας παραπλανητικές πληροφορίες που ενδέχεται να επηρεάσουν ουσιωδώς τις αποφάσεις που αφορούν τον αποκλεισμό, την επιλογή ή την ανάθεση, θ) Εάν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει, με κατάλληλα μέσα, ότι ο οικονομικός φορέας έχει διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα, το οποίο θέτει εν αμφιβόλω την ακεραιότητά του.

5. Κατά παρέκκλιση από τα οριζόμενα στην περίπτωση β' της παρ. 4, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να μην αποκλείει έναν οικονομικό φορέα, ο οποίος βρίσκεται σε μια εκ των καταστάσεων που αναφέρονται στην παραπάνω περίπτωση, υπό την προϋπόθεση ότι η αναθέτουσα αρχή έχει αποδείξει ότι ο εν λόγω φορέας είναι σε θέση να εκτελέσει τη σύμβαση, λαμβάνοντας υπόψη τις ισχύουσες διατάξεις και τα μέτρα για τη συνέχιση της επιχειρηματικής του λειτουργίας, στην περίπτωση των καταστάσεων της περίπτωσης β' της παρ.

4. 6. Σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, οι αναθέτουσες αρχές αποκλείουν έναν οικονομικό φορέα, όταν αποδεικνύεται ότι αυτός βρίσκεται λόγω πράξεων ή παραλείψεων αυτού είτε πριν είτε κατά τη διαδικασία, σε μία από τις περιπτώσεις των παραγράφων 1 και 2.

Σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποκλείουν οικονομικό φορέα, όταν αποδεικνύεται ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας βρίσκεται λόγω πράξεων ή παραλείψεων αυτού είτε πριν είτε κατά τη διάρκεια της διαδικασίας ανάθεσης, σε μία από τις περιπτώσεις της παρ. 4.

7. Οποιοσδήποτε οικονομικός φορέας εμπίπτει σε μια από τις καταστάσεις που αναφέρονται στις παραγράφους 1, 2γ και 4 μπορεί να προσκομίζει στοιχεία προκειμένου να αποδείξει ότι τα μέτρα που έλαβε επαρκούν για να αποδείξουν την αξιοπιστία του, παρότι συντρέχει ο σχετικός λόγος αποκλεισμού. Εάν τα στοιχεία κριθούν επαρκή, ο εν λόγω οικονομικός φορέας δεν αποκλείεται από τη διαδικασία σύναψης σύμβασης. Για τον σκοπό αυτόν, ο οικονομικός φορέας

Αριθμός απόφασης : 316/2018

αποδεικνύει ότι έχει καταβάλει ή έχει δεσμευθεί να καταβάλει αποζημίωση για τυχόν ζημιές που προκλήθηκαν από το ποινικό αδίκημα ή το παράπτωμα, ότι έχει διευκρινίσει τα γεγονότα και τις περιστάσεις με ολοκληρωμένο τρόπο, μέσω ενεργού συνεργασίας με τις ερευνητικές αρχές, και έχει λάβει συγκεκριμένα τεχνικά και οργανωτικά μέτρα, καθώς και μέτρα σε επίπεδο προσωπικού κατάλληλα για την αποφυγή περαιτέρω ποινικών αδικημάτων ή παραπτωμάτων. Τα μέτρα που λαμβάνονται από τους οικονομικούς φορείς αξιολογούνται σε συνάρτηση με τη σοβαρότητα και τις ιδιαίτερες περιστάσεις του ποινικού αδικήματος ή του παραπτώματος. Αν τα μέτρα κριθούν ανεπαρκή, γνωστοποιείται στον οικονομικό φορέα το σκεπτικό της απόφασης αυτής. Οικονομικός φορέας που έχει αποκλειστεί, με τελεσίδικη απόφαση, από τη συμμετοχή σε διαδικασίες σύναψης σύμβασης ή ανάθεσης παραχώρησης δεν μπορεί να κάνει χρήση της δυνατότητας που παρέχεται βάσει της παρούσας παραγράφου κατά την περίοδο του αποκλεισμού που ορίζεται στην εν λόγω απόφαση στο κράτος - μέλος στο οποίο ισχύει η απόφαση.

8. Η απόφαση της αναθέτουσας αρχής για την διαπίστωση της επάρκειας ή μη των επανορθωτικών μέτρων κατά την προηγούμενη παράγραφο εκδίδεται μετά από σύμφωνη γνώμη της επιτροπής της επόμενης παραγράφου, η οποία εκδίδεται εντός προθεσμίας τριάντα (30) ημερών από την περιέλευση του σχεδίου απόφασης της αναθέτουσας αρχής στην εν λόγω επιτροπή συνοδευόμενου από όλα τα σχετικά στοιχεία. Με την άπρακτη παρέλευση της ως άνω προθεσμίας η αναθέτουσα αρχή αποκλείει από τη διαδικασία σύναψης σύμβασης τον εν λόγω οικονομικό φορέα. Η απόφαση της αναθέτουσας αρχής, καθώς και η απόφαση με την οποία γίνονται δεκτά ένδικα βοηθήματα κατ' αυτής, κοινοποιείται στην Αρχή. 9. Για τις ανάγκες των παραγράφων 7 και 8 συνιστάται επιτροπή που απαρτίζεται από εκπροσώπους του Υπουργού Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού, του Υπουργού Δικαιοσύνης, Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων, καθώς και του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων. Η ως άνω επιτροπή συγκροτείται με απόφαση του Υπουργού Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού η οποία εκδίδεται εντός μηνός από τη δημοσίευση του παρόντος και ρυθμίζει τις αναγκαίες λεπτομέρειες οργάνωσης και λειτουργίας της. Χρέη Προέδρου εκτελεί ο εκπρόσωπος του Υπουργείου Οικονομίας, Ανάπτυξης και

Αριθμός απόφασης : 316/2018

Τουρισμού.10. Εάν η περίοδος αποκλεισμού δεν έχει καθοριστεί με αμετάκλητη απόφαση, ορίζεται ότι στις περιπτώσεις της παραγράφου 1 η περίοδος αυτή ανέρχεται σε πέντε (5) έτη από την ημερομηνία της καταδίκης με αμετάκλητη απόφαση και στις περιπτώσεις της παραγράφου 4 στα τρία (3) έτη από την ημερομηνία του σχετικού γεγονότος.

11. Το παρόν άρθρο δεν εφαρμόζεται σε δημόσιες συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία ίση ή κατώτερη των δύο χιλιάδων πεντακοσίων (2.500) ευρώ χωρίς Φ.Π.Α.».

33. Επειδή το άρθρο 79 του Ν.4412/2016 (άρθρο 59 της Οδηγίας 014/24/ΕΕ) με τίτλο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης προβλέπει ότι: «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α΄75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77 γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84. Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 78, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις ως άνω πληροφορίες όσον αφορά τους φορείς αυτούς. Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. Το ΕΕΕΣ προσδιορίζει τη δημόσια αρχή ή το τρίτο μέρος που είναι υπεύθυνο για την έκδοση των σχετικών δικαιολογητικών και περιλαμβάνει επίσημη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση, εφόσον του ζητηθεί και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά. Όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να λάβει τα σχετικά δικαιολογητικά απευθείας

Αριθμός απόφασης : 316/2018

με πρόσβαση σε βάση δεδομένων, σύμφωνα με την παρ. 6, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις πληροφορίες που απαιτούνται για τον συγκεκριμένο σκοπό, όπως την ηλεκτρονική διεύθυνση της βάσης δεδομένων, τυχόν δεδομένα αναγνώρισης και, κατά περίπτωση, την απαραίτητη δήλωση συναίνεσης. Οι οικονομικοί φορείς μπορούν να χρησιμοποιήσουν εκ νέου ΕΕΕΣ το οποίο έχει ήδη χρησιμοποιηθεί σε προηγούμενη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης, εφόσον επιβεβαιώνουν ότι οι πληροφορίες του εγγράφου εξακολουθούν να είναι αληθείς. 2. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση του ν. 1599/1986 (Α'75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84 και δ) εφόσον η εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεσης σύμβασης υπερβαίνει το ένα εκατομμύριο (1.000.000) ευρώ εκτός ΦΠΑ, ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005 (Α' 30). Τα δεύτερο έως πέμπτο εδάφια της παραγράφου 1 εφαρμόζονται αναλόγως και στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων. 3. Για τις συμβάσεις άνω των ορίων, το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016, και παρέχεται αποκλειστικά σε ηλεκτρονική μορφή. 4. Για τις συμβάσεις κάτω των ορίων, η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53, μπορεί να εκδίδει αντίστοιχο τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης, όπου απαιτείται, κατά τις διατάξεις του παρόντος. Μέχρι την έκδοση του τυποποιημένου εντύπου του προηγούμενου εδαφίου, γίνεται δεκτή υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 1599/1986. 5. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από

Αριθμός απόφασης : 316/2018

προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας. Πριν από την ανάθεση της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή, εξαιρουμένων των συμβάσεων που βασίζονται σε συμφωνίες-πλαίσιο, όταν οι συμβάσεις αυτές συνάπτονται δυνάμει της παρ. 4 του άρθρου 39 ή της περίπτωσης α' της παρ. 5 του άρθρου 39, απαιτεί από τον προσφέροντα, στον οποίο έχει αποφασίσει να αναθέσει τη σύμβαση να υποβάλει ενημερωμένα τα σχετικά δικαιολογητικά, σύμφωνα με τα άρθρα 79, και κατά περίπτωση το άρθρο 80. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα πιστοποιητικά που έχουν παραληφθεί, σύμφωνα με τα άρθρα 80 και 82. 6. Κατά παρέκκλιση της παρ. 5, οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής. Κατά παρέκκλιση της παρ. 5, οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση ή συνάψει τη συμφωνία-πλαίσιο, διαθέτει ήδη τα δικαιολογητικά αυτά. Για τον σκοπό του πρώτου εδαφίου, η Γενική Δ/νση Μεταρρυθμιστικής Πολιτικής και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης του Υπουργείου Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης και οι αρμόδιοι φορείς τήρησης των βάσεων δεδομένων, διασφαλίζουν ότι οι βάσεις δεδομένων, οι οποίες περιέχουν σχετικές πληροφορίες για τους οικονομικούς φορείς και μπορούν να χρησιμοποιούνται από τις αναθέτουσες αρχές, μπορούν επίσης να χρησιμοποιούνται υπό τις ίδιους όρους από τις αναθέτουσες αρχές άλλων κρατών-μελών. 7. Η Γενική Δ/νση Μεταρρυθμιστικής Πολιτικής και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης του Υπουργείου Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης, διαθέτει και ενημερώνει στο e-Certis πλήρη κατάλογο των βάσεων δεδομένων, οι οποίες περιλαμβάνουν σχετικές πληροφορίες για τους οικονομικούς φορείς και μπορούν να χρησιμοποιούνται από τις αναθέτουσες

Αριθμός απόφασης : 316/2018

αρχές άλλων κρατών μελών. Κατόπιν αιτήσεως, η εν λόγω Γενική Διεύθυνση κοινοποιεί στα λοιπά κράτη-μέλη και στην Αρχή κάθε πληροφορία που αφορά τις βάσεις δεδομένων του παρόντος άρθρου.

34. Επειδή το άρθρο 80 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Αποδεικτικά μέσα» (άρθρο 60 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) προβλέπει ότι «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν τα πιστοποιητικά, τις βεβαιώσεις και τα λοιπά αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 4 και 5 και στο Παράρτημα XII του Προσαρτήματος Α', ως απόδειξη της μη ύπαρξης λόγων αποκλεισμού, όπως αναφέρονται στα άρθρα 73 και 74 και της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα άρθρα 75 και 76. Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν αποδεικτικά μέσα, πλην εκείνων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο και στο άρθρο 82. Όσον αφορά το άρθρο 78, οι οικονομικοί φορείς μπορούν να στηρίζονται σε οποιοδήποτε κατάλληλο μέσο προκειμένου να αποδείξουν στην αναθέτουσα αρχή ότι θα έχουν τους αναγκαίους πόρους στη διάθεσή τους. 2. Οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ως επαρκή απόδειξη του ότι ο οικονομικός φορέας δεν εμπίπτει σε καμία από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στο άρθρο 73: α) για την παράγραφο 1 του εν λόγω άρθρου, την προσκόμιση αποσπάσματος του σχετικού μητρώου, όπως του ποινικού μητρώου ή, ελλείψει αυτού, ισοδύναμου εγγράφου που εκδίδεται από αρμόδια δικαστική ή διοικητική αρχή του κράτους-μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο εν λόγω οικονομικός φορέας, από το οποίο προκύπτει ότι πληρούνται αυτές οι προϋποθέσεις. Η υποχρέωση προσκόμισης του ως άνω αποσπάσματος αφορά και τα πρόσωπα του δεύτερου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 73, β) για τις παραγράφους 2 και 4 περίπτωση β' του άρθρου 73, πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας. Αν το κράτος-μέλος ή η εν λόγω χώρα δεν εκδίδει τέτοιου είδους έγγραφο ή πιστοποιητικό ή όπου το έγγραφο ή το πιστοποιητικό αυτό δεν καλύπτει όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στις παράγραφους 1 και 2 και στην περίπτωση β' της παραγράφου 4 του άρθρου 73, το έγγραφο ή το πιστοποιητικό μπορεί να αντικαθίσταται από ένορκη βεβαίωση ή, στα κράτη - μέλη ή στις χώρες όπου δεν προβλέπεται ένορκη βεβαίωση, από υπεύθυνη δήλωση του ενδιαφερομένου ενώπιον αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής, συμβολαιογράφου ή αρμόδιου

επαγγελματικού ή εμπορικού οργανισμού του κράτους μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας. Οι αρμόδιες δημόσιες αρχές παρέχουν, όπου κρίνεται αναγκαίο, επίσημη δήλωση στην οποία αναφέρεται ότι δεν εκδίδονται τα έγγραφα ή τα πιστοποιητικά της παρούσας παραγράφου ή ότι τα έγγραφα αυτά δεν καλύπτουν όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στις παραγράφους 1 και 2 και στην περίπτωση β' της παραγράφου 4 του άρθρου 73. Οι επίσημες δηλώσεις καθίστανται διαθέσιμες μέσω του επιγραμμικού αποθετηρίου πιστοποιητικών (e-Certis) του άρθρου 81.γ) για την περίπτωση γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 73, πιστοποιητικό από τη Διεύθυνση Προγραμματισμού και Συντονισμού της Επιθεώρησης Εργασιακών Σχέσεων, από το οποίο να προκύπτουν οι πράξεις επιβολής προστίμου που έχουν εκδοθεί σε βάρος του οικονομικού φορέα σε χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής. 3. Για την απόδειξη της απαίτησης της παραγράφου 2 του άρθρου 75, οι αναθέτουσες αρχές απαιτούν πιστοποιητικό/βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού μητρώου του Παραρτήματος XI του Προσαρτήματος Α', με το οποίο να πιστοποιείται αφενός η εγγραφή τους σε αυτό και το ειδικό επάγγελμά τους, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα και στα άρθρα 76 και 77, κατά περίπτωση. Για την απόδειξη άσκησης γεωργικού ή κτηνοτροφικού επαγγέλματος, οι αναθέτουσες αρχές απαιτούν σχετική βεβαίωση άσκησης επαγγέλματος, από αρμόδια διοικητική αρχή ή αρχή Οργανισμού Τοπικής Αυτοδιοίκησης.4. [...]5. Η τεχνική ικανότητα των οικονομικών φορέων μπορεί να αποδεικνύεται με έναν ή περισσότερους από τους τρόπους που αναφέρονται στο Μέρος II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α', ανάλογα με τη φύση, την ποσότητα ή τη σπουδαιότητα και τη χρήση των έργων, των αγαθών ή των υπηρεσιών.6. [...]7. Εφόσον ζητηθεί, η Αρχή θέτει στη διάθεση άλλων κρατών μελών κάθε πληροφορία σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού που παρατίθενται στα άρθρα 73 και 74, την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας και τις χρηματοοικονομικές και τεχνικές ικανότητες των προσφερόντων που αναφέρονται στα άρθρα 75, 76 και 77, καθώς και κάθε πληροφορία σχετικά με τα αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στο παρόν άρθρο.8. [...]9. Τα αποδεικτικά έγγραφα του παρόντος άρθρου και του Παραρτήματος XII του

Αριθμός απόφασης : 316/2018

Προσαρτήματος Α΄, μπορεί να εξειδικεύονται στις στα πρότυπα έγγραφα σύμβασης που εκδίδει η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53.[.....].

35. Επειδή το άρθρο 90 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Ισότιμες και ισοδύναμες προσφορές» προβλέπει ότι «1. Αν κριτήριο ανάθεσης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής, ισότιμες θεωρούνται οι προσφορές με την ίδια ακριβώς τιμή. Στην περίπτωση αυτή η αναθέτουσα αρχή επιλέγει τον ανάδοχο με κλήρωση μεταξύ των οικονομικών φορέων που υπέβαλαν ισότιμες προσφορές. Η κλήρωση γίνεται ενώπιον του αρμοδίου συλλογικού οργάνου και παρουσία αυτών των οικονομικών φορέων. 2. Αν κριτήριο ανάθεσης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά και δεν προσδιορίζεται αποκλειστικά βάσει της τιμής, ισοδύναμες θεωρούνται οι προσφορές με την ίδια συνολική τελική βαθμολογία μεταξύ δύο ή περισσότερων προσφερόντων. 3. Στην περίπτωση της παρ. 2, στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου ή μελέτης ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, η αναθέτουσα αρχή επιλέγει τον ανάδοχο με τη μεγαλύτερη βαθμολογία τεχνικής προσφοράς. Σε περίπτωση ισοβαθμίας και ως προς την τεχνική προσφορά η αναθέτουσα αρχή επιλέγει τον ανάδοχο με κλήρωση μεταξύ των οικονομικών φορέων που υπέβαλαν τις ισοδύναμες προσφορές. Η κλήρωση γίνεται ενώπιον του αρμοδίου γνωμοδοτικού συλλογικού οργάνου και παρουσία αυτών των οικονομικών φορέων. 4. Στην περίπτωση της παρ. 2, στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών ή γενικών υπηρεσιών στα έγγραφα της σύμβασης ορίζεται ότι η ανάθεση γίνεται είτε στην προσφορά με την μεγαλύτερη βαθμολογία τεχνικής προσφοράς είτε στην προσφορά με τη χαμηλότερη τιμή, ανάλογα με την βαρύτητα του κάθε κριτηρίου, όπως αυτή προκύπτει από την ποσοστιαία αναλογία μεταξύ τους στα έγγραφα της σύμβασης. Αν οι ισοδύναμες προσφορές έχουν την ίδια τιμή ή την ίδια βαθμολογία τεχνικής προσφοράς, η αναθέτουσα αρχή επιλέγει τον ανάδοχο με κλήρωση μεταξύ των οικονομικών φορέων που υπέβαλαν τις ισοδύναμες προσφορές. Η κλήρωση γίνεται ενώπιον του αρμοδίου γνωμοδοτικού συλλογικού οργάνου και παρουσία αυτών των οικονομικών φορέων».

Αριθμός απόφασης : 316/2018

36. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 91 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «*Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102. γ) Για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με το άρθρο 102 [...]*».

37. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 93 του Ν.4412/2016, «*Περιεχόμενο φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» ορίζεται ότι «Ο ξεχωριστός σφραγισμένος φάκελος, με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» περιέχει: α) στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης άνω των ορίων, το ΕΕΕΣ του άρθρου 79 και την εγγύηση συμμετοχής, κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 72 [...]*».

38. Επειδή το άρθρο 102 Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών (άρθρο 56 παρ. 3 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) προβλέπει ότι : «*1. Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη. 2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, ιδίως δε παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των*

Αριθμός απόφασης : 316/2018

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

39. Επειδή στο άρθρο 103 του Ν.4412/2016 με τίτλο «Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών» προβλέπεται ότι: «Πέραν των οριζόμενων στις παραγράφους 3 και 4 του άρθρου 79 και στο άρθρο 93, ισχύουν και τα

Αριθμός απόφασης : 316/2018

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, που καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης και δεν μπορεί να είναι μικρότερη των δέκα (10) ούτε μεγαλύτερη των είκοσι (20) 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, παρέχεται προθεσμία στον προσωρινό ανάδοχο να τα προσκομίσει ή να τα συμπληρώσει εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να παρατείνει την ως άνω προθεσμία, εφόσον αιτιολογείται αυτό επαρκώς και κατ' ανώτατο όριο για δεκαπέντε (15) επιπλέον ημέρες. 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

Αριθμός απόφασης : 316/2018

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 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 υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν, κατά τα οριζόμενα στα έγγραφα της σύμβασης και στις διατάξεις του παρόντος».

Αριθμός απόφασης : 316/2018

40. Επειδή στο άρθρο 104 του Ν.4412/2016 με τίτλο «Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής Οψιγενείς μεταβολές» προβλέπεται ότι: «1. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80, και κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ. 3 του άρθρου 105 [...]»..

41. Επειδή στο άρθρο 105 του Ν.4412/2016 με τίτλο «Κατακύρωση - σύναψη σύμβασης» προβλέπεται ότι: «1. Στην απόφαση κατακύρωσης αναφέρονται υποχρεωτικά οι προθεσμίες για την αναστολή της σύναψης της σύμβασης, σύμφωνα με τα άρθρα 360 και επόμενα. Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών ή παροχής γενικών υπηρεσιών, το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο, με αιτιολογημένη εισήγησή του, μπορεί να προτείνει την κατακύρωση της σύμβασης για ολόκληρη ή μεγαλύτερη ή μικρότερη ποσότητα κατά ποσοστό στα εκατό, που θα καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. Το ποσοστό αυτό δεν μπορεί να υπερβαίνει το 30% για διαγωνισμούς προϋπολογισθείσας αξίας μέχρι 100.000 ευρώ περιλαμβανομένου Φ.Π.Α. και το 15% για διαγωνισμούς προϋπολογισθείσας αξίας από 100.001 ευρώ και άνω περιλαμβανομένου Φ.Π.Α. στην περίπτωση της μεγαλύτερης ποσότητας ή το 50% στην περίπτωση μικρότερης ποσότητας. Για κατακύρωση μέρους της ποσότητας κάτω του καθοριζόμενου από τα έγγραφα της σύμβασης ποσοστού, απαιτείται προηγούμενη αποδοχή από τον προμηθευτή. 2. Η αναθέτουσα αρχή κοινοποιεί αμέσως την απόφαση κατακύρωσης, μαζί με αντίγραφο όλων των πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών, σε κάθε προσφέροντα εκτός από τον προσωρινό ανάδοχο με κάθε πρόσφορο τρόπο, όπως με τηλεομοιοτυπία, ηλεκτρονικό ταχυδρομείο κ.λπ., επί αποδείξει. 3. Η απόφαση κατακύρωσης δεν παράγει τα έννομα αποτελέσματά της, εφόσον η αναθέτουσα αρχή δεν την κοινοποίησε σε όλους τους προσφέροντες. Τα έννομα αποτελέσματα της απόφασης κατακύρωσης και ιδίως η σύναψη της σύμβασης επέρχονται εφόσον και όταν συντρέξουν σωρευτικά τα εξής: α) άπρακτη πάροδος των προθεσμιών άσκησης των προβλεπόμενων στις κείμενες διατάξεις βοηθημάτων και μέσων στο στάδιο της προδικαστικής και δικαστικής προστασίας και από τις αποφάσεις αναστολών

Αριθμός απόφασης : 316/2018

επί αυτών, β) ολοκλήρωση του προσυμβατικού ελέγχου από το Ελεγκτικό Συνέδριο, σύμφωνα με τα άρθρα 35 και 36 του ν. 4129/2013, εφόσον απαιτείται και γ) κοινοποίηση της απόφασης κατακύρωσης στον προσωρινό ανάδοχο, εφόσον ο τελευταίος υποβάλει επικαιροποιημένα τα δικαιολογητικά του άρθρου 80 και μόνον στην περίπτωση του προσυμβατικού ελέγχου ή της άσκησης προδικαστικής προσφυγής και ενδίκων μέσων κατά της απόφασης κατακύρωσης, έπειτα από σχετική πρόσκληση. 4. Μετά την επέλευση των εννόμων αποτελεσμάτων της απόφασης κατακύρωσης, η αναθέτουσα αρχή προσκαλεί τον ανάδοχο να προσέλθει για την υπογραφή του συμφωνητικού, θέτοντάς του προθεσμία που δε μπορεί να υπερβαίνει τις είκοσι (20) ημέρες από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης ειδικής πρόσκλησης. 5. Η υπογραφή του συμφωνητικού έχει αποδεικτικό χαρακτήρα. 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 η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσέλθει για την υπογραφή του συμφωνητικού, η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται, σύμφωνα με την περίπτωση β' της παραγράφου 1 του άρθρου 106».

42. Επειδή στην επίμαχη Διακήρυξη, στο άρθρο 2.2.3 Λόγοι αποκλεισμού ορίζεται ότι: «Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης (διαγωνισμό) προσφέρων οικονομικός φορέας, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (εάν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (εάν πρόκειται για ένωση οικονομικών φορέων) ένας ή περισσότεροι από τους ακόλουθους λόγους:[...] 2.2.3.2. α) Όταν ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία ή/και όταν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ο προσφέρων έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης.

Αριθμός απόφασης : 316/2018

Αν ο προσφέρων είναι Έλληνας πολίτης ή έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα, οι υποχρεώσεις του που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης καλύπτουν τόσο την κύρια όσο και την επικουρική ασφάλιση.

β) Όταν έχουν επιβληθεί σε βάρος του προσφέροντα, μέσα σε χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφοράς: αα) τρεις (3) πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που χαρακτηρίζονται, σύμφωνα με την υπουργική απόφαση 2063/Δ1632/2011 (Β' 266), όπως εκάστοτε ισχύει, ως «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά από τρεις (3) διενεργηθέντες ελέγχους, ή ββ) δύο (2) πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που αφορούν την αδήλωτη εργασία, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά από δύο (2) διενεργηθέντες ελέγχους. Οι υπό αα' και ββ' κυρώσεις πρέπει να έχουν αποκτήσει τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ και η αναθέτουσα αρχή να γνωρίζει ή να μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι ισχύει η ανωτέρω περίπτωση. Δεν αποκλείεται ο προσφέρων οικονομικός φορέας, όταν έχει εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του είτε καταβάλλοντας τους φόρους ή τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης που οφείλει, συμπεριλαμβανομένων, κατά περίπτωση, των δεδουλευμένων τόκων ή των προστίμων είτε υπαγόμενος σε δεσμευτικό διακανονισμό για την καταβολή τους. 2.2.3.3 Κατ' εξαίρεση, ο προσφέρων δεν αποκλείεται, όταν ο αποκλεισμός, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.3.2, θα ήταν σαφώς δυσανάλογος, ιδίως όταν μόνο μικρά ποσά των φόρων ή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης δεν έχουν καταβληθεί ή όταν ο οικονομικός φορέας ενημερώθηκε σχετικά με το ακριβές ποσό που οφείλεται λόγω αθέτησης των υποχρεώσεών του όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης σε χρόνο κατά τον οποίο δεν είχε τη δυνατότητα να λάβει μέτρα, σύμφωνα με το τελευταίο εδάφιο της παρ. 2 του άρθρου 73 ν. 4412/2016, πριν από την εκπνοή της προθεσμίας υποβολής προσφοράς. 2.2.3.4. Αποκλείεται από τη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, προσφέρων οικονομικός φορέας σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις: (α) εάν έχει αθετήσει τις

Αριθμός απόφασης : 316/2018

υποχρεώσεις που προβλέπονται στην παρ. 2 του άρθρου 18 του ν.4412/2016,[...] (ζ) εάν έχει κριθεί ένοχος σοβαρών ψευδών δηλώσεων κατά την παροχή των πληροφοριών που απαιτούνται για την εξακρίβωση της απουσίας των λόγων αποκλεισμού ή την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής, έχει αποκρύψει τις πληροφορίες αυτές ή δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα δικαιολογητικά που απαιτούνται κατ' εφαρμογή του άρθρου 23 της παρούσας,[...] 2.2.3.6. Ο προσφέρων αποκλείεται σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας σύναψης της παρούσας σύμβασης, όταν αποδεικνύεται ότι βρίσκεται, λόγω πράξεων ή παραλείψεών του, είτε πριν είτε κατά τη διαδικασία, σε μία από τις ως άνω περιπτώσεις .

Περαιτέρω, στο άρθρο 2.2.5 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα ορίζεται ότι: «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται : α) κατά την τελευταία τριετία , να έχουν εκτελέσει τουλάχιστον μία σύμβαση προμηθειών του συγκεκριμένου τύπου με άλλο φορέα εκτός του Δήμου Βύρωνα και να προσκομίσουν βεβαίωση καλής εκτέλεσης από αυτούς τους αναθέτοντες φορείς, β) να διαθέτουν τον απαιτούμενο τεχνικό εξοπλισμό όσον αφορά την μεταφορά των ειδών, δηλ. μεταφορικά μέσα κατάλληλα για μεταφορά τροφίμων και ειδικότερα για τις ΟΜΑΔΕΣ Α , Β, Γ και Ε να διαθέτουν οχήματα με ψυκτικό μηχάνημα για τα είδη που χρήζουν ψύξης, γ)να διαθέτουν πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από επίσημα ινστιτούτα ελέγχου ποιότητας ή υπηρεσίες αναγνωρισμένων ικανοτήτων, με τα οποία βεβαιώνεται η καταλληλότητα των προϊόντων, σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης(ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι)», στο άρθρο 2.2.7 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής ορίζεται ότι: «2.2.7.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών: Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5 και 2.2.6 της παρούσας, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα ΙΙ το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ

Αριθμός απόφασης : 316/2018

καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος II. Πρέπει να συμπληρώνεται ένα ΕΕΕΣ για κάθε ομάδα (ή για το σύνολο των ομάδων με τα ίδια κριτήρια επιλογής). 2.2.7.2 Αποδεικτικά μέσα: Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.6, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016. Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής. Η δήλωση για την πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων εμπεριέχεται στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ). Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα ως άνω δικαιολογητικά και αυτά εξακολουθούν να ισχύουν.

Β. 1. Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά:[...] β) για τις παραγράφους 2.2.3.2 και 2.2.3.4 περίπτωση β' πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας. Αν το κράτος-μέλος ή η εν λόγω χώρα δεν εκδίδει τέτοιου είδους έγγραφο ή πιστοποιητικό ή όπου το έγγραφο ή το πιστοποιητικό αυτό δεν καλύπτει όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στις παραγράφους 2.2.3.1 και 2.2.3.2 και στην περίπτωση β' της παραγράφου 2.2.3.4, το έγγραφο ή το πιστοποιητικό μπορεί να αντικαθίσταται από ένορκη βεβαίωση ή, στα κράτη - μέλη ή στις χώρες όπου δεν προβλέπεται ένορκη βεβαίωση, από υπεύθυνη δήλωση του ενδιαφερομένου ενώπιον αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής, συμβολαιογράφου ή αρμόδιου επαγγελματικού

Αριθμός απόφασης : 316/2018

ή εμπορικού οργανισμού του κράτους - μέλους ή της χώρας καταγωγής ή της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας.

Οι αρμόδιες δημόσιες αρχές παρέχουν, όπου κρίνεται αναγκαίο, επίσημη δήλωση στην οποία αναφέρεται ότι δεν εκδίδονται τα έγγραφα ή τα πιστοποιητικά της παρούσας παραγράφου ή ότι τα έγγραφα αυτά δεν καλύπτουν όλες τις περιπτώσεις που αναφέρονται στις παραγράφους 2.2.3.1 και 2.2.3.2 και στην περίπτωση β' της παραγράφου 2.2.3.4. [...]

Β.3. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.5 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν α) Βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης για συμβάσεις ,που έχουν εκτελέσει κατά την τελευταία τριετία (τουλάχιστον μία) από φορείς εκτός του Δήμου Βύρωνα. β) Άδειες κυκλοφορίας των οχημάτων με τα οποία θα διενεργούν τις μεταφορές των τροφίμων, από τις οποίες θα προκύπτει η καταλληλότητά τους για τον σκοπό αυτό. Ειδικότερα για τις ΟΜΑΔΕΣ Α , Β, Γ και Ε θα πρέπει αναγράφεται σαφώς ότι τα οχήματα διαθέτουν ψυκτικό μηχάνημα , για την μεταφορά των ειδών που χρήζουν ψύξης. γ)Πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από επίσημα ινστιτούτα ελέγχου ποιότητας, με τα οποία βεβαιώνεται η καταλληλότητα των προϊόντων, σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι).

Πιστοποιητικά ύπαρξης και ορθής λειτουργίας συστήματος HACCP για την παραγωγή και εμπορία τυροκομικών προϊόντων, γάλακτος παστεριωμένου, γάλακτος εβαπορέ, ελαιολάδου, αραβοσιτέλαιου και κατεψυγμένων λαχανικών.[...]

Εξάλλου, στο άρθρο 2.3 Κριτήριο Ανάθεσης, η επίμαχη Διακήρυξη προβλέπει ότι: «Κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής.

2.3.1 Ποσοστό έκπτωσης

Η κατακύρωση της προμήθειας ελαιόλαδων, οπωροκηπευτικών, κρεάτων & πουλερικών, κατεψυγμένων ψαριών και λαχανικών θα γίνει στον προμηθευτή που θα προσφέρει το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί της εκατό (%) στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά ανωτέρα τιμή της λιανικής πώλησης του είδους την ημέρα παράδοσης, όπως αυτή προκύπτει από το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο πιστοποίησης τιμών του Τμήματος Εμπορίου & Τουρισμού της Δ/σης Ανάπτυξης της Περιφέρειας Αττικής», ενώ στο άρθρο

Αριθμός απόφασης : 316/2018

2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά» ότι: «2.4.3.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν: α) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016 και β) την εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στο άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τα άρθρα 2.1.5 και 2.2.2 αντίστοιχα της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό πρότυπο ΕΕΕΣ το οποίο έχει αναρτηθεί, σε μορφή αρχείων τύπου XML και PDF, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης (Παράρτημα ΙΙ). Η εγγυητική επιστολή συμμετοχής προσκομίζεται σε έντυπη μορφή (πρωτότυπο) εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή στην έδρα της αναθέτουσας αρχής (Δημαρχείο Βύρωνα, Καραολή Δημητρίου 36/44, 16233), υπ' όψιν του Τμήματος Προμηθειών. Επισυνάπτεται υπόδειγμα εγγυητικής επιστολής συμμετοχής στο Παράρτημα ΙΙΙ της Διακήρυξης. Οι ενώσεις οικονομικών φορέων που υποβάλλουν κοινή προσφορά, υποβάλλουν το ΕΕΕΣ για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην ένωση. γ) Ο οικονομικός φορέας καλείται επίσης να δηλώσει με χρήση Υπεύθυνης Δήλωσης τα ακόλουθα:

- Υπεύθυνη δήλωση για τα τμήματα που συμμετέχει
- Ότι έλαβε γνώση και δέχεται πλήρως και ανεπιφύλαχτα όλους του όρους της διακήρυξης με τα παραρτήματά της».

Επιπλέον, στο άρθρο 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών της Διακήρυξης ορίζεται ότι: «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών) , 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής

Αριθμός απόφασης : 316/2018

δικαιολογητικών κατακύρωσης) της παρούσας, β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης, γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας και το άρθρο 102 του ν. 4412/2016,[...] ζ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης».

Τέλος, στο άρθρο 3.1 Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών της Διακήρυξης προβλέπεται ότι: «3.1.1 Ηλεκτρονική αποσφράγιση προσφορών

Το πιστοποιημένο στο ΕΣΗΔΗΣ, για την αποσφράγιση των προσφορών αρμόδιο όργανο της Αναθέτουσας Αρχής (Επιτροπή Διαγωνισμού), προβαίνει στην έναρξη της διαδικασίας ηλεκτρονικής αποσφράγισης των φακέλων των προσφορών, κατά το άρθρο 100 του ν. 4412/2016, ακολουθώντας τα εξής στάδια:

Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» στις 17/01/2018 και ώρα 10:00 π.μ. τέσσερις (4)εργάσιμες ημέρες μετά την καταληκτική ημερομηνία προσφορών.

Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Οικονομική Προσφορά», κατά την ημερομηνία και ώρα που θα ορίσει η αναθέτουσα αρχή .

Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά κατακύρωσης», κατά την ημερομηνία και ώρα που θα ορίσει η αναθέτουσα αρχή.

Με την αποσφράγιση των ως άνω φακέλων, ανά στάδιο, κάθε προσφέρων που συνεχίζει σε επόμενο στάδιο αποκτά πρόσβαση στις λοιπές προσφορές και τα υποβληθέντα δικαιολογητικά τους, με την επιφύλαξη των πτυχών εκείνων της κάθε προσφοράς που έχουν χαρακτηριστεί ως εμπιστευτικές.

Αριθμός απόφασης : 316/2018

Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβληθεί, ή να διευκρινίσουν το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς τους, σύμφωνα με το άρθρο 102 του ν. 4412/2016», ενώ στο άρθρο 3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης - Δικαιολογητικά κατακύρωσης ορίζεται ότι: «Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής ειδοποίησης σε αυτόν, τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν.4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.7.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 -2.2.6 αυτής. Τα εν λόγω δικαιολογητικά, υποβάλλονται από τον προσφέροντα («προσωρινό ανάδοχο»), ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος, σε μορφή αρχείων pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημερομηνία υποβολής τους. Όταν υπογράφονται από τον ίδιο φέρουν ψηφιακή υπογραφή. Με την παραλαβή των ως άνω δικαιολογητικών, το σύστημα εκδίδει επιβεβαίωση της παραλαβής τους και αποστέλλει ενημερωτικό ηλεκτρονικό μήνυμα σ' αυτόν στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση. Αν μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση και κατά τον έλεγχο των ως άνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι δεν έχουν προσκομισθεί ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, παρέχεται προθεσμία στον προσωρινό ανάδοχο να τα προσκομίσει ή να τα συμπληρώσει εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης, μέσω του Συστήματος, ειδοποίησής του. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί αιτιολογημένα να παρατείνει την ως άνω προθεσμία κατ' ανώτατο όριο για δεκαπέντε (15) επιπλέον ημέρες.

Όσοι υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν.

Αριθμός απόφασης : 316/2018

Ο προσωρινός ανάδοχος κηρύσσεται έκπτωτος, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας, εάν:

i) κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης είναι ψευδή ή ανακριβή, ή

ii) δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών ή

iii) από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) και 2.2.4 έως 2.2.6 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της παρούσας,

Σε περίπτωση έγκαιρης και προσήκουσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής για μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες ο προσωρινός ανάδοχος είχε δηλώσει με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης ότι πληροί, οι οποίες επήλθαν ή για τις οποίες έλαβε γνώση μετά την δήλωση και μέχρι την ημέρα της έγγραφης ειδοποίησης για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης (οψιγενείς μεταβολές), δεν καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του.

Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υποβάλλει αληθή ή ακριβή δήλωση ή δεν προσκομίσει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα δικαιολογητικά ή δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής σύμφωνα με τις παραγράφους 2.2.4 -2.2.6 της παρούσας διακήρυξης, η διαδικασία ματαιώνεται.

Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού την Επιτροπή του Διαγωνισμού και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για την κατακύρωση της σύμβασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας είτε για την κήρυξη του προσωρινού αναδόχου ως εκπτώτου. Επισημαίνεται ότι, η αρμόδια επιτροπή του διαγωνισμού, με αιτιολογημένη εισήγησή της, μπορεί να προτείνει την κατακύρωση της σύμβασης για ολόκληρη ή μεγαλύτερη ή μικρότερη ποσότητα κατά ποσοστό στα εκατό και ως

Αριθμός απόφασης : 316/2018

εξής: Ποσοστό 15 % στην περίπτωση της μεγαλύτερης ποσότητας και ποσοστό 50 % στην περίπτωση μικρότερης ποσότητας.

Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών και της εισήγησης της Επιτροπής επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης».

43. Επειδή κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) της διακήρυξης, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

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

45. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων

Αριθμός απόφασης : 316/2018

συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, *Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta*, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, *Επιτροπή κατά Δανίας*, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, *SIAC Construction*, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, *Μηχανική*, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, *MT Højgaard και Züblin*, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, *Universale-Bau*, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31). .

46. Επειδή, μια προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31), ή να αντικατασταθεί με νέα (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36), οπότε οιαδήποτε ερώτηση προς διευκρίνιση μπορεί μόνο να έχει ως αποτέλεσμα την άρση ασάφειας και όχι την τροποποίηση της εν θέματι προσφοράς και την υποβολή μη υποβληθέντος δικαιολογητικού (βλ. σχετικές αποφάσεις της 11ης Μαΐου 2017, *Archus and Gama*, C-131/2016, της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36).

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

Αριθμός απόφασης : 316/2018

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

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

49. Επειδή σε συνέχεια των ως άνω σύμφωνα με το Ελεγκτικό Συνέδριο λόγω της εφαρμοζόμενης στους δημόσιους διαγωνισμούς αρχή της τυπικότητας, όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους με εξαίρεση εκείνες για τις οποίες προκύπτει το αντίθετο, με συνέπεια, ελλείψει αντίθετης ρητής διάταξης, τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών (Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ' Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009, ΔΗΜΗΤΡΗΣ Ι. ΡΑΙΚΟΣ, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β' έκδοση, ΕΚΔΟΣΕΙΣ ΣΑΚΚΟΥΛΑΣ, 2017, σελ 195-197).

50. Επειδή σύμφωνα με την Κατευθυντήρια Οδηγία 23 (Απόφαση 3/24-01-2018) της ΕΑΑΔΗΣΥ «Ειδικά θέματα συμπλήρωσης του Τυποποιημένου Εντύπου Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) και του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ)», αναφέρεται ότι: «*στις περιπτώσεις μη συμπλήρωσης ή/και μη ορθής συμπλήρωσης ενός ή περισσότερων πεδίων του ΤΕΥΔ/ ΕΕΕΣ, εκ μέρους των οικονομικών φορέων, παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να τους καλούν προκειμένου να παράσχουν σχετικές διευκρινίσεις ή να τα συμπληρώσουν, όπως οποιοδήποτε άλλο υποβληθέν, με την προσφορά τους, έγγραφο ή δικαιολογητικό, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 102 του ν. 4412/2016. [...]* Ωστόσο, στις περιπτώσεις που επίκειται αποκλεισμός προσφέροντα ή υποψηφίου από τη διαδικασία, για λόγους ασάφειας των δικαιολογητικών και εγγράφων της

Αριθμός απόφασης : 316/2018

προσφοράς, και, κατά συνέπεια, και του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ ως τέτοιου, οι αναθέτουσες αρχές υποχρεούνται να ζητούν διευκρινίσεις από τους οικονομικούς φορείς, κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 5 του ως άνω άρθρου. Σε περίπτωση που οι οικονομικοί φορείς δεν παράσχουν τις απαιτούμενες διευκρινίσεις ή οι εν λόγω διευκρινίσεις κριθούν μη ικανοποιητικές από τις αναθέτουσες αρχές, απορρίπτεται η προσφορά ή η αίτηση συμμετοχής τους και οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται από τη συγκεκριμένη διαδικασία».

51. Επειδή η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να ζητήσει διευκρινίσεις ή συμπλήρωση των δικαιολογητικών που δεν επιτρέπεται να έχουν ως αποτέλεσμα την μεταγενέστερη αντικατάσταση ήδη υποβληθέντος εγγράφου. Ωστόσο, η παρεμβαίνουσα υπέβαλε νέο, μεταγενέστερο και διορθωμένο έγγραφο ΕΕΕΣ αντικαθιστώντας εξ ολοκλήρου το εκ μέρους της αρχικώς υποβληθέν έγγραφο. Προς επίρρωση των ισχυρισμών της η προσφεύγουσα προσκομίζει και τα 2 επίμαχα ΕΕΕΣ της παρεμβαίνουσας από τα οποία προκύπτει ότι, εκτός από τη ζητούμενη συμπλήρωση, σε 2 άλλα σημεία υπάρχει διαφοροποίηση μεταξύ τους. Ειδικότερα, στο Μέρος II, Α: Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα, στην ερώτηση περί ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας, στο πρώτο ΕΕΕΣ η παρεμβαίνουσα απάντησε ΝΑΙ και στο δεύτερο ΟΧΙ, ενώ στο Μέρος II, Β: Πληροφορίες σχετικά με τους εκπροσώπους του οικονομικού φορέα, στο πρώτο ΕΕΕΣ αναφέρονται ως εκπρόσωποι της παρεμβαίνουσας οι κκ. Νόσης Δημήτριος και Νόσης Νικόλαος ενώ στο δεύτερο ΕΕΕΣ αναφέρεται μόνο ο κ. Νόσης Δημήτριος.

52. Επειδή, περαιτέρω, το άρθρο 102 εισήχθη στο ν.4412/2016, κατά τα ρητώς οριζόμενα στην αιτιολογική έκθεση που τον συνοδεύει, προκειμένου «να εξυπηρετηθεί η διάσωση προσφορών οι οποίες πάσχουν από πρόδηλα σφάλματα», ώστε να εξυπηρετηθεί νομίμως το δημόσιο συμφέρον χάριν ανάπτυξης και διατήρησης του ανταγωνισμού.

53. Επειδή, εν προκειμένω, η κλήση της αναθέτουσας αρχής προς τον προσφεύγοντα προς παροχή διευκρινήσεων στο πλαίσιο του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 δεν εδύνατο να οδηγήσει στον κλωνισμό των αρχών της διαφάνειας και της αμεροληψίας που διέπουν το δίκαιο των δημοσίων

Αριθμός απόφασης : 316/2018

συμβάσεων κατ' άρθρο 18 του εν λόγω νόμου, τουναντίον θα εξυπηρετούσε νομίμως το δημόσιο συμφέρον χάριν ανάπτυξης και διατήρησης του ανταγωνισμού.

54. Επειδή, εν προκειμένω η παρεμβαίνουσα συμπλήρωσε το επίμαχο πεδίο του αρχικώς υποβληθέντος ΕΕΕΣ με στοιχεία που αφορούν στη χρηματοοικονομική επάρκεια, τα οποία απαιτούνται στο αμέσως προηγούμενο πεδίο του ΕΕΕΣ αντί της αναγραφής στοιχείων συμβάσεων που έχει αυτή συνάψει κατά την τελευταία τριετία, συνάγεται ότι η λανθασμένη συμπλήρωση του ΕΕΕΣ, οφείλεται σε πρόδηλο σφάλμα για το οποίο η αναθέτουσα αρχή είχε, κατ' αρχήν, τη δυνατότητα να ζητήσει διευκρινίσεις σύμφωνα με το άρθρο 102 παρ. 1, αλλά και να ζητήσει την υποβολή των οικείων δικαιολογητικών για τα οποία απαιτείτο προαπόδειξη σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 79 ομοίως του ν.4412/2016, με στόχο τη διασφάλιση της ορθής διεξαγωγής της διαδικασίας.

Εξάλλου, δοθέντος ότι από το σύνολο των εγγράφων της προσφοράς της παρεμβαίνουσας και ιδίως την υπεύθυνη δήλωση σύμφωνα με την οποία βεβαιώνει, σε κάθε περίπτωση, ρητώς ότι διαθέτει την επαγγελματική και τεχνική ικανότητα που απαιτείται διευκρινίζοντας ότι διαθέτει τόσο τους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους όσο και την κατάλληλη εμπειρία σε συνδυασμό με τον υποβληθέντα με την προσφορά της κατάλογο παραδόσεων της τελευταίας τριετίας, θεμελιώνει την άποψη ότι πρόκειται για πρόδηλο σφάλμα συμπλήρωσης του ΕΕΕΣ, περίπτωση η οποία συνάδει απόλυτα με την αιτιολογική έκθεση του ν. 4412/2016 ως προς το άρθρο 102 ώστε να εξυπηρετηθεί νομίμως το δημόσιο συμφέρον χάριν ανάπτυξης και διατήρησης του ανταγωνισμού. Ειδικότερα, στη βάση των ανωτέρω αναφερόμενων πραγματικών περιστατικών, η παρ. 5 του άρθρου 79 του ίδιου νόμου στερείται αντικειμένου, δοθέντος ότι η παρεμβαίνουσα είχε υποβάλλει με την προσφορά της τα σχετικά αποδεικτικά έγγραφα ενώ δημιουργείται ουσιαστικά και ασάφεια σε σχέση με το υποβληθέν ΕΕΕΣ και τη μη ορθή συμπλήρωση του οικείου πεδίου που αφορούσε στο κριτήριο της Τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας. Επομένως, η αναθέτουσα αρχή όφειλε να ζητήσει διευκρινίσεις κατά την παρ. 5 του άρθρου 102 του Ν.4412/2016 από την παρεμβαίνουσα δεδομένου ότι η προσφορά της θα απορρίπτονταν παρότι

Αριθμός απόφασης : 316/2018

προέκυπτε ότι έχει εκτελέσει συγκεκριμένες συμβάσεις κατά την τελευταία τριετία, που πληρούν την εν θέματι προϋπόθεση συμμετοχής. Αναλυτικότερα, από τα έγγραφα που προσκομίσθηκαν στο παρόν στάδιο από την παρεμβαίνουσα, ήτοι α) υπεύθυνη δήλωση περί πλήρωσης της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας και β) βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης παρόμοιων προμηθειών τελευταίας τριετίας, δεν επιβεβαιώνεται υπό μορφή υπεύθυνης δήλωσης, ως αποτελεί και το ΕΕΕΣ, ότι οι συγκεκριμένες εκτελέσεις είναι οι μόνες που προσκομίζει ο προσφέρων προς απόδειξη πλήρωσης της συγκεκριμένης προϋπόθεσης θεωρώντας και δηλώνοντας υπευθύνως ότι την πληροί.

55. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η αναθέτουσα αρχή, κατόπιν ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής της παρεμβαίνουσας, με το υπ' αριθμ. πρωτ. 2194/25-01-2018 έγγραφό της ζήτησε από αυτήν να υποβάλει εντός 7 ημερών μέσω της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού ορθά συμπληρωμένο και το πεδίο της πρώτης παραγράφου του Κεφαλαίου Γ του ΕΕΕΣ, και όχι να αντικαταστήσει το ήδη υποβληθέν ΕΕΕΣ με νέο.

56. Επειδή το ΕΕΕΣ το οποίο συνιστά προαπόδειξη, μεταξύ άλλων, και των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, επιδέχεται συμπλήρωσης εφόσον έχει υποβληθεί νομίμως. Εν προκειμένω, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, στις 26-01-2018 η παρεμβαίνουσα πράγματι υπέβαλε νέο, μεταγενέστερο και διορθωμένο ΕΕΕΣ, όπως βασίμως υποστηρίζει η προσφεύγουσα. Ωστόσο, κατόπιν επικοινωνίας της ΑΕΠΠ με το ΕΣΗΔΗΣ σχετικά με την τεχνική δυνατότητα συμπλήρωσης ήδη υποβληθέντος ΕΕΕΣ, προκύπτει ότι τεχνικά δεν μπορεί ο οικονομικός φορέας να συμπληρώσει το ήδη υποβληθέν από αυτόν ΕΕΕΣ, αλλά οφείλει να επαναλάβει την ίδια διαδικασία συμπλήρωσης ΕΕΕΣ εκ νέου, συμπληρώνοντας τα πεδία που του έχουν τυχόν ζητηθεί από την εκάστοτε αναθέτουσα αρχή, όπως βασίμως υποστηρίζει στις απόψεις της η αναθέτουσα αρχή. Επομένως, εφόσον τεχνικά δεν υφίσταται άλλη επιλογή, το δεύτερο ΕΕΕΣ που υπέβαλε η παρεμβαίνουσα δεν θεωρείται ότι αντικαθιστά το πρώτο, αλλά ότι συμπληρώνει το πεδίο το οποίο ζήτησε η αναθέτουσα αρχή να συμπληρωθεί.

Αριθμός απόφασης : 316/2018

57. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, το δεύτερο ΕΕΕΣ που υπέβαλε η παρεμβαίνουσα, εκτός της συμπλήρωσης που ζήτησε η αναθέτουσα αρχή, διαφοροποιούνταν και ως προς τα ως άνω 2 πεδία που αναφέρει η προσφεύγουσα.

58. Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 102 του Ν.4412/2016 στην οποία ρητώς παραπέμπει η Διακήρυξη, προβλέπεται ότι οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη. Επομένως, το μόνο πεδίο που όφειλε να λάβει υπόψη της η αναθέτουσα αρχή στο δεύτερο ΕΕΕΣ ήταν το πεδίο που ζήτησε να συμπληρώσει η παρεμβαίνουσα και, κατά τα λοιπά, λαμβάνεται υπόψη το περιεχόμενο του πρώτου εμπροθέσμως υποβληθέντος από την παρεμβαίνουσα ΕΕΕΣ, ενώ δεν λαμβάνονται υπόψη οι τυχόν άλλες μεταγενέστερες διαφοροποιήσεις/τροποποιήσεις σε ήδη υποβληθέντα έγγραφα, σύμφωνα με την αρχή της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας.

59. Επειδή, κατόπιν της ορθής συμπληρώσεως του πεδίου από την παρεμβαίνουσα, ορθώς έκρινε η αναθέτουσα αρχή ότι υπεβλήθη πλήρης φάκελος δικαιολογητικών και, συνακόλουθα, έκρινε αποδεκτή την τεχνική και οικονομική της προσφορά, ανάδειξε αυτήν αρχικώς ως προσωρινό ανάδοχο, κατόπιν του αποτελέσματος της κληρώσεως, και, στη συνέχεια, ως τελική ανάδοχο. Συνεπώς, οι περί αντιθέτου ισχυρισμοί της προσφεύγουσας πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι. Σε κάθε περίπτωση, η παρεμβαίνουσα έπραξε κατόπιν συγκεκριμένου αιτήματος της αναθέτουσας αρχής.

60. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, αφενός μεν με τα εμπροθέσμως υποβληθέντα δικαιολογητικά συμμετοχής της, η παρεμβαίνουσα προσκόμισε όλα τα απαραίτητα έγγραφα που αποδεικνύουν ότι νόμιμοι εκπρόσωποι της εταιρείας είναι οι κκ. και και αφετέρου, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στη σκ. 13, κατά την διαδικασία υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης από την παρεμβαίνουσα προσκόμισε ασφαλιστική και φορολογική ενημερότητα που αποδεικνύουν ότι αυτή ήταν ενήμερη και κατά την υποβολή της προσφοράς της και κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης, όπως ρητώς απαιτεί η Διακήρυξη. Επομένως, σε κάθε στάδιο της ως άνω διαγωνιστικής

Αριθμός απόφασης : 316/2018

διαδικασίας μέχρι την έκδοση της πράξης κατακύρωσης πληρούνται οι όροι και οι προϋποθέσεις της επίμαχης Διακήρυξης.

61. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

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

63. Επειδή η παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί.

64. Επειδή, ύστερα από την σκέψη 62, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει (άρθρο 363 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 2^η Απριλίου 2018 και εκδόθηκε στις 23 Απριλίου 2018 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Ειρήνη Ε. Αφοκάρδου

Φιλία Κοντραφούρη

Αριθμός απόφασης : 316/2018