

**Η**

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

**1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 25 Ιανουαρίου 2021 με την εξής σύνθεση: Χρήστος Σώκος, Πρόεδρος και Εισηγητής, Μιχαήλ Διαθεσόπουλος και Αγγελική Πουλοπούλου, Μέλη.

Για να αποφασίσει σχετικά με την από 22.12.2020 με ΓΑΚ 1972/23.12.2020 Προδικαστική Προσφυγή της ατομικής επιχείρησης «\*\*\*\*\*», κατά της «\*\*\*\*\*», όπως νομίμως εκπροσωπείται [εφεξής η αναθέτουσα αρχή].

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. \*\*\*\*\* απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, με την οποία εγκρίθηκε κατά πλειοψηφία το πρακτικό 2.3 της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού και Αξιολόγησης Προσφορών περί παράτασης της προθεσμίας υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου – αποδεικτικών μέσων του οικονομικού φορέα «\*\*\*\*\* με προσφερόμενη έκπτωση 10% και τιμή προσφοράς 163,04 ευρώ.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Χρήστο Σώκο

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ποσού €690,00 (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό \*\*\*\*\*).

2. Επειδή, η προσφεύγουσα συμμετείχε στην υπ' αριθμ. 02/2020 με αρ. πρωτ. \*\*\*\*\* Πρόσκληση για την υποβολή προσφορών για την κατηγορία Β «\*\*\*\*\*» στα πλαίσια της \*\*\*\*\* Διακήρυξης μέσω ΔΥΝΑΜΙΚΟΥ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΑΓΟΡΩΝ (ΔΣΑ) για την ανάθεση συμβάσεων παροχής υπηρεσιών «\*\*\*\*\*» και

## Αριθμός απόφασης: 337/2021

συγκεκριμένα για το Τμήμα \*\*\*\*. Ο διαγωνισμός έλαβε αριθμό ΕΣΗΔΗΣ \*\*\*\*.

3. Επειδή, με την προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. \*\*\*\* απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της \*\*\*\*\* εγκρίθηκε κατά πλειοψηφία το πρακτικό 2.3 της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού και Αξιολόγησης Προσφορών περί παράτασης της προθεσμίας υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου – αποδεικτικών μέσων του οικονομικού φορέα «\*\*\*\*\* με προσφερόμενη έκπτωση 10% και τιμή προσφοράς 163,04 ευρώ.

4. Επειδή, κατά της ως άνω απόφασης ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, νόμιμα και εμπρόθεσμα στις 22.12.2020, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 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.

5. Επειδή, εμπρόθεσμα η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης Απόφασης καθώς αυτή κοινοποιήθηκε ηλεκτρονικά στους προσφέροντες, στις 16.12.2020, ώστε η κατ' αυτής στρεφόμενη Προδικαστική Προσφυγή να έχει κατατεθεί, εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α) Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α) Κανονισμού.

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις υπ' αριθμ πρωτ. \*\*\*\*\* απόψεις της, τις οποίες κοινοποίησε αυθημερόν στην προσφεύγουσα, ζητώντας την απόρριψη της προσφυγής, προς αντίκρουση των οποίων η προσφεύγουσα κατέθεσε νομίμως και παραδεκτώς το από 04.01.2021 Υπόμνημά της.

7. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣτΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ VI Τμήμα Πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣτΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ), αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Επειδή, κατά την ερμηνεία των όρων κάθε Διακήρυξης ο ερμηνευτής του δικαίου πρέπει να αναζητείτο πραγματικό νόημα των

## Αριθμός απόφασης: 337/2021

ενσωματωμένων σε αυτή κανόνων με αφετηρία τη λεκτική, ήτοι γραμματική διατύπωσή τους (γραμματική ερμηνευτική μέθοδος).

8. Επειδή, η προσφεύγουσα με την προσφυγή της στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης πράξης και ισχυρίζεται ότι παρανόμως δόθηκε παράταση για την υποβολή ορισμένων δικαιολογητικών κατακύρωσης από τον προσωρινό ανάδοχο «\*\*\*\*\*» αναφέροντας επί λέξει ότι «...ο οικονομικός φορέας «\*\*\*\*\*» υπέβαλε την 27-11-2020 μέσω της λειτουργικότητας «ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ» του Συστήματος ΕΣΗΔΗΣ ορισμένα από τα ελλείποντα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου – αποδεικτικά μέσα, μεταξύ των οποίων συμπεριλαμβανόταν και το υπ' αρ. πρωτ. \*\*\* αντίγραφο ποινικού μητρώου του \*\*\*\*. Συνεπώς, αποδεικνύεται ότι το αντίγραφο ποινικού μητρώου του \*\*\*\* ήταν διαθέσιμο κατά την 02-10-2020 ημερομηνία υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου – αποδεικτικών μέσων του οικονομικού φορέα «\*\*\*\*\*» και θα μπορούσε να έχει υποβληθεί εάν ο προσωρινός ανάδοχος είχε επιδείξει τη δέουσα επιμέλεια...Επειδή ο προσωρινός ανάδοχος «\*\*\*\*\*» δεν υπέβαλε, ηλεκτρονικά μέσω του Συστήματος ΕΣΗΔΗΣ, εντός της προθεσμίας των δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί την χορήγηση των δικαιολογητικών, κατά παράβαση των διατάξεων της παρ. 5.3.1 και 5.3.2.Γ της \*\*\*\*\* Διακήρυξης μέσω \*\*\*\*\* και της παρ. 2.3.1 και 2.3.2.Γ της υπ' αριθμ. 02/2020 με αρ. πρωτ. \*\*\*\*\* Πρόσκλησης για την υποβολή προσφορών για την κατηγορία Β «\*\*\*\*\*». Επειδή από το αρ. πρωτ. \*\*\*\*\* έγγραφο του \*\*\*\*\* σχετικά με τη διαβίβαση του αιτήματος για παράταση της προθεσμίας υποβολής των αποδεικτικών μέσων του οικονομικού φορέα «\*\*\*\*\*» προκύπτει ότι ο ως άνω οικονομικός φορέας δεν έχει υποβάλλει, νομίμως, αίτημα παράτασης μέσω του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ. Επειδή από το αρ. πρωτ. \*\*\*\*\* έγγραφο του \*\*\*\*\* σχετικά με τη διαβίβαση του αιτήματος για παράταση της προθεσμίας υποβολής των αποδεικτικών μέσων του οικονομικού φορέα «\*\*\*\*\*» προκύπτει ότι, σε κάθε περίπτωση, το αίτημα του ως άνω οικονομικού φορέα είναι εκπρόθεσμο. Και τούτο διότι, σύμφωνα με το νόμο και τη Διακήρυξη, η καταληκτική ημερομηνία υποβολής αιτήματος παράτασης ήταν το Σάββατο 3 Οκτωβρίου 2020. Επειδή το αρ. πρωτ. \*\*\*\*\* δεν έχει γνωστοποιηθεί σε όλους τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς μέσω του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ κατά παράβαση της παρ. 7

## Αριθμός απόφασης: 337/2021

του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016. Περαιτέρω, τόσο οι διατάξεις της \*\*\*\*\* Διακήρυξης μέσω ΔΥΝΑΜΙΚΟΥ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΑΓΟΡΩΝ (ΔΣΑ) και της υπ' αριθμ. \*\*\* με αρ. πρωτ. \*\*\*\* Πρόσκλησης για την υποβολή προσφορών για την κατηγορία Β «\*\*\*\*\*» όσο και οι διατάξεις του άρθρου 103 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ 147 Α'), ορίζουν ότι ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει το αίτημα παράτασης προς το Αρμόδιο Όργανο αξιολόγησης και όχι \*\*\*\* της Αναθέτουσας Αρχής, όπως εσφαλμένα υπέβαλε ο οικονομικός φορέας «\*\*\*\*\*».... Επειδή ο οικονομικός φορέας «\*\*\*\*\*» δεν έχει τηρήσει τις υποχρεώσεις του σχετικά με την υποβολή των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου – αποδεικτικών μέσων, όπως ορίζονται στις διατάξεις της Διακήρυξης, της Πρόσκλησης και της κείμενης νομοθεσίας. Επειδή η Αναθέτουσα Αρχή δεν έχει διακριτική ευχέρεια να εγκρίνει: α) να δοθεί παράταση για την προθεσμία υποβολής ορισμένων δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου – αποδεικτικών μέσων (απόσπασμα ποινικού μητρώου οδηγών και συνοδών, πιστοποιητικά υγείας οδηγών και συνοδών, ανανέωση αδειών οδήγησης), β) να μην δοθεί παράταση για την προθεσμία υποβολής ορισμένων όμοιων δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου – αποδεικτικών μέσων (απόσπασμα ποινικού μητρώου οδηγών και συνοδών, ανανέωση αδειών οδήγησης). Αντίθετα, η μη τήρηση των όρων της Διακήρυξης και του Νομου από τον συγκεκριμένο προσωρινό ανάδοχο, δημιουργεί στην Αναθέτουσα Αρχή την υποχρέωση να απορρίψει άνευ ετέρου την προσφορά του....».

9. Επειδή, ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης, των απόψεων της αναθέτουσας αρχής και του υπομνήματος της προσφεύγουσας προκύπτουν τα ακόλουθα: Με το υπ' αριθμ. πρωτ. \*\*\*\*\* έγγραφο της Αναθέτουσας Αρχής, κλήθηκε ο προσωρινός ανάδοχος «\*\*\*\*\*» να υποβάλει τα απαιτούμενα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου για το Τμήμα Β13 στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ, από την Τετάρτη 23 Σεπτεμβρίου 2020 έως και το Σάββατο 3 Οκτωβρίου 2020, όπως αυτά περιγράφονται στην παράγραφο 2.3 της Διακήρυξης. Ο προσωρινός ανάδοχος κατέθεσε τα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου στο ΕΣΗΔΗΣ και στις 02.10.2020 απέστειλε αίτημα μέσω του συστήματος «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ ζητώντας την παράταση της προθεσμίας υποβολής συγκεκριμένων δικαιολογητικών, ανάμεσα στα οποία ήταν και το πιστοποιητικό ποινικού μητρώου του οδηγού \*\*\*\*, καθώς και η ανανέωση της άδειας οδήγησής του. Η Επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού κατόπιν του αιτήματος αυτού συνέταξε

## Αριθμός απόφασης: 337/2021

το Πρακτικό Νο 2.3/12-10-2020, το οποίο ολοκληρώθηκε στις 24-11-2020 και επικυρώθηκε με την προσβαλλόμενη απόφαση, το οποίο εξέτασε αποκλειστικά το αίτημα για παράταση προθεσμίας υποβολής συγκεκριμένων δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου και αποφάσισε να εγκριθεί η παράταση προθεσμίας υποβολής για τα δικαιολογητικά που αφορούν τα αποσπάσματα ποινικού μητρώου κάποιων οδηγών και συνοδών, ιατρικά πιστοποιητικά υγείας κάποιων οδηγών και συνοδών και τις άδειες οδήγησης κάποιων οδηγών. Μεταξύ των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου - αποδεικτικών μέσων για τα οποία χορηγήθηκε η παράταση περιλαμβάνεται και το απόσπασμα ποινικού μητρώου του οδηγού του \*\*\*\*\*. Επίσης αποφάσισε να μην δοθεί παράταση στον προσωρινό ανάδοχο «\*\*\*\*\*» για την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου για τα αποσπάσματα ποινικού μητρώου κάποιων οδηγών και συνοδών και την άδεια οδήγησης του οδηγού του \*\*\*\*\*.

Στην παράγραφο 5.3 «Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου – Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου (Αποδεικτικά μέσα)» της \*\*\*\*\* Διακήρυξης μέσω \*\*\*\*\* και στην παράγραφο 2.3 της υπ' αριθμ. 02/2020 με αρ. πρωτ. \*\*\*\*\* Πρόσκλησης για την υποβολή προσφορών για την κατηγορία Β «\*\*\*\*\*» ορίζεται ότι: *«5.3.1 Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του ΕΣΗΔΗΣ στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην επόμενη παράγραφο, 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 – 2.2.7 αυτής...Γ. 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, κατά τις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α' 94). (...) Με την παραλαβή των ως άνω δικαιολογητικών, το σύστημα εκδίδει επιβεβαίωση της παραλαβής τους.*

*Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε*

## **Αριθμός απόφασης: 337/2021**

*αυτά που υποβλήθηκαν, και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλει εντός της προθεσμίας της παρ. 5.3.1 του παρόντος, αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί την χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για την χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές».*

Εκ των ανωτέρω προκύπτει σαφώς ότι η αναθέτουσα αρχή έχει το δικαίωμα να δώσει παράταση για την προσκόμιση δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου, εφόσον ο τελευταίος υποβάλλει αίτημα με αποδεικτικά έγγραφα που να αποδεικνύει την αδυναμία του να τα προσκομίσει. Εν προκειμένω, ο προσωρινός ανάδοχος εμπρόθεσμα μέσω του συστήματος «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ αιτήθηκε στις 02.10.2020 την παράταση για προσκόμιση συγκεκριμένων δικαιολογητικών. Η Επιτροπή του διαγωνισμού εξέτασε το αίτημα του και το έκανε δεκτό για τα αποσπάσματα ποινικού μητρώου κάποιων οδηγών και συνοδών, ιατρικά πιστοποιητικά υγείας κάποιων οδηγών και συνοδών και τις άδειες οδήγησης κάποιων οδηγών, ενώ δεν το έκανε δεκτό για τα αποσπάσματα ποινικού μητρώου κάποιων οδηγών και συνοδών και την άδεια οδήγησης του οδηγού του \*\*\*\*\* επειδή δεν υπήρχαν τα απαιτούμενα αποδεικτικά έγγραφα. Επομένως αβάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι δεν προηγήθηκε αίτημα του προσωρινού αναδόχου για παράταση και ότι δεν τηρήθηκε σωστά η διαδικασία. Η αναθέτουσα αρχή νομίμως ενήργησε ακολουθώντας κατά γράμμα την Διακήρυξη και το άρθρο 103 του Ν.4412/2016 και εκδίδοντας την προσβαλλόμενη απόφαση που αφορά αποκλειστικά την μερική αποδοχή του αιτήματος του προσωρινού αναδόχου για παράταση προθεσμίας υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης. Οι λοιπές αιτιάσεις της προσφεύγουσας που αφορούν την πληρότητα ή μη των δικαιολογητικών προβάλλονται αβασίμως και τούτο διότι δεν έχει εκδοθεί ακόμα πρακτικό της επιτροπής που να έχει εξετάσει και αποφανθεί ουσιαστικά περί αυτών. Κατόπιν των ανωτέρω οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας προκύπτει ότι είναι αβάσιμες και πρέπει να απορριφθούν.

12. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

13. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το Παράβολο που

**Αριθμός απόφασης: 337/2021**

κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει (άρθρο 363 Ν. 4412/2016).

**Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου αποσού €690,00 με ηλεκτρονικό κωδικό \*\*\*\*\*.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 25 Ιανουαρίου 2021 και εκδόθηκε στις 12 Φεβρουαρίου 2021 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο Πρόεδρος**

**Ο Γραμματέας**

**ΧΡΗΣΤΟΣ ΣΩΚΟΣ**

**ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΞΕΝΟΣ**